

**LAS SIETE PARTIDAS
DEL SABIO REY
DON ALONSO.**

TOMO III.



LAS SIETE PARTIDAS
DEL SABIO REY
DON ALONSO
TOMO III

LAS SIETE PARTIDAS
DEL SABIO REY
DON ALONSO
EL NONO,
GLOSADAS

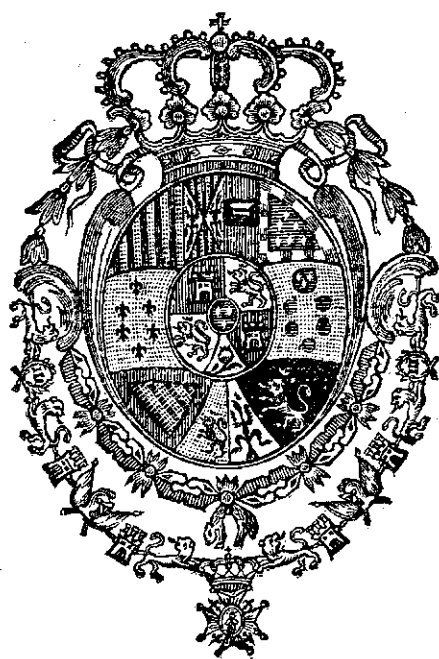
POR EL LICENCIADO

GREGORIO LOPEZ,

DEL CONSEJO REAL DE INDIAS
de S. M.

TOMO III.

QUE CONTIENE LA VI.^a Y VII.^a PARTIDA.



EN MADRID:

EN LA OFICINA DE BENITO CANO.

AÑO DE MDCCLXXXIX.

LAS SIETE PARTIDAS
DEL SABIO REY
DON ALONSO
EL NOVO
GLORIAS

PAR EL LICENCIADO

GREGORIO TORRES

DEL CONSEJO REAL DE INDIAS
de S. M.

TOMO III

CONTIENE LA VII.ª Y VIII.ª PARTIDA



LIBRERIA DE LA REAL ACADEMIA DE LAS CIENCIAS
MADRID

T A B L A

DE LOS TITULOS Y LEYES DE LA SESTA PARTIDA.

Aquí comienza la sexta Partida deste libro, que fabla de los Testamentos, e de las herencias; la qual contiene XIX. Titulos.

Item CCLXXII. Leyes.

P Rologo.

TITULO I.

De los Testamentos.

- L**EY I. Que quiere dezir Testamento, e a que tiene pro, e quantas maneras son del, e como deue ser fecho. pag. 2.
- L. II. Como puede ome fazer testamento en escrito, de manera que los testigos non sepan lo que yaze en el. pag. 4.
- L. III. Que deuen guardar, como en manera de regla, los fazedores del testamento, en faziendolo. pag. 5.
- L. IV. Como pueden los Caualleros fazer su testamento. alli.
- L. V. Como puede ser fecho el testamento, de aquel que por perecho non le podria fazer, e le otorgo el Emperador, o el Rey, poder para fazerlo: e como vale el testamento, en que es el nome del Rey escrito por testigo. pag. 6.
- L. VI. En que manera pueden los Aldeanos fazer sus testamentos. alli.
- L. VII. Como vale el testamento que el padre faze entre sus fijos, maguer non sea fecho acabadamente. pag. 7.
- L. VIII. Como puede mudar, e reuocar el padre el testamento que ouiesse fecho entre sus fijos. pag. 8.
- L. IX. Quales omes non pueden ser testigos en los testamentos. alli.
- L. X. Si puede ser testigo, o non, en el testamento, el que ha natura de varon, e de muger. pag. 9.
- L. XI. Si aquellos a quien mandan algo en el testamento, pueden ser testigos en el, o non. alli.
- L. XII. En que cosa puede ser escrito el testamento. pag. 10.
- L. XIII. Quien puede fazer testamento, e quien non. alli.
- L. XIV. En que manera el que fuere ciego puede fazer testamento. pag. 11.
- L. XV. Como los que son judgados a muerte, o son desterrados para siempre, non pueden fazer testamentos. pag. 12.
- L. XVI. De los omes que son dados por refenes; e los judgados por enfiados, por cantigas que fizieron; e los que fuessen sieruos; e de los otros que non fazen testamento. pag. 13.
- L. XVII. Como, los que entraron en Religion, non pueden fazer testamento. alli.
- L. XVIII. Como se puede desatar el testamento, por mudarse el estado de aquel que lo fizo. pag. 15.
- L. XIX. Como se puede cobrar el testamento, que fue quebrantado por alguno de los tres mudamientos sobredichos. alli.
- L. XX. Como se desata el testamento, por fijo que naciesse despues, o por otro, a quien el fazedor porfijasse. pag. 16.
- L. XXI. Como se quebranta el primero testamento, por otro que fuesse fecho despues. alli.
- L. XXII. Por quales razones el testamento que fue fecho primeramente, non se desataria por otro que fiziessen despues. pag. 18.
- L. XXIII. Como el testamento postrimero deue ser fecho acabadamente, para poder desatar el otro, que fuesse fecho ante. pag. 19.
- L. XXIV. Como se desata el testamento, quando el fazedor del rompe la carta en que era escrito, o quebranta los sellos. pag. 20.
- L. XXV. Como todo ome, fasta el dia de la muerte, puede mudar su testamento, e fazer otro. alli.
- L. XXVI. Que pena deue auer aquel, que embarga a otro, que non pueda fazer testamento. alli.
- Tom. III.*

Pag. 1.

pag. 1.

- L. XXVII. Que razones mueuen los omes, a embargar a los otros, que non fagan testamentos: e quantas maneras son deste embargo. pag. 21.
- L. XXVIII. Que pena ha el señor del sieruo, a quien alguno ouiesse establesido por su heredero, si embargo que non faga otro testamento. pag. 22.
- L. XXIX. Como aquel que embarga al que quiere fazer testamento, que non lo faga, deue pechar doblado, lo que fizo perder, a aquellos a quien el testador quiere mandar algo. alli.
- L. XXX. Que pena merescen aquellos que embargan a los Pelegrinos, e a los Romero, que non puedan fazer testamento. pag. 23.
- L. XXXI. Como deuen ser puestos en recabdo los bienes de los Romero, e de los Pelegrinos, quando mueren sin manda. alli.
- L. XXXII. Como son tenudos los Apportellados de los Logares, de guardar, e de amparar su derecho, a los Pelegrinos, e los Romero. pag. 24.

TITULO II.

De como deben ser abiertos los testamentos que son fechos en escrito en poridad. alli.

- L**EY I. Quien puede demandar ante el Juez, que abran el testamento que es escrito en poridad. alli.
- L. II. Quando pueden pedir que se abra el testamento. pag. 25.
- L. III. En que manera, e ante quales omes deue ser abierto el testamento, e mostrado. alli.
- L. IV. Que puede fazer el Judgador, quando el testamento es fecho ante testigos sin escrito. pag. 26.
- L. V. En que manera deue el Juez dar traslado del testamento, a quien fue mandado algo en el. pag. 27.
- L. VI. Por que razon se podria mouer el testador, a defender que non abriessen el testamento fasta tiempo cierto. pag. 28.

TITULO III.

De como deuen ser establesidos los Herederos en los Testamentos. alli.

- L**EY I. Que cosa es establescer Heredero, e a quien tiene pro. alli.
- L. II. Quien puede ser establesido por heredero de otro. pag. 29.
- L. III. Como puede el testador establescer su sieruo por heredero, si quisiere. alli.
- L. IV. Quien non puede ser establesido por heredero. pag. 30.
- L. V. Como la muger, que casa ante que se cumpla el año que murio su marido, non puede ser establesida por heredera. pag. 31.
- L. VI. Por que palabras, e en que manera puede ser establesido el heredero. alli.
- L. VII. Como el establesimiento del heredero deue ser fecho en el testamento, e non en otra scriptura. pag. 33.
- L. VIII. Como, despues quel heredero es establesido simplemente en el testamento, nol puede ser puesta condicion en el cobdillo. alli.
- L. IX. Quando el heredero, que es señalado en el testamento, que aya en los bienes del testador, la parte que le señalaren en el cobdillo, si non fuer y puesta, si aura los bienes del finado. alli.
- L. X. Como el testador deue dezir, o escreuir paladinamente, el nome, e sobrenome del que faze su heredero, o las señales que en el auia, de guisa, que non pueda acaescer dubda. pag. 34.
- L. XI.*

II

- L. XI. Como el testador deue nombrar por si mismo, a aquel que establesco por heredero, e non ponerlo en aluedrio de otro. pag. 36.
- L. XII. Como non vale el establecimiento del heredero, quando es fecho por yerro. pag. 37.
- L. XIII. Como vale el establecimiento del heredero, maguer el testador non lo nombre, pues que es cierto de la persona del. pag. 37.
- L. XIV. Si alguno fuesse establecido por heredero de alguna partida de los bienes del testador, e non dexa otro heredero en lo al, como lo puede heredar todo. pag. 39.
- L. XV. Como non empesce a aquel que fuesse establecido por heredero, tiempo, nin dia cierto, que sea puesto en el testamento. pag. 41.
- L. XVI. En quantas partes puede partir el fazedor del testamento su heredad entre los herederos. pag. 41.
- L. XVII. Como deue ser partida la heredad entre los herederos, quando son muchos. pag. 42.
- L. XVIII. Como, el testador que parte sus bienes en cuenta de mas de doce onzas, quanta parte deue auer cada vno de los herederos. pag. 42.
- L. XIX. Como puede ser partida la heredad del testador en mayor cuento de doce onzas. pag. 43.
- L. XX. Quando el testador dexa por sus herederos los pobres de alguna Cibdad, entre quales dellos deue ser partida la heredad. pag. 44.
- L. XXI. Que departimiento ha entre los herederos del fazedor del testamento. pag. 45.
- L. XXII. Qual tiempo deue ser catado, en que el heredero puede ser establecido, o non. pag. 46.
- L. XXIII. Quando vn sieruo es de muchos, como el vno dellos lo puede fazer su heredero. pag. 47.
- L. XXIV. Como el señor non puede fazer todos sus sieruos herederos, e libres, quando non ouiesse otros bienes de que pagar las debdas que deuia. pag. 47.
- L. XXV. Si el señor que establesco su sieruo por heredero, lo vendio despues, como puede auer el comprador la herencia, en que era establecido el sieruo. pag. 48.

TITULO IV.

De las Condiciones que pueden ser puestas, quando establesen los herederos en los testamentos. pag. 49.

- L. I.** Que cosa es Condicion, e quantas maneras son della, e como se pone. pag. 49.
- L. II. De las condiciones del tiempo passado, e del presente, e del que es por venir; como se deuen poner en los establecimientos de los herederos. pag. 50.
- L. III. De las condiciones que non pueden ser por natura, o por derecho. pag. 51.
- L. IV. De la condicion que es imposible de fecho. pag. 51.
- L. V. De las condiciones que son dubdosas, e non ciertas. pag. 52.
- L. VI. Quando el fazedor del testamento establece a otro por heredero, so condicion que jure de fazer alguna cosa, como deue auer la herencia, o non, maguer non jure. pag. 53.
- L. VII. Como, las condiciones que pueden ser, si fueren puestas en los testamentos, deuen ser cumplidas. pag. 54.
- L. VIII. Que quando la condicion, que es fecha, o puesta en los establecimientos de los herederos, es de tal natura, que non es en poder de los omes de la cumplir, que non puede el heredero auer la heredad, fasta que se cumpla. pag. 55.
- L. IX. De las condiciones que en parte cuelgan del poder de los omes, en parte estan en auentura; que dizen mezcladas. pag. 56.
- L. X. Que condiciones se entienden en los establecimientos de los herederos, maguer non sean y puestas; a que dizen en latin, Tacitas. pag. 57.
- L. XI. Como el padre non deue poner condicion ninguna en la legitima, que dexa a su fijo. pag. 58.
- L. XII. Como, aquel que es establecido por heredero sin condicion ninguna, puede entrar la herencia, maguer la condicion que es puesta a su compañero, non sea cumplida. pag. 59.
- L. XIII. Como deuen ser cumplidas las condiciones, que son puestas en los establecimientos de los herederos ayuntadamente, o so departimiento. pag. 60.
- L. XIV. Como deue el heredero auer la herencia, si non finco por el, de cumplir la condicion, so que

fue establecido.

- L. XV. En que manera se puede cumplir, o non, la condicion que es puesta en el establecimiento de los herederos, que son en poder de otro. pag. 60.
- L. XVI. En que caso la condicion que es puesta en el establecimiento del heredero, vale, si la cumple de fecho, maguer estonce non se puede cumplir de derecho. pag. 61.

TITULO V.

De como pueden ser establecidos otros herederos en los testamentos, en lugar de los que y fueren puestos primeramente; a que dizen en latin, Substitutos. pag. 62.

- L. I.** Que quier dezir Substitutus, e quantas maneras son de substitutiones. pag. 62.
- L. II. Como la substitution que es llamada vulgar, se faze por palabras de niego; e a las vegadas cailladamente. pag. 63.
- L. III. Quando muchos herederos son establecidos en el testamento, e sustitutos entre si, quanta parte acrece a cada vno dellos, si alguno dellos non quisiere ser heredero. pag. 64.
- L. IV. Por que razones desfallece la substitution que es llamada Vulgar. pag. 64.
- L. V. De la substitution que es llamada Pupillaris, como deue ser fecha. pag. 65.
- L. VI. Como el padre puede dar sustituto al fijo en los bienes que heredare de la madre, maguer lo ouiesse desheredado de lo suyo. pag. 66.
- L. VII. Que fuerza ha la substitution pupilar. pag. 67.
- L. VIII. Si muere el mozo a quien es dado sustituto, como puede heredar el sustituto lo suyo. pag. 68.
- L. IX. Como, aquel que porfijasse a algund mozo, puede dar sustituto. pag. 69.
- L. X. Por que razones desfallece la substitution pupillar. pag. 70.
- L. XI. Como se faze la substitution que es llamada, Exemplaris, e como desfallece. pag. 71.
- L. XII. Como se faze la substitution, a que llaman en latin, Compendiosa, e que fuerza ha. pag. 72.
- L. XIII. De la substitution a que dizen en latin Breuioliqua, como se deue fazer, e que fuerza ha. pag. 73.
- L. XIV. De la Substitution que es llamada en latin Fideicommissaria. pag. 74.

TITULO VI.

De como los herederos pueden auer plazo para conseyarse, si tomaran aquel heredamiento en que fueron establecidos herederos, o non: e como se deue fazer el Inuentario. Otrosi, como deue ser la muger guardada despues de muerte de su marido, quando dizen que finco preñada del. pag. 75.

- L. I.** Que cosa es Plazo, quel heredero deue auer para conseyarse, si tomara la herencia, o non: e a que tien pro, e a quien lo puede demandar, e quien non. pag. 76.
- L. II. Quanto tiempo deue ser otorgado por plazo a los herederos, para auer el consejo sobre dicho. pag. 77.
- L. III. Como, mientras durare el plazo en que se deue conseyar el heredero, non puede vender, nin enajenar, ninguna cosa de la herencia. pag. 78.
- L. IV. Como el heredero, que tomo plazo para conseyarse, deue tornar la herencia a los que la deuen auer, quando non la quisiere. pag. 79.
- L. V. Como el heredero, non queriendo tomar plazo para conseyarse, deue entrar los bienes del defunto seguramente, faziendo inuentario primero. pag. 80.
- L. VI. Como, aquellos que han de rescebir debdas, o mandas, de las herencias del finado, si non se acaescieren al Inuentario, pueden pesquisar, e saber, si son y puestos todos los bienes. pag. 81.
- L. VII. Como, mientras faze el inuentario el heredero, non le deuen mouer pleyto los que han de rescebir las mandas: e que fuerza ha el Inuentario, e que pro viene ende al heredero. pag. 82.
- L. VIII.

- L. VIII. Quales espensas non es tenuto el heredero de poner en el inuentario. pag. 89.
- L. IX. Que pena deue auer el heredero, que maliciosamente faze el inuentario. alli.
- L. X. Como deue pagar las mandas, e las debdas complidamente, el heredero, si non fizo el inuentario, al plazo que le fue puesto. pag. 90.
- L. XI. En que manera deue el heredero tomar la heredad, si entendiere que le es prouechosa. pag. 91.
- L. XII. Como el fijo, se otorga por heredero del padre, por algunas cosas que faze; maguer non lo diga por palabra. pag. 93.
- L. XIII. Quales omes, que son establecidos por herederos, pueden tomar, e ganar la herencia por si; e quales por otorgamiento de otri. pag. 94.
- L. XIV. Como deue ser cierto el heredero, de la muerte de aquel quel establecio, ante que entre la herencia; otrosi, si es atal ome que ge-la podria dexar. pag. 96.
- L. XV. Como el heredero deue rescibir la herencia llanamente, sin condicion, e por si mismo, e non por otra persona. alli.
- L. XVI. Como, quando algund ome muere sin testamento, e dexa su muger que es preñada, non deuen los parientes del finado tomar la herencia, fasta que sean ciertos si es assi, o non. pag. 97.
- L. XVII. Que guarda deuen poner los parientes del finado, quando su muger dize que es preñada del. pag. 98.
- L. XVIII. Como puede el heredero desecher la herencia, que le pertenesce por testamento, o por razon de parentesco. pag. 99.
- L. XIX. Como, aquel que es establecido por heredero en testamento de otro, que era su pariente, si desechare la heredad por razon del testamento, non la puede despues cobrar por parentesco. pag. 101.
- L. XX. Fasta quanto tiempo puede el fijo, o nieto, cobrar la heredad, que ouiesse desechada. alli.

TITULO VII.

De como, e por que razones, puede ome desheredar en su testamento a aquel que deue heredar sus bienes. E otrosi, por que razones puede perder la herencia, aquel que fuesse establecido por heredero en el, maguer non lo desheredasse. pag. 102.

- L. I.** Que cosa es Desheredamiento. alli.
- L. II. Quien puede desheredar, e a quien. alli.
- L. III. Como deue ser fecho el desheredamiento. pag. 104.
- L. IV. Por que razones puede el padre o el abuelo, desheredar a los que descenden dellos. pag. 105.
- L. V. Como el padre puede desheredar al fijo, si se fiziere juglar contra su voluntad: e de las otras razones por que lo puede fazer. pag. 107.
- L. VI. Como el padre, o el auuelo, pueden desheredar a sus fijos, o a sus nietos, si non le quisieren sacar de captiuo. pag. 109.
- L. VII. Como el padre puede desheredar al fijo, que se tornare Moro, o Judio, o Herege. alli.
- L. VIII. Que fuerza ha el desheredamiento, quando es fecho derechoamente. pag. 110.
- L. IX. Como, quando el fijo es desheredado en el comienzamiento del testamento, o en la fin; se entiende que es desheredado en todos los grados de la herencia. pag. 112.
- L. X. Como el testamento en que el padre non deshereda a su fijo, nin fabla del, non vale. alli.
- L. XI. Por quales razones puede el fijo desheredar al padre, de los bienes, que ouiesse apartadamente; e por quales non. pag. 114.
- L. XII. Como el ome puede desheredar a sus hermanos, con razon o sin ella. pag. 115.
- L. XIII. Por que razon deuen perder los herederos la herencia, que deuan auer. pag. 116.
- L. XIV. Que galardón deue auer aquel que non puede ser por derecho establecido por heredero, nin rescibir manda, si alguno lo faze su heredero, o le manda algo, e el mismo lo descubre ante que sea acusado dello. pag. 120.
- L. XV. Por que razones se puede escusar el heredero, que non pierda la herencia, maguer non Tom. III.

- sea vengada la muerte del testador, a quien hereda. pag. 121.
- L. XVI. Como, quando el Rey, o su Mayor-domo recabda las herencias de los herederos, que non las merescen, a que dicen en latin, Indigni, es tenuto de pagar las debdas, e las mandas, a los que fueren señores dellas. alli.
- L. XVII. Por quales razones, la herencia que el heredero perdiessse por yerro que ouiesse fecho, non la deue auer el Rey. pag. 122.

TITULO VIII.

De como puede quebrantar el testamento aquel que es deseredado en el a tuerto; a que dizen en latin, Querela inofficiosi testamenti. pag. 123.

- L. I.** Quien es aquel que puede fazer la Querrela para desatar el Testamento: e contra qual ome, e ante quien, e por que razones, e de que manera. alli.
- L. II. Si puede el hermano quebrantar, o non el testamento que ouiesse fecho su hermano, en que non fiziesse mencion del. pag. 124.
- L. III. Por que razones non puede el hermano quebrantar el testamento de su hermano, maguer estableciesse su sieruo por su heredero. pag. 125.
- L. IV. Por que razones non pueden quebrantar el testamento, los que son deseredados en el. alli.
- L. V. Como, si el padre da a su fijo su parte legitima, puede fazer de lo otro lo que quisiere. pag. 126.
- L. VI. Como, aquel que otorga, o consiente en el testamento, en que lo deshereda su padre, non le puede desatar despues. pag. 128.
- L. VII. Que fuerza ha el juyzio que es dado para quebrantar el testamento. alli.

TITULO IX.

De las mandas que los omes fazen en sus testamentos. pag. 130.

- L. I.** Que cosa es Manda, e quien la pueda fazer, e a quien, e en que manera. alli.
- L. II. Como muchos herederos son establecidos en el testamento, como el vno dellos puede auer la manda que le dexasse el testador, maguer non quisiessse ser heredero. pag. 131.
- L. III. Como, el fazedor del testamento, puede obligar a aquellos a quien manda algo en el, que den a otri, fasta en aquella quantia que les dexa. alli.
- L. IV. Como el fazedor del testamento puede obligar a los herederos de aquellos a quien manda algo en el, que den a otro, fasta en aquella quantia que les dexa. pag. 133.
- L. V. Por que razon el heredero non es tenuto de pagar las mandas, que el señor de la herencia ouiere dexadas. pag. 134.
- L. VI. Si el fazedor del testamento diesse su sieruo a otro en manera que le aforrassse, e le mandasse que diesse alguna cosa a otro, como non es tenuto de lo fazer. pag. 135.
- L. VII. Como el heredero deue caber el ruego del testador, mandandole dar a otro, fasta en aquella quantia que recibio del. pag. 136.
- L. VIII. Como quando el fazedor del testamento dexa a algund ome por su heredero, non puede dexar mandas al sieruo del. alli.
- L. IX. Como, la persona de aquel a quien es fecha la manda, deue ser nombrada ciertamente. pag. 137.
- L. X. En quales cosas pueden ser fechas las mandas. alli.
- L. XI. Como el fazedor del testamento puede fazer manda de alguna cosa, que fuesse empeñada. pag. 140.
- L. XII. Como, de las cosas que non son aun nascidas, puede ser fecha manda. alli.
- L. XIII. De quales cosas non puede ser fecha manda. pag. 141.
- L. XIV. Como, castillo, o otro lugar, que fuesse dado a algund ome, por seruicio señalado que el fiziesse por ello, non puede ser fecha manda del a otros, que non supiessem fazer aquel seruicio. pag. 143.
- L. XV. Como pueden ser fechas mandas, de las cosas que non son corporales. alli.
- L. XVI.

IV

- L. XVI. Como , aquel que manda la cosa que tiene en peños , non se entiende que le quita la debda. pag. 144.
- L. XVII. Por que razones se entiende que es reuocada la manda , quando el fazedor del testamento la enagena , despues que la ha fecho. pag. 145.
- L. XVIII. Como vale , o non , la manda que el testador faze , de dineros que cuyda tener en el arca. pag. 146.
- L. XIX. Como deue valer la manda que el testador fiziesse a alguno , cuydando que le deuia algo , e non fuesse assi. alli.
- L. XX. Como non le empesce a la manda , falsa , o mentirosa razon , que sea puesta en ella. pag. 147.
- L. XXI. De las condiciones , e razones , e maneras ciertas , que pueden ser puestas en las mandas. alli.
- L. XXII. Como vale la manda , o non , si la condicion que es puesta en ella , non se cumple por ocasion , o por otra manera. pag. 148.
- L. XXIII. Quando el fazedor del testamento manda algun sieruo , o otra cosa , en general , cuya deue ser la escogencia. pag. 149.
- L. XXIV. En que manera deue ser dado el gouierno , a aquellos a quien es mandado en el testamento. pag. 152.
- L. XXV. Como aquel a quien es mandada escogencia de alguna cosa , non se puede arrepentir , despues que la ouiere escogido. alli.
- L. XXVI. Quando es mandada escogencia de alguna cosa del testador a dos omes , si se desauinieren , que es lo que deue fazer el Juez en esta razon. pag. 153.
- L. XXVII. Como la manda , que es fecha , de manera de metales , o de pedrera , non passa en los herederos de aquellos a quien la fazen. pag. 154.
- L. XXVIII. Por que palabras pueden ser dexadas las mandas , a que dizen en latin , De legatis tertio. alli.
- L. XXIX. Como vale la manda , o non , que es puesta en aluedrio del heredero. pag. 155.
- L. XXX. Si vale la manda que el testador faze diziendo : Mando que mi heredero de a fulano tantos maravedis (o tal cosa) quando el quisiere. pag. 156.
- L. XXXI. Como se pueden fazer las mandas sin condicion , e a dia cierto. pag. 157.
- L. XXXII. Como las mandas deuen ser judgadas por las leyes deste libro , maguer el testador lo defendiesse. pag. 158.
- L. XXXIII. Como vale la manda que es fecha a muchos , e en que manera la deuen partir. pag. 166.
- L. XXXIV. Como las mandas deuen ser dexadas en testamento , o en codicilo : e como passa el señorío dellas a los herederos de a quien las mandaren. pag. 168.
- L. XXXV. Como non vale la manda que faze el testador a algun ome , cuydando que era biuo , e fuesse muerto. pag. 170.
- L. XXXVI. Como , aquel a quien es otorgada alguna manda , la puede dexar , o non , si la non quisiere. pag. 171.
- L. XXXVII. Como el heredero deue entregar la cosa a aquel a quien es mandada. pag. 172.
- L. XXXVIII. Como deue dar plazo el Juez al heredero , si non puede dar luego , o entregar , la cosa que es mandada. pag. 173.
- L. XXXIX. Como puede el fazedor del testamento reuocar las mandas , que ouiesse fechas. pag. 174.
- L. XL. Como se reuoca , o non , la manda , quando el testador enagena la cosa , despues que la mando. alli.
- L. XLI. Como se desata la manda , si la cosa de que es fecha , se pierde , o se muere. alli.
- L. XLII. Como se desata , o non , la manda que es fecha , de lana , o de madera , o de otra cosa semejante , si se fiziesse despues alguna lauer dellas. pag. 175.
- L. XLIII. Como se desata la manda , si el señorío de la cosa que es fecha , le gana despues aquel a quien era mandada. pag. 176.
- L. XLIV. Como vale , o non , la manda , que es fecha de una cosa en testamento de dos omes. alli.
- L. XLV. Como , si la cosa es mandada muchas vezes en el testamento , non es tenuto el heredero , de la dar mas de una vez. alli.
- L. XLVI. Si el testador manda a otro algun su sieruo en tal manera , que se sirua del , non se entiende que gelo da del todo. pag. 177.
- L. XLVII. Como , si alguno manda a otro carta , o escritura de debdo , que le deuan , entiendese que le manda aquel debdo , que le deuan. alli.

- L. XLVIII. En que tiempo , e en que lugar , pueden demandar las mandas. alli.

TITULO X.

De los Testamentarios , que han de cumplir las Mandas. pag. 178.

- L. I.** Que quiere dezir , Testamentarios , e a que tienen pro , e en que manera deuen ser fechos. pag. 179.
- L. II. Que poderio han los Testamentarios en cumplir las mandas de los testamentos , e como deuen cumplir las mandas del finado. alli.
- L. III. Que los Testamentarios deuen cumplir la voluntad del finado , e non segund su aluedrio. pag. 180.
- L. IV. En que cosas pueden los Testamentarios demandar los bienes del finado , en juyzio , e fuera de juyzio. pag. 182.
- L. V. Quien puede cumplir las mandas que son fechas para sacar catiuos , si el fazedor del testamento non dexa Testamentario que lo cumpla. pag. 183.
- L. VI. Fasta quanto tiempo deuen cumplir los Testamentarios el testamento del finado. pag. 184.
- L. VII. Quien puede apremiar a los Testamentarios , quando son negligentes de cumplir la voluntad del finado : e quien deue entrar en su lugar , para cumplirla. pag. 185.
- L. VIII. Que pena deuen auer los Testamentarios , quando maliciosamente aluengan de cumplir las mandas. pag. 186.

TITULO XI.

Como se puede menguar la manda , e fasta que quantia , a que dizen en latin , Falcidia , o debitum bonorum subsidium , o Trebellianica. pag. 187.

- L. I.** Quanto es , lo que el heredero puede sacar de cada manda , quando non ouiesse aquella parte que ha de auer : e en que cosas lo puede fazer. pag. 188.
- L. II. En que manera se deuen menguar las mandas. pag. 189.
- L. III. Que tiempo deue ser catado , para poder menguar las mandas , en razon de sacar el heredero la su parte legitima. pag. 190.
- L. IV. Quales mandas no deuen ser menguadas por razon de Falcidia. pag. 191.
- L. V. Como , si el heredero da alguna cosa ascondidamente , por mandado del testador , a ome que la non podia auer de derecho , non puede despues sacar della Falcidia. pag. 193.
- L. VI. Por quales razones , e de que cosas , non puede sacar Falcidia el heredero. alli.
- L. VII. Como los herederos pueden sacar la Falcidia , si fizieren el Inuentario. pag. 200.
- L. VIII. Como , aquel que es establecido por heredero , si es rogado que de la herencia a otro , puede sacar della la quarta parte , a que dizen en latin , Trebellianica. pag. 201.

TITULO XII.

De los Escritos que fazen los omes a sus finamientos , a que llaman en latin , Codicillos. pag. 202.

- L. I.** Que quiere dezir Cobdiculo , e a que tienen pro , e quien lo puede fazer , e en que manera deue ser fecho , e sobre que cosas. pag. 203.
- L. II. Que en el Cobdiculo non pueden ser establecidos herederos derechamente. alli.
- L. III. Que departimiento ha entre los testamentos , e los cobdilos ; e como se pueden desatar. pag. 204.

TITULO XIII.

De las Herencias que ome puede ganar por razon de parentesco , quando el señor della muere sin testamento. pag. 205.

- L. I.** En quantas maneras pueden morir los omes sin testamento. pag. 206.
- L. II.

- L. II. Quantos grados son de parentesco. pag. 206.
 L. III. Como, el padre, o el auuelo muriendo sin testamento, deue el fijo, o el nieto, heredar los bienes del. alli.
 L. IV. Como, los padres, e los auuelos, pueden heredar los bienes de sus fijos, e de sus nietos, quando mueren sin testamento. pag. 214.
 L. V. Como, los hermanos, e los otros parientes de la liña de trauiesso, se pueden heredar los vnos a los otros, quando mueren sin testamento. pag. 215.
 L. VI. Como se pueden heredar los hermanos, que non son de padre, e de madre: e otrosí, quien puede heredar a aquel que muere sin testamento. pag. 216.
 L. VII. En quanta parte de los bienes del marido rico puede heredar la muger pobre, si casasse sin dote, e non ha de que beuir. pag. 217.
 L. VIII. Quando puede heredar el fijo, que non es legitimo, en los bienes de su padre, si muere sin testamento; o el padre, en los bienes del tal fijo. pag. 219.
 L. IX. Como non se embarga al fijo natural la su parte que deue auer, por razon de la muger legitima que fue de su padre. pag. 221.
 L. X. Quales fijos non son legitimos, nin naturales: e que non pueden heredar los bienes de sus padres. alli.
 L. XI. Quales fijos, de aquellos que non son legitimos, pueden heredar a sus madres. pag. 223.
 L. XII. En que manera pueden heredar entre si los hermanos que son dichos naturales. pag. 225.

TITULO XIV.

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. pag. 226.

- L**EY I. Que quiere dezir entrega, e quantas maneras son della, e a que tiene pro. alli.
 L. II. Como deue ser fecha la entrega de la herencia al heredero, e por cuyo mandado. pag. 227.
 L. III. Que es lo que deue fazer el Juez, quando vienen dos herederos, e muestran amos cartas de testamento, de aquel que los establescio. pag. 230.
 L. IV. Como deue entregar los bienes de la herencia al heredero, aquel que es tenedor della. pag. 231.
 L. V. Que aquel que tiene los bienes de la herencia como non deue, si enagena alguna cosa dello, la deue pechar. pag. 232.
 L. 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. pag. 233.
 L. VII. Por quanto tiempo puede perder el heredero la herencia, non la demandando. alli.

TITULO XV.

De como deue ser partida la herencia entre los herederos, despues que fueren entregados della. E otrosí, de como se deuen amojonar las heredas, quando contienda acaesciesse entre ellos en esta razon. pag. 234.

- L**EY I. Que cosa es Particion, e que pro viene della. pag. 235.
 L. II. Quien son aquellos que pueden demandar particion, e a quien; e quales cosas pueden partir, e quales non, e en que manera. alli.
 L. III. Quales ganancias es tenuto el vn hermano de partir con el otro. pag. 236.
 L. IV. Como las donaciones que el padre faze en su vida a algund su fijo, si deuen ser contadas en su parte o non. pag. 238.
 L. V. De quales ganancias non es tenuto el vn hermano de dar parte al otro. pag. 239.
 L. VI. Como, la dote, o el arra, que rescibe el padre por su fijo, o por su hija, non deue venir a particion entre los otros hermanos. pag. 240.
 L. VII. Quales de los herederos deuen tener los preuilejos, e las cartas de la herencia quando el tes-

- tador non la ouiesse mandado. pag. 241.
 L. VIII. Como, aquel que tiene los preuilejos, e las cartas de la herencia, por mandado del testador, los deue mostrar a los otros, cada que les fuer menester. alli.
 L. IX. Quando la particion es fecha delante del Juez, o por su mandado, como deuen dar recabdo los vnos a los otros, de fazer sanas las cosas que cupieren en parte a cada vno. pag. 242.
 L. X. Que poderio ha el Juez, ante quien vienen a pleyto los herederos en razon de la particion. alli.

TITULO XVI.

De como deuen ser guardados los Huerfanos, e los bienes que heredan despues de muerte de sus padres. pag. 243.

- L**EY I. Que cosa es Guarda, a que dizen en latin Tutela, e a quien deue ser dada. pag. 244.
 L. II. Quantas maneras son de guardadores de huerfanos. alli.
 L. III. Como el padre, o el auuelo, puede dar guardador a su fijo, o a su nieto. pag. 245.
 L. IV. Quien puede ser dado por guardador de huerfanos, e de sus bienes; e por cuyo mandado. alli.
 L. V. Como la madre non puede auer sus fijos en guarda, si se casare despues de la muerte del padre dellos. pag. 247.
 L. VI. Como la madre puede establescer guardadores en su testamento a los fijos, que dexa por herederos. pag. 248.
 L. VII. Que el padre puede dar a su sierno por guardador de sus fijos; e como deue dezir ciertamente el nome del guardador, porque non aya y dubda. pag. 249.
 L. VIII. Como el guardador, que el padre da a sus fijos naturales, non deue vsar de tal guarda sin mandado de Juez. alli.
 L. IX. Como, quando el padre, o el auuelo, non dexa guardador a sus fijos, nin a sus nietos, en su testamento, lo deue auer el pariente mas propinco, que ouiere. pag. 250.
 L. X. Como, aquel que aforro a su sierno de menor edad, deue ser guardador del, e de sus bienes. pag. 251.
 L. XI. Quando los guardadores son muchos, e non se pueden allegar para procurar los bienes del huerfano, como lo puede fazer el vno dellos. pag. 252.
 L. XII. Quales Judgadores deuen dar guardador al huerfano desamparado. alli.
 L. XIII. A quien deuen ser dados guardadores; a que llaman en latin, Curatores. pag. 255.
 L. XIV. Quales son aquellos que non pueden ser guardadores de otro. pag. 256.
 L. XV. En que manera deuen los guardadores alijar, e guardar los bienes de los huerfanos. pag. 257.
 L. XVI. Como los guardadores deuen fazer aprender a los huerfanos, leer, e escriuir. pag. 258.
 L. XVII. Como el guardador deue demandar, e responder por el huerfano en juyzio. pag. 259.
 L. XVIII. Que los guardadores non deuen enagenar los bienes de los huerfanos. alli.
 L. XIX. En que lugar deue ser criado el huerfano, e con quien. pag. 261.
 L. XX. Quanto deuen dar al huerfano de sus bienes, para gouierno de si, e de su compañía. alli.
 L. XXI. Fasta quanto tiempo deue durar la guarda, e el oficio de los guardadores de los huerfanos: e como deuen dar cuenta de los bienes dellos. pag. 262.

TITULO XVII.

Por que razones, los que son escogidos para guardadores de los huerfanos, se pueden escusar que lo non sean. alli.

- L**EY I. Que cosa es Escusanza. alli.
 L. II. Que razones son aquellas por que se puede escusar el que es guardador de algun huerfano, que lo non sea. pag. 263.
 L. III. Como, los Caualleros, e los Maestros de las Sciencias, se pueden escusar que non sean guardadores.

VI

- dadores de otri. pag. 264.
 L. IV. Ante quien, e en que manera, e fasta quanto tiempo, puede aquel que es escogido por Guardador, poner escusa, que lo non sca. alli.

TITULO XVIII.

De las razones por que deuen ser sacados los huérfanos, e sus bienes, de mano de sus guardadores, por razon de sospecha que ayan contra ellos. pag. 265.

- L. I.** Por quales razones pueden ser tollidos los guardadores de la guarda. alli.
 L. II. Quien son aquellos que pueden razonar contra el guardador, para darle por sospechoso: e en que manera lo deuen fazer, e ante quien. pag. 266.
 L. III. Como el Judgador de su oficio, puede remouer al guardador de la guarda del huérfano, quando entendiére que es dañoso. pag. 267.
 L. IV. Que pena merescen los guardadores de los huérfanos, si fallaren, que fizieran algund menoscabo en los bienes dellos. alli.

TITULO XIX.

Como deuen ser entregados los Menores, si algund daño, o menoscabo, recibieron en sus bienes, por culpa de si mismos, o de aquellos que los tuuieren en guarda. alli.

- L. I.** Que cosa es Entrega, e a que tiene pro. pag. 268.

- L. II. Quales son aquellos Menores que pueden demandar la entrega, e por que razones. alli.
 L. III. Como el Menor de veynte e cinco años, o su guardador, puede demandar restitucion, por daño que recibiesse, conociendo, o negando en juyzio, el, o su Abogado, lo que non deuia. pag. 269.
 L. IV. Como el Menor se puede escusar de los yerros que ouiere fecho, por razon de la edad. alli.
 L. V. Por quales razones puede el Menor desatar los pleytos, e las posturas, que fuessen a daño de si. alli.
 L. VI. Por quales razones non puede ser otorgada restitucion al menor. pag. 271.
 L. VII. Como el Menor puede desamparar la herencia que ouiere entrado, si entendiére que le es dañosa. pag. 273.
 L. VIII. Ante quien puede el menor demandar la entrega, e quando, e en que manera deue ser fecha. pag. 274.
 L. IX. Como el menor puede demandar entrega de las cosas que perdiessse por tiempo. alli.
 L. X. Como, las Eglecias, e los Reyes, e los Concejos, pueden demandar restitucion, por aquellas mismas razones que los menores. pag. 276.

T A B L A

DE LOS TITULOS Y LEYES DE LA SETENA PARTIDA.

Aqui comienza la setena Partida, que fabla de las Acusaciones, e malfechos, que fazen los omes, e de las penas, e escarmientos, que han por ellos: la qual contiene xxxiv. Titulos. Item ccclxiii. Leyes.

P Rologo.

TITULO I.

pag. 279.

De las Acusaciones que se fazen contra los malos fechos, e de los Denunciamientos, e del oficio del Judgador, que ha a pesquerir los malos fechos.

pag. 280.

LEY I. Que cosa es Acusacion, e a que tiene pro, e quantas maneras son della. alli.

L. II. Quien puede acusar, e a quien. alli.

L. III. Como aquel que es sieruo, non puede acusar a otro. pag. 283.

L. IV. Como aquel que es acusado, non puede acusar a otro, fasta que sea librado por juyzio de la acusacion que le es fecha. alli.

L. V. Como, los Merinos, e los otros Oficiales, pueden apercebir al Rey, de los yerros que se fazen en los lugares do bien. pag. 284.

L. VI. Como non puede ninguno ome acusar a otro por personero. pag. 285.

L. VII. Contra quien puede ser fecha acusacion. pag. 286.

L. VIII. Por quales yerros que el Oficial faze, puede ser acusado. alli.

L. IX. Por quales yerros pueden ser acusados los menores, e por quales non. pag. 287.

L. X. Por quales razones puede ser acusado el sieruo. pag. 288.

L. XI. De quales yerros pueden ser acusados los Oficiales del Rey, mientra estuieren en sus Oficios, e de quales non. pag. 289.

L. XII. Como aquel que es quito una vez, por juyzio acabado, del yerro que fizo, non lo pueden acusar despues. pag. 290.

L. XIII. Como quando muchos quieren acusar a vno de algun yerro, el Juez deue escoger el vno dellos, que faga la acusacion. pag. 291.

L. XIV. Como deue ser fecha la acusacion. pag. 292.

L. XV. Ante qual Juez puede, o deue, ser fecha la acusacion. pag. 293.

L. XVI. En que manera deue el acusado responder a la acusacion, que fazen contra el. pag. 295.

L. XVII. Como el Judgador deue yr adelante por el pleyto de la acusacion, si alguna de las partes non viniere al plazo. pag. 296.

L. XVIII. Como puede el Judgador fazer recabdar el acusado, si fuyere en otra tierra. pag. 297.

L. XIX. Como deue el acusador llevar adelante la acusacion que fizo, e como la puede desamparar. pag. 298.

L. XX. Como non cae en pena aquel que acusasse a otro, que falsasse la moneda del Rey, maguer non lo prouasse. pag. 299.

L. XXI. Como, aquel que faze acusacion de los que ouiessem muerto a aquel que lo establecio por heredero, non cae en pena, maguer non pueda prouar la acusacion que faze. alli.

L. XXII. Como, aquel que es acusado, puede fazer auenencia con su contendor, sobre pleyto de la acusacion. pag. 300.

L. XXIII. Como se desata la acusacion por muerte del acusador, o del acusado. pag. 304.

L. XXIV. Como deue el Judgador llevar el pleyto de la acusacion adelante, si el acusado se mata el mismo. pag. 305.

L. XXV. Si aquel que es acusado en razon de furto, o de robo, o de daño, que fiziesse a otro, se muere, como deue yr el Juez por el pleyto adelante. pag. 306.

L. XXVI. Como el Juez deue librar la acusacion por derecho, despues que la ouiesse oyda. pag. 308.

L. XXVII. Como el Rey de su oficio, puede

ber verdad de los males que le descubriessen, que fuessen fechos en su tierra; o los entendiessen por fama. pag. 309.

L. XXVIII. Quales yerros puede el Rey, o el Juez de su oficio escarmentar; maguer non fuesse fecha denunciacion, nin acusamiento, nin fuesse fama en razon dellos. pag. 310.

L. XXIX. Quando los yerros que son puestos contra los testigos para desecharlos, les empezen, o non, maguer sean prouados. pag. 311.

TITULO II.

De las Trayciones.

pag. 312.

LEY I. Que cosa es Traycion, e onde tomo este nome, e quantas maneras son della. pag. 313.

L. II. Que pena merescer aquel que faze traycion. pag. 315.

L. III. Por quales yerros de traycion puede ome ser acusado despues de su muerte, e quien puede fazer tal acusacion como esta. pag. 318.

L. IV. Como, el ome que faze traycion, non puede enagenar lo suyo, desde el dia en adelante que andouiere en ella. pag. 319.

L. V. Como, aquel que comenzo a andar en la traycion, puede ser perdonado, si la descubriesse ante que se cumpla. pag. 320.

L. VI. Que pena merescen aquellos que dizen mal del Rey. alli.

TITULO III.

De los Rieptos.

pag. 321.

LEY I. Que cosa es Riepto, e onde tomo este nome. alli.

L. II. Quien puede reptar, e quales, e en que lugar. pag. 322.

L. III. Sobre quales razones puede reptar vn fidalgo a otro. alli.

L. IV. En que manera deue ser fecho el riepto, e como deue responder el reptado. pag. 323.

L. V. Quien puede responder al riepto, maguer el reptado non venga al plazo. pag. 324.

L. VI. Por que razon se puede escusar el reptado, que non responda, o non lidie. pag. 325.

L. VII. Por que razon no se puede escusar el reptado, que non responda al riepto, maguer non le rieptra el pariente mas propinco. pag. 326.

L. VIII. Como el reptador, e el reptado, deuen seguir el pleyto, fasta que sea acabado: e que pena merece el reptador, si non prouare lo que dixo; otrosi el reptado, si le prouaren el mal de que le rieptran. alli.

L. IX. Como el Rey deue dar juyzio contra el reptado, quando non vienen al plazo que le fue puesto. pag. 327.

TITULO IV.

De las Lides.

alli.

LEY I. Que cosas es Lid, e porque razon fue fallada, e a que tiene pro, e quantas maneras son della. alli.

L. II. Quien puede lidiar, e sobre quales razones, e por cuyo mandado, e en que lugar, e en que manera. pag. 328.

L. III. Como, el que rieptra, non puede dar par por si para lidiar, si el reptado non quisiere. alli.

L. IV. En que pena cae el que sale del campo, o fue-

VIII

- fuere vencido ; o que cosa podria fazer el rep-
tado en la lid para ser quito. pag. 329.
L. V. Como los Fieles pueden sacar del campo los
Lidiadores. alli.
L. VI. Que deue ser fecho de las armas , e de los
cauallos que fincan en el campo de los Lidiadores ,
despues que han lidiado. pag. 330.

TITULO V.

*De las cosas que fazen los omes , por que valen
menos.* alli.

- L**EY I. Que cosa es menos valer. alli.
L. II. En quantas maneras caen los omes en yerro de
menos valer. pag. 331.
L. III. Ante quien , e en que lugar , e a quien pue-
de el ome profazar del yerro de valer menos ,
e en que pena cae , despues que le fuere pro-
uado. alli.

TITULO VI.

De los Enfamados. alli.

- L**EY I. Que cosa es Fama : e que quiere de-
zir Enfamamiento ; e quantas maneras son del. pag. 332.
L. II. Del enfamamiento que nasce de fecho. alli.
L. III. Del enfamamiento que nasce de la ley. pag. 333.
L. IV. De las Infamias de Derecho. alli.
L. V. Por quales yerros son los omes enfamados , si
sentencia fuere dada contra ellos. pag. 335.
L. VI. Por que razones pierde ome el enfama-
miento. pag. 337.
L. VII. Que fuerza ha el enfamamiento. pag. 338.
L. VIII. Que pena merescce aquel que enfama a
otro a tuerto. pag. 339.

TITULO VII.

De las Falsedades. alli.

- L**EY I. Que es Falsedad , e que maneras son
della. alli.
L. II. Como , el que descubre las poridades del Rey ,
faze falsedad : e de las otras razones por que caen
los omes en ella. pag. 341.
L. III. De la falsedad que faze la muger , dando fijo
ageno a su marido , por suyo. alli.
L. IV. De las falsedades que fazen los omes , falsan-
do cartas , o sellos. pag. 342.
L. V. Quien puede acusar a los fazedores de las fal-
sedades , e fasta quanto tiempo. alli.
L. VI. Que pena merescen los que fazen alguna de las
falsedades sobredichas. pag. 343.
L. VII. Como fazen falsedades , los que tienen pe-
sos , o medidas falsas ; e que pena merecen por-
ende. alli.
L. VIII. De la falsedad que los omes fazen , quando
miden , o parten los terminos , o las heredades fal-
samente. pag. 344.
L. IX. Que pena merescce el que faze moneda falsa ,
o cercena la buena. pag. 345.
L. X. Como la casa , o el lugar en que se faze moneda
falsa , deue ser del Rey. pag. 346.

TITULO VIII.

De los Omezillos. alli.

- L**EY I. Que cosa es Omezillo , e quantas maneras
son del. alli.
L. II. Como , aquel que mata a otro , deue auer
pena de homicida , si lo non fiziesse tornando so-
bre si. pag. 347.
L. III. Por que razones , e en que casos , no me-
resce pena de homicida aquel que mata a otro
ome. alli.
L. IV. Como aquel que mata a otro por ocasion ,
no merece auer pena por ende. pag. 349.
L. V. Como , aquel que mata a otro por ocasion que
nasce por culpa del mismo , merescce por ende

- pena. pag. 350.
L. VI. Como , los Fisicos , e los Zurnjanos , que se
meten por sabidores , e lo non son , merescen auer
pena , si muere alguno por culpa dellos. alli.
L. VII. Como , el Fisico , o el Especiero , que mues-
tra , o vende yeruas a sabiendas , para matar ome ,
deue auer pena de omicida. pag. 351.
L. VIII. Como , la muger preñada , que come , o
bene yeruas a sabiendas , para cchar la criatura , de-
ue auer pena de omicida. pag. 352.
L. IX. Que pena merescce aquel que castiga su fijo o su
discipulo cruelmente. alli.
L. X. Como , aquel que da armas a otro , sabiendo
que quiere ferir , o matar alguno , con ellas , deue auer
pena de omicida. pag. 353.
L. XI. Que pena merescce el Judgador , que da falsa
sentencia en pleyto de justicia. alli.
L. XII. Que pena merescce el padre que matare al fijo ,
o el fijo que matare a su padre , o alguno de los
otros parientes. alli.
L. XIII. Como merescce pena de omicida , aquel que
castra a otro a tuerto. pag. 354.
L. XIV. Quien puede acusar a otro de omicidio , e an-
te quien , e en que manera. pag. 355.
L. XV. Que pena merescce aquel que mata a otro a
tuerto. alli.
L. XVI. Que pena merescen los sieruos , e los sir-
uientes , que veen matar a sus señores , o los fijos
dellos , e non los acorren. pag. 356.

TITULO IX.

*De las Deshonrras , quier sean fechas , o dichas
a los bños , o contra los muertos : e de los fa-
mosos Libellos.* pag. 356.

- L**EY I. Que cosa es Deshonrra , e quantas ma-
neras son della. alli.
L. II. Por que razones non deue ser oydo aquel que
dixo mal de otro , maguer lo quisiesse prouar. pag. 358.
L. III. De la desonrra que faze un ome a otro , por
cantigas , o por rimos. alli.
L. IV. Como faze un ome a otro tuerto , remedan-
dole. pag. 359.
L. V. Como , los que siguen mucho a las virgines , e
a las casadas , o a las biudas que biuen onestamente ,
o les embian alcahuetas , e joyas , las fazen des-
honrra. alli.
L. VI. En quantas maneras puede un ome a otro fa-
zer deshonrra de fecho. pag. 360.
L. VII. Como faze desonrra a otro aquel que lo em-
plaza tortizeramente , o le mueue pleyto de serui-
dumbre , seyendo libre. pag. 361.
L. VIII. Quien puede fazer desonrra. alli.
L. IX. Contra quien puede ser fecha desonrra , e quien
puede demandar emienda della , e ante quien. pag. 362.
L. X. Como el señor puede demandar emienda de la
desonrra que fiziesen a su vassallo en desprecio
del. alli.
L. XI. Como pueden demandar los herederos emien-
da de la desonrra que recibio aquel de quien he-
redaron , seyendo enfermo. pag. 363.
L. XII. Que pena merescen los que quebrantan los
sepulcros , e desotieran los muertos. alli.
L. XIII. Como pueden demandar emienda los herede-
ros , de la desonrra que fizieron a aquel que hereda-
ron , seyendo muerto. pag. 364.
L. XIV. Como pueden demandar emienda al señor ,
de la desonrra que su sieruo fiziesse a otro. pag. 365.
L. XV. Por quales razones non puede ome demandar
emienda de la desonrra , maguer la reciba. alli.
L. XVI. Como , quando el Alcalde faze prender a al-
guno por razon de su oficio , non se puede quere-
llar como en manera de desonrra. pag. 366.
L. XVII. Como , maguer el Astronomero diga alguna
cosa de otro por razon de su Arte , non le puede
ser demandado por deshonrra. alli.
L. XVIII. Que de qualquier desonrra que fiziesen a
la muger virgen , o al Clerigo , non pueden deman-
dar emienda. pag. 367.
L. XIX. Como aquel que busca bien , e honrra , a su
amigo , maguer estorue a otro , non le puede ser
demandado por desonrra. alli.
L. XX. Quales desonrras son graues , a que dizen
en

- en latin , atroces : e quales non. pag. 367.
- L. XXI. Que emienda deue recibir aquel a quien es fecha desonrra. pag. 368.
- L. XXII. Fasta quanto tiempo puede ome demandar emienda de la desonrra que recibio. pag. 370.
- L. XXIII. Como el heredero non puede demandar emienda de desonrra que ouiesse fecho en su vida a aquel a quien heredo , si el non la ouiesse comenzado a demandar. pag. 371.

TITULO X.

De las Fuerzas.

- L. I.** Que cosa es Fuerza , e quantas maneras son della. pag. 372.
- L. II. Como los que fazen asonadas de Caualleros , o de Peones , maguer non fagan daño , les es contado por fuerza , e deuen recibir pena por ellas. pag. 373.
- L. III. Como los que roban algunas cosas de la casa en que se enciende fuego , deuen auer pena de forzadores. pag. 373.
- L. IV. Como los Juezes que non quieren dar alzada a los que la demandan deuiendola auer , merecen pena de forzadores. pag. 374.
- L. V. Como los Almozarifes , e los Dezmeros , que toman a los omes demas que non deuen , les es contado como por fuerza que fiziessen con armas. pag. 374.
- L. VI. Como los que vienen a juyzio con omes armados , por espantar los Juezes , o los testigos que aduzen contra ellos , deuen auer pena de forzadores. pag. 375.
- L. VII. Como aquel que toma arma para ampararse , non le es contado por fuerza. pag. 375.
- L. VIII. Que pena merecen los que fazen fuerza con armas , o sin ellas. pag. 375.
- L. IX. Que pena merecen los que con armas , e con ayuntamiento de omes armados , ponen fuego en casas , o en miesses agenas , tambien ellos , como los que vienen en su ayuda ; e los otros que lo acendiessen por ocasion , o de otra manera. pag. 376.
- L. X. Que pena merece aquel que el por si mismo , sin mandado del Judgador , entra , o toma por fuerza , heredamiento , o cosa agena. pag. 377.
- L. XI. Por quales razones , aquel que desapoderasse a otri de alguna cosa en que estuiesse apoderado , non caeria en la pena susodicha. pag. 379.
- L. XII. Que pena merece aquel que niega que tiene la cosa arrendada , o alogada , non la queriendo boluer a su señor. pag. 379.
- L. XIII. Como aquel que fuerza la cosa que auia dado en peños a otri , pierde porende el señorío que auia en ella. pag. 380.
- L. XIV. Que pena merecen aquellos que por fuerza , sin mandamiento del Judgador , fazen a sus deudores que les paguen lo que les deuen. pag. 381.
- L. XV. Que pena merecen aquellos que prendan a los omes del lugar en que mora algun su deudor. pag. 381.
- L. XVI. Que pena merece el Señor , que entra por fuerza el heredamiento que ouiesse dado a otro en feudo , o en otra manera semejante. pag. 382.
- L. XVII. Por quales Fuerzas que el Perlado fiziessen , caeria en pena , tambien el , como el su Cabillo. pag. 384.
- L. XVIII. Como se deue librar el pleyto de la Fuerza ante que los otros pleytos que nascen sobre la cosa forzada. pag. 384.

TITULO XI.

De los Desafiamientos , e de tornar amistad.

- L. I.** Que cosa es desafiar , e a que tiene pro , e quien lo puede fazer. pag. 385.
- L. II. Por que razones , e en que manera , puede desafiar vn ome a otro. pag. 385.
- L. III. Ante quien , e en que lugar , puede vn ome a otro desafiar : e que plazo deue auer , despues que fueren desafiados. pag. 386.

Tom. III.

TITULO XII.

De las Treguas , e de las Seguranças , e de las Pazés.

- L. I.** Que cosa es Tregua , e Segurança ; e por que han assi nome , e a que tienen pro. pag. 387.
- L. II. Quantas maneras son de Tregua , e de Segurança : e quien las puede poner , o dar : e en que manera deuen ser dadas , o puestas , e como deuen ser guardadas , despues que las pusieren. pag. 388.
- L. III. Que pena merecen los que quebrantan Treguas , o Seguranças , o fiadura de saluo. pag. 389.
- L. IV. Que cosa es Paz , e en que manera deue ser fecha , e que pena merece aquel que la quebranta. pag. 389.

TITULO XIII.

De los Robos.

- L. I.** Que cosa es Robo , e quantas maneras son del. pag. 390.
- L. II. Quien puede acusar , e demandar el robo. pag. 390.
- L. III. Que pena merecen los robadores , e los que los ayudan. pag. 391.
- L. IV. Como el Señor es tenuto de los robos que fizieren sus sieruos , o los otros omes que biuen con el. pag. 391.

TITULO XIV.

De los Furtos : e de los Sieruos que furtan a si mesmos : e de los que los consejan , o los esfuerzan , que fagan mal : e de los Guardadores que fazen furto a los Menores.

- L. I.** Que cosa es Furto. pag. 392.
- L. II. Quantas maneras son de furto. pag. 393.
- L. III. Como , si alguno presta cauallo , o otra bestia , para un lugar cierto , e aquel que la recibe emprestada la lleva a otra parte , gela puede demandar por furto. pag. 394.
- L. IV. Quien puede demandar el furto , e a quales , e ante quien. pag. 394.
- L. V. Como , si el guardador de algun huerfano escondiesse alguna cosa de los bienes de aquel que tuuiesse en guarda , non gela pueden demandar por furto. pag. 396.
- L. VI. Como , aquel que tiene tahureria en su casa , si los tahures le furtassen alguna cosa ende , non gela puede demandar. pag. 398.
- L. VII. Como , aquel que tiene el ostalaje en su casa , e los Almozarifes que guardan el aduana , e los otros que guardan el alfondiga del pan , son tenudos de pechar las cosas que furtan en cada vno destos lugares. pag. 397.
- L. VIII. Como , si alguno conseja a su sieruo de otri que furtare a su señor alguna cosa , cae porende en pena de furto , maguer non lo cumpla el sieruo. pag. 398.
- L. IX. Si el señor de la cosa la furtare a aquel a quien la empeño , como gela puede demandar por furto. pag. 400.
- L. X. Como los Menestrales que reciben algunas cosas para adobar , si gelas furtaren , las pueden demandar por furto. pag. 399.
- L. XI. Como el señor de la cosa emprestada la puede demandar por furto , si la furtaren a aquel a quien la empresto. pag. 400.
- L. XII. Como aquel que tiene la cosa en guarda , o en encomienda , la puede demandar por furto , si la furtaren a aquel a quien la empresto. pag. 401.
- L. XIII. Si la cosa vendida fuere furtada ante que sea entregada al comprador , como la puede demandar aquel que la vendio. pag. 401.
- L. XIV. Como , aquellos que tienen marauedis del Rey , para sus lauores , o para dar quitaciones a su compaña ; si los metieren en su pro , o fizieren mala barata en darlos , como los deuen pechar. pag. 402.
- L. XV. Como los Monederos , e los Maestros , que fazen moneda apartadamente para si en buelta de

X

- de la del Rey, fazen furto. pag. 403.
- L. XVI. Como, los que furtan pilares, o madera, para meter en sus lauores, o ladrillos, o cantos, los deuen pechar con el doblo. alli.
- L. XVII. Como los que son menores de diez años e medio, e los locos, e los desmemoriados, non son tenudos a la pena del furto que fazen. pag. 404.
- L. XVIII. Que pena merescen los Furtadores, e los Robadores. alli.
- L. XIX. Que pena merescen los que furtan los ganados e los encobridores dellos. pag. 409.
- L. XX. Como la cosa que furtan muchos, puede ser demandada a cada vno dellos. alli.
- L. XXI. Como, aquel que furta alguna cosa de los bienes del finado que fican desamparados, lo deue pechar. pag. 410.
- L. XXII. Que pena merecen aquellos que furtan, o soscacan, losijos o los sieruos agenos. pag. 411.
- L. XXIII. De los sieruos que fuyen, e que fazen furto de si mesmos. alli.
- L. XXIV. Como deue buscar el Señor, a su sieruo, quando fuere fuydo. pag. 412.
- L. XXV. Como el menor non cae en pena, maguer el sieruo que fuyesse se ascondiesse en su casa. alli.
- L. XXVI. Por quales razones puede ome esconder sieruo ageno, e non caera porende en pena. pag. 413.
- L. XXVII. Como deue el Juez librar el pleyto que acaesciere entre el Señor, e el sieruo que se de fuyo. alli.
- L. XXVIII. Que pena merescen los que esconden los sieruos que fuyen de casa del Rey. pag. 414.
- L. XXIX. Que pena merescen los que corrompen los sieruos, faziendolos de buenos malos, e los malos peores. alli.
- L. XXX. Que pena merescen aquel que muda los mofones de alguna heredad a furto. alli.

TITULO XV.

De los Daños, que los omes, o las bestias, fazen en las cosas de otro, de qual natura quier que sean. pag. 416.

- L. I.** Que cosa es Daño: e quantas maneras son del. alli.
- L. II. Quien puede demandar emienda del daño. alli.
- L. III. A quales, e ante quien puede ser demandada emienda del daño. pag. 417.
- L. IV. Como si el Jüdgador de su oficio faze daño a otro derechoamente, non es tenudo de lo pechar. alli.
- L. V. De los daños que fazen los que estan en poder de otro, por mandado de sus Mayorales, que non son tenudos ellos de lo pechar. pag. 418.
- L. VI. Como aquel que fiziere daño a otro por su culpa es tenudo de fazer emienda del. pag. 419.
- L. VII. Como los que fazen cauás, e foyas, o paran cepos en las carreras para los venados, son tenudos de fazer emienda dello. alli.
- L. VIII. Como aquel que soltare sieruo de otro de prision, lo dene pechar, si se fuere. pag. 420.
- L. IX. Como el Fisico, o el zurujano, o el albeytar, son tenudos de pechar el daño, que a otro viene por su culpa. alli.
- L. X. Como el que enciende fuego en tiempo de viento, cerca de paja, o de madera, o de mies, o de otro lugar semejante, es tenudo de pechar el daño que ende viniere. alli.
- L. XI. Como, el daño que viniere a otro por culpa de aquel que tiene en guarda forno de pan, o de yesso, o de cal, es tenudo de lo pechar. pag. 421.
- L. XII. Como aquel que derriba la casa de su vezino, por miedo que ha que verña fuego a la suya, non es tenudo de pechar el daño que fiziesse por tal razon. alli.
- L. XIII. Como aquel que forada la naue, deue pechar el daño que auiene en ella, e las mercaderias que eran y puestas. pag. 422.
- L. XIV. Como si vn nauio topa con otro por fuerza de viento, non son tenudos los señores del, de pechar, el daño que acaesciere por esta razon. alli.
- L. XV. Como quando muchos omes se aciertan en fazer daño, matando un sieruo, o bestia, puede ser

- demandada emienda a cada vno dellos. pag. 423.
- L. XVI. Como aquel que niega el daño que dizen que fizo, si gelo prouaren, lo deue pechar doblado. pag. 424.
- L. XVII. Como el que conoze en juyzio que fizo daño a otro, es tenudo de lo pechar, maguer que lo fiziesse otro. alli.
- L. XVIII. Que departimiento ha entre las cosas de que es fecho el daño, e del apreciamento dellas. pag. 425.
- L. XIX. Como deue ser fecha emienda al señor del sieruo que sabe pintar, si gelo mataren. pag. 426.
- L. XX. Como deue pechar el daño del sieruo, aquel que el consejo que fiziesse cosa por que murio. alli.
- L. XXI. Como, aquel que enrrida el can, que muerda a alguno, o espante alguna bestia a sabiendas, deue pechar el daño que le viniere por esta razon. alli.
- L. XXII. Como es tenudo el señor del caualllo, o de otras bestias mansas, de pechar el daño que alguna dellas fizieren. pag. 427.
- L. XXIII. Como aquel que tiene el leon, o osso, o otra bestia brava en su casa, deue pechar el daño que fiziere a otro. alli.
- L. XXIV. Como el dueño del ganado es tenudo de pechar el daño que fiziesse en heredad agena. pag. 428.
- L. XXV. Como el que echare de su casa huesos, o estiercol en la calle, deue pechar el daño que fiziere a los que passaren por y. pag. 430.
- L. XXVI. Como los hosteleros que tienen colgadas algunas cosas a las puertas, las deuen poner de manera que no fagan daño a otro. alli.
- L. XXVII. Como los alfagemes deuen raer los omes en lugares apartados, de guisa, que non puedan rescibir daño aquellos a quien afeytan. pag. 431.
- L. XXVIII. Como aquellos que cortan a mala intencion arboles, o viñas, o parras, deuen pechar el daño que y fizieren. alli.

TITULO XVI.

De los Engaños, malos, e buenos: e de los Baratadores. pag. 433.

- L. I.** Que cosa es Engaño, e quantas maneras son del. alli.
- L. II. Que departimiento ha entre los engaños. pag. 434.
- L. III. Quien puede demandar emienda del engaño, e ante quien, e a quales. alli.
- L. IV. A quales personas non pueden ser demandadas emiendas por razon del engaño, maguer lo fagan. pag. 435.
- L. V. Quales omes son tenudos de emendar el engaño que otro fiziesse, viniendoles pro del. alli.
- L. VI. Hasta quanto tiempo puede ome demandar emienda del engaño, e en que manera deue ser fecha. alli.
- L. VII. De las maneras en que los omes se fazen engaños los unos a los otros. pag. 436.
- L. VIII. Del engaño que fazen los reuendedores, mezclando con aquellas cosas que venden, otras peores que les semejan. alli.
- L. IX. Del engaño que fazen los baratadores, mostrando que han algo, e non lo han. pag. 437.
- L. X. De los engaños que fazen los omes en los juegos, metiendo y dados falsos; o que bueluen pelea a sabiendas en las ferias, o en los mercados, por furta algo. alli.
- L. XI. De otros engaños que fazen los omes entre si, e los Personeros, e los Abogados. pag. 438.
- L. XII. Que pena merecen los que fazen los engaños. alli.

TITULO XVII.

De los Adulterios. pag. 439.

- L. I.** Que cosa es Adulterio, e onde tomo este nombre, e quien puede fazer acusacion sobre el, e a quales. alli.
- L. II. Quien puede acusar a la muger de adulterio, teniendola el marido en su casa. pag. 440.
- L. III. Como puede ser acusada la muger de adulterio, despues que fuere partida de su marido por juy-

juizio de Santa Iglesia.

- L. IV. Ante quien, e fasta quanto tiempo, puede scr fecha la acusacion del adulterio. pag. 441.
L. V. Como non faze adulterio el que yaze con muger casada, si non sabe que lo es. pag. 442.
L. VI. Como el guardador, o su fijo, deue auer pena de adulterio, si se casa alguno dellos con la huerfana que tuuiere en poder. pag. 443.
L. VII. Quales defensiones otras puede poner ante si la muger que fuesse acusada de adulterio, para rematar las acusaciones. alli. pag. 444.
L. VIII. De las otras defensiones que puede poner ante si el varon, o la muger, que fueren acusados de adulterio, contra los que los acusan. pag. 445.
L. IX. De las otras defensiones que puede poner ante si el varon, o la muger, que fueren acusados de adulterio, contra los que los acusan. alli.
L. X. Como deue yr el Judgador adelante en el pleyto de la acusacion del adulterio, despues que fuere comenzado. pag. 446.
L. XI. Como se puede prouar, e aueriguar el adulterio, por razon de sospecha. pag. 447.
L. XII. Como deue ome afrontar a aquel de que ha la sospecha por razon de su muger. alli.
L. XIII. Como vn ome puede matar a otro que fallasse yaziendo con su muger. pag. 448.
L. XIV. Como el padre que fallasse algun ome yaziendo con su fija, que fuesse casada, los deue matar a ambos, o non a ninguno. pag. 449.
L. XV. Que pena merescen el ome, o la muger, que faze adulterio: e como se pueden perder la dote, e las arras; e como se pueden cobrar. pag. 450.
L. XVI. Que pena merescen aquellos que a sabiendas se casan dos vezes. pag. 451.

TITULO XVIII.

De los que yazen con sus parientas, o con sus cuñadas. pag. 452.

- L. I. Que cosa es el pecado que faze ome con su parienta, a que dizen en latin, incestus: e fasta qual grado es pariente de la muger el que faze este pecado. alli.
L. II. Quien puede acusar al que cae en pecado de incesto, e ante quien, e en que manera, e a quien. alli.
L. III. Que pena merece el que yoguiesse con su parienta, o con su cuñada; e por que razones se puede escusar de esta pena. alli.

TITULO XIX.

De los que yazen con mugeres de Orden, o con biuda que biua honestamente en su casa, o con virgines, por falago, o por engaño, non les faziendo fuerza. pag. 453.

- L. I. De las razones por que yerran los omes grauemente, que yazen con las mugeres sobredichas. alli.
L. II. Quien puede acusar al que yoguiere con alguna de las mugeres sobredichas. pag. 454.

TITULO XX.

De los que fuerzan, o lleuan robadas, las virgines, o las mugeres de Orden, o las biudas que bien honestamente. pag. 455.

- L. I. Que fuerza es esta que fazen los omes a las mugeres, e quantas maneras son della. alli.
L. II. Quien puede acusar a los que fazen fuerza a las mugeres, ante quien los pueden acusar. pag. 456.
L. III. Que pena merescen los que forzaren alguna de las mugeres sobredichas, e los ayudadores dellos. alli.

TITULO XXI.

De los que fazen pecado de luxuria contra natura. pag. 457.

- L. I. Onde tomo este nome el pecado que dizen, Sodomitico; e quantos males vienen del. pag. 458.
L. II. Quien puede acusar a los que fazen el pecado Sodomitico, e ante quien, e que pena merescen auer los fazedores del, e los consentidores. alli.

TITULO XXII.

De los Alcahuetes. alli.

- L. I. Que quiere dezir Alcahuete, e quantas maneras son dellos, e que daño nace dellos. pag. 459.
L. II. Quien puede acusar a los Alcahuetes, e ante quien; e que pena merescen, despues que les fuere prouada el alcahoteria. alli.

TITULO XXIII.

De los Agoreros, e de los Sorteros, e de los otros Adeuninos, e de los Fechizeros, e de los Truhanes. pag. 460.

- L. I. Que cosa es Adeunanza, e quantas maneras son della. alli.
L. II. De los que encantan espiritus, o fazen ymagines, o otros fechizos, o dan yeruas, para enamoramiento de los omes, o de las mugeres. pag. 461.
L. III. Quien puede acusar a los Truhanes, e a los Barataidores sobredichos, e que pena merescen. pag. 462.

TITULO XXIV.

De los Judios. alli.

- L. I. Que quiere dezir Judio, e de donde tomo este nome de Judio. pag. 463.
L. II. En que manera deuen fazer su vida los Judios entre los Christianos, e quales cosas non deuen usar, nin fazer, segund nuestra Ley; e que pena merescen los que contra ello fizieren. alli.
L. III. Que ningun Judio non puede auer oficio nin dignidad, para poder apremiar a los Christianos. pag. 464.
L. IV. Como pueden auer los Judios Synoga entre los Christianos. alli.
L. V. Como non deuen apremiar a los Judios en el dia de Sabado; e quales Juezes los pueden apremiar. alli.
L. VI. Como non deuen ser apremiados los Judios que se tornen Christianos, e que mejoría ha el Judio que se tornare Christiano; e que pena merescen los otros Judios, que le fiziesen mal. pag. 465.
L. VII. Que pena merece el Christiano que se tornare Judio. pag. 466.
L. VIII. Como ningund Christiano, nin Christiana, non deuen fazer vida con Judio. alli.
L. IX. Que pena merescen el Judio que yaze con Christiana. alli.
L. X. Que pena merescen los Judios que tienen Christianos por sieruos. pag. 467.
L. XI. Como los Judios deuen andar señalados, por que los conozcan. alli.

TITULO XXV.

De los Moros. alli.

- L. I. Onde tomo este nome Moro; quantas maneras son dellos; e en que manera deuen biuir entre los Christianos. pag. 468.
L. II. Como los Christianos con buenas palabras, e non por premia, deuen conuertir los Moros. alli.
L. III. Que pena merescen los que baldonan a los Conuersos. alli.
L. IV. Que pena merescen auer el Christiano que se tor-

XII

- tornare Moro. pag. 469.
L. V. Que pena merescce el Christiano que se tornare Moro, maguer se arrepienta despues, e se torne a la nuestra Fe. pag. 470.
L. VI. Que pena merescce el Christiano, o la Christiana, que son casados, si se tornare alguno dellos Judio, o Moro, o Hereje. alli.
L. VII. Como, si alguno renegare la Fe de nuestro Señor Jesu Christo, puede ser acusada la fama del, cinco años despues de su muerte. pag. 471.
L. VIII. Por que razones el Christiano que se tornare Judio, o Moro, e se arrepiente despues, tornando-se a la Fe de los Christianos, se puede escusar de la pena sobredicha. alli.
L. IX. Como los Moros que vienen en mensageria de otros Reynados a la Corte del Rey deuen ser saluos e seguros, ellos, e sus cosas. pag. 472.
L. X. Que pena merescce el Moro, e la Christiana, que yoguieren de so vno. alli.

TITULO XXVI.

De los Hereges. pag. 473.

- L. I.** Onde tomaron nome los Ereges, e quantas maneras son dellos; e que daño viene a los omes de su compañía. alli.
L. II. Quien puede acusar a los Herejes, e ante quien, e que pena merescen despues que les fuere prouada la Eregia; e quien puede heredar los bienes dellos. pag. 474.
L. III. Como los fijos que non son Catholicos, non pueden heredar con los otros en los bienes de su padre, que fuessse Hereje. pag. 476.
L. IV. Como el que es dado por Hereje, non puede auer Dignidad, nin oficio publico, mas deue perder el que ante tenia. alli.
L. V. Que pena merescen los que encubren los Herejes. pag. 477.
L. VI. Que pena merescen los que amparan los Herejes en sus castillos, o en sus tierras. alli.

TITULO XXVII.

De los Desesperados que matan a si mismos, o a otros por algo que les dan; e de los bienes dellos. pag. 478.

- L. I.** Que cosa es desesperamiento, e en quantas maneras caen en el. alli.
L. II. Que pena merescen auer los desesperados. pag. 479.
L. III. Que pena merescen los asesinos, e los otros desesperados que matan los omes por algo que les dan. alli.

TITULO XXVIII.

De los que denuestan a Dios, e a Santa Maria, e a los otros Santos. pag. 480.

- L. I.** Quien puede acusar a los que denuestan a Dios, e a Santa Maria, e a los otros Santos, e ante quien, e en que manera. pag. 481.
L. II. Que pena merece el Rico ome que denostare a Dios, o a Santa Maria, o a los otros Santos. alli.
L. III. Que pena merescce el Cauallero, o el Escudero que dixere, o fiziere tal denuesto, como de suso diximos. pag. 482.
L. IV. Que pena merescen los Cibdadanos, o los moradores de las Villas que fizieren el dennesto susodicho. alli.
L. V. Que pena merescce aquel que fiziere de fecho alguna cosa en denuesto de Dios, o de Santa Maria, e de los otros Santos. pag. 483.
L. VI. Que pena merescen los Judios, o los Moros, que denuestan a Dios, o a Santa Maria, o a los otros Santos; o fazen algunos de los yerros sobredichos en este Titulo. alli.

TITULO XXIX.

De como deuen ser recabdados los Presos. pag. 484.

- L. I.** Como deuen ser recabdados los presos, e por cuyo mandado. alli.
L. II. Quales malfechores deuen ser recabdados sin mandamiento del Judgador. pag. 485.
L. III. Quales Juezes pueden fazer recabdar omes que fuessen Caualleros. pag. 486.
L. IV. En que manera deuen recabdar los presos, e quales deuen ser metidos en prision. pag. 487.
L. V. En que lugar deuen tener presa, e recabpada, la muger. pag. 489.
L. VI. En que manera deuen guardar los presos, los que lo han de fazer. alli.
L. VII. Como deuen guardar el preso fasta que sea judgado. pag. 490.
L. VIII. Como el Carcelero mayor deue dar cuenta cada mes vna vez, de los presos que tuuiere en guarda, a aquel que gelos manda guardar. pag. 491.
L. IX. Como los guardadores de los presos non merescen pena, si los otros sus compañeros, a que los encomiendan, se van con ellos. alli.
L. X. Que pena merescce el fiador, si se fuye el acusado a quien fio. pag. 492.
L. XI. Que pena merescen los guardadores de los presos, si les fizieren mal, o desonrra, por malquerencia que les ayan, o por algo que les prometan. pag. 493.
L. XII. Que pena merescen los guardadores de los presos, si se fuere alguno dellos. alli.
L. XIII. Que pena deuen auer los presos, que quebrantan la carcel, o la prision en que estan. pag. 494.
L. XIV. Que pena merescen aquellos que por fuerza sacan algun preso de la carcel, o de la prision. pag. 495.
L. XV. Que pena deuen auer aquellos que fazen carcel de nueuo sin mandado del Rey. pag. 496.

TITULO XXX.

De los Tormentados. pag. 497.

- L. I.** Que quiere dezir Tormento, e a que tiene pro, e quantas maneras son dellos. alli.
L. II. Quien puede mandar atormentar, e en que tiempo, e quales. pag. 498.
L. III. En que manera, e por quales sospechas, deuen ser tormentados los presos, e ante quien, e que preguntas les deuen fazer, mientras los tormentaren. pag. 499.
L. IV. Que preguntas deuen fazer a los presos, despues que fueren tormentados; e quales conosciencias deuen valer, de las que son conocidas por razon de los tormentos, e quales non. pag. 500.
L. V. Quando el Judgador ouiere a mandar tormentar a muchos, a quales dellos deuen tormentar primero. pag. 502.
L. VI. Por que razones pueden tormentar al sierno, que diga testimonio contra su señor. pag. 503.
L. VII. Como deuen tormentar a los sieruos, e a los siruientes de casa, por saber verdad. pag. 504.
L. VIII. Como puede el Judgador mandar tormentar al testigo, si viere que va desuariando en sus dichos. alli.
L. IX. Quales personas non deuen ser tormentadas, para que digan testimonio contra otro. pag. 505.

TITULO XXXI.

De las Penas. pag. 505.

- L. I.** Que cosa es pena, e por que razones se deue mouer el Juez a darla. alli.
L. II. Como el ome non deue rescebir pena por mal pensamiento que aya en el corazon, solo que non lo meta en obra. pag. 506.
L. III. Quantas maneras son de yerros, por que merescen los fazedores dellos rescebir pena. pag. 507.
L. IV. Quantas maneras son de pena. pag. 508.
L. V. Quien puede demandar que den penas a los que

- que las merecen. pag. 509.
- L. VI. Quales penas son vedadas a los Judgadores, que las non manden dar. pag. 510.
- L. VII. A quales omes deuen ser dadas las penas, e quando, e en que manera. pag. 511.
- L. VIII. Que cosas deuen catar los Juezes, ante que manden dar las penas; e por que razones las pueden crescer, o menguar, o toller. alli.
- L. IX. Como non deuen dar pena al fijo por el yerro que el padre fiziesse, nin a vna persona por otra. pag. 513.
- L. X. Que pena mercesce el ome que es desterrado, si tornare a la tierra sin mandado del Rey. alli.
- L. XI. Como deuen los Judgadores justiciar los omes manifestamente, e non en ascondido, e que los deuen dar a sus parientes, despues que fueren justiciados. pag. 514.

TITULO XXXII.

De los Perdones.

- L. I.** Que quiere dezir Perdon, e quantas maneras son del; e quien lo puede fazer, e a quien, e por que razones, e en que tiempo. pag. 515.
- L. II. Que pro viene al ome por el perdon que faze el Rey. pag. 516.
- L. III. Que departimiento han entre si, Misericordia, e Merced, e Gracia. pag. 517.

TITULO XXXIII.

Del significamiento de las palabras, e de las cosas dubdosas.

- L. I.** Que quiere dezir, significamiento, o declaramiento de palabra. alli.
- L. II. Que razones, o casos dubdosos, han menester declaramiento, e quien lo puede fazer. pag. 518.
- L. III. Como se puede declarar la dubda, que acaescesse sobre las palabras que las partes razonassen en Juyzio, o fuessen puestas en la sentencia. pag. 519.
- L. IV. Como se deue declarar la dubda quando acaescesse en las Leyes, o en priuilejo, o en cartas de Señor. alli.
- L. V. Como se deue declarar la dubda, quando acaesce en las palabras del fazedor del testamento. pag. 520.
- L. VI. Del entendimiento, e del significamiento, de otras palabras oscuras. pag. 521.
- L. VII. Del interpretamiento de otras palabras dubdosas. pag. 522.
- L. VIII. Del declaramiento de otras palabras. pag. 523.
- L. IX. De otra interpretacion de otras palabras dubdosas. alli.
- L. X. Del declaramiento de otras palabras dubdosas. pag. 524.
- L. XI. De la interpretacion de otras palabras dubdosas. pag. 525.
- L. XII. De las cosas dubdosas que acaescen en razon del nacimiento de los niños, e de la muerte de los omes. pag. 526.

TITULO XXXIV.

De las Reglas del Derecho.

- REGLA I.** Como todos los Judgadores deuen ayudar a la libertad. pag. 528.
- R. II. Que cosa es Seruidumbre, e en quantas maneras se toma. alli.
- R. III. Como non es contado por bien, el que trae mas daño que prouecho. alli.

- R. IV. Como, e por que, el que es fuera de seso, non se puede obligar. alli.
- R. V. Como es gran culpa, el que faze cosa que non sabe, o non le conuiene. alli.
- R. VI. Como, del consejo que uno diesse a otro, si del daño le viniessse, non es tenuto, salvo, si lo dio por engaño. alli.
- R. VII. Como el Señor que vee algun suyo fazer mal, e non lo vieda, es visto consentillo. pag. 529.
- R. VIII. Como de aquel es el non querer, que puede querer, o fazer algo. alli.
- R. IX. Como es escusado, el que obedeciendo mandamiento de aquel a quien es subieto, faze algo. alli.
- R. X. Como, el que ha por firme lo que es fecho en su nome, es tanto como si lo el fiziesse. alli.
- R. XI. Como aquel que puede condenar, que puede assoluer; e por el contrario. alli.
- R. XII. Como ninguno puede dar mas a otri, que ha el. pag. 530.
- R. XIII. Como, aquello que es nuestro, sin nuestra voluntad non se nos puede quitar. alli.
- R. XIV. Como non faze injuria a otro, quien vsa de su derecho. alli.
- R. XV. Como solamente podemos, lo que de derecho podemos. alli.
- R. XVI. Como non vale, nin es firme, lo que con encendimiento de yra se faze, si non interuenga presenerancia. alli.
- R. XVII. Como nadie a tuerto deue enriquecer con daño de otro. alli.
- R. XVIII. Como la culpa de uno non deue empecer a otro, que non aya parte. alli.
- R. XIX. Como han equal pena los malfechores, e aconsejadores, e encubridores. pag. 531.
- R. XX. Como non es visto fazer con mala intencion, el que algo faze por mandado de Juez, a quien deue obedescer. alli.
- R. XXI. Como quien da ocasion por do venga daño a otro, el mismo es visto fazelle. alli.
- R. XXII. Como el daño que ome recibe por su culpa, lo deue a si imputar. alli.
- R. XXIII. El que calla non confiesa, nin tampoco es visto negar. alli.
- R. XXIV. Como nadie puede dar a otro beneficio contra su voluntad. alli.
- R. XXV. Como al que lo entiende, e lo permite, non es visto fazersele engaño. pag. 532.
- R. XXVI. Como lo superfluo non vicia la escritura. alli.
- R. XXVII. Como el preuilejo personal non passa al heredero. alli.
- R. XXVIII. Como los preuilejos reciben larga interpretacion, conforme a la voluntad del concedente. alli.
- R. XXIX. Como, naturalmente, aquel pertenesce el daño, a quien el prouecho. alli.
- R. XXX. Como ha justa causa de ignorancia, el que sucede en lugar de otro. alli.
- R. XXXI. Como por ome bueno, se entiende el Juez ordinario, onde, fallada tal palabra en alguna ley, se ha de entender assi. pag. 533.
- R. XXXII. Como la sentencia que passo en cosa judgada, deue ser auida por verdad. alli.
- R. XXXIII. Como el que es dado vna vez por malo, siempre es tenuto per tal, fasta que se prueue lo contrario. alli.
- R. XXXIV. Como el derecho del parentesco que vno ha con otro, por ninguna postura, nin ley, puede ser quitado. alli.
- R. XXXV. Que vna cosa es vender, e otra cosa consentir en la vendida. alli.
- R. XXXVI. Que no se fazen leyes sobre cosas que pocas veces acaescen. alli.
- R. XXXVII. Que en las cosas que se fazen de nuevo, se a de catar la pro, de antes que se mude lo antiguamente guardado. pag. 534.

ERRATAS DEL TERCER TOMO.

EN EL TEXTO.

Pag.	Col.	Lin.	Errata.
2.	2.	14.	nuncupatium
25.	2.	8.	quel
43.	1.	12.	al
83.	1.	5.	a tales
225.	2.	10.	otr os

Correccion.
nuncupatium
aquel
el
atales
otros

Pag.	Col.	Lin.	Errata.
386.	2.	16.	tiene
407.	2.	7.	, a
407.	2.	8.	e
473.	1.	1.	ella
533.	1.	8.	estrito

Correccion.
tienen
; e
a
borresa
escrito

ERRATAS DE LA GLOSA.

Pag.	Col.	Lin.	Errata.
8.	2.	7.	esse
10.	2.	39.	causa
19.	2.	49.	declat
26.	1.	39.	ali quando
35.	2.	19.	quod
35.	2.	57.	tractulo
40.	1.	62.	scriptitestator
56.	1.	fin.	pulcra
57.	1.	69.	R. . . .
65.	2.	48.	licet
79.	1.	75.	capit.
81.	1.	17.	precessit
83.	1.	9.	R.
121.	1.	36.	appelavit
124.	2.	42.	restatorem
139.	1.	25.	prætium
139.	1.	26.	prætium
140.	1.	20.	prætio
145.	1.	33.	vedeatur
145.	2.	27.	secus in fine
146.	1.	20.	si
150.	1.	68.	quod
152.	1.	56.	legetur
156.	1.	4.	parui
160.	1.	4.	Affict.
161.	1.	79.	ea
168.	1.	50.	Nan
187.	2.	21.	ammittere
187.	2.	33.	vot

Correccion.
esset
casu
declarat
aliquando
quod
tractatulo
scripti testator
pulchra
L.
licet
cap.
precessit
L.
appellavit
testatorem
pretium
pretium
pretio
videatur
secus, in fine
si
quod
legetur
parvi
Affict.
ex
Nan
amittere
voti

Pag.	Col.	Lin.	Errata.
188.	1.	5.	descendentibus
207.	2.	85.	reperitam
211.	1.	80.	dalatum
225.	1.	26.	committi
253.	2.	74.	dubitabit
273.	1.	29.	inter
281.	2.	1.	mixt
283.	2.	8.	vellit
293.	1.	3.	opponar
297.	1.	38.	fuit
305.	2.	4.	pronunciavit
357.	2.	45.	Partitarum
364.	2.	18.	in decisa
379.	1.	4.	deposirarius
385.	1.	48.	sobra esto:

Correccion.
descendentibus
repetitam
delatum
committit
durabit
sobra
mixti
velit
opponat
fuisse
pronunciabit
Partitarum
indecisa
depositorarius
& ibi allegat con-
silium, sive lo-
quamur in fa-
voribus, sive in
odiis.
lucrandi
die
fructuarius
crimen
accusator
eum
perdit
commentariensis
funera
rei

AQUI



AQUI COMIENZA LA SEXTA PARTIDA DESTE LIBRO:

Que fabla de los Testamentos, e de las Herencias.

Sesudamente, dixerón los Sabios antiguos, que pasan su tiempo, aquellos que bien faziendo bien su fazienda, tomando guarda en las posturas, e en los pleytos, que ponen unos con otros. Mas mayormente tuieron, que auian grand seso, los que al su finamiento sabian ordenar (1), e poner lo suyo en tal recabdo, de que ellos ouiessem plazer (2), e fiziessen pro de sus animas (3), e fincaua despues de su muerte lo suyo sin dubda, e sin contienda (4) a sus herederos. Onde, despues que en la quinta Partida deste libro fablamos de todas las posturas, e pleytos, e conueniencias, que los omes fazen entre si en su vida, queremos aqui dezir de los testamentos que fazen a su fin; porque esto es encerramiento de su fecho. E de si diremos de las herencias, que los otros heredan dellos, despues que mueren, tambien por testamento, como por manda, o por otra manera qualquier. Otrosi mos-

traremos, de como los huerfanos, e los niños chiquitos, e sus cosas deuen ser guardadas, e puestas en recabdo, despues de la muerte de sus padres. E de todas las otras cosas que pertenescen a estas razones.

TITULO I. De los Testamentos.

Testamento es vna de las cosas del mundo, en que mas deuen los omes auer cordura (1) quando lo fazen: e esto es, por dos razones. La vna, porque en ellos muestran, qual es la su postrimera voluntad. E la otra, porque despues que los han fecho, si se murieren, non pueden tornar (2) otra vez a endereçarlos, nin a fazerlos de cabo. Onde, pues que en el comienço desta Partida fezimos enmiente dellos, queremos aqui dezir en este libro, de la guarda que deuen auer los omes, quando los quisieren fazer. E mostrar, que quier dezir testamento. E a que tiene pro. E quantas

Leyes
del tit.
4. lib.
5. Re-
cop.

lites, & rixas, quæ inter filios, & uxores primi & secundi matrimonii sequuntur.

INCIPIT SEXTA PARTITA.

(1) *Sabian ordenar.* Utinam saperent, & intelligerent, ac novissima providerent, Deuteron. 32. cap. v. 29. nota tamen, quod omnis testatio præsumitur prudens, & ita debet conjecturari, argumen. *L. Lucius, in fin. ff. de hered. instit.* & notat Bald. in *L. penult. colum. 1. C. de impuber. & aliis substit.*

(2) *Plazer.* Quiescit enim cor testantis, condito testamento, ut infra tit. 1. *L. 1.*

(3) *Animas.* Nam in testamento ponitur, ut solvantur debita testatoris, & ut læsis ab eo satisfiat, & ponuntur etiam legata pro anima sua, ut in *L. 102. tit. 18. Part. 3.*

(4) *Sin contienda.* Hæc fuit una de causis permissio- nis testandi, ut adducit Guillel. Bened. in *repetit. cap. Raynutius, de testam. super verbo testamentum*, el 1. col. 3. ubi ponit alias rationes; & adde infra tit. 1. *L. 1.* ibi: *Por el desacuerdo*: & qui secundas nuptias contrahunt, difficulter hoc facere possunt ob innumerabiles

Tom. III.

TITULUS I.

(1) *Cordura.* Hoc ne alias arguantur de furore, si irrationabilia iubent, nam eo ipso præsumuntur non com- potes mentis tali tempore fuisse, nisi probetur contra- rium, ut est textus juncta glossa in verbo *mentis*, in *L. quidam in suo, ff. de condit. instit.* & probatur in *L. 32. ad fin. tit. 9. infra ead. Part. L. 13. tit. 13. Partit. 1.* unde, ut dicit Bart. in *dict. L. quidam in suo*, cau- tela tabellionis esse debet, ut seriatim verba testatoris, quæ exprimit, ponat, ut ex eis colligatur, an sanæ, vel incongruæ mentis fuerit; adde in materia textum, & ibi Alberic. in *L. seruo, §. ineptas, ff. de legat. 1.*

(2) *Tornar.* Ultima enim voluntas immobilis perseve- rat, 13. quæst. 2. cap. 4. cap. cum *Marthæ*, vers. *ca- terum*, de celebrat. Missar. *L. 1. C. de sacrosanct. Ec- cles.* unde lex reputatur in *authent. de nupt. cap. 2. vers. disponat, collat. 4.*

A

tas maneras son del. E como deve ser fecho. E quales non pueden ser testigos en el. E como, e quien lo puede fazer. E quando, e porque razones se puede desatar. E que pena deuen auer los que embargan a los otros, que los non fagan.

LEY I.

Que quiere dezir Testamento, e a que tiene pro, e quantas maneras son del e como deve ser fecho.

*Leyes
1. y 2.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.*

Testatio, & mens, son dos palabras de latin, que quiere tanto dezir en romance, como testimonio de la voluntad del ome. E destas palabras (1) fue tomado el nome del testamento. Ca en el se encierra, e se pone ordenadamente la voluntad de aquel que lo fa-

ze; estableciendo (2) en el su heredero, e departiendo lo suyo en aquella manera, que el tiene por bien que finque lo suyo despues de su muerte. E tiene grand pro a los omes el testamento, quando es fecho derechamente: ca luego fuelga el coraçon (3) de aque- que lo fizo, e tuellesse por el, desauerdo que podria acaescer entre los parientes, que ouiessem esperança de heredar los bienes del finado. E son dos maneras de testamento. La vna es, a que llaman en latin, Testamentum nuncupatium, que quier tanto dezir, como manda que se faze paladinamente ante siete testigos (4), en que demuestra el que lo faze, por palabra, o por escrito (5), a quales establece por sus he-

LEX I.

Testamentum est quasi testatio mentis, & est duplex, nuncupativum scilicet, & in scriptis: & eo facto cor testantis quietatur, scandalaque inter succedentes remouetur: & debet testamentum in scriptis fieri coram septem testibus per testatorem vocatis, & rogatis: & quilibet eorum scribat propria manu, testatorem illud testamentum eo presente condidisse, & si non scit scribere, ejus mandato alius scribat: sigillent insuper illud quilibet proprio sigillo, vel alterius, si sigillum non habeat: & in fine litterarum testator suum nomen scribat, referendo se illud testamentum fecisse; & si nescit, aut nequit, alius ejus mandato hoc scribat. Hoc dicit.

(1) *Palabras.* Valet ergo argumentum ab etymologia vocabuli, ut hic, & *Instit. de testam. in princ.* & in *L. 1. ubi Bart. & Doct. ff. de acquirend. poss. L. 1. ubi Bart. ff. de furt. idem Bart. in L. 1. colum. 3. ff. ad municip. Abb. in cap. cum secundum Apostolum, 5. notab. de prabend. ubi declarat, quando procedat istud argumentum: adde quæ notat Alexand. in dict. *L. 1. in princip. de acquir. possess. colum. 7.* hinc dicit Bald. in cap. 1. §. si quis de manso, colum. final. de controvers. investit. quod etymologia est resolutio vocis in proprium effectum rei, quæ demonstratur, & benè; quia ut dixit Esau de Jacob fratre suo, justè vocatum est nomen ejus Jacob, supplantavit enim me, ut habetur, Genes. cap. 27. v. 36.*

(2) *Estableciendo.* Est enim institutio hæredis caput & principium testamenti, ut in §. ante hæredis institutionem, de legat. & infra tit. 3. in summ. & testamentum sine hæredis institutione non tenet, ut in *L. fin. ff. de jur. codicill. & in §. 1. Instit. de fideicom. hered.* Hodie verò per *L. 1. Ordin. Regal. tit. 2. lib. 5. Ordin.* tenet testamentum absque hæredis institutione.

(3) *Coraçon.* Nota hoc verbum.

(4) *Ante siete testigos.* Hodie per legem Ordinamen. Regis Alfonsi, quæ servari jubetur in *L. 3. Tauri*, sufficiunt quinque testes, quando testamentum nuncupativum fit sine tabellione: & si cum tabellione sufficiunt tres. Exigitur tamen utroque casu, quod sint vicini loci, ubi fit; & tales testes debent esse omni exceptione majores, etiam in alio casu illius legis, ubi propter penuriam hominum non possunt haberi ultra tres testes. Nam cum illa lex sit extraordinaria, & minuat numerum testium requisitorum hic, & de jure communi, debet intelligi & limitari, ut testes de quibus ibi, sint omni exceptione majores, ut latè tradit consulendo Decius consil. 105. pro tenui facultate, &c. col. 2. & 3. ubi plura allegat: inter cætera allegit consilium Petri de Anchar. 178. visis, & diligenter inspectis; qui tamen ibi loquitur in casu valde differenti. Et si istud dictum Decii, & aliorum quos ibi allegat, intelligatur de teste infami infamia juris, vel de eo, qui aliàs non potest esse testis, ut habetur in *L. 9. & 10. infra, eod.* planè procedit ejus dictum. Si verò intelligatur de aliis, qui possunt esse testes in testamentis, non suat tamen omni exceptione majores, juxta notata per Glossam, & Bart. in *L. cunctos*

populos, *C. de summa Trinita. & fide cathol. colum. 5.* & quæ dixi in *L. 8. tit. 16. Partit. 3.* dictum Decii est multum singulare, & tenendum menti; & secundum illud in auditorio regali pronuntiari audiui, in causa cujusdam testamenti facti in loco deserto, ubi tantum tres testes potuerunt haberi, quorum unus non erat omni exceptione major: ego verò semper fui dubius super isto dicto, saltem in casu, ubi ex natura, vel qualitate loci alii testes haberi non potuerunt, cum non sit quid culpæ imputetur testatori, cur alios non adhibuit, juxta ea, quæ tradit Alexand. consil. 152. colum. 5. & 6. volum. 6. & Joan. de Platea in *L. quotiens, C. de naufrag. lib. 11.* esset tamen attendendum, an objectus testis, ex quo non potest esse omni exceptione major, sit publicus, vel non ut in *L. 1. C. de testam.* & juxta id, quod habetur in dict. *L. 8. tit. 16. ibi: de mala fama conosciamente;* aliàs durum est dicere, quod objectus occultus testanti faciat, ut invalidetur ejus testamentum. Sed quæro, cum illa lex Ordinamenti exigit, quod testes sint vicini, an in dubio, si non constet de alio domicilio, præsumantur vicini? Videtur quod sic, ut in simili notat Bart. in *L. de jure, ff. ad municipal. Angel. in L. si cum exceptione, §. in hac, ad fin. ff. quod metus causa*, ubi allegat *L. 1. in fin. ad municipal.* Et quod notat Angel. de Aret. in suo tractatu, malefactor. in parte de Bononia. vers. quid autem si dicta verba, & Felin. in cap. quoniam, de offic. ordinar. ubi dicit, quod in dubio nullus præsumitur forensis; vide etiam Hippoly. consil. 57. num. 2. volum. 1. Sed an sufficiat, quod sit familiaris, vel serviens alicui ex vicinis loci? Videtur quod sic, nam & servi dicuntur de plebe, ut notat Gloss. in cap. regiones, de consecr. dist. 3. Sed quid si testamentum fiat coram quatuor tabellionibus, an sufficiat? Videtur quod sic, per id quod notat Gloss. in authent. de hæredibus, & Falcid. §. hinc nobis, collat. 1. super verbo tabelliones. Bald. ubi hoc notat in authent. sed cum testator, vers. quæro pone, colum. penult. *C. ad leg. Falcid.* Et an testamentum imperfectum propter defectum testium possit per Principem confirmari, tradit Lucas de Penna in *L. penult. C. de Decurio. lib. 10.* & latius in *L. 1. C. de his, qui in exilium dati sunt*, ubi distinguit, an res non sit integra, ut quia ex sententia, vel aliàs hæres ab intestato hæreditatem possidet, & tunc non possit: aut res est integra, & tunc possit de plenitudine potestatis, non tamen sine causa; vide ibi latissimè per eum, & vide quæ tradunt Bart. & Doctores in *L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liberis, & posthumis*, in quæstione ibi ad finem mota per Bartolum.

(5) *O por escrito.* Potest enim testamentum nuncupativum fieri per scripturam tabellionis, ut in *L. 102. tit. 18. Partit. 3.* & notat Gloss. in *L. hac consultiissima, §. per nuncupationem, in gloss. 1. C. de testam.* & debent scribi nomina propria testium cum duabus qualitatibus, circumstantiis, seu accidentiis; aliàs non dicuntur legitime descripti, & certitudine demonstrati, ut notat Bart. in *L. demonstratio falsa, in princ. quæst. 7. ff. de condit. & demonstrat.* allegat *L. hac consultiissima, in princip. C. de testam.* & tenet Joannes Andr. in addit. ad Specul.

rederos, e como ordena, o departe las otras sus cosas. La otra manera es, a que dizen en latin, Testamentum in scriptis, que quiere tanto dezir, como manda que se faze por escrito, e non de otra guissa (6). E tal testamento como este deve ser fecho ante siete testigos, que sean llamados, e rogados (7) de aquel que lo faze; e ninguno destos testigos non deve ser sieruo, nin menor de catorze años, nin muger, nin ome mal enfamado (8). Otrosi dezimos (9), que cada vno dellos deve escreuir su nome en la fin del testamento, diziendo assi (10): Yo fulano, so testigo deste testamento, que lo fizo tal ome (nombran-

dolo) seyendo yo delante. E si alguno dellos non sopiere escreuir, qualquier de los otros lo puede fazer (11) por mandado del. E demas desto, deuen poner todos los testigos sus sellos en la carta del testamento con cuerdas pendientes. E si alguno dellos non ouiesse sello, puede esto fazer con sello de otro (12). Otrosi dezimos, que el fazedor del testamento deve escreuir su nome en la fin de la carta, diziendo assi: Yo fulano, otorgo que fize este testamento, en la manera que es escrito en esta carta. E si non supiesse, o non pudiesse escreuir, bien lo puede fazer otro (13) por mandado del.

LEY

cul. tit. de instrumentor. edit. §. breviter, in additione incipienti, Accursius, ubi dicit de nominibus, & cognominibus testium, & tradit Alex. consil. 153. videtur, 1. considerat. colum. 1.

(6) *E non de otra guisa.* Id est, cum testator vult testari in scriptis, non ad probationem voluntatis, sed ad substantiam testamenti, ita quod scriptura sit de substantia, ut in *L. contractus, C. de fide instrument.*

(7) *Que sean llamados, e rogados.* Quid in testamento nuncupativo? De jure communi idem est, quod debent testes esse rogati, ut in *L. heres palam, §. fin. ff. de testam. & L. hac consultissima, §. per nuncupationem, eod. tit. & tradit Alexand. consil. 70. volum. 2.* per istam tamen legem videtur, quod hoc solum exigatur in testamento in scriptis, cum supra, cum disposuit de testamento nuncupativo, nihil disposuit de rogatu testium; hic verò disponit esse necessarium in testamento in scriptis, & sic per locum ab speciali videtur hæc lex hoc decidere: cujus fundamentum potuit esse, quia etiam de jure canonico dubium est, an exigatur, quod testes sint rogati in testamento nuncupativo. Cum Anton. tenuit, quod non, in *cap. cum esses, de testam.* licet Alexand. in *dict. consil. 70.* aliter voluerit, allegans Joannem de Imola in *dict. cap. cum esses*, ubi de hoc per eum, *colum. 5.* post *Franciscum de Albergo, de Aretio. Tene*, quod etiam in nuncupativo exigatur, quod testes sint rogati, ut habetur in *L. 32. tit. 18. Part. 3. & infra eod. L. 4. & 6.* nota tamen, quod licet notarius non attestetur de rogatu testium, poterit tamen probari per duos testes, quod fuerint rogati, secundum Bald. quem vide in *L. 2. colum. 2. C. de bonorum possess. secund. tabul.* imò secundum eundem Bald. in *L. hac consultissima, in princip. C. qui testam. facere poss.* si testis subscripsit, vel passus est testator, quod describeretur testis, ex hoc videtur rogatus, argumento *L. cum ostendimus, §. fin. ff. de fidejussor. tutor. & tenet etiam Paul. de Cast. in dict. L. hac consultissima, in princ.*

(8) *Nin ome mal enfamado.* Videtur hic esse casus, quod in testamento in scriptis non solum repellitur testis, qui est infamis infamia juris, verum etiam si sit infamis infamia facti, dum tamen talis infamia sit multum nota; facit *L. 8. tit. 16. Part. 3.* Baldus tamen in *cap. 1. an remou. debeant test. qui part. esse desier.* dicit, quod si testis est notatus infamia facti tantum, valet ejus testimonium, si aliquid testi suffragatur, verbi gratia, dicit Baldus, si testamentum fuit scriptum manu testatoris, & testes subscripserunt, nam licet ista privata scriptura non faciat plenam fidem, facit tamen adminiculum, quod viva voce testium confirmatur, allegat *L. 1. C. de testam.* quando verò talis testis notatus infamia facti, non habet pro se adminiculum, tunc in actibus solemnibus non admittitur, ut notatur *ff. de senator. L. Cassius*, sed in aliis admittitur: adhibetur tamen ei minor fides, si graviter infamatus sit apud bonos, & graves; sed si ex causa levi, non putat, quod iudex debeat hoc multum ponderare: quæ verba Baldi tu multum nota. Et certè de meate hujus legis multum videtur, quod in testamento in scriptis non admittatur testis, graviter apud bonos, & graves infamatus ex gravi crimine, licet tantum sit infamia facti, & licet alias habeat talis testis pro se adminicu-

Tom. III.

lum testamenti subscripti à testatore & testibus, ut hic habetur. Tu hæc considera & tene menti, pro quo etiam facit, quia ista videtur causa gravis, quæ æquiparatur criminali; & in criminalibus gravibus repellitur testis infamis infamia facti, ut dixi in *dict. L. 8.* ubi vide, & quæ dixi supra *ead. L. in gloss. in verbo, siete testigos.*

(9) *Otrosi dezimos.* Ista lex ut vides, & sequentes ponunt formam testamenti in scriptis, & istis legibus non cavetur, quod fiat ante tabellionem, imò quod potest fieri sine tabellione; sed *L. 3. de Toro*, quæ hodie est in usu circa formam istorum testamentorum in scriptis, exigere videtur tabellionem, & ita intellexit legem illam Michael de Cifuentes, unus interpretum dictarum LL. dicens ex hoc corrigi istas leges Partitarum, & LL. juris communis ut asserit ipse parum post principium commenti illius *L. 3.* Alius verò glossator Dicaeus de Castello aliter sentit, & melius judicio meo, in *glossa super verbo, testamento cerrado, vers. sed quæro, forte non reperitur tabellio*, & ad hoc ponderat, & benè verba illius legis in fine, in quantum invalidat testamentum in scriptis, in quo deficit numerus septem testium, & non alias; & sic à contrario sensu, si deficit tabellio, illa lex non invalidat testamentum: subdit tamen, & etiam benè, quod quando non intervenit tabellio, erit necessaria publicatio testamenti coram iudice, & attestations testium, partibus, quæ possent lædi, citatis, rediguntur in publicam formam; quod non erit necessarium, quando fit coram tabellione, ut dicit Glossa ad hoc semper allegabilis in *L. 2. ff. quemadm. testam. aperiant.* Tene ergo, quod non sunt correctæ istæ LL. Partitarum, etsi deficiat tabellio; quia non reperitur, vel dato, quod reperitur, si testator testari voluit secundum formam harum legum, & non cum tabellione, expedit enim jura iuribus concordare, *cap. cum expediat, cum concord. de elect. lib. 6.* & evitanda est legum correctio: nam lex Taurina tantum voluit tollere dubium, quod oriebatur ex lege Ordinamenti, scilicet, an illa lex (minuens numerum testium requisitorum à jure communi, & per istas leges) procedat in testamento in scriptis, in quo lex Tauri disposuit, quod non innovavit in aliquo solemnitate testandi in scriptis dictæ legis Ordinamenti: istud ergo dubium dicta lex nova tollere voluit, non verò corrigere istas leges in casu suo.

(10) *Diziendo assi.* Adde *L. penult. ff. eodem.*

(11) *Lo puede fazer.* Nota benè; quia de jure communi, quod unus possit subscribere per alium, non ita expressum erat. Sed quid si testis nequit subscribere nimia senectute, vel tremore, an tunc ejus manus capietur per aliquem peritum, & redigetur ad scripturam? Lucas de Penna in *L. nulli, C. de numerar. & actuar. lib. 12.* tenet quod sic, si is cujus manus tenetur, sit sanus mente, & fiat ipso mandante in præsentia testium: quod dictum fortè alibi non reperies.

(12) *Con sello de otro.* Adde *§. possunt, Instit. de testam. & L. si unus, C. eodem.*

(13) *Fazer otro.* Adde *L. hac consultissima, in princ. in vers. quod si litteras, C. qui testam. facere poss. & L. cum antiquitas, in vers. cum autem, C. eod. ubi declaratur, & corrigitur in parte dispositio dicti vers. quod si litteras, & vide dict. L. 3. in Ordin. Tauri.*

LEY II.

Como puede ome fazer testamento en escrito, de manera que los testigos non sepan lo que yaze en el.

Ley 2.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

EN escrito queriendo alguno fazer su testamento, segun dize en la ley ante desta, si por aventura lo quisiere fazer en poridad (1), que non sepan ninguno de los testigos lo que es escrito en el, puedelo fazer desta manera. Deue el por su mano mesma escreuir el testamento, si sopiere escreuir, e si non, deue llamar a otro, qual quisiere, en

LEX II.

Si quis vult in scriptis testari, & secretè, claudat litteram, ubi scripta est dispositio, & apprehendat septem chordulas pro sigilli testium ponendis, relicta parte chartæ munda, ubi testatoris & testium subscriptiones apponantur: dicatque testator testibus, quod intra continetur fore suum testamentum, rogans eos, quod sint testes; deinde sigillent ipsi, & subscribant, & testator coram eis, ut suprâ lege proxima. Hoc dicit.

(1) *En poridad.* Potest ergo fieri testamentum in scriptis, ita quod testes sciant contenta in eo, ut innuitur hic; sed an tale testamentum, in quo testator totam voluntatem suam expressit coram testibus, & nihilominus de ea facit scripturam manu sua, vel alterius, & ipsam clausit, & fecit eam subscribi à testibus, & sigillari, & servavit contenta in lege præcedenti, an istud dicetur in scriptis ob observationem formæ, vel nuncupativum? Cynus in *L. hac consultissima*, §. *per nuncupationem*, dicit, quod tale testamentum, habens duplicem formam, dicetur testamentum in scriptis, & etiam nuncupativum; nam non est de substantia testamenti in scriptis, quod testes ignorent ibi contenta; & poterit hoc esse utile, quia si testes ignorarent, & sic esset merè in scriptis, si deficeret subscriptio unius testis, vel aliquid aliud, testamentum esset nullum; si verò haberet istam duplicem formam, poterit tali casu valere, ut nuncupativum, & poterunt testes examinari pro eo, & ita etiam tenet Paul. de Cast. in *dict. §. per nuncupationem*. Quod tamen videtur debere intelligi, quando testator non se arctavit, ut vellet testamentum suum valere, ut in scriptis, ut est de mente Angel. in *L. 1. §. sin autem, ff. de hæred. instit.* & satis probatur in ista lege Partitarum superius, cum dixit, *e non de otra guisa*: & adde Bart. in *L. fin. ff. de iure codicillor.* & Alber. in *dict. §. per nuncupationem*. Si verò testator non expressit voluntatem suam coram testibus, tunc testamentum in scriptis, quod ex aliquo defectu solemnitatis esset nullum, non potest valere, ut nuncupativum, ut voluit Cynus, & Alber. in *dict. §. per nuncupationem*, & habetur in quadam decisione Neapolitana numer. 143. colum. 2. Adverte tamen, quia sufficeret ista expressio voluntatis etiam implicitè; unde si diceret coram testibus, velle talem scripturam esse suum testamentum, licet coram testibus non exprimat nomina heredum, vel legata, quæ facit, tenebit dispositio ut testamentum nuncupativum, licet non possit valere, ut in scriptis ex aliquo defectu, quando non aliàs constaret, quod voluit testator se arctare ad testandum in scriptis, ut concludit Paul. de Cast. in *L. hæredes palam, in princip. ff. de testam.* & latè tradit Alex. consil. 176. volum. 5. & Socin. consil. 142. volum. 1. sed quid in dubio, an dicetur, quod noluit se astringere, vel aliud? Joan. de Blinoseo doctor antiquus rellatus ab Alber. in *dict. §. per nuncupationem*, vult recurrendum tunc esse ad conjecturas, nam si testator servavit aliquas ex solemnitatibus, quæ non exiguntur nisi in testamento in scriptis, veluti subscriptiones, & sigillationes, tunc si deficiat aliquid ex solemnitatibus, non valebit, ut nuncupativum; quod Alber. ibi limitat, quando testator nomen hæredis exprimeret coram testibus, quia tunc si testamentum non valet ex una forma, valebit ex alia, cum non sint formæ contrariæ, sed diversæ, quæ se simul compatiuntur. Cum ergo idem sit nominare nomen hæredis implicitè, quod explicitè, juxta doctrinam Bart. in *L. si ita scripsero, ff. de con-*

quien se fie, e mandegelo escreuir en su poridad. Despues que fuere escrito, deue doblar la carta, e poner en ella siete cuerdas, con que se cierre, de manera que finquen colgadas, para poner en ella siete sellos; e deue dexar tanto pargamino blanco de fuera, en que puedan los testigos escreuir sus nomes: e despues desto, deue llamar, e rogar tales siete testigos, como dize en la ley ante desta, e mostrales la carta doblada, e dezirles assi: Este es mi testamento, e ruegovos, que escriuays en el vuestros nomes, e que lo selley con

vues-

dit. & demonstr. & dixi suprâ, videtur ex mente Alber. quod in dubio non sit recurrendum ad dictas conjecturas, an servaverit dictas solemnitates, vel ne. Et istud etiam voluit Socin. in *dicta consil.* 142. & ibi respondet ad *dict. L. hac consultissima, in princ.* nam dicit, quod illa lex tantum declarare intendit, quando valeat testamentum in scriptis, & dicatur solemniter factum, & quando non; non intendit declarare aliquo modo, quando testator dicatur voluisse testari in scriptis, & quando non. Unde dicit, quod non est absurdum dicere, quod illa lex intelligatur, quando apparet, quod in scriptis testari voluit; aliàs autem non præsumatur hoc voluisse, quando non potest valere, ut in scriptis, quod disposuit, licet possit ut nuncupativum, per *L. si miles, qui destinaverat, ff. de testamen. milit.* & istam partem dicit probari manifestè, nam testamentum est actus, qui potest fieri in scriptis, & sine scriptis, ut in *dict. L. hac consultissima, in princ.* & in *§. per nuncupationem*, & etiam habetur in istis legibus Partitarum. Item validum est argumentum de contractibus ad ultimas voluntates, *L. servum filii, §. eum qui chirographum, cum concordant. ff. de legat.* 1. sed in contractibus, qui possunt fieri in scriptis, & sine, non censentur partes voluisse celebrare in scriptis, licet voluerint scripturam confici, nisi expresserint, se velle in scriptis contrahere, glossa notabilis in *§. 1. Instit. de empt. & vendit.* quæ communiter approbat, secundum eum; ergo idem dicendum in testamento, ut non dicatur in dubio, testator se restringere ad testamentum in scriptis, ex quo hoc non expressit; & maxime ista procederent, si esset apposita clausula consueta, quod testamentum vult testator valere meliori modo, quo potest, ut ibi latius per eum. Paul. tamen de Cast. in *dict. L. hæredes palam, in fin.* vult testatorem se voluisse restringere ad testandum in scriptis, quando fecit testes sigillare (ut dixi), & idem vult Alexand. in *dict. consil.* 176. ubi hoc limitat, quando adesset dicta clausula, *testamentum valeat meliori modo, quo potest.* Et sic Doctores sunt varii in hoc: mihi verò magis placet, ut in dubio, quando testator palam non expressit coram testibus nomen hæredis, & voluntatem suam, prout fit in testamento nuncupativo, sed adhibuit solemnitates testamenti in scriptis, licet implicitè declarare videatur, juxta doctrinam Bart. in *dict. L. si ita scripsero*, quod tunc videatur restrinxisse se ad formam testandi in scriptis, neque valebit ut nuncupativum, ut videtur esse communis intentio Doctor. in *dict. §. per nuncupationem*, & Paul. & Alex. ubi supra; & satis probat hoc ista lex Partitarum cum suprâ proxima, ibi cum dixit, *e non de otra guisa*, quasi velit, quod qui utitur forma testamenti in scriptis, eo ipso probatur, quod non vult testari nuncupativè, & etiam probari videtur in *dict. L. 3. Tauri*, cum vult, quod testamentum factum sine testibus modo de quo ibi, nullam fidem faciat in iudicio, vel extra: facit etiam, quod dixi in *L. 6. infra eod.* qui enim eligit unam viam, videtur renunciassè alteri, *L. Pannonius, ff. de acquiren. hæred. L. multum, C. si quis alteri vel sibi.* Si tamen ex aliis conjecturis elideretur ista præsumptio, & appareret testantem aliud voluisse, ut est, ubi adest dicta clausula, vel alia quæ hoc ostenderet, tunc valeret etiam ut nuncupativum, ex comuni mente Doctorum. Tene hoc menti, quia est passus quotidianus, & in contingentia facti dabit tibi honorem.

vuestros sellos. E el otrosi deue escreuir su nome (2), o fazerlo escreuir en fin de los otros testigos (3) ante ellos, diziendo assi: Yo otorgo, que este es el testamento, que yo, fulano, fize, e mande escreuir.

LEY III.

Que deuen guardar, como en manera de regla, los fazedores del testamento, en faziendolo.

Ley 1.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

Comunalmente deuen guardar como por regla, los omes que quieren fazer sus testamentos, pues que los han començados ante los testigos, que non metan entremedias otros fechos estraños (1), fasta que los ayan acabados. Fuera ende, si lo ouiessem a fazer por cosa que non pudiessen escusar, assi como si el dolor de la enfermedad los cuytasse en aquella sazón; o si ouiessem estonce grand menester, de comer, o de beuer, o de venir a fazer otra cosa, que natural-

(2) *Su nome.* Quid autem hodie in testamento nuncupativo, facto juxta dictam legem Ordinamentorum, an requiratur testatoris subscriptio, multoties dubitari vidi in regio auditorio, nam videbatur, quod non, ex quo *L. 3. in Ordin. Tauri*, subscriptionem tantum exigit in testamento in scriptis; in nuncupativo autem vult servari solemnitate legis Ordinamentorum, ubi nihil habetur de subscriptione testatoris, etsi nuncupativum testamentum fiat coram tabellione: neque obstat videtur pragmatica de Alcala, exigens subscriptionem partis in instrumentis; nam illa debet procedere generaliter in omnibus aliis instrumentis extra testamenta, non vero in testamentis, quibus est per alias leges certa forma data; non enim generalis provisio extendi debet ad ea, de quibus specialiter est provisum, ut in *L. 3. tit. 10. infra ead. Partit. L. sed, & si per Prætores, §. deinde, ff. ex quib. caus. major.* Bart. in *L. talis scriptura, §. fin ff. de legat. 1.* & in *L. sanctio legum, ff. de pœnis*: item dicta lex Tauri facta fuit, post dictam pragmaticam de Alcala. Et cum non exigit istam subscriptionem in testamento nuncupativo, sed quod servetur tantum dispositio dictæ legis Ordinamenti, videtur decidisse istud dubium, ut non sit necessaria in testamentis nuncupativis talis subscriptio. In contrarium tamen videtur, quod dicta pragmatica de Alcala exigit subscriptionem partis in omnibus instrumentis, & appellatione instrumentorum continentur testamenta, & ultimæ voluntates, ut patet in *L. si idem, in 1. gloss. C. de codicil.* Præterea militat eadem, imò fortior ratio, ne falsitas committatur, quæ ratio magis urget in testamentis, quam in aliis instrumentis: & bene facit ad hoc, quod notat Lucas de Penn. in *L. Mediteraneæ, C. de annon. & tribut. lib. 10. vers. sed pone, constitutio regni*, & quasi in terminis videtur pro ista parte decidi in decisione Neapolitana 166. quam vide, ubi pulchrè allegatur pro utraque parte: & istud credo verius & rutilius; nec obstat dicta *L. Tauri*, quæ solum venit ad declarandum numerum testium, ut dixi supra in glossa super verbo, *Otrosi dezimos*, nec fuit ejus intentio corrigere disposita per dictam pragmaticam de Alcala: neque etiam obstat primum, quod non procedit in casu isto, ex quo hæc solemnitates veniunt ex diversis legibus, quia tunc etiam in alibi specialiter provisum servari debet lex generalis, aliam solemnitatem addens; contraria vero loquuntur, quando specialis, & generalis provisio est in eadem dispositione.

(3) *Otros testigos.* Quid autem si coram testibus subscribat in fine scripturæ testamenti, quia scriptura illa non fuit involuta, seu tecta alio papyro albo, ut vidi de facto, an sufficiat? Videtur, quod sic, cum talis præpos-

mente non se pudiessen della escusar. Ca por qualquier destas razones, bien podria el fazedor del testamento partir mano de lo que auia començado, fasta que aquel embargo passasse, e de si tornarlo acabar.

LEY IIIL.

Como pueden los Caualleros fazer su testamento.

Queriendo fazer testamento algund Cauallero, si lo fiziesse en su casa, o en otro lugar, que non sea en hueste (1), deuelo fazer en la manera que los otros omes, ansi como dize en las leyes ante desta; mas si lo ouiere de fazer en hueste, estonce abonda, que lo faga ante dos testigos, llamados (2) e rogados para esto. E si por aventura, seyendo en fazienda, veyendose en peligro de muerte, quisiesse aquella sazón fazer su testamento; dezimos, que lo puede fazer, como puede-

teratio non vitiet actum, & quia hoc probatur ex *L. hac consultissima, in princip. C. qui testam. facer. poss.* de qua ista sumpta est, & quia subscriptio operatur, ut videatur totum instrumentum à subscribente, ut notat Bald. in *authent. contra qui propriam, C. de non numer. pecunia*, & quando est scriptum propria manu, non exigitur subscriptio alia, ut in *L. cum antiquitas, in fine, C. de testam.* ergo idem operabitur, si subscripserit in fine scripturæ, ut dixi. Item ex quo coram testibus subscribit in eodem contextu ordine intellectus, perinde est, ac si in fine testium subscribat, argumento *L. lecta, ff. de rebus credit.* Item neque ad hoc repugnare videtur *L. Tauri 3.* licet testamentum in scriptis fiat coram tabellione, ex quo reperitur subscriptio testatoris, & testium super scriptura testamenti; & ita fuit pronunciatum.

LEX III.

In confectione testamenti non divertat testator, antequam perficiat, ad alios actus extraneos, nisi naturæ, aut infirmitatis necessitate. Hoc dicit. Concordat cum *L. cum antiquitas, C. eod. tit. & ff. eod. tit. L. hæres, §. fin.*

(1) *Estraños.* Si ergo fiat contractus, vel donatio inter vivos, licet tenebit contractus, vel donatio, juxta Glos. in *L. hæres palam, §. fin. ff. eod.* vitabitur tamen testamentum, si coepto testamento divertatur ad contractum super re extranea ab his, quæ tractantur in testamento, vide per Joannem de Imol. post Baldum in *dict. §. final.* & per Oldrildum *consil. 114.* & quid si legetur aliquid particulariter alicui, & dicatur, quod si revocaverit testamentum, ex nunc donat inter vivos; an adhuc possit revocari, tanquam impeditivum liberi arbitrii? Vide per Bald. in *L. sancimus, in fin. C. de testam.* & in *L. cum antiquitas, in princ. C. eod.* & Socin. in *consil. 73. difficultatem faciebat, col. 2. vol. 3.*

LEX IIIL.

Miles in castris cum duobus testibus vocatis & rogatis, in prælii discrimine constitutus, quando possit, & velit, etiam cum sanguine in armis, vel in terra, vel in arena scribens testari potest; & valebit, quod disposuit, dum tamen duobus testibus probetur: sed non occupatus in expeditione testabitur, ut quilibet paganus. Hoc dicit.

(1) *En hueste.* Id est in expeditione militari.

(2) *Llamados.* Adde *L. Divus, ff. de testam. milit.*

diere, e como quisiere, por palabra, o por escrito. E aun con su sangre misma, escriuiendolo en su escudo, o en alguna de sus armas; o señalandolo por letras, en tierra, o en arena. Ca en qualquier destas maneras que lo el faga, e pueda ser prouado por dos omes buenos (3) que se acertassen y (4), vale tal testamento. E esto fue otorgado por preuillejo a los Caualleros, por les fazer honrra, e mejoría, mas que a otros omes, por el grand peligro a que se meten, en seruicio de Dios, e del Rey (5), e de la tierra en que bien.

LEY V.

Como puede ser fecho el testamento de aquel que por derecho non le podria fazer, e le otorgo el Emperador, o el Rey, poder para fazerlo: e como vale el testamento, en que es el nome del Rey escrito por testigo.

POr derecho, e por ley es defendido a algunos omes, que non puedan fazer testamento. E acaesce a las vegas, que los Emperadores, e los Reyes, por fazerles bien, e merced, les otorgan poderio de los fazer: en tal caso como

(3) *Dos omes buenos.* Adde *L. Lucius, ff. de milit. testam. & in L. milites, C. eod.*

(4) *Que se acertassen y.* Qui viderunt verbo vel scripto, ut suprà dictum est, eum testantem; & videtur velle hæc lex in isto verbo, quòd non sufficeret, quòd probaretur per duos testes, quòd talis scriptura erat manu talis militis, ex eo, quòd cognoscunt formam litterarum manus ejus, vel si probaretur per comparationem litterarum, licet Joannes Faber in §. plane, *Instit. eod. de testam. milit.* aliud voluit, ita intelligens *L. Lucius, ff. eod.* Et intellige istam legem procedere, quando miles decessit in bello, vel statim postquam fuit extractus à bello, secundum Angel. & Alex. in *L. milites, C. eod.*

(5) *En seruicio de Dios, e del Rey.* Procedit ergo hoc privilegium, quando milites vadunt ad bellum licitum, ut hic, & tangit Joan. Fab. in rubr. *de testam. milit.* An autem istud privilegium competens militibus, extendi etiam possit ad peregrinos, qui peregrinantur Romanam, vel ad S. Jacobum, vel alias; Angel. voluit, quòd sic, in *authent. de non alienand. §. quod autem, collat. 2. & in authent. omnes peregrini, commun. de success.* vide per Alex. in *L. fin. C. de testam.* & pro isto dicto facit etiam ista lex, in quantum dicit, *en seruicio de Dios*: nota bene ad limitationem legis Ordinamenti.

LEX V.

Si quis Principis indulgentia efficiatur testabilis, secundum jus commune debet testari. Præterea valet testamentum, in quo solus Princeps est testis. Hoc dicit.

(1) *En la manera que los otros omes.* Concordat cum *L. si quando, in princ. C. de inoffic. testam.* ubi vide per Bald. & Doct. & hoc ideo, quia fit concessio super prohibitis de jure communi, secus si concessio fieret super ampliacione alias concessorum, ut declarat Bald. in *L. milites, col. 2. C. de testam. milit.* loquens de statuto Venetorum; & adde, quod notat Bald. in *L. fin. col. 2. C. de fideicom.* ubi dicit, quòd quando talis licentia testandi conceditur, intelligitur secundum consuetudinem loci, & vide eundem Bald. in *prælud. feud. col. 9.* & cum his, quæ dicit Bald. in *dict. L. milites*, concordare videtur Alber. in *dict. L. si quando, in princ.* & nota ex ista lege, quòd rescriptum Principis, in

este dezimos, que este a quien es otorgado, deue fazer su testamento en la manera que los otros omes (1). Otrosi dezimos, que si algund ome honrrado pidiesse merced al Rey, que estouiesse delante quando el fiziesse su testamento, si gelo otorgasse, que se acertasse y quando lo fiziesse, que tal testamento vale, imaguer non sea y escrito otro testigo, si non el Rey tan solamente (2).

LEY VI.

En que manera pueden los Aldeanos fazer sus testamentos.

Aldeano alguno queriendo fazer su testamento en escrito, si en aquel lugar, do el morare, non pudiere auer siete testigos que sepan escreuir, puede fazer su testamento delante cinco testigos, que sean llamados para esso, e que soscriuan sus nomes en la carta del testamento. E si por auentura, todos cinco non supieren escreuir, puede escreuir vno dellos, el que lo supiere fazer, por si, e por los otros. Pero tal testamento como este, que se faze ante testigos que non son todos letrados, non deue ser fecho en poridad (1); ante lo deuen fazer

quantum possibile est, debet reduci ad jus commune, adde *cap. causam quæ, de rescript.* & ibi per Abb. & vide Alex. *consil. 33. vol. 1. vers. tertio probatur.*

(2) *El Rey tan solamente.* Principe enim auctorante nulla potest esse fraudis suspicio, ut & alias tradit Joan. de Platea in *L. fin. C. de vendend. reb. civitat. lib. 11.* & in *L. fin. C. de location. prædior. civil. eod. lib.* & præfertur honoratus, vel electus à Principe, *L. 1. & ibi idem Platea, C. de domest. & protector. lib. 12.* & qui resident in præsentia Principis, sunt digniores cæteris, ut dicit Bald. in *L. 1. ff. de offic. pro consul.* Adde circa ea, quæ operatur præsentia Principis, Joan. de Plat. in *L. probatorias, C. de divers. offic. lib. 12.* & quid si testamentum fit coram Duce, vel Marchione, seu alio domino in terris suis? Videtur idem dicendum, si ille alium in temporalibus non recognoscit superiorem, & quòd ita debeat intelligi, quod dicit Bald. in *L. sancimus, in princ. C. de donationib.* & quod dicit Benedict. in *repetit. cap. Raynutius, de testam. in parte testamentum, la 1. col. 10. vers. 8. fallit.*

LEX VI.

Indultum est rusticis, ut in jure deficientibus septem testibus, cum quinque subscribentibus, vel uno pro aliis testentur, & in eorum præsentia testamentum ordinetur. Hoc dicit.

(1) *En poridad.* Nota hoc, nam per hoc verbum reprobat opinionem Azonis in *L. fin. C. de testam.* posita ibi per Glossam, volentis illam legem loqui de testamento in scriptis, & non in nuncupativo. Sed an haberet locum ista lex in testamento nuncupativo, de quo non est confecta scriptura? Glossa in *L. qui testamento, §. fin. ff. eod.* tenet, quòd non, & ista opinio videtur probari hic. Contrarium tenet Glossa, & opinio illa communiter approbatur in *dict. L. fin.* Hodie tamen per *dict. L. Ordinamenti*, sufficit solemnitas testium ibi posita, quæ procedit tam in testamentis rusticorum, quam aliorum. Sed an in testamento in scriptis rustici sufficiant hodie quinque testes, vel exigatur, quòd servetur dispositio *L. 3. Tauri*? Videtur, quòd non; imò, quòd adesse debeant septem testes, & servari debeat, quod in illa lege Tauri disponitur, nisi contenta in eo palam dicantur

zer leer paladinamente ante los testigos, que se acertaron y, porque non pueda ser fecho y engaño (2).

L E Y VII.

Como vale el testamento que el padre faze entre sus fijos, maguer non sea fecho acabadamente.

A Cabado testamento es aquel, que es fecho en algunas de las maneras que diximos en las leyes ante desta; e si de otra guisa lo fiziesse, non seria valedero (1): pero si el padre fiziesse testamento, en que establescesse por herederos a los fijos (2), e a los nietos, que descendiesen del, o partiesse lo suyo entre ellos, maguer en tal testamento non fuessen escritos mas de dos testigos (3), valdria; bien assi, como si fuesse fecho acabadamente ante siete testigos, que pusiesen y sus només, e sus sellos. Eso mismo seria quando desta manera el padre, o el auuelo partiesse lo suyo, por palabra tan solamente, entre sus fijos, e

Ley 2.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

tur coram testibus, & tunc valeret, ut nuncupativum, ut dixi supra eod. L. 2. fortè tamen dici potest, quòd ubi non possent haberi septem testes, qui subscribant, sufficerent quinque testes litterati, qui subscribant; & quòd isto casu non sit hæc lex correctæ.

(2) *Ser fecho y engaño.* Nota hic, quòd licet in testamento in scriptis implicite dicatur testatorem declarare voluntatem suam, ut dixi supra eod. in L. 1. tamen plus evitatur falsitas, quando aperte dicitur, quàm quando implicite.

L E X VII.

Potest quis testari inter liberos solum cum duobus testibus; sed relicta in tali testamento aliis extraneis, sunt invalida, nisi testator, & omnes filii subscribant testamentum laudantes, vel si ipse testator totum testamentum scribat, & in fine dicat, omnia in eo contenta volo fore firma. Hoc dicit.

(1) *Non seria valedero.* Quid si testamentum fieret in terris infidelium? Vide per Bald. in L. 2. C. quemadm. testam. aperiunt. ubi tenet, quòd valebit testamentum ibi factum secundum merum jus gentium, quòd præsumitur ibi vigere, nisi contrarium probetur; & quòd ita de facto respondit in testamento cujusdam mercatoris de Anchona, & sic ibi vult, quòd valeat cum duobus testibus; & de isto dicto Baldi meminit Doctor de Palat. Rubens in sua elegant. repetitione, cap. per vestras, in introductione, colum. 7. & quid si testamentum esset factum in portu maris iuxta terram Sarracenorum, vide per eundem Bald. in rubrica, ff. de rer. divis. colum. 4. vers. sed queritur, an portus maris.

(2) *A los fijos.* Hodie verò ex dicta L. 3. Tauri eadem solemnitas debet servari inter filios, quæ inter extraneos; quæ lex procedit, etsi testetur in scriptis ex mente, & verbis illius legis, & ita ibi dixit Michael de Cifuentes, & benè in glossa illius legis.

(3) *Dos testigos.* De jure communi sufficiebant duo testes mares, vel foeminae etiam non rogati, ut notat Gloss. in authent. quod sine, C. de testam. & in L. fin. §. in omni, C. de codicil. hodie tamen per L. Ordinam. & dict. L. Tauri videtur, quòd etiam in testamento inter liberos testes debeant esse masculi, & non foeminae, ut vult Didacus de Castello in gloss. dict. L. 3. super verbo siete testigos, ejus tamen fundamenta non multum urgent. Et forte in puncto juris in testamento inter liberos verius esset contrarium, cum istud fuerit omissum, tam in lege Ordinamenti, quàm in lege Tauri, quæ tantum locutæ fuerunt in numero testium, non autem

sus nictos, faziendolo ante dos testigos, rogados (4), e llamados para esto. Otrosi dezimos, que si en tal testamento como este fuesse ayuntada otra persona estraña, que heredasse (5) al padre en vno con los fijos, que quanto tañe en la persona del estraño, non valdria el testamento; como quier que en todas las otras cosas que fuessen y escritas, o dichas, seria valedero (6). E aun dezimos, que si el padre faze testamento en escrito (7) non guardando todas las cosas, que diximos que deuen y fazer, e ser guardadas, poderlo ya fazer en dos maneras. La primera es, que despues que el testamento es escrito, deue soescruir el padre, diziendo assi: Este testamento, que fize, quiero que sea guardado; otrosi deuen dezir, e soescruir los fijos: Este testamento, que fizo nuestro padre, otorgamoslo. La segunda manera es, que si el padre supiesse escreuir, que lo puede fazer de su mano, diziendo en el los nomes de todos sus fijos, e todo su testamento en que manera lo faze, e como lo ordena; e

SO-

in qualitate masculinitatis. Et sic tanquam casus omissus deberet remanere sub dispositione juris communis, L. commodissime, ff. de liber. & posthum. L. si vero, §. de viro, ff. solut. matrim. L. præcipimus, C. de appellat. L. sancimus, C. eod. Cogita tamen, quia ex quo dicta lex Ordinamenti communiter semper fuit intellecta de testibus masculis, & rectè, quia mulieres non possunt esse testes in testamento, ut infra eod. L. 9. lex Taurina, quæ ad illam se refert, etsi testetur inter liberos, satis videtur velle, quòd & testes sint masculini; & istud est tutius.

(4) *Rogados.* Nota, quòd quando fit divisio hereditatis à patre inter filios, testes debent esse rogati, quod nota ad L. fin. C. famil. ercis.

(5) *Heredasse.* Largè accipe, sive per viam legati, vel institutionis, ut in L. fin. C. famil. ercis. & L. hac consultissima, §. ex imperfecto, C. de testam. & hoc etiam innuitur in ista lege ad finem.

(6) *Seria valedero.* Limita, & intellige, quando filii essent æqualiter instituti; secus si inæqualiter, ut consultuit Ludovic. Roman. consil. 385. movetur ex dicto Speculatoris, tit. de instrument. edit. §. compendiose, vers. quid si pater habens tres filios, dicens, quòd privilegia quæcumque, quæ habet paternum testamentum factum inter liberos, procedunt, quando pater habens plures filios, in omnium favorem disposuit; secus si in favorem unius & in odium aliorum: & dicit Decius consil. 105. ad fin. quòd ista decisio multum videtur æqua, & naturalis; quoad me tamen non caret scrupulo, & contra eam tenet Paul. de Castr. in L. hac consultissima, ad fin. C. quia testam. facer. poss. sed quia parum momenti est hodie ista quæstio, propter dispositionem dictæ L. Tauri, non insisto. Limita etiam istam legem quando filii essent instituti; secus verò si extranei, & legata essent facta filiis, ut adducit Socin. consil. 5. volum. 3. ad fin. & nota benè, quòd testamentum conditum inter liberos semper censetur habere clausulam, quòd valeat omni meliori modo, quo potest, L. cohæredis, §. cum filia, ff. de vulgar. & pupillar. tradit Alexand. in dict. §. ex imperfecto, ad fin.

(7) *En escrito.* Quod ergo dictum est in principio hujus legis, procedit in testamento nuncupativo verbo tenus, vel cum scriptura, in qua adfuerunt duo testes; quæ verò sequuntur, procedunt, quando testamentum fit per scripturam, non nuncupativè, sed in scriptis, sed minus perfectè, ita declarat Azo. C. eod. in sum. col. antepenult. vers. Sed nostri doctores, Gloss. in authent. quod sine, C. eod. tit.

sobre todo, deue el assi escreuir: Todo quanto en este testamento escreui, quiero que sea guardado. E en el testamento que fuesse fecho en alguna destas dos maneras, puede el padre mandar algo a ome extraño; e si quisiere, puede franquear sus siervos: pero ha menester, que tal testamento sea fecho ante dos testigos (8) a lo menos, rogados (9), e llamados para esto.

LEY VIII.

Como puede mudar, e reuocar el padre el testamento que ouiesse fecho entre sus fijos.

MVdar, e reuocar puede el padre, o el auuelo, el testamento, o la manda, que ouiesse fecho entre sus fijos en alguna de las maneras (1) que diximos en la ley ante desta, faziendo despues (2) otro testamento acabadamente ante siete

(8) *Dos testigos.* Quid in testamento ad pias causas vide in *cap. relatum, de testam.* & in *cap. cum esses, eod. tit.* & quid si testamentum fiat tempore pestis, vide *Alex. in L. fin. C. eod.* & latè per Franciscum de Sancto Nazario in suo tractatu, de peste, fol. 37. cum sequenti: quid si testamentum fiat in mari, vide *Cepol. in tractatu de seruitut. in cap. de portu*, & quod habetur in *L. 1. tit. 2. lib. 5. Ordinam.*

(9) *Rogados.* Exigebatur ergo etiam inter liberos isto jure Paritatum, quod testes essent rogati; à fortiori ergo hoc erit hodie stante dicta lege Tauri.

LEX VIII.

Testamentum factum inter liberos non revocatur per secundum testamentum non solemne, in quo non adsint septem testes. Item & requiritur, quod testator dicat, quod revocat primum. Hoc dicit.

(1) *En algunas de las maneras.* Ex isto verbo reprobatur opinio Angeli in *authent. hoc inter liberos, C. eod.* ubi dixit, quod tunc testamentum inter liberos non tollebatur per secundum etiam perfectum, nisi in secundo fieret revocatio prioris testamenti, quando primum testamentum erat scriptum manu patris, prout disponitur in *authent. quod sine, C. eod.* & supra *L. proxima ad fin.* Secus verò secundum eum, si testamentum primum inter liberos fuisset nuncupativum, & hoc idem voluit ibi Alberic. in *princ. illius authent.* nam ut hic vides, istud procedit, etiamsi primum testamentum fuerit nuncupativum, ut hic patet, juncta *L. supra proxima*; & ista erat etiam communis opinio in *dict. authent. hoc inter liberos.* Tene menti, quia textus unde sumitur dicta authentica, *hoc inter liberos*, multum faciebat pro opinione Angeli. & Alber.

(2) *Faziendo despues.* Quid si non faciat aliud testamentum, sed tantum deroget primo? Videtur, quod non sufficiat, imò quod requiratur utrumque aliud, scilicet testamentum, & derogatio prioris: & idem videtur probari in *dict. authent. hoc inter liberos*, ubi Paul. de Cast. movet hanc questionem; & concludendum videtur, quod si ideo derogavit primum, quia volebat decedere intestatus, istud solum sufficiet, justa notata per Bart. in *L. si jure, ff. de legat. 3.* & *Alex. in L. nostram, colum. 1. C. de testam.*

(3) *Diziendo en el.* Nota benè; nam non sufficeret generalis clausula cassans, & revocans omne aliud testamentum, nisi etiam expresserit, quod cassat quodcunque testamentum etiam factum inter liberos, ita dicit Paul. de Cast. in *dict. authent. hoc inter liberos*, quod nota; & hoc etiam est de mente Bald. ibi in principio, & tenet Socinus *consil. 163. col. 8. vol. 2.* & rectè quia ex quo istud testamentum inter liberos habet tacitam clausulam dero-

testigos, e diziendo en el (3), como muda, e reuoca el otro que fiziera primero. Ca si el segundo testamento non fuesse assi acabado, non se desataria porende el primero.

LEY IX.

Quales omes non pueden ser testigos en los testamentos.

Testiguar non pueden en los testamentos, aquellos que son condenados por sententia, que fuesse dada contra ellos, por malas cantigas (1), o ditados que fizieron contra algunos con intencion de enfamarlos. Nin otrosi el que fuesse condenado por juycio de los Judgadores, por razon de algund malefecho que fiziesse; assi como por furto, o por homicidio, o por otro yerro semejante destos (2), o por mas graue, de que fuesse dada sententia contra el. Nin otrosi,

nin-
gatoriam, oportet fieri istam mentionem. Sed an testamentum inter liberos, videatur etiam habere clausulam derogatoriam ad præcedentia testamenta, sicut intelligitur habere ad sequentia, Doctores non tangunt in *dict. authent.* Socinus in *dict. consil.* vult, quod non, quando exigetur specialis derogatio primi testamenti, ut quia ibi esse clausula derogatoria, dicens, hoc non reperiri jure cautum. Limita tamen istam legem & dictam authenticam, nisi in secundo testamento etiam filii essent instituti, & esset eis favorabilis, quam primum; nam tunc revocaretur primum absque alia speciali derogatione, Gloss. in *authent. de testam. imperfect. collat. 8.* Bald. in *dict. authent. hoc inter liberos*, Alex. *consil. 146. vol. 2.* Paul. etiam de Cast. in *dict. authent.* & nota etiam, quod lapsus decennii post testamentum inter liberos, idem operatur, quod clausula derogatoria, *L. sancimus, C. de testam.* Alex. *consil. 105. volum. 4. colum. antepenult.* Et si in secundo testamento esset instituta pia causa, & filii in aliqua parte, non esset necessaria clausula derogatoria prioris testamenti etiam facti inter liberos; ut adducunt Alex. in *dict. consil. 105.* & Jaso. in *dict. authent. hoc inter liberos*, vers. 4. singulariter limita. An autem, quod hic disponitur, procedat, quando in primo testamento fuit instituta pia causa, ut in sequenti sit necessaria clausula derogatoria ad primum, vide Socin. *consil. 229. volum. 2. colum. fin. vers. postremo*, volentem, quod sic, quod est singulare dictum; allegat Oltrad. *consil. 119. Titius condidit testamentum, &c.* Item nota, quod si superveniat causa revocandi primum testamentum, tunc non requiritur in revocatione clausula derogatoria, secundum Bald. in *dict. authent. hoc inter liberos.*

LEX IX.

Regulariter quilibet non vetitus potest esse testis in testamento; sunt tamen aliqui, qui non possunt esse testes, ut damnatus de famosi libelli confectione, ac de furto, de homicidio, vel de simili, vel majori delicto. Item apostata, licet ad fidem redeat, & minor XIII. annis. Item servus, mutus, surdus, mulier, fatuus fatuitate durante, seu stultitia. Item prodigus, curatore sibi dato. Et pro libero se gerens potest esse testis, licet postea servus detegatur. Hoc dicit.

(1) *Malas cantigas.* Adde *L. is cui, §. fin. ff. eod.*

(2) *Semejante destos.* Vide *L. 5. tit. 6. Partit. 7.* & in *L. 1. ff. de his qui notant. infam.* ubi habetur, qui notentur infamia juris, etiam pro crimine privato; & in illis etiam intellige procedere quod hic habetur. An autem damnati ex contractu, ex quo irrogatur infamia, possint esse testes in testamento; videtur, quod sic, ex quo ista lex eos non excludit. In contrarium tamen facit, quia repelluntur à testimonio, ex quacunque cau-

ninguno de los que dexan la Fe de los Christianos, e se tornan Moros, o Judios, maguer se tornassen (3) despues a nuestra Fe, que dizen en latin, Apostatas. Nin las mugeres (4), nin los que fuessen menores de catorze años. Nin los sieruos (5). Nin los mudos. Nin los sordos. Nin los locos, mientra que estouieren en la locura. Nin aquellos, a quien es defendido que non vsen de sus bienes, porque son desgastadores dellos en mala manera; ca estos atales non pueden ser testigos en testamento. Otrosi non lo puede ser, ome que es sieruo de otro. Pero si alguno de los testigos, que se acertaron quando se fizo algund testamento, andaua en aquella sazón por ome libre (6), maguer despues fuesse fallado en verdad que era sieruo, non se embarga el testamento por esta razón.

LEY X.

Si puede ser testigo, o non, en el testamento, el que ha natura de varon, e de muger.

Hermafroditus en latin, tanto quiere dezir en romance, como aquel que ha natura de varon, e de muger. E este atal, dezimos, que si tira mas a natura de muger que de varon, non puede ser testigo en testamento, nin en

sa sint infames, ut in cap. licet ex quadam, de testib. & in cap. præterea, de testib. cogend. & notat Gloss. ubi communiter Doctor. in L. 1. C. de summa Trinit. & fide cathol. & dixi in L. 8. tit. 16. supra Partit. 3. à fortiori ergo debent repelli in testamentis, ubi de majori præjudicio agitur: & istud videtur verius, & ista lex suppleri debet in hoc per alias, & sic infamis infamia juris, qualitercunque sit, non potest esse testis in testamento.

(3) *Se tornassen.* Adde L. hi qui sanctam, C. de apost.

(4) *Nin las mugeres.* Adde §. testes, Instit. de testam.

(5) *Nin los sieruos.* Idem dic de monachis, sine licentia abbatis, ut tradit Joan. Fab. in dict. §. testes, Instit. de testam. & ibi dicit, quòd ex hoc possunt impugnari multa testamenta, in quibus religiosi sunt testes scripti sine abbatis licentia; sed tene contrarium, quia monachi benè possunt esse testes instrumentarii sine licentia abbatis, ut tradit Socin. consil. 17. volum. 1. Cardinalis in terminis istis, consil. 100. incipit, testator habet, & Felin. in cap. cum nuntius, de testib.

(6) *Por ome libre.* Adde L. 1. C. de testam. & §. sed cum aliquis, Instit. eod. tit.

LEY X.

Si sexus virilis in hermafrodito sit potentior, erit testis in testamento, aliàs secùs. Hoc dicit.

LEY XI.

Si est contentio super testamento inter hæredem scriptum, & testantis consanguineos, vel legatarium, possunt esse testes legatarii; sed hæres, vel ejus consanguinei usque ad quartum nequaquam. Hoc dicit.

(1) *Escrito en el.* Ex hoc verbo videtur velle hæres, quòd ejus dispositio procedat, quando legatarius adducitur in testem super valore testamenti facti in scriptis, vel de quo fuit facta publica scriptura, & legata-

Tom. III.

todas las otras mandas que ome fiziesse. Mas si se acostasse mas a natura de varon, estonce bien puede ser testigo en testamento, e en todas las otras mandas que ome fiziere.

LEY XI.

Si aquellos a quien mandan algo en el testamento, pueden ser testigos en el, o non.

Contienda nasciendo sobre el testamento, entre el heredero que era escrito en el (1), e los parientes del finado que quissiesen desatar el testamento; estonce dezimos, que bien pueden testiguar aquellos a quien fuesse algo mandado en el, si se acertaron y quando fue fecho. Esso mismo seria, si alguno destos a quien el finado dexasse algo en el testamento, ouiesse contienda con los herederos, en razón de la cosa quel fuesse mandada en el. Ca estonce podrian testiguar los otros (2), que fuessen y escritos, sobre tal razón, pues que non tañe la contienda de tal cosa a ellos. Mas el que fuesse establecido por heredero (3), o su padre, o los que descendiesen del, o sus hermanos, o los otros parientes cercanos fasta el quarto grado (4), non pueden ser testigos sobre la contienda, que ouiesse el heredero con los pa-

rii fuerunt descripti in tali testamento. Non ergo procederet in testamento nuncupativo, de quo non fuit facta scriptura; & hujus opinionis fuit Nico. de Mathare, relatus à Bald. in L. dictantibus, C. de testam. & idem voluit Abb. in cap. insuper, colum. penult. de testib. Si tamen in omnem eventum, sive valeret institutio hæredis, sive non, legatarii essent consecuturi legatum, tunc indistinctè admittuntur in testes, ut volunt Joan. And. Anton. Abb. post alios antiquos in dict. cap. insuper: unde cum hodie de lege regni 1. tit. de los testamentos, lib. 5. Ordin. etsi vitietur testamentum, vel non adeatur hæreditas ex eo, adhuc legata debentur, dicendum esset, quòd indistinctè hodie legatarii admitterentur in testes; vide etiam Joan. Fab. in §. legatariis, Instit. de legat. & per Alex. consil. 177. col. penult. vol. 2. & per Joan. de Imol. in L. qui testamento, in princ. ff. de testam.

(2) *Los otros.* Non ergo ipse legatarius litigans, vide per Angel. in §. legatariis, Instit. de legat.

(3) *Por heredero.* Adde §. sed neque, Instit. de testam. & tene menti istam legem, quatenus dicit de fratribus, & consanguineis intra quartum gradum, quia non memini, sic vidisse per LL. juris communis: vide tamen, quæ notat Salic. in L. parentes, C. de testib. ubi etiam vult, quòd isto casu fiat computatio graduum secundum jus civile, de quo in L. 3. tit. 6. Partit. 4.

(4) *Fasta el quarto grado.* Vide quæ notat Alex. consil. 47. in princ. vol. 2. & ista lege videtur probari, quòd si unus ex testibus requisitis in testamentis esset inhabilis, vel non omni exceptione major, quòd non suppleatur ejus defectus ex integritate aliorum, eo quòd requiratur, quòd omnes sint integri testes: vide Jason. in L. si quis ex argentariis, §. cogentur, col. 1. ff. de edend. & Decium consil. 105. & quæ dixi supra eod. L. 1. in glossa, ante siete testigos, & quòd notat Joan. de Imol. in L. qui testamento, in princ. ff. de testam. ubi vult, quòd si sunt duo testes non omni exceptione majores, habentur loco unius.

B

parientes del finado, o con los otros ome, en razon del testamento, en que fuesse escrito (5) por heredero.

LEY XII.

En que cosa puede ser escrito el testamento.

EN pergamino de cuero, o de papel, o en tablas, quier sean con cera, o de otra manera, o en otra cosa, en que se pueda fazer escritura, e parescer, puede ser escrito el testamento. E aun dezimos, que de vn testamento puede ome fazer muchas cartas de vn tenor. E de estas cartas puede el testador levar la vna consigo, e las otras puede poner en algund lugar seguro, assi como en Sacristania de alguna Egle-sia, o en guarda de algund su amigo. E estas cartas deuen ser fechas en vna manera, selladas de vnos sellos mismos, e de tantos la vna como la otra, de guisa que acuerden las vnas con las otras. Pero si alguna dellas fuere menguada, non empece (1) a las otras, que fues-sen complidas.

(5) *Escrito.* Ex hoc verbo videtur, quod etiam si testamētum iuvetur scriptura tabellionis, vel aliā, consanguinei haredis non possunt esse testes intra quartum gradum. Contra quod videtur, quod dixi suprà in glossa. 1. ad quod potest dici, quod aliud sit in legatariis, qui non repelluntur, imò admittuntur de jure; secus in istis, qui repelluntur jure: & ista lex etiam facit contra id, quod notat Salicet. in *L. parentes, C. de testib.* ubi voluit, quod si frater fuit rogatus testis in testamento fratris, benè possit esse testis, quia testator habet auctoritatem conficiendi factum suum; allegat *L. qui testamento, §. per contrarium, ff. qui testam. facere poss.* neque, ut hic vides, etiam si sit rogatus, potest esse testis in testamento, sed procedit, quando hares institutus esset frater testis; dictum verò Salic. procedit, quando extraneus esset institutus.

LEX XII.

Potest scribi testamentum in pergamento, papyro, vel tabula, etiam cerea, vel alia re, in qua scribi potest: & possunt ejusdem tenoris fieri plures chartæ testamenti, quarum una defectuosa, non nocet aliis perfectis. Hoc dicit.

(1) *Non empece.* Nota hoc verbum, & hoc ideo est, quia ratione abundantioris probationis in pluribus chartis scribitur, ut in *L. unum, vers. idque interdum, ff. eod.* unde si in aliis chartis benè sit scriptum, eis statur, & non nocet charta defectuosa; quia abundans cautela non solet nocere *L. testamentum, C. eod.* Gloss. & Doctor. in *L. fin. C. secund. tabul. cap. cum I. & A. de re judic.*

LEX XIII.

Testari potest quilibet non vetitus. Non tamen possunt testari filiusfamilias etiam de patris consensu, nisi de peculio castrensi, vel quasi. Item nec masculus minor XIII. annis, aut foemina minor XII. quia intellectum non habent. Item nec stultus durante stultitia, aut prodigus cui est bonis interdictum; ante interdictionem verò testamentum valet. Item nec mutus, & surdus simul à nativitate; secus si à causa, quia tunc benè potest, si ipse scribat illud, aliās non, nisi de permissu Principis. Nec etiam solum mutus à nativitate potest testari, quod raro accidit; surdus verò tantum, benè potest testari. Hoc dicit.

(1) *Todos.* Adde *L. ab ea parte, ff. de probat. & L. si queramus, ff. qui testam. facere poss.*

(2) *Que esta en poder.* Hodie testatur, ac si sui ju-

LEY XIII.

Quien puede fazer testamento, e quien non.

Todos (1) aquellos a quien non es defendido por las leyes deste nuestro libro, pueden fazer testamento; e los otros que non le pueden fazer, son estos. El fijo que esta en poder (2) de su padre, maguer el padre gelo otorgasse. Pero si fuesse Cauallero, o ome letrado, qualquier destos fijos, que aya de los bienes que son llamados peculio castrense, vel quasi castrense, puede fazer testamento dellos. Otrosi dezimos, que el moço (3) que es menor de catorze años, e la moça que es menor de doze años, maguer non sean en poder de su padre, nin de su auuelo, non pueden fazer (4) testamento. E esto es, porque los que son desta edad, non han entendimiento complido. Otrosi, el que fuesse salido de memoria (5), non puede fazer testamento, mientras que fue-

Ley 4.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

ris esset, ex *L. 5. in Ordin. Tauri*, quæ corrigit istam legem, & similes. De jure communi verò, vide in ista materia, quæ latè tradit Guiliel. Benedict. in *repetit. cap. Raynutius, de testam.* in verbo & *Matrem insuper Cleram*, & quæ habentur in *cap. licet, de sepultur. lib. 6.* non tamen poterit hodie filiusfamilias testari in adventitiis, quatenus esset in præjudicium ususfructus parentis, secundum Joan. de Imol. in *cap. quia de ingredientibus, de testam. col. 6. cum princ. 7.* sic & fructus bonorum adventitiorum remanent patri, etsi filius ingrediatur religionem, secundum Joan. Fabr. & Salic. in *authent. ingressi, C. de sacros. eccles.* quidquid dixerit Abb. in *cap. in præsentia, col. 19. de probat.*

(3) *El mozo.* Extende istam legem, etsi pupillus testetur ad pias causas, ut probatur in *cap. si pater, de testam. lib. 6.* & est communis opinio Doctorum, quam tenet Bart. in *repetit. L. 1. C. de sacrosan. eccles.* & tenet etiam ibi Bald. in *repetit. quæst. 11.* ubi etiam Salic. contra Richardum ejus avunculum, ubi etiam Alex. Tradit etiam latè Guiliel. Benedict. in *repetit. cap. Raynutius, de testam.* in verbo *adjecta impuberi*: & ibi ad finem adducit illud, quod est notandum, quod testamentum præsumitur factum à pubere; unde contrarium asserenti incumbit probatio, allegat Innoc. & alios, qui eum sequuntur in *cap. in præsentia, de probat.* ubi ad hoc est textus notabilis.

(4) *Non pueden fazer.* Si tamen impubes esset do-li capax, posset cum eo Princeps dispensare, ut faciat testamentum, vide Alex. in *L. fin. C. de testam. milit.* & in *L. si frater, C. qui testam. facere poss.* Bart. in *L. si queramus, ff. de testam.*

(5) *Salido de memoria.* Quid de fatuo? Joan. Faber in *§. præterea, Instit. quib. non est permiss. facer. testam.* tenet, quod potest testari, & sequitur ibi Ang. facit textus in *L. si frater, C. qui testam. facere poss.* & ibi notat Paul. de Castr. & Alex. quod major 14. annis, licet habeat imbecillitatem sensus, potest testari; quia talis imbecillitas post 14. annum non consideratur à lege, & intellige de fatuo, qui iudicium rei recipit, ut dicit Joan. Faber ubi suprà. Isidor. tamen in *lib. 10. ethymologiarum*, & refert S. Thom. 2. 2. *quæst. 46. art. 1.* fatuum vult dici eum, qui caret sensu iudicandi; stultum autem, qui habet sensum, sed hebetatum: furiosus verò non testatur, ut hic, etiam si ad pias causas testetur, ut in *cap. fin. de success. ab intest.* & idem de ebrio, dum est ebrius, quia furioso comparatur, ut in *cap. à crapula*, cum ibi notatis, *de vita & honest. cleric.* & vide Gloss. in *cap. unusquisque, 22. quæst. 4.* &

fuere desmemoriado (6); nin el desgastador (7) de lo suyo, a quien ouiesse defendido el Juez (8), que non enajenasse sus bienes. Pero si ante (9) de tal defendimiento ouiesse fecho testamento, valdria. Otrosi dezimos, que el que es mudo (10), o sordo desde su nascencia (11), non puede fazer testamento. Empero, el que lo fuesse por alguna ocasion, assi como por enfermedad, o de otra manera, este atal, si supiesse escriuir, puede fazer testamento, escriuiendolo por su mano misma (12). Mas si fuesse letrado (13), e non supiesse escreuir, non podria fazer su testamento; fueras ende en vna manera, si le otorgasse el Rey, que lo escriuiesse otro alguno en su lugar. En esta manera misma podria fazer testamento el ome letrado, que fuesse mudo de su nascencia, maguer non fuesse sordo: e esto acaesce pocas vezes (14). Empero, aquel que fuesse sordo desde su nascencia, o por alguna ocasion, si este atal pudiere hablar (15), bien puede fazer testamento.

& idem erit in dormiente, ut in *Clement. si furiosus, de homicid.* & tradit Barbat. in *cap. 2. de testam. & in cap. fin. de success. ab intest.* & idem dic in frenetico, argum. dict. *Clement. si furiosus*, vide per Balb. in *L. 2. col. 7. vers. 10. quaro, C. de rescind. vendit.* & textus notabilis in *cap. cum dilectus, de success. ab intest.*

(6) *Mientras que fuere desmemoriado.* Sed quid in dubio, an presumatur factum testamentum tempore furoris, vel dementiæ, vel tempore dilucidi intervalli? Vide Gloss. in *cap. indicas germanum*, 3. *quest. 9.* & in *cap. fin. in verbo compotem, de success. ab intest.* & per Bart. in *L. 2. ff. de bonor. poss. infant. furios. ad fin.* & per Bald. Alex. & Jason. in *L. furiosum, C. qui testam. facer. poss.* & videntur Doctores se resolvere, quod si furor non fuit instantaneus, vel parvo tempore durans, imò duret per aliquod tempus, vel per menses, licet aliquando aliqua intervalla habuisset quod tunc actus presumatur factus tempore furoris, nisi pars adversa aliud probet: vide etiam de hoc Roderic. Suarez *allegat. 1.* & Jason. in dict. *L. furiosum*, vers. *quid autem si non apparet quo tempore*, & Socin. *consil. 42. volum. 1.* Alexan. *consil. 14. 1. vol. & consil. 85. vol. 2.* ubi notabiliter, & *consil. 92. col. 4. vol. 5.*

(7) *Desgastador.* Adde *L. is cui, ff. eod. & §. item prodigus, Instit. quib. non est permis. facer. testam.* Sed an testetur ad pias causas, vide per Bald. in *L. 1. C. de sacrosan. eccles.* & per Joan. de Imol. in *cap. quia ingredientibus, col. 5. de testam.* & tenent, quod non; teneret tamen testamentum factum ante interdictionem, ut ibi per eos, & habetur hic.

(8) *Defendido el juez.* Non ergo loquitur hic lex in interdictione facta à lege, quia testamentum talis non teneret etiam factum antea; quod non est interdictione facta à iudice, ut subditur hic.

(9) *Pero si ante.* Si fiat quis intestabilis, an tenebit testamentum antea factum? Vide per Joan. de Imol. in dict. *L. is cui.*

(10) *Que el que es mudo.* Ortum habet à *L. si mutus, ff. eod. & à L. discretis, C. qui testam. facer. poss.* & à §. item mutus, *Instit. eod.* & à notatis per Azo. in *summ. C. qui testam. facer. poss. vers. item mutus.*

(11) *Desde su nascencia.* Hoc intellige, quando mutus caret intellectu, aliàs secus, ut tradit Alex. in *L. discretis, C. qui testam. facer. poss.* ubi vide, quid de milite muto, & quid si mutus testetur ad pias causas.

(12) *Escriuiendolo por su mano misma.* Qui ergo in infirmitate constitutus perdidit loquelam, non poterit testari.

Tom. III.

LEY XIII.

En que manera el que fuere ciego puede fazer testamento.

EL ciego non puede fazer testamento, fueras ende desta manera (1): deue llamar siete testigos (2), e vn Escriuano publico, e delante dellos deue dezir, como quiere fazer su testamento. Otrosi deue nombrar, quales son aquellos que establece por sus herederos, e que es lo que manda; e el Escriuano deue escreuir todas estas cosas delante los testigos, o si eran ante escritas (3), deuen ser leydas delante dellos; e despues que fueren escritas, e leydas, deue dezir el ciego manifestamente, como aquel es su testamento. E de si, cada vno de los testigos deue escriuir su nome (4) en aquella carta, si supiere escreuir; e si non, deuelo fazer escriuir a otro. E tambien el Escriuano publico que escriuiere la carta, como los testigos, deuen sellar la carta con sus sellos: e si el Es-

Ley 2.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

tari, heredem signis instituendo; debet ergo tali casu nomen hæredis propria manu scribere, ut hic patet: & vide per Ang. in *L. discretis, C. qui testam. facer. poss.* Paul. de Castr. in *L. hac consultissima, §. at cum humana, C. de testam.*

(13) *Letrado.* Id est, legere sciens.

(14) *Pocas vezes.* Quia secundum naturam, qui mutus est, debet necessario esse surdus, ut in dict. *L. discretis*, Azo. *ubi supra*: & nota, quod cum muto & surdo à nativitate, neque Princeps dispensat ut possit testari; quia nullo modo potest concipere conceptum mentis, cum non censetur habere mentem, vel intellectum quoad exercitium, secundum Paul. de Cast. qui ita declarat in *L. si mutus, ff. eod.* quod intellige, ut prædixi in gloss. proxima 2. quando mutus caret omnino intellectu, aliàs secus: & dicit Bald. in *L. humanitatis, col. 11. C. de impuber. & aliis*, quod contra mutum & surdum à nativitate non potest fundari processus, quia caret sensu: vide tamen Bald. in *L. unic. col. 6. C. de confess.*

(15) *Pudiere hablar.* In surdo à nativitate videtur hoc impossibile à natura, quia si est surdus à nativitate, est mutus, secundum Azon. *ubi supra*.

LEX XIII.

In testamento cæci debent septem testes, & unus tabellio, vel ejus loco testis octavus ad subscribendum adhiberi, qui subscribant, & sigillent testamentum; & debet coram eis cæco dicente scribi, vel si jam est ordinatum legi, & cæcus dicet illud fore ejus testamentum. Hoc dicit.

(1) *Fueras ende desta manera.* Probatur hic, cæcum non posse testari in scriptis, ita quod testes, & tabellio, nesciant ejus dispositionem; posset enim cæcus, qui testaretur in scriptis, faciliter decipi, & subjici sibi una scriptura pro alia.

(2) *Siete testigos.* Hodie sufficiunt quinque, ut in *L. 3. in Ordinam. Tauri.*

(3) *Ante escritas.* Possunt enim ante scribi sine testibus etiam per plures dies, in *L. hac consultissima, §. at cum humana, C. qui testam. facere poss.* & ibi Paul. de Cast.

(4) *Escriuir su nome.* An etiam hodie, stante *L. 3. Tauri*, servanda sit ista solemnitas, & aliæ in ista lege descriptæ in testamento cæci? Videtur, quod sic, quia per legem Tauri nihil est immutatum circa hoc, nisi in numero testium; in aliis ergo servari debet ista lex, *L. sancimus, C. de testam.* ita tenet Michael de Cifuentes.

B 2

&

Escrivano publico non se pudiere auer, denen auer otro que lo escriua, e que sean con el ocho testigos en lugar del Escrivano. E esta guarda deue ser fecha en el testamento del ciego, porque non pueda ser fecho ningun engaño.

LEY XV.

Como los que son judgados a muerte, o son desterrados para siempre, non pueden fazer testamentos.

Ley 3.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

Judgado (1) seyendo alguno a muerte, por yerro que ouiesse fecho, pues que tal sentencia fue dada contra el, non puede fazer testamento (2). Esso mismo dezimos del que fuesse desterrado para siempre en alguna Isla, si le tomasse el Rey todo lo suyo; mas si non le tomasse todo lo suyo, o fuesse desterrado a tiempo, bien puede fazer testamento de los bienes que le fincaron. Otrosi aquel contra quien fuesse dada sentencia de

& licet istud videbatur iudicium, credo tamen, quod in practica non possit obtineri, ut ex omissione istius solemnitis, & sigillorum testium, testamentum cæci vitietur: tum, quia ista sigilla testium desierunt esse in usu, & subscriptiones tantum exiguntur per legem Tauri in testamento in scriptis; & cum dicta lex Tauri veniat ad declarationem legis Ordinamenti, & voluit tollere illud dubium, quod causabatur ab illa lege, an per eam derogatum fuisset huic legi Partitarum specialiter disponenti circa testamentum cæci, & declaravit in testamento cæci debere intervenire quinque testes, videtur voluisse, quod in omnibus aliis servari sufficeret formam dictæ legis Ordinamenti, secundum quam ista subscriptio, & sigillatio non est necessaria; videtur ergo, quod dicta L. Tauri voluit corrigere istam legem disponentem circa formam testamenti cæci, & reducere ad formam dictæ legis Ordinamentorum, dum tamen interveniant quinque testes; potuit enim dicta lex huic derogare, cum sit de jure positivo; cum & per statutum, dicat Bartolus, posse fieri, in L. si queramus, ff. de testam. Et licet per dictam legem Ordinamenti non poterat rectè dici, istam legem quatenus ad testamentum cæci esse correctam, ut notat Bald. in dict. L. si queramus, ff. de testam. ubi dicit, quod per statutum, quo disponitur, quod sufficiant quinque testes in testamentis, non videtur tolli, quod à jure communi est dispositum in testamento cæci; tamen stante dicta lege Tauri, quæ expressè disponit sufficere quinque testes in testamento cæci, videtur tenendum, quod istæ solemnitates hujus legis non sint hodie necessariae: imò, quod ex mente dictæ legis videtur, quod ubi non possit haberi tabellio, teneret testamentum cæci nuncupativè factum cum quinque testibus, coram quibus cæcus expressit suam voluntatem, licet nulla fiat inde scriptura; articulus tamen iste est dubius. Tu cogita; procederet tamen sine scrupulo, quod dico, si cæcus testaretur inter liberos: ex communi opinione Doctor. in dict. L. hac consultissima, quod illa lex non procedat, quando cæcus testaretur inter liberos, posset etiam cæcus testari ad pias causas cum duobus testibus, juxta cap. relatum, & cap. cum esses, de testam. ut etiam voluit Alex. in dict. L. hac consultissima, col. fin.

LEX XV.

Non potest testari condemnatus ad mortem, vel in insulam deportatus ademptis bonis, nisi pendente appellatione facto testamento moriatur: aut sit miles, qui de militari crimine ad mortem sit damnatus, qui potest postea de castrensibus, si ibi in sententia concedatur testa-

muerte, e se alçare della, bien podria despues fazer testamento de lo suyo; e si ante que fuesse confirmada la sentencia, finasse, valdria el testamento que assi ouiesse fecho. Mas si este que fuesse condenado a muerte, es Cauallero, fizieron los Sabios antiguos departimiento, en razon del yerro por que era judgado. Ca, si el auia fecho yerro en Caualleria, assi como estando (3) en hueste, vendiendo, o baratando las armas; o fuesse desmandado al Cabdillo, faziendo lo que le vedaua, o non cumpliendo sus mandamientos, assi como deuiesse; si por tal razon como esta fuesse dada contra el sentencia de muerte, non podria despues fazer testamento. Fuera ende, si en tal juyzio fuesse otorgado, que lo pudiesse fazer. Ca estonce, en los bienes que son llamados castrense peculium, puede fazer testamento, o manda; mas de los otros non. E si por auentura el Cauallero fuesse judgado a muerte, porque quebrantasse su fe (4), o por algund yer-

ri, nisi pro fidei fractione, vel proditiōe damnetur: sed si pro aliis criminibus non militaribus damnetur, ut de adulterio, furto, vel de aliis criminibus, quæ etiam non milites committunt, tunc potest ut paganus testari, sed non jure militari, quia privilegium illud perdidit per sententiam. Hoc dicit.

(1) Judgado. Ortum habet à notatis per Azonem, C. qui testam. facer. poss. in summ. vers. item diximus.

(2) Non puede fazer testamento. Hæ LL. & aliæ LL. juris communis, à quibus ista sumpta fuit, corriguntur hodie in regno per L. 4. Tauri: quinimo & dicunt Doctores, quod per statuta, & consuetudines locorum damnati ad mortem naturalem, vel civilem, faciunt testamenta, ut dixit Joan. de Imol. in cap. quia ingredientibus, col. 8. de testam. Alber. in L. ejus qui, §. 1. ff. eod. unde & poterunt donare causa mortis, ut in L. cum hic status, §. si miles uxori, ff. de donat. inter virum, uxorem. Sed an sicut per dictam L. Tauri, isti sic damnati habilitantur ad testamenti factionem activam, videantur habilitati ad passivam, ut sic capere possint ex testamentis aliorum? Dic, quod non, ut & in commento illius legis dixit Michael de Cifuentes. Cui adde id, quod habetur per Gloss. & Doctor. in L. is cui, §. 1. in gloss. fin. ff. de testam. In contrarium tamen videtur, quod cum per istam legem possit testari activè, per consequens videtur habilitatus, quod & sit testabilis passivè. Item, quia cum non sit servus poenæ ad testandum activè, sic nec passivè; & fortè ista lex ideo non sancivit, quia non reputavit servum poenæ damnatum ad mortem, prout & voluit Salic. etiam de jure communi loquendo in authent. sed hodie, C. de donat. inter virum, & uxorem. post aliquas glossas, quæ idem voluerunt, quæ opinio videtur approbari in dict. L. Tauri. Tu cogita, & an possint testari de illis bonis, quæ de jure communi confiscabantur, sed per authenticam bona damnatorum reservantur certis personis, ut etiam habetur in L. 6. tit. 7. Partit. 7. & in L. 8. tit. 10. & L. 5. tit. 31. ead. Partit. vide per Roder. Suarez in repetit. L. 9. tit. de las mandas, lib. 3. For. LL. 10. limitatione. Et tu vide, quæ dixi in L. 5. tit. 31. 7. Partit.

(3) Assi como estando. Nota hic, quod crimen dicatur militare crimen, adde LL. 2. & 3. ff. de re militar. & L. fin. tit. 21. Partit. 2.

(4) Quebrantasse su fe. Id est, juramentum, quod præstitit, cum fuit assumptus ad militiam, ut habetur in L. ex militari, ff. de testam. milit. Paul. verò de Castr. in L. & militibus, C. de testam. milit. exponit, ut quia fecit proditiōem duci belli, vel transfugit ad hostes.

yerro que cupiesse en traycion, estonce non podria fazer testamento en ninguna manera. Pero si el yerro que fiziesse el Cauallero, non fuesse de fe quebrantada, nin tanxesse en pleyto de Caualleria; mas fuesse atal, en que caen los otros omes comunamente a las vegadas, assi como por razon de adulterio, o de furto, o de otro yerro qualquier semejante destos; estonce bien podria fazer (5) testamento, despues que fuesse judgado a muerte, guardando, e poniendo en el todas aquellas cosas, que los otros omes deuen guardar, e poner en los testamentos. Ca la mayoria, e el preuillejo que el ouiere por razon de la Caualleria en fazer como quisiere, pierdelo por tal sentencia, que fuesse dada contra el.

LEY XVI.

De los omes que son dados por refenes; e los judgados por enfamados, por cantigas que fizieron; e los que fuessen sieruos; e de los otros que non fazen testamento.

Refenes dan a las vegadas los omes por si a los enemigos, por salir de catiuo (1). E porque estos atales, que

son dados en refenes, non son en su poder, porende non pueden fazer testamento. Otrosi dezimos, que aquel contra quien fuesse dado juyzio por razon de cantiga (2), o por razon de ditado, que ouiesse fecho contra otro, en quel dicesse atal mal, por que pudiesse ser enfamado, este atal non podria despues fazer testamento. Otro tal seria, si alguno fiziesse testamento, cuydando que era libre, si despues fuesse prouado que era sieruo, que non valdria su testamento. Eso mismo seria, que non valdria el testamento, que fiziesse el que cuydasse ser salido de poder de su padre, sil fuesse prouado despues, que non era assi. E aun dezimos, que los hereges, despues (3) que son condenados por sentencia de heregia, non pueden fazer testamento, nin aquellos que son judgados por traydores.

LEY XVII.

Como, los que entraron en Religion, non pueden fazer testamento.

Religiosa vida escogiendo algun ome, o alguna muger, de fazer, assi como entrando (1) en algun Monesterio, o fa-

(5) *Podria fazer.* Communiter Gloss. & Doctores dicunt contrarium, ita intelligentes *L. 1. ff. de veter. & milit. success.* dicunt enim, quod miles damnatus de crimine communi non potest facere testamentum, ita Azo. in summ. *C. de testam. milit. ad fin.* Gloss. & Doctores in *L. & militibus, C. eod.* Ista verò lex Partitarum dicit, quod miles damnatus de communi crimine ad mortem naturalem vel civilem, poterit testari; non tamen gaudebit privilegio militari in testando, sed testabitur jure communi.

LEX XVI.

Obsides qui dati sunt loco captivorum populi Romani, testari non possunt. Item damnatus ob crimen famosum intestabilis efficitur, ideo testamentum facere non potest, nec est capax testamenti. Item de statu suo dubitans, vel errans non potest testari, ut quia nescit se manumissum, vel emancipatum. Item hi quibus à lege interdicitur bona, ut hæretici, & rei perduellionis. Item nec servus. Hoc dicit.

(1) *Catiuo.* Idem si dentur pro pace componenda, vel tenenda, secundum Gloss. in *L. obsides, ff. eod.* & intellige, ut ibi declarant Bald. & Angel. quando darentur obsides his, qui non sunt subditi, apud quos nullum est commercium, vel hospitium, veluti Turcis.

(2) *De cantiga.* Adde *L. lex Cornelia, §. fin. ff. de injur.* & *L. is cui, §. 1. & L. cum lege, ff. eod.*

(3) *Despues.* Imò, & testamentum antea factum irritatur, si crimen hæresis, vel majestatis committant, *L. Manichæos, C. de hæretic.* declarat Paul. de Cast. in *L. is cui, ff. eod.* & probatur in *L. ejus qui, §. 1. ff. eod.* & expeditum est tam de jure canonico, quam civili, quod hæretici cujuscunque sectæ, & credentes, & fautores, & receptatores sunt privati factione testamenti ut in *authent. credentes, C. de hæretic. cap. excommunicamus, §. credentes, eod. tit.* & eorum bona à die commissi criminis sunt confiscata, ut in *cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6.* & tradit Alber. in *L. cognovimus C. de hæretic.* An autem infamis ex alio crimine possit testari? Paul. de Castr. in *dict. L. is cui, §. 1.* dicit, quod sic, & rectè, ut dicit textus in *dict. L. ejus qui, §. 1. & in L. 1. C. de secund. nupt.*

adde etiam, quod damnatus propter crimen famosum non potest testari, ut in *dict. L. is cui, §. 1. & L. lex Cornelia, §. fin. ff. de injur.* Sed quid si committat delictum sodomiticum, an possit testari? Phil. Decius in *L. 1. C. de secund. nupt. num. 7.* dicit, quod non, ex eo, quia dato quod non sit condemnatus ipso facto, videtur infamis, *L. palam, §. quæ in adulterio, ff. de ritu nupt.* privatus enim intelligitur bonis, unde non potest testari; & ita dicit fuisse consultum per quendam Anastasium Doctorem, ut habetur insertum in libro consiliorum Barba. in *fin.* & quod bona sodomitæ confiscantur, habetur jure hujus regni in pragmática Regum Catholicorum.

LEX XVII.

Ingressus religionem non habet testamenti factionem, quia succedit ei religio; nisi habeat hæredes descendentes, inter quos potest bona dividere, ut quilibet habet ad minus legitimam, quæ est, si sunt quatuor vel pauciores, pro omnibus tertia pars bonorum, si plures, dimidia absque ullo gravamine, vel conditione: & si plus eis donet, habet locus ille, vel religio tantum pro legitima, sicut unus eorum esset habiturus: sed si nihil disposuit morte præventus, habebunt filii legitimam, locus autem, seu religio residuum. Hoc dicit.

(1) *Entrando.* Intellige profitendo tacitè, vel expressè, nam infra annum probationis (de quo 17. *quest. 1. in summ. & in cap. 1. & cap. beneficium, de regular. lib. 6.*) testari potest. Quid tamen si intestatus decedat infra annum probationis, an applicentur bona monasterio, vel consanguineis succedentibus ab intestato? Variæ fuerunt opiniones, de quibus per Joan. de Imol. in *cap. quia ingredientibus, col. 3. de testam.* & ante eum per Cynum in *auth. ingressi, C. de sacrosanct. eccles.* mihi verior videtur opinio, quod succedant venientes ab intestato, in qua se inclinat Joan. de Imol. ubi supra, & tenet Abb. in *cap. in præsentia, de probat.* Jason in *authent. si qua mulier. ad fin. C. de sacrosanct. eccles.* ubi alios refert; licet Decius in *dict. cap. in præsentia, de probat. num. 73.* dicit magis communem opinionem esse, quod succedat monasterium, & in eam ipse videtur inclinare.

faziendose hermitaño (2), o emparedado (3), o tomando otra Orden (4), este atal non puede fazer testamento; mas todos los bienes que ouiesse, deuen ser de aquel Monesterio, o de aquel lugar, do entrasse (5), si non ouiesse fijo, o otros que descendiesen (6) por la línea derecha, que hereden lo suyo. Mas si este atal ouiesse fijos, o otros herederos que descendiesen del, puede partir (7) entre ellos lo que ouiere, de manera, que de a cada vno dellos su legitima

parte, e non mas. E si por auentura, mas les quisiere dar de su parte legitima, estonce tanta parte deue ser dada al Monesterio, quanta cayere al vno dellos (8). E a esta parte legitima dizen en latin, parte debita jure naturæ. Empero, si despues que entrasse en la Religion, se muriesse, ante que partiesse lo suyo a sus herederos, assi como sobredicho es, sus fijos (9) deuen auer su legitima parte, e el Monesterio todo lo otro. E la legitima parte que deuen auer (10)

los

(2) *Hermitaño*. Si intelligas de eremitis facientibus professionem, ut sunt eremite monachi S. Augustini, de quibus in cap. 1. vers. sane, de religio. domib. lib. 6. planè hoc procedit; si verò sit eremita non professus, & qui potest habere proprium, & iste talis potest condere testamentum, ut Alberic. dicit in authent. ingressi, col. penult. ad fin. C. de sacrosanct. eccles. Glos. in cap. qui verè, 16. quæst. 1. Abb. in cap. cum monasterium, de elect.

(3) *Emparedado*. Intellige, ut prædixi, in aliis, si profitentur sub aliqua ex religionibus approbatis; & de istis fit mentio in L. 29. in Quaterno gabellar.

(4) *Otra Orden*. Quid si non ingrediatur monasterium, sed in manu Episcopi profitetur regulam monasticam in genere? Vide Bald. in authent. nisi rogati, C. ad Trebell. Innoc. & Abb. in cap. porrectum, de regular. & intellige istam legem, quando ingrediatur monasterium, seu ordinem, qui habet proprium in communi, & non in particulari, secundum Alberic. in dict. authent. ingressi, ad fin.

(5) *Do entrasse*. Vide plenè in authent. ingressi, & in authent. si qua mulier, C. de sacrosanct. eccles. ubi per Gloss. & Doctores, & latè per Abb. in cap. in presentia, de probat. col. 21. cum sequenti. usque ad fin. Et quid si post ingressum inde recedat, vide per Abb. & Doctores in cap. quod te, de cleric. conjugat. & Socin. consil. 52. vol. 4. viso instrumento syndictus, &c. & vol. 2. consil. 222. Bald. in L. si ut proponis, C. de nupt.

(6) *Descendiesen*. Innui videtur hic, quod posito, quod haberet ascendentes legitimos & naturales, propter eos non excluderetur monasterium, imò monasterium excluderet eos; quæ fuit opinio Azonis, de qua per Gloss. super verbo *liberos*, in dict. authent. si qua mulier, ex eo, quod monasterium reputatur pro filio, §. sed & hoc presenti. in authent. de sanctis. Episcop. collat. 9. & eandem opinionem tenet Gloss. in cap. si qua mulier, 19. quæst. 3. & Spec. in tit. de statu monacho. vers. 53. Joan. Fab. in dict. authent. si qua mulier, & in §. 2. vers. mortuo, Inst. de acquisit. per arrogationem, per textum ibi: contrarium tenuit Placentinus glossator ut refert Gloss. in dict. authent. si qua mulier, in 1. opinione glossæ ibi posita, quam ibi tenet Alber. Jacob. Butric. Paul. de Cast. & Salic. & ibi dicit Paul. de Castr. quod ista opinio, quod parentes, seu alii ascendentes debeant habere legitimam, tenetur communiter per Doctores; & ista etiam opinio communiter tenetur per Canonistas in cap. in presentia, ubi Abb. col. 18. de probat. vers. sed dubium, ubi etiam dicit, ita communiter teneri per Doctores Canonistas. Idem etiam tenet Jason in dict. authent. si qua mulier, & concordando opiniones vult; ut opinio Azonis procedat, ut illam dispositionem (quam permittit illa authentica) non possit facere filius ingressus, quando non haberet liberos, licet haberet parentes; respectu verò legitimæ, ut debita sit parentibus, procedat primà opinio Placentini posita in glossa, ut & parentibus legitima debeat. Et ista opinio, quod & parentibus debeat legitima, & non excludantur in hoc à monasterio, videtur verior, & æquior; & ad illud quod dicitur, monasterium haberi loco filii, respondeo, quod non procedit ubique, sed tantum in casibus expressis in jure, ut latè ibi Doctores adducunt, & in cap. in presentia, ubi Felin. col. 21. & procedit hæc opinio hodie, maxime stante L. 6. in LL. de loto: neque obstabit ista lex, quia non debet sumi argumentum à contrario sensu, quia contra id, quod expressum est

in jure, non debet sumi tale argumentum, cum istud sit decisum per L. nam, & si parentibus, ff. de inoffic. testam. L. 4. tit. 13. infra ead. Part. & pro dicta L. 6. de loto, facit L. si filius, C. de inoffic. donat. & idem, quod in ista lege Partitarum dicitur, habetur in authent. si qua mulier, & nihilominus magis communiter tenetur prædicta opinio per Doctores, imò & Spec. idem voluit ubi supra, non enim firmat primam opinionem, imò videtur residere in opinione, quam ultimo recitat ibi: *tertiū dicunt &c.* quæ fuit opinio concordans & distinguens, quam posuit & tenet Jason. ubi supra. Et si quis dicat, quod Specul. inferius in vers. ad præmissorum, ubi se remittit, videtur tenere primam opinionem, sufficit, quod in contrarium se habet communis opinio, tam Legistarum, quam Canonistarum, & ut dixi, pro ista parte multum urget dicta L. 6. de loto; neque obstat dictus §. vers. mortuo, Inst. de acquisit. per arrogat. quia debet limitari, nisi respectu legitimæ debite patri naturali; in illa enim non fuit præjudicatum patri naturali per arrogationem, prout tetigi in L. fin. tit. 16. Part. 4.

(7) *Puede partir*. Sumpta est ista lex ex authent. si qua mulier, C. de sacrosanct. eccles. ubi plenè per Gloss. & Doctor. & 19. quæst. 3. cap. si qua, ubi bona glossa; vide plenè per Abb. in dict. cap. in presentia, per 10. fin. colum. de probat. & revocare, & mutare potest testamentum ante professionem factum, inter liberos, vel monasterium aliter disponendo, non verò favore extranei, ut tradit Bald. in dict. authent. si qua mulier, dummodo non sit professus ordinem Minorum, ubi & Paul. de Cast. & Salic. & Decius in dict. cap. in presentia, de probat. num. 68. licet Abb. ibi voluerit, quod post professionem nullo modo possit.

(8) *Vno dellos*. Si partes fuerunt æquales inter filios, planè procedit; si verò fuerint inæquales, tunc Gloss. in dict. authent. si qua mulier, super verbo *communitatæ*, intelligit, quod tantum detur monasterio, quantum fuit datum illi filio, cui plus fuit datum: cum qua glossa transiit ibi Bart. intelligens hoc, quando pater disponit dividendo inter liberos, facta jam professione, ex privilegio illius textus; non ergo posset pater, qui religionem fuit ingressus, facta jam professione per eum meliorare in tertio bonorum unum ex filiis, juxta legem Fori, cum hoc esset lædere monasterium, cui non potest aliud tertium melioræ assignari, quia gravarentur alii filii in legitima. Intelligo etiam, & limita istam legem, ita quod monasterio non assignetur ultra quintum bonorum patris, cum omnia alia bona ex lege Fori sint legitima filiorum, in qua non possunt gravari.

(9) *Sus fijos*. Sed an teneantur expectare mortem naturalem patris, vel possint statim filii petere suam legitimam? Glossa penult. in dict. authent. si qua mulier, dubitavit: super hoc Legistæ communiter tenent, quod expectetur mors patris, quando fuit ingressus ordinem, quæ potest habere proprium in communi, ut tradit Salic. & Jason. post alios in dict. authent. si qua mulier. Doctores verò canonistæ communiter tenent contrarium, per textum in cap. cum scimus, de regular. qui tamen hoc non probat: & mihi plus placet Legistarum opinio, cui favet textus in dict. authent. si qua mulier, & etiam ista lex, prout dicunt Alber. & Jacob. Butri. in dict. authent. si qua mulier, & Decius in cap. in presentia, de probat. num. 67.

(10) *Que deuen auer*. Concordat cum authent. de trient. & semis. §. 1. collat. 3. & in authent. novissima, C. de inoffic. testam. de lege tamen Fori, quæ ser-

losijos, es esta: que si fueren quatro, o dende ayuso, deuen auer de las tres partes la vna, de todos los bienes de aquel a quien heredan. E si fueren cinco, o mas, deuen auer la meytad; e por esso es llamada esta parte legitima, porque la otorga la ley a losijos; e deuenla auer libre, e quita, sin embargo, e sin agrauamiento (11), e sin ninguna condicion. E los Obispos, e los otros Clerigos, como, e de que cosas pueden fazer testamento, muestrase en la primera Partida deste libro, en el titulo que fabla del Pegujar de los Clerigos.

LEY XVIII.

Como se puede desatar el testamento, por mudarse el estado de aquel que lo fizo.

MVdar se puede el estado del ome en tres maneras, que por cada vna dellas se desataria el testamento, que ante ouiesse fecho. La primera es, quando aquel que faze el testamento, es dañado para siempre a sofrir alguna pena (1). Ca este atal non osa despues beuir en otro lugar, si non en aquel, o ha de ser penado; e es como sieruo (2), e non ha despues susijos en su poder, como auia antes. E esso mismo seria, quando alguno que fuesse franqueado, lo tornassen a seruidumbre, porque fuera desconociente a su señor quel aforro, o perdiessse la libertad por otra razon: e

vatur in isto regno, omnia bona parentis sunt legitima filiorum, præter quintam partem, ut habetur in *L. 9. tit. de las mandas, lib. 3. For. LL.* & quod teneat ista taxatio legitimæ, etiam respectu ecclesiarum, & clericorum, vide per Felin. in *cap. ecclesia Sanctæ Mariæ, col. 37. & 38. de constit.* ubi notabiliter: quinimò si pater reliquit filiis titulo institutionis legitimam eis debitam, & in reliquo instituit hæredem extraneum, & tempore mortis patris bona valebant tantum quinquaginta, & sic quadraginta debebantur filiis ex legitima, postea bona aucta fuerunt, ita quod valebant centum; an in isto augmento filii aliquid habeant, & sic eis prosit, ita quod possint petere octoginta jure legitimæ, vel an tale augmentum prosit hæredi extraneo? De hoc est textus notabilis in *L. si patronum, §. fin. ff. de bon. libert.* quod tale augmentum, etiamsi habeat originem à causa anteriori, & quæ retro fingitur ad tempus vitæ patris, non sit filiorum, sed hæredis in totum; per quam legem ita tenet Paul. de Castr. in *L. in ratione in princip. vers. ultimò quaro, ff. ad leg. Falcid.* & in *L. in quantitate, in princ. ff. eod.* ubi etiam ponit rationem, cur aliud sit in legatis, in casu in quo augmentum facultatum testatoris prodest legatariis; & dicit hoc ideo esse, quia in legitima ejus valor reterri debet ad tempus mortis, *L. cum queritur, C. de inoffic. testam.* ubi vide Jason. hoc limitantem. Sed qui si pater non reliquit integram legitimam filiis, & ideo agant ad supplementum, an istud debeat suppleri, tam ab hærede, quam à legatariis, quibus defunctus legata reliquit? Vide per Bart. & Paul. de Castr. in *L. in quartam, ff. ad leg. Falcid.* ubi Bart. vult, quod ab omnibus pro rata debet suppleri; & limitat Paul. de Cast. quando legata essent in speciebus, secus si in quantitate: vide ibi per eum.

(11) Sin agrauamiento. Adde *L. 11. tit. 4. infra ead. Part.* & quæ ibi dicam.

LEX XVIII.

Infirmatur testamentum per maximam capitis diminutionem.

a este mudamiento dizen en latin, maxima capitis diminutio, que quier tanto dezir, como el mayor mudamiento de estado, que a ome puede acaescer; porque por ella pierde la libertad, e la Cibdad, e su familia. La segunda manera es, quando alguno es desterrado para siempre (3) en alguna Isla, por juyzio, que nunca ha de salir della, quier le sean tomados todos sus bienes, o non. E a esta dizen en latin, media capitis diminutio, que quier tanto dezir en romance, como mediano mudamiento del estado del ome; ca por este pierde la Cibdad, e la familia. La tercera es, como si aquel que non es en poder de otro, se dexa porfijar, e cae porende en poder de aquel quel porfijo; ca muda su estado. E a este mudamiento dizen en latin, minima capitis diminutio (4), que quier tanto dezir en romance, como el menor mudamiento que ome puede auer en su estado; ca por ella muda la familia tan solamente, e non mas. E por qualquier destos mudamientos que a ome auenga, despues que ouiesse fecho su testamento, dezimos que se desata porende.

LEY XIX.

Como se puede cobrar el testamento, que fue quebrantado por alguno de los tres mudamientos sobredichos.

CObrando alguno su estado cumplidamente, que auia mudado en al-

tionem, per quam libertas, & civitas, & familia perduntur, aut per mediam, qua civitas, & familia, ut deportatione; sive per minimam, qua sola familia perditur, ut per arrogationem, per quam testamentum ante factum infirmatur. Hoc dicit.

(1) Pena. Ut si est damnatus in metallum, ut in *§. 1. Inst. de capit. diminut.*

(2) Como sieruo. Hodie tamen per *L. Tauri 4.* non rumpetur, neque irritabitur testamentum damnati ad hanc mortem civilem, quia cum dicta lex permittat tali testari, permittit etiam à fortiori, ut testamentum ejus ante factum non irritetur, sed valeat ipso perseverante in eadem voluntate, *L. si quis filio exheredato, §. irritum, vers. qua ratione, ff. de injust. rupt.*

(3) Para siempre. Hodie dic de isto deportato, ut dixi suprà *eod. in gloss. proxim.* de damnato in opus publicum.

(4) Minima capitis diminutio. Sed cum ista etiam contingat per emancipationem, ut in *§. 3. Instit. de capit. diminut.* & per istam testamentum filiofamilias de jure communi, qui poterat testari de castrensibus, ut suprà *eod. L. 13.* irritetur, ut in *§. alio, & in §. non tamen, Instit. quib. mod. testam. infirmen.* an hodie stante *L. 5. Tauri*, qua permittitur cuicumque filiofamilias testari, irritabitur per emancipationem testamentum ab eo factum? Videtur, quod sic, ut in *§. penult. & ibi Joan. Fab. Instit. de testam. milit.* qui vult, quod requiratur aliqua expressa renovatio testamenti, ut teneat; Gloss. tamen ibi vult, quod sufficiat tacita, ex quo persistit in eadem voluntate, & hoc puto verius. Et nota bene ad dictam *L. Tauri*, & probatur hoc expressè in *L. si quis filio exheredato, §. fin. ff. de injust. rupt.* cum enim mutetur status in melius, non rumpitur testamentum.

LEX XIX.

Recuperato statu per capitis diminutionem perduto, con-

alguna de las maneras que diximos en la ley ante desta, si quier que vala el testamento que ante ouiesse fecho, e que se non embargue por razon del mudamiento, puedelo confirmar (1) por su carta, o por su palabra delante testigos (2), diziendo, que quiere que vala el testamento, que auia fecho ante que fuesse mudado su estado: e si lo assi dixere, deue valer de alli adelante, en la manera que lo auia fecho.

LEY XX.

Como se desata el testamento, por fijo que naciesse despues, o por otro, a quien el fazedor porfijasse.

Posthumus (1) es llamado en latin, propriamente, el moço que nasce despues de muerte de su padre. E dessa

convalidatur testamentum ejus prius factum, si expresse coram testibus dicat velle validari. Hoc dicit.

(1) *Puedelo confirmar.* Adde *L. qui ex liberis*, §. *testamento*, ff. *de bonorum poss. secund. tabul.* & dicit Joan. Fab. & etiam Ang. in §. *non tamen*, *Instit. quib. mod. testam. infirm.* quòd istud testamentum reconvalescit de jure prætorio; & sic etiam hodie erit unus de casibus, in quibus erit necessaria bonorum possessio secundum tabulas, & voluit Azo. *C. eod. in summ.* quia tale testamentum reconvalescit prætorio jure. Ego verò attento isto jure Partitarum, quod non curavit de istis bonorum possessionibus, credo, quòd non erit necessaria talis bonorum possessio, & hæres poterit adire ex tali testamento sic confirmato, & quòd procedit, sive testamentum fuerit in scriptis, sive nuncupativum, cum lex ista generaliter loquatur, & militet eadem ratio; neque erit locus disputationi, an tabulæ testamenti extent, vel non, de quo per Joan. Fab. in dict. §. *non tamen*.

(2) *Testigos.* De jure communi requiruntur quinque, ut notat Gloss. & ibi Barr. in *L. qui ex liberis*, §. *testamento*, ff. *de bon. poss. secund. tabul.* Bal. in *L. fin. col. 6. C. unde legitim.* Paul. de Castr. in *L. hæredes palam*, §. *si quid post*, ff. *de testam.* Ang. in dict. §. *non tamen*. Hodie de jure regni servandum esset, quod haberetur in præallegata. *L. 1. tit. de los testamentos*, lib. 5. *Ordinam.* & in *L. 3. Tauri*.

LEX XX.

Infirmatur testamentum posthumi agnatione, si in eo non fuit institutus, quia dicitur præteritus post testamentum, vel mortem patris natus. Item etiam infirmatur per arrogationem, vel adoptionem postea factam. Hoc dicit.

(1) *Posthumus.* Sumptum est hoc principium à dictis Azonis *C. de posthum. hæredib. instit. in summa*.

(2) *E dessa misma manera.* Impropiè tamen, ut in *L. 3. in princip. ff. de injust. rupt. testam.*

(3) *Quebrantan.* Adde *L. posthumus nato*, *C. de bon. poss. contra tabul.* & *L. 3. ff. de injust. rupt.* & §. *posthumi*, & §. *posthumorum*, *Instit. de exhered. liberor.* & non rumpitur testamentum usquequo nascatur posthumus, licet sit in utero, quia non est antea suus hæres, cum neque homo, ut in *L. fin. ff. de assignand. libert.* *L. fin. ff. de collat. bonor.* bene tamen aperit edictum alii jam nato, ut in *L. illud*, §. *fin. ff. de bon. poss. contratabul.* & nota, quòd licet posthumus approbet testamentum patris; tamen adhuc testamentum non valet, quia non adest voluntas testantis, nascente posthumus, de quo ipse non cogitavit, secundum Bald. qui dicit hoc novum & mirabile in *L. si cum vel in utero*, *C. de testam. milit.* Et an debeantur legata ad pias causas rupto testamento præteritione posthumi? Vide Bart. in *L. 1. col. 12. vers. 2. quero*, *C. de sacrosanct. eccles.* ubi tenet, quòd sic, quando pater ignoravit posthumum; quod Bald. in *L. 1. col. penult. C. de inoffic. donat.* limitat, quantum attinet ad legitimam.

(4) *En poder.* Juxta id, quòd habetur in *L. penult. tit. 16. Partit. 4.* & in §. *sed hodie*, *Instit. de adoption.*

misma manera (2) puede ser llamado el fijo, que nascio despues que el padre ha fecho el testamento postrimero. E estos fijos atales quebrantan (3) los testamentos de sus padres, en que non ouiessem seydo establescidos por herederos. Otrosi dezimos, que si alguno ouiesse fecho testamento, e despues porfijasse a otro, de manera que el porfijado se tornasse en poder (4) del, que por tal porfijamiento (5) se desataria el testamento, que ante ouiesse fecho aquel quel porfijo.

LEY XXI.

Como se quebranta el primero testamento, por otro que fuesse fecho despues.

El primero testamento se puede desatar por otro (1), que fuesse fecho des-

(5) *Porfijamiento.* Quid per ingressum monasterii, an rumpatur testamentum prius factum? Variæ fuerunt opiniones inter Legistas, & Canonistas, ut per Bart. Bald. & alios in *authent. si qua mulier*, *C. de sacrosanct. eccles. Abb.* & alios in *cap. in presentia*, *de probat.* ubi & Decius num. 61. inclinare videtur in opinionem Abb. & Anton. quæ mihi satis placet; quam limitarem, nisi tantum tempus transierit à die conditi testamenti usque ad ingressum religionis, quòd esset præsumptio oblivionis facti testamenti; nam tunc tenerem opinionem Bartoli.

LEX XXI.

Per secundum testamentum infirmatur primum; sed si testator, falso rumore prolato de morte hæredis, dicat, quia talis non potuit meus hæres esse, quia mortuus, instituo talem; tunc prior est hæres, si vivit, non autem secundus; sed legata utriusque testamenti amore Dei facta, vel consanguineis, vel amicis, debentur. Hoc dicit.

(1) *Por otro.* Adde *L. cum in secundo*, ff. *de injust. & rupt. §. posteriore*, *Instit. quib. mod. testam. infirm.* cum §. *sequenti*, & *L. si jure*, ff. *de legat. 3.* & procedit hoc, etiam si ex secundo testamento non adeatur hæreditas, quia sufficit, quòd fuerit possibile posse ex eo adiri, ut in dict. *L. cum in secundo*, & in dict. §. *postiore*, & *L. pater filio*, ff. *de hæred. instit.* Paul. de Castr. in *L. sancimus*, *C. de testam.* & tenet Bald. Ang. Joan. de Imol. in *L. sed & si in conditione*, §. *fin. ff. de hæred. instit.* Alex. consil. 37. vol. 1. col. 2. vers. *si & licet* Bart. & facit hoc ad quæstionem, ut si quis in testamento fecit majoriam de tertio & quinto bonorum, vel de omnibus bonis, in casu quo posset sine privilegio Principis, quòd si postea in secundo testamento aliter testetur, & non perficiat istud secundum testamentum, quòd forte non videtur ex hoc revocata majoria facta in primo testamento: si tamen prima majoria facta esset ex facultate regia, videtur, quòd incipiens aliter testari, etsi non perficiat, videatur revocata prima majoria, per *L. ejus militis*, §. *si militia*, ff. *de testam. milit.* Procedit etiam ista lex, etsi pro legato facto in primo testamento hæres cavisset legatario, ut in *L. cum quis decedens*, §. *fin. ff. de legat. 3.* & tenet Bart. in *L. Statius Forus*, in princ. ff. *de jur. fisci*; ubi etiam dicit, quòd si testator in primo testamento reliquit alicui fundum sub onere, ne alienetur extra familiam, & in secundo testamento eundem fundum relinquit simpliciter, quòd non videtur repetitum onus de non alienando, de quo in primo testamento, allegat dict. *L. si jure*. Quid autem si testator non fecit testamentum aliud, sed coram septem testibus dixit, quòd nolebat testamentum primum valere, an ex hoc irritabitur testamentum? Textus in §. *penult. cum gloss. Institut. quib. mod. testam. infirm.* vult expresse, quòd non; quod Bart. in dict. *L. si jure*, intelligit procedere, quando testator non adjecit, quòd ideo revocabat primum testamentum, quia volebat decedere intestatus: si autem hoc ad-

LEY XXII.

Por quales razones el testamento que fue fecho primeramente, non se desataria por otro que fiziessen despues.

RAzones señaladas y a, por que mager el testamento postrimero sea fecho acabadamente, non se desataria porende el otro, que ante fue fecho. E la primera es, quando el padre fiziessse el testamento, en que estableciesse por herederos los fijos que descendiesen del: ca si despues fiziessse otro testamento, e non fiziessse mencion del otro primero, non se desataria porende el que ante ouiesse fecho, assi como de suso diximos (1). La otra es, quando el testador dize assi:

demum procedat, si relicta essent modica: & secundum hoc videtur de mente Bartoli fuisse, quod legata primi testamenti omnia deberentur, ut tetigi in glossa superiori. Joan. de Imol. tamen in dicta L. fin. col. 6. videtur inclinare, quod ex quo testator non apposuit præfationem circa legata secundi testamenti, quod illa indistinctè debeantur, argum. L. unic. §. sin autem ad deficientis, C. de caduc. tollend. & quod hoc videtur verius de jure, licet primum sit æquius, supposita opinione, quod debeantur utraque legata.

LEX XXII.

Si in primo testamento sunt instituti descendentes, vel apposita clausula, quod testamentum postea factum non valeat, non rumpitur primum testamentum per secundum, nisi in eo de primo, & de clausula mentio fiat: sed si per secundum cum quinque testibus factum ab intestato successurus instituitur consanguineus, infirmatur prius solemniter factum, in quo extraneus extitit institutus. Hoc dicit.

(1) De suso diximos. Et supra eod. L. 8.

(2) Señaladamente. Adde L. si quis in principio testamenti, ff. de legat. 3. non ergo sufficeret, quod diceret in genere: Non obstante quocumque testamento. Neque etiam requiritur, quod individualis expressio de hoc fiat, sed sufficit specialis, dicens: Non obstante quacunque clausula derogatoria, hujus ultimi testamenti dispositionem valere volo, & ita est de mente Bart. in dict. L. si quis, in princ. & tenet Paul. de Castr. in L. si mihi, & tibi, §. in legatis, ff. de legat. 1. ubi Socin. dicit istam esse communem opinionem, quæ approbatur per istam legem Partitarum. Tene tamen unam generalem conclusionem, quod ex quibuscumque conjecturis judici constare possit, quod testator voluit secundum testamentum prævalere, quod tollitur primum, etiam si secundum esset simpliciter factum, non faciens mentionem magis expressam de clausula derogatoria in primo testamento expressa; hoc ideo, quia tota hæc materia fundata est in præsumptione voluntatis testatoris, ita tenet Socin. dicens, ita esse de mente omnium Doctor. in dict. §. legatis, col. fin. ex qua conclusione deducitur secundum eum, quod si post lapsum decem annorum factum fuerit secundum testamentum, præsumitur testatorem velle illud prævalere, secundum Bald. & modernos in L. sancimus, C. de testam. Et idem si post primum testamentum intervenissent graves inimicitie inter testatorem & heredem, argum. L. 3. ff. de adimend. legat. & idem si diceret, quod volebat, secundum valere, & quod contenta in eo sortiantur effectum, secundum Bald. in quodam consilio incipienti, reperitur, quod quidam dixit. Refert, & sequitur Socin. in dict. §. in legatis, ubi etiam dicit, quod idem esset, si dixisset, quod volebat secundum testamentum esse præcisum, allegat Jacob. de Rave. in L. omnes populi, ff. de justit. & jur. & Abb. in cap. ex parte, de rescript. De his tamen duobus ego dubito, saltem attentis verbis hujus legis, quæ vult in specie fieri debere mentionem de clausula derogatoria: dicit etiam ibi Socin. quod si in secundo testamento diceretur: Non obstante quocumque testamento sub quibuscumque verbis, etiamsi de eis specialem mentionem facere oporteret, nam hoc sufficeret, ut

Este mio testamento, que agora fago, quiero que vala para siempre, e non quiero que vala otro testamento, que fuesse fallado, que ouiesse fecho ante deste, nin despues. Ca si acaesciesse, que este atal mudasse su voluntad, e fiziessse otro testamento, non quebrantaria porende el otro, que ouiesse ante fecho; fueras ende, si el testador dixesse en el postrimero testamento señaladamente (2), que revocaua el otro, e que non tuuiesse daño (3) a aquel testamento que agora fazia, las palabras que dixera en el primero. E otrosi dezimos, que si algun ome fiziessse su testamento acabadamente ante siete testigos, en que estableciesse por su heredero algun ome extraño (4), si despues

secundum testamentum præferatur, & ita dicit esse de mente Freder. de Senis consil. 46. & satis placet, & est de intentione hujus legis: subdit etiam ibi Socin. quod ad materiam hanc plurimum operatur magna affectatio ad personam institutam in secundo testamento, ad conjecturandam mentem defuncti, juxta id, quod notat Bald. in L. si jure, C. de testam. manumis. & adde, quod si secundum testamentum esset inter liberos, hoc videtur sufficere, etiam absque speciali derogatione primi, ex mente Baldi consil. 22. vol. 1. cujus contrarium, non allegato Baldo in dict. consil. tenet Socin. in dict. §. in legatis, & consil. 163. vol. 2. ubi dicit, non reperiri jure cautum, quod testamentum inter liberos habeat vim clausulæ derogatoriæ ad præcedentia testamenta, maxime quando præcedens testamentum haberet specialem clausulam derogatoriam: de ista materia latè per Jason. in L. sancimus, C. eod. & Doctorem à Covarrubias in rubric. de testam. part. 2. fol. 10. cum multis sequent. & procedit, quod in ista lege habetur, sive præcesserit unum testamentum habens clausulam derogatoriam, si ve plura testamenta, ut notat Bald. in authent. hoc inter liberos, C. de testam.

(3) Daño. Vide Socin. de istis verbis, & similibus, in dict. consil. 163. vol. 2. col. 3. cum aliis sequentib. & omnino per eundem Socin. consil. 2. vol. 3. ubi vide, an sufficiat, si de hoc per aliqua verba testatoris mentaliter colligatur, licet non ita exprimat: & eundem consil. 37. col. 2. eod. vol. Et quid si in secundo testamento sit appositum juramentum? Vide Socin. consil. 53. vol. 3. col. 2. & Alex. consil. 134. vol. 1. & adde in materia Alex. consil. 7. & consil. 44. vol. 4.

(4) Extraño. Non ergo procedit ista lex, si in primo testamento essent instituti venientes ab intestato; quod etiam tenet Alex. in L. hac consultissima, §. si quis autem, C. eod. ad fin. de qua ista lex sumpta est, licet Paul. de Castro aliàs voluerit consil. 327. vol. 1. incipit, dubium facit in superscripto puncto &c. & facit ista lex ad quæstionem, quod si pater in testamento fecit majoriam in filium, qui postea poenitentia ductus, in secundo testamento revocat majoriam, & instituit æqualiter filios suos, præterito tamen filio majore in quem fecerat majoriam, vel nepote ex filio majore, si filius erat mortuus, quod non censetur revocata majoria, ex quo ex secundo testamento non potest hæreditas adiri de jure civili, ut dixi supra L. proxim. & sic non est revocatum primum, Gloss. & Bart. in L. si filius qui in potestate, ff. de liber. & posthum. & ad intellectum hujus qualiter procedat, & latiore declarationem, videas ibi per Alexand. Sed juxta hoc pone, quod quis fecit majoriam per testamentum in filium suum majorem virtute facultatis regie; postea in alio testamento facit aliam majoriam in alium filium sine licentia Principis, an per hoc videtur revocata prima majoria? Et videtur, quod sic, ex quo virtute legis potuit facere majoriam in secundum filium in tertia & quinta bonorum, & præsumitur ex secunda constitutione majoriæ, quod voluit revocare primam, ut filii minus læderentur, neque est verosimile, quod filios vellet duplici onere majoriæ gravare, argum. cap. mandatum, de rescript. & L. navis onusta, ff. ad leg. Rhod. de jactu.

pues desto fiziesse otro testamento ante cinco testigos (5), en que estableciesse por su heredero algun su pariente, atal, que si el muriesse sin testamento, heredaria lo suyo por derecho; estonce el testamento postrimero valdria (6), e non el primero, maguer fuesse fecho acabadamente.

LEY XXIII.

Como el testamento postrimero deve ser fecho acabadamente, para poder desatar el otro, que fuesse fecho ante.

Acabadamente auiedo algun ome fecho su testamento, si despues desso, queriendolo reuocar, començasse a fazer otro, e non lo acabasse (1) por algun

embargo quel auiniesse, o por otra razon, non se embargaria porende el testamento primero. Ca derecho es, quel testamento que es fecho acabadamente ante siete testigos, que non se desate por otro, que non fuesse cumplido. Pero si alguno ouiesse fecho testamento acabado, en que dexasse a otro per su heredero, que non fuesse su fijo (2), nin de los que descendiesen del, e despues dixesse (3) ante cinco testigos: Quiero que fulano, que era escrito en el testamento por mio heredero, que lo non sea, porque non lo meresce, porque me fue desconosciente, e erro contra mi: ca por tal razon (4), o por otra semejante della, que des-

pues

(5) *Cinco testigos.* Hodie parum utilitatis in hoc haberet dispositio hujus legis, cum per *L. Ordin. tit. 2. lib. 5.* hodie jam non requirantur septem in testamentis, sed sufficiat numerus quinque testium, vel trium cum tabellione: posset tamen fortè praticari, quando in primo testamento solemnè secundum solemnitatem dictæ *L. Ordin.* vel *L. 3. Tauri*, in primo esset institutus extraneus, in secundo autem venientes ab intestato coram quinque testibus, etiam non vicinis, & sine tabellione, quod est notandum; vel etiam, si primum testamentum esset factum coram septem testibus, & non vicinis: cum & illud teneret etiam hodie, dicta lege Ordinamenti non obstante, quæ imò potius permittit, cum non velit tollere dispositiones harum legum; imò expressè in fine dicit, quòd valeat testamentum cum bonis testimoniis, id est, cum numero septem testium, si testator nolit servare dispositionem dictæ legis quæ permittit cum tabellione, vel si minore numero testium ut ibi habetur: si enim in primo ita solemnè cum septem testibus institueretur extraneus, & in secundo instituerentur venientes ab intestato coram quinque testibus, etiam non vicinis, & etiam si tabellio haberi poterat, tenebit secundum ex dispositione hujus textus, & tollitur primum, quod nota bene; & sic adhuc, quod in ista lege disponitur, poterit esse magnæ utilitatis, debet enim dicta lex Ordinamenti, & Tauri restringi, & limitari secundum dispositionem juris communis, argumento regulæ *L. si servi vestri, C. de noxal. action.*

(6) *Valdria.* Non ut testamentum, sed ut intestati voluntas, ut in dict. *L. hac consultissima, §. si quis autem*, & debebuntur legata in hoc secundo testamento relicta, secundum Bald. in dict. *§. si quis autem*. Sed quid si in primo testamento fuit facta repetitio fideicommissi ab intestato, numquid faciet valere fideicommissum in primo testamento relictum, ex quo per istud testamentum secundum minus solemnè, quo sunt instituti venientes ab intestato, res est redacta ad causam intestati? Dic, quòd non, quia facto testatoris primum testamentum corrumpit cum omnibus clausulis suis; illa enim clausula subintelligitur, nisi testator poenituerit, ut dicit Bald. in *L. eam quam, colum. 5. C. de fideicommiss.* post Jacob. de Aret. & Nicol. de Matha. allegat *L. eum qui, §. fin. ff. de his quæ ut indign.*

LEX XXIII.

Per secundum testamentum imperfectum non rum-pitur primum; sed si aliquis de non descendentibus est in primo institutus, postea coram quinque testibus testator dicat: Nolo eum meum hæredem esse, quia ingratus, vel contra me erravit; vel similia, perdet institutus hæreditatem, & applicatur Regi, nisi ejus loco alium instituat in suo testamento, quia tunc subrogatus erit hæres. Hoc dicit.

(1) *Acabasse.* Intellige, sive imperfectione voluntatis, ut in *L. si is qui, ff. de testam.* sive imperfectione solemnitatis, ut in *L. 2. ff. de injust. rupt.* & in *§. posteriori, cum sequent. Instit. quib. mod. testam. infir.* Sed an teneat testamentum ad pias causas, etsi sit imperfectum ratione voluntatis? Bald. in repetit. *L. 1. colum. 18. C. de sacrosanct. eccles. vers. super septima questione*, tenet, quòd non; quia esset ridiculum dicere quòd pro parte quis decedat testatus, & pro parte in-

Tom. III.

testatus, seu quòd decedat quis semitestatus. Bart. verò in *L. in testamento, ff. de fideicom. libert.* tenuit contrarium, & etiam Joan. de Imol. in *L. si is qui, ff. de testam.* & Abb. in cap. 1. de success. ab intestat. & hoc videtur verius, intelligendo, prout prædicti Doctores intelligunt, quando dispositio ad pias causas fuit perfecta, ut pote, si jam testator ad alia legata transivit, prout exemplificat Abb. in dict. cap. 1. & tradit Decius consil. 159. Et fortè idem dicendum videtur in dispositione inter liberos, secundum Abb. ubi supra, quod limitandum videtur, secundum Joan. de Imol. in dict. *L. si is qui*, nisi dispositio inter liberos posset inducere scandalum propter inæqualitatem, quia tunc non tenebit dispositio imperfecta ratione voluntatis, etiam inter liberos; quod est bene notandum: vide ibi per eum.

(2) *Su fijo.* Istud verbum non est in *L. hæreditas, C. de his quib. ut indign.* de qua ista sumpta fuit; & ideo hic ponitur, quia ad auferendum hæreditatem filio instituto, non sufficerent verba, de qua in ista lege, cum exprimenda sit causa ingratitudinis, & talis, quæ sit de illis 14. de quibus in authent. ut cum de appellat. cognoscit. cap. aliud quoque capitulum, collat. 8. & *L. 4. tit. 7. infra ead. Partit.* Item, quia exhæredari non potest filius in codicillis, seu extra testamentum, ut in *L. hæreditatem, C. de codicill.* & in *§. codicillis, Instit. de codicill.* Item quia filius rectè exhæredatus habetur pro mortuo, ut in *L. 1. §. si pater emancipatus, ff. de conjugend. cum emancipat. liber. ejus*, unde non succedit filius, sed alii venientes ab intestato; vide per Bart. ibidem, & in *§. si pater in potestate*, & facit etiam quod habetur in authent. hoc inter liberos, *C. de testam.*

(3) *Dixesse.* An sufficiat, quòd testator dixerit, etsi nihil probetur ab hærede? Ista lex vult, quòd sic, licet Marti. Silla. relatus ab Alberic. in *L. hæreditas, C. de his quib. ut indign.* aliud voluerit.

(4) *Razon.* Innuit exprimendam esse causam, ut procedat quod in ista lege habetur, & hoc tenuerunt aliqui Doctores antiqui; Odofred. verò dicit, quòd instituto hærede extraneo, non est necesse, quòd causa exprimat, & sufficiat, quòd testator eum dicat demeritum, vel indignum; quod etiam tenet Alberic. in dicta *L. hæreditas, C. de his quib. ut indign.* & idem tenet ibi Bald. dicens, quòd non est necesse, quòd causas inimicitie exprimat, potest enim in hoc judicare ex animi sui motu, quia in re propria quilibet est moderator & arbiter *L. in re mandata, C. mandat.* quod etiam sequitur ibi Alex. col. 1. & satis probatur in illa lege *hæreditas*, quinimò (ut declarat ibi Paul. de Castr.) ex eo solo, quòd dixisset hæredem non mereri, vel esse indignum, absque eo quòd dicat, & per hoc nolo eum habere hæreditatem, sufficit, quia tacitè videtur hoc dixisse; licet ista duo possint stare, quòd & ille non mereatur, & sit indignus, & nihilominus testator voluit ipsum habere; sed dicit, quòd hoc non præsumitur, ut patet in illo textu; & satis mihi ista placent: neque obstat ista lex, nam gratia exempli plenius exprimit, non ut velit omnia hæc verba hic posita esse necessaria, ut hæreditas auferatur velut ab indigno; & hoc idem vult ista lex dum dicit: *Ca por tal razon, o por otra semejante, &c.*

Ley 12.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.

pues el testador assi dixesse, pierde (5) el heredero la herencia del finado, e deue ser del Rey; pues que el testador non quiso, que la ouiesse aquel que establescio por heredero, por el yerro que auia fecho, e non dexo en su testamento otro heredero, que heredasse lo suyo. Mas si otro ouiesse dexado por heredero (6) en su testamento en lugar de aquel, deuelo esse auer, e el Rey non a y ninguna demanda.

LEY XXIIII.

Como se desata el testamento, quando el fazedor del rompe la carta en que era escrito, o quebranta los sellos.

Quebrantando a sabiendas el fazedor del testamento alguno de los sellos de la carta, en que ante ouiesse fecho su testamento en escrito, o tajando algunas de las cuerdas, o rayendo las señales (1) que ouiesse fecho en la carta el Escriuano publico, o rompiendolas, desatase (2) el testamento por ello. Pero si fuesse prouado, que alguna destas cosas sobredichas auiniessen en la carta del testamento por ocasion, e que non fuesse fecho a sabiendas, non se embargaria el testamento porende.

(5) *Pierde.* Ex hoc verbo innuitur, quod hæres ad-
iuit hæreditatem in casu hujus legis, facit *L. facto*, §. *Julius*, ff. *de vulg. & pupillar.* Et quid si hæres non adisset? Dic, quod si repudiaverat, idem est dicendum, quia videtur hoc fecisse in fraudem fisci, & sic habetur pro adita, ut ff. *ad Sillan. L. si sequens*, cum ibi notatis. Si autem non adivit, quia mortuus est ante aditam hæreditatem, tunc, quia cessat ratio prædicta de fraude, portio sua accrescit cohæredi, secundum quod declarat Paul. de Cast. in dict. *L. hæreditas*; vel si non haberet cohæredem, hæreditas veniret ad venientes ab intestato; neque veniret ad fiscum, cum non sit hæres, à quo possit auferre.

(6) *Heredero.* Idem dic, si testator protulit dicta verba favore venientium ab intestato, nam tunc non applicaretur fisco, sed per fideicommissum esset illis restituenda, *L. peto*, in princ. ff. *de legat. 2.* Paul. de Cast. in dict. *L. hæreditas*; & idem si constat quod protulit dicta verba favore cohæredis: & istis casibus non posset hæres, ita à testatore judicatus indignus, detrahere quartam, cum restituit per fideicommissum, ut vult idem Paul. de Cast. ibi, sub dubio fortè.

LEX XXIIII.

Si testator consultè frangit chartam, vel chordulam, aut sigillum testamenti, vel radat signum notarij, infirmatur testamentum, nisi probetur casu fuisse factum. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. penult. C. de testam.*

(1) *Señales.* Adde *L. ad testium*, §. *si signa*, ff. *eod.* & in hoc videtur ista lex velle, ut procedat ejus dispositio, etiam in testamento nuncupativo, prout etiam voluit Paul. de Cast. in *L. nostram*, C. *eod.* Angel. tamen ibi, quem sequitur Alexand. tenet contrarium, quia licet testator amoveat, vel rumpat signum tabellionis positum in testamento nuncupativo dato sibi à tabellione, cum tamen remaneat aliud originale apud tabellionem non ruptum, non videtur revocatum testamentum, per tex-

LEY XXV.

Como todo ome, fasta el dia de la muerte puede mudar su testamento, e fazer otro.

LA voluntad del ome es de tal natura, que se muda en muchas maneras: e porende ningun ome non puede fazer testamento tan firme, que lo non pueda despues (1) mudar, quando quisiere, fasta el dia que muera; solamente, que sea en su memoria, quando lo camiare, e que faga otro acabadamente.

LEY XXVI.

Que pena deue auer aquel, que embarga a otro, que non pueda fazer testamento.

Malmente yerran algunos omes, embargando a las vegadas a otros, que non puedan fazer testamento. E porende es guisado, que non finquen sin pena aquellos que lo fizieren. Onde dezimos, que qualquier que tal embargo fiziere a otro, que deue perder el derecho (1), que deue auer en los bienes de aquel que destoruo, en qual manera quier que los deuesse auer. E aquello que el perdiere por esta razon, deue ser de la Camara del Rey. E esta pena deue auer, por el grand yerro que fizo a Dios, e por el atreuimiento, e el tuerto que faze al Señor de la tierra, e al alma del finado (2), e a todos los otros omes, en dar mal exemplo de si.

LEY

tum in *L. fin. ff. de his quæ in testam. delent.* & ad istam legem Partitarum potest responderi, quod testamentum fuit in scriptis, & nullum aliud erat, vel ruptum fuit ipsum originale, quod solum erat apud notarium, quando erat testamentum nuncupativum.

(2) *Desatase.* Sed an ipso jure, vel ope exceptionis? Vide Bart. in *L. 1. §. fin. ff. de his quæ in testam. delent.* & vide de materia hujus legis notabile consilium Oldral. 144. In legatis verò contentis in testamento, dic, quod ex eo, quod simpliciter noluit valere, videatur revocare, secundum Alber. in *L. sancimus*, C. *eod. de testam.* Intellige tamen, ut habetur in *L. militis*, §. *veteranus*, ff. *de testam. milit.* & per Alexand. in prædictis consil.

LEX XXV.

Quantumcumque firmum sit testamentum, potest testator illud revocare, & aliud condere. Hoc dicit.

(1) *Despues.* Nota benè verba hujus legis, quæ benè, faciunt pro dictis Bartoli in *L. Si quis in principio testamenti*, penult. & fin. col. ff. *de legat. 3.* quod non sit modus aliquis datus à jure, quo testamentum non possit mutari, vide ibi; non ergo procedet cautela, de qua per Cepol. num. 117. in suis cautelis.

LEX XXVI.

Prohibens aliquem testari, perdit jus, quod ex testatoris bonis erat habiturus, & Regi applicatur. Hoc dicit.

(1) *Deue perder el derecho.* Concordat cum *L. 1. 1. respons. ff. si quis aliquem testar. prohib.* & in *L. 2. C. eod.* & de practica hujus materiæ vide notata per Bart. in *L. fin. ff. eod.* & adverte, quod & ultra istam poenam punitur prohibens extra ordinem, ut voluit Gloss. & Bart. in dict. *L. 1.* si tamen intervenit violentia, tunc poena ordinaria de vi publica, vel privata, *L. qui dolo*, §. *fin. ff. ad leg. Jul. de vi public.* & *L. 1. ff. ad leg. Jul. de vi privat.* & tenet Guillel. de Bug. Paul. & Alex. in dic. *L. 1.*

(2) *Al alma del finado.* Fit enim gravis offensa ei, qui vult testari, si prohibeatur, ut in *L. testamenti*, C. *de in-*

Ley 2.
tit. 12.
lib. 1.
Recop.

LEY XXVII.

Que razones mueuen los omes , a embargar a los otros , que non fagan testamentos ; e quantas maneras son deste embargo.

VAnas, e malas razones mueuen a los omes a las vegadas, a embargar a otros, que non fagan sus testamentos. Ca algunos y a dellos, que fazen esto, porque los ayan establescido sus herederos en sus testamentos, e veyendo que quieren fazer otro testamento, embargan que lo non fagan, nin cambien (1) aquel que auian ya fecho. Otros y a (2), que son tan propincos, que atiendan de heredar los bienes de sus parientes, si acaesciere que mueran sin manda; e porende embarganlos, que non lo puedan fazer. Otros y a, que maguer (3) consientan que fagan testamento, con todo esso quieren que lo ordene a su guisa, e a su plazer. E este embargo fazen en muchas maneras, assi como faziendo fuerça (4) a aquellos mismos que quieren fazer

sus testamentos, de guisa que los non pueden fazer. E otros y a, que amenazan los Escruianos, e a los testigos, con quien lo han de fazer, en manera que non osan venir a aquel que quiere fazer su testamento de lo suyo. E porende mandamos, que qualquier que embargasse a otro en alguna destas maneras sobredichas, o en otra semejante dellas, sil fuere prouado, que pierda (5) el derecho que podia auer en los bienes de aquel, a quien fizo este embargo, en qual manera quier. Empero, si fuerça, nin premia ninguna, nol fiziesse, mas rogandole (6) por buenas palabras, lo aduxesse a que non fiziesse testamento; estonce, non perderia lo que deuia auer, o heredar de los bienes del, maguer el otro por su dicho, o por sus palabras, se dexasse de fazer el testamento, o de cambiar (7) el que ante auia fecho. E otrosi dezimos, que si los fijos (8) embargaren al padre, que non faga su testamento, que non puedan despues heredar en los bienes del padre, maguer muera sin manda. Mas si fuessen dos fijos, o mas, el vno dellos embargasse que

offic. testam. propter quam potest exhæredari, ut habetur, & est hodie una de 14. causis exhæredandi in L. 4. tit. 7. infra ead. Partit.

LEX XXVII.

Si quis prohibeat aliquem testari, minas testaturo, vel tabellioni, vel testibus ne veniant, inferendo; sive sit filius, sive alius, incurrit pœnam, de qua supra *L. proxima*: secus si ejus rogaminibus testator testamentum facere omitat. Hoc dicit.

(1) *Nin cambien.* Iste primus casus ponitur in *L. 1. 1. respons. ff. si quis aliquem testar. prohib.* & vide de isto casu per Bart. in *L. fin. col. penult. vers. quarto casu, ff. eod.*

(2) *Otros y a.* De isto casu vide per Bart. in *dict. L. fin. col. penult. vers. tertio casu.*

(3) *Que maguer.* De isto tertio casu vide per Bart. ibi, *col. 1. super primo, & secundo casu per eum posito.*

(4) *Faziendo fuerça.* Videtur velle ista lex, ex hoc verbo, & ex illis, quæ sequuntur, & *L. supra proxima*, quod si quis cogit aliquem ad se instituendum, vel alium, quod institutio teneat, & auferantur bona ab eo per fiscum, tamquam ab indigno; cujus contrarium tenet Joan. de Imol. in *L. 1. colum. 1. ff. de testam.* per Gloss. ibi. Imò dicit, quod tunc institutio sit nulla; & movetur, quia liberum debet esse arbitrium, & voluntas testantis, ut in *L. 1. cum similib. C. de sacrosanct. eccles.* & quod coactio interveniens annullat actum ipso jure, sicut & aliàs annullat matrimonium, eo quia debet ibi esse plena libertas, ut in *cap. cum locum, de sponsalib. L. 1. C. de sacrosanct. eccles.* & pro hoc dicit videri esse casum in *L. qui testamento, §. fin. ff. de testam.* ubi dicit, quod coactio facta testibus reddit testamentum nullum; multo ergo erit hoc à fortiori, si sit facta testatori: & hoc etiam tenet Jason in *L. 1. C. si quis aliquem testar. prohib.* Doctores tamen in *L. 1. C. eod.* ut & ipsi referunt, volunt contrarium; imò, quod tali etiam casu veniat fiscus, auferens hæreditatem, ut ab indigno, & sic, quod institutio teneat, *L. ex facto, §. Julius, ff. de vulgar. & pupillar.* Et idem volunt istæ leges Partitarum, ut prædixi, & fortè etiam de jure communi non procederet dictum Imolæ, cum non reperiatur expressum, institutionem vi, vel metu factam esse ipso jure nullam, & quia *L. qui testamento, §. fin.* per eum pro casu allegata hoc non probat: & dissimile est vim fieri testibus, vel testatori; nam testes metu perturbati præsumit lex eos non

intelligere, quæ agantur, & ideo statuitur, si vi detinentur, non valere testamentum; testator verò, licet coactus, intelligit tamen, quod agit, & coacta voluntas voluntas est regulariter, ut in *cap. merito, 15. quest. 1. & cap. Abbas, & cap. ad audientiam, de his quæ vi, met. caus.* unde dicit Bald. in *L. 3. §. sed si quis, C. comm. de legat. col. fin.* quod leges, quæ dicunt, quod coacta voluntas voluntas est, procedunt in negotio proprio, non verò in alieno; unde non procedit in actu gesto per administratorem, ut dicit idem Bald. in *rubr. de contravers. investitur. ad fin.* & sic dissimilis est actus coactæ voluntatis in teste ab actu coactionis ipsius partis. An autem debeantur legata ex testamento facto per vim? Vide Bald. in *L. 1. C. si quis aliquem testar. prohib. col. 2.* & quid si non intervenit metus, sed dolus, vide per Bald. ibi, *col. fin. & infra eod. L. seq.*

(5) *Pierda.* Et applicabitur fisco, ut supra *L. proxima*, & dixi in glossa præcedenti. Si tamen prohibitio, vel coactio fuit in damnum alterius, quem testator instituere volebat, succurritur læso, ut in *authent. ut nulli judic. cap. & hoc pervenit, collat. 9. & L. Lucius, §. Sempronius, ff. de legat. 2.* & per Bart. in *L. fin. ff. si quis aliquem testar. prohib.* Bald. in *L. 1. col. 2. C. eod. vers. sed quero hic; & vide infra eod. L. 29.*

(6) *Rogandole.* Adde etiam *L. fin. ff. si quis aliquem testar. prohib.* & *C. eod. L. fin.* & vide quod notat Gloss. in *§. Item sacramenta, in verbo sponte, de pace juram. firmand.* ubi de minore blanditiis illecto per tutorem finita tutela: & adde etiam, quod notat Bald. & Salic. in *L. quidquid, C. arbitr. tutel.* Abbas in *cap. 2. de pecul. clericor.* & Alexand. in *L. dedi, §. fin. ff. de condit. ob caus.* Sed quid si non per blanditiis, sed per pecuniam se faciat quis hæredem institui? Vide Paul. de Castr. in *L. Titio centum, §. filio, 1. ff. de condit. & demonst.* Sed quid si quis volebat decem relinquere pupillo, & ejus tutor blando sermone attraxit testantem, ut sibi relinqueret? Vide Gloss. in parte *incidisset, in L. Titio, ff. ad municipal.* & vide, quæ dixi in *L. 2. tit. 8. infra ead. Partit.*

(7) *Cambiar.* Quid si blanditiis, & persuasionibus revocasset primum, & persuadentem institueret? Vide Jason. in *L. 1. C. si quis aliquem testar. prohib.*

(8) *Los fijos.* Adde *L. testamenti, C. de inoffic. testam.* & *L. 2. §. fratris, ff. si quis aliq. testar. prohib.* & Azon. *C. eod. in summa.*

que non fiziesse el testamento, non los otros; aquellos que lo non embargassen, deuen auer cada vno su parte, e la parte de aquel que lo embargo, deue ser del Rey. E esso mismo seria, si el padre embargasse (9) al fijo, que non fiziesse su testamento, de las cosas que lo pudiesse fazer.

LEY XXVIII.

Que pena ha el señor del sieruo, a quien alguno ouiesse establescido por su heredero, si embargo que non faga otro testamento.

FAziendo algund ome su testamento, en que estableciesse por su erede-ro sieruo de otro, si despues desto quisiesse fazer otro testamento, e el señor (1) del sieruo le fiziesse engaño (2) en alguna manera, o embargo, por que lo non pudiesse fazer; maguer despues desto afor-rasse este atal a su sieruo, porque pudiesse heredar (3) los bienes de aquel que lo ouiesse establescido por su heredero, pier-de porende aquel que fue sieruo el he-redamiento, por el engaño, o por el em-bargo que fizo su señor, maguer que el sea sin culpa (4). E estos bienes deuen ser del mas propinco pariente (5) de aquel quel

(9) *Si el padre embargasse.* Facit ad quæstionem, de qua per Bald. in *L. testamenti*, C. de inoffic. testam. de filio volente testari, qui prohibitus fuit à matre, & testes examinati dicunt, quòd mater filium dicentem, ego volo relinquare bona Titio, coram legitimo testium numero, impedivit, ne per notarium scriberetur, & expulit notarium, & testes, vide ibi per eum.

LEX XXVIII.

Si dominus servi instituti impediatur instituentem suum testamentum mutare, vel aliud facere, licet postea servus manumittatur ante testatoris mortem, non erit hæres, sed propinquior defuncti consanguineus; nisi & ipse impedivit, tunc succedit Rex. Hoc dicit.

(1) *El señor.* Adde *L. 1. §. si dominus*, ff. si quis aliq. testat. prohib.

(2) *Engaño.* Vides hic, quòd dispositiones istæ, & titulus si quis aliq. testat. prohib. habent locum in prohibente dolo; vide tamen per Bald. in *L. 1. col. fin.* vers. extra quæritur, C. eod.

(3) *Heredar.* Istud verbum non habetur in dict. *L. 1. §. si dominus*, de qua ista sumpta est; & crederem, quòd etsi hoc respectu non manumiserit, idem sit dicendum.

(4) *El sea sin culpa.* Nota hoc verbum, nam facit ad quæstionem Glossæ in *L. 2. C. si quis aliq. testat. prohib.* an coactio, vel dolus tertii compellentis alium instituere, noceat instituto? Communis conclusio contra Glossam ibi, est, quòd noceat; solus Jaso ibi limitat communem opinionem procedere, quando talis institutus fuit sciens, aut volens, secus verò, si erat ignorans; volens ita esse de mente Doctorum, sed revera Doctores loquuntur indistinctè, & rationes suæ militat, etiam si sit ignorans: & Jaso fuit in hoc inadvertenter locutus, motus fortè ex *L. non interest*, C. de his quæ vi, met. caus. ibi: sciente emptore, non videns, quòd ibi suppletur maximè per Gloss. & Doct. confirmatur ista communis opinio sic intellecta per istam legem. Sed cujus erit tali casu hæreditas, an fisci, vel venientium ab intestato? Doct. communiter volunt, quòd fisci; & declarat Salic. in dict. *L.*

auia fecho su heredero en el testamento; fueras ende, si este que lo embargasse, fuesse el mismo el mas propinco pariente (6); ca estonce, non lo auria el, mas deue ser del Rey.

LEY XXIX.

Como aquel que embarga al que quiere fazer testamento, que non lo faga, deue pechar doblado, lo que fizo perder, a aquellos a quien el testador quiere mandar algo.

Voluntad auiendo algund ome de establescer a otro por heredero en su testamento, o de mandarle alguna cosa en el, si otro tercero lo embargasse por fuerça, o por engaño, que lo non fiziesse; si el embargo, o el engaño pudiesse ser prouado, deue aquel que lo fizo, pechar (1) al otro, a quien deue ser fecha la manda, doblado todo aquello, quel fizo perder por tal razon como esta.

LEY

1. si quis aliq. testat. prohib. ista tamen lex in verbis proximè sequentibus videtur aliud velle: vide quæ dixi in gloss. seq.

(5) *Del mas propinquo pariente.* Si referas ad præcedentia, quando servus factus fuit liber, prout debet referri, deciditur hic unus casus, qui non erat decisis iure communi: & destruitur communis opinio, de qua per Bart. in *L. fin. col. penult.* vers. quarto casu, ff. si quis aliq. testat. prohib. qui voluit, quòd quando instituti per coactionem, vel dolum meum, erant in mea potestate tempore prohibitionis, licet non essent tempore aditionis hæreditatis, aufertur ab eis hæreditas, & applicatur fisco: & ut hic vides, deciditur contrarium; & facit ad id, quod dixi in gloss. suprà proxima, quando ad compulsionem tertii fuit institutus alius extraneus, ut isto casu hæreditas deferatur venientibus ab intestato propinquieribus, & non fisco, licet Doct. communiter voluerunt contrarium, ut ibi dixi: cum enim hæreditas sit apud eum, qui nullam coactionem, nec fraudem adhibuit, videtur iusta provisio, ut deficiente instituto indignitate, potius venientibus ab intestato, quàm fisco deferatur; si vero institutus participaret in coactione, vel fraude per alium adhibita, tunc procederet opinio communis, & ita intelligitur *L. 1. C. eod.*

(6) *El mas propinco pariente.* Adde glossam finalem in *L. 1. in princ.* ff. si quis aliq. testat. prohib.

LEX XXIX.

Dolo, vel aliàs impediens testatorem Titio relinquare, si hoc probetur, solvet ei, quem impedivit, duplicatum, quod ejus prætextu perdidit. Hoc dicit. Concord. cum authent. ut nulli iudicium, cap. & hoc pervenit.

(1) *Pechar.* Quid si non sit solvendo? Dic, quòd tunc læsus revertetur contra fiscum, argum. *L. fin. in princ.* ff. de eo per quem factum erit, & *L. planè*, la 2. §. 1. ff. de legat. 1. & tenet Bart. in *L. fin.* ff. si quis aliquem testat. prohib. & videtur hoc intelligendum de interesse, non respectu poenæ dupli, licet Salic. aliud inquit in dict. *L. 1. C. si quis aliq. testat. prohib.*

LEY XXX.

Que pena merescen aquellos que embargan a los Pelegrinos, e a los Romero, que non puedan fazer sus testamentos.

Ley 2.
tit. 12.
lib. 1.
Recop.

ENferman a las vezes los Pelegrinos (1), e los Romero, andando en sus romerías; de manera, que sintiendose muy cuytados de las enfermedades, han de fazer sus testamentos, & sus mandas: & porque acaescio ya en algunos logares, que aquellos en cuyas casas posauan, los embargauan maliciosamente, que non pudiessen esto fazer, con intención, que si muriessen, que fincassen en ellos todas las cosas que trayan. Porende defendemos, que ninguno ome de nuestro Señor non sea osado de fazer tan grand maldad como esta, de los embargar, nin contrallar, en ninguna manera que ser pueda, que non fagan sus testamentos, & sus mandas, en la manera que quisieren. Ante tenemos por bien, e mandamos, que ayan libre poder (2) para fazerlo: & como quier que ellos ordenaren, e establescieren, e mandaren fazer de sus cosas con razon, & con derecho, assi lo otorgamos, & tenemos por bien que vala: & ninguna costumbre mala, o priuilejo, que ouiesse en algund logar contra esto, non gelo pueda embargar. E si alguno contra esto fuere, mandamos, que resciba pena en aquello mismo (3) en que erro; de manera que de alli adelante, testamento, nin manda que fiziesse, non vala en ninguna guisa. E demas desto mandamos, que el Judgador del logar do acaesciere, le faga escarmiento por ello,

LEX XXX.

Peregrini liberam habent testamenti factionem, consuetudine contraria non obstante, & eos testari impediens efficitur intestabilis, & est puniendus in eo, in quo delinquit; insuper arbitrio iudicis corporaliter puniatur. Hoc dicit.

(1) *Pelegrinos*. Non sumas, nec intelligas hoc de peregrinis, prout sumitur in *authent. ut different. judic. in prin. collat. 6.* & ibi notat Bart. sed de peregrinis, qui causa devotionis peregrinantur; quod pater hic, cum dicit: *e los Romero, &c.* & ita etiam intelligit Angel. & Paul. de Cast. in *authent. omnes peregrini, C. commun. de success.*

(2) *Libre poder*. Ex isto verbo, quod etiam ponitur in *dict. authent. omnes peregrini, C. commun. de success.* dicebat ibi Angel. quod per hoc verbum videtur tolli omnis solemnitas juris civilis circa testamenta peregrinorum, & quod tenebunt eorum testamenta cum duobus testibus tantum, ut & dixi supra *eod. L. 4.* Crederem tamen istud dictum procedere, quando plures testes haberi non possent, alias servanda esset dispositio legis Ordinamenti. Nota tamen in practica bene dictum Angeli.

(3) *Mismo*. Punitur quis in eo, in quo deliquit, ut in *dict. authent. omnes peregrini*, sic & torquetur quis in eo, in quo peccavit, ut tradit beatus Gregor. 24. lib. *Moral. cap. 4.* Gloss. in §. *item mutus, Instit. quib. non est permiss. facer. testam.*

LEY XXXI.

Como deuen ser puestos en recabdo los bienes de los Romero, e de los Pelegrinos, quando mueren sin manda.

MVriendo algun Pelegrino, o Romero sin testamento, o sin manda, en casa de algund Alberguero, aquel en cuya casa muere, deue llamar omes buenos de aquel logar, e mostrarles todas las cosas que trae; e ellos estando delante, deuelas fazer escreuir, non encubriendo ninguna cosa dello, nin tomando para si, nin para otro; fueras ende aquello que deuiere auer con derecho por su ostalage, o sil ouiesse vendido algo para su vianda. E porque las cosas dellos sean mejor guardadas, mandamos, que todo quanto les fallaren, sea dado en guarda (1) al Obispo del logar, o a su Vicario; e el embie a dezir (2) por su carta aquel logar onde el finado era, que aquellos que con derecho pudieren mostrar que deuen ser sus herederos, que vengan, o embien vno dellos, con carta de personeria de los otros, e que gelo daran. E si tal ome viniere, e se mostrare segund derecho, que es su heredero, deuenlo todo dar. E si por auentura tal heredero non viniere, o non pudiessen saber (3) onde era el finado, deuenlo todo dar, e despenden en obras de piedad (4), alli do entendieren que mejor lo podran fazer. E si algun Ostalero contra esto

Leyes
3. y 5.
tit. 12.
lib. 1.
Recop.

LEX XXXI.

Caupo, seu stabularius, ubi peregrinus sine testamento moritur, ejus bona coram bonis hominibus ostendat, & rescribat, & dentur Episcopo dioecetano, vel ejus Vicario, qui scribat consanguineis successuris, ut veniant, vel mittant pro bonis, & eis mittentibus tradat ea. Si vero non mittant, nec scitur, nec appareat, si habent haeredes, ejus bona Episcopi arbitrio in pia opera convertantur: cauponem contra facientem in triplum ejus, quod occultavit, puniant, & istud triplum, & alia bona distribuantur pro ejus anima. Hoc dicit.

(1) *Sea dado en guarda*. Per Judicem loci, intellige nam si judex in vita eorum eis tenetur impertire auxilium, alias punitur, ut in *L. 3. tit. 9. lib. 1. Ordinum*. multo fortius ipsis mortuis judex ad hoc tenebitur.

(2) *E el embie a dezir*. Hoc ergo pertinet ad curam Episcopi, ut hic, & in *dict. authent. omnes peregrini, C. commun. de success.* non tamen ut dixi, reputarem absonum, si hoc fiat per judicem saecularem loci: & facit ad hoc infra *eod. L. proxima*.

(3) *Pudiessen saber*. Sic etiam fit restitutio pauperibus, cum non reperiatur ille, nec haeredes ejus, cui debet restitui; vide per Doct. in *cap. cum tu, de usuris*, & in *cap. cum sit, de Judicis*.

(4) *Obras de piedad*. Non ergo bona peregrinorum, ut vacantia applicabuntur fisco, sed expenduntur in piis causis arbitrio Episcopi, ut hic, & in *dict. authent. omnes peregrini*, & ibi notat Angelus.

to fiziesse, tomando, o encubriendo alguna cosa, mandamos, que lo peche tres doblado, todo quanto tomare, e encubriere; e que faga dello el Obispo, o su Vicario, assi como sobredicho es.

LEY XXXII.

Como son tenudos los Apportellados de los Logares, de guardar, e de amparar su derecho, a los Pelegrinos, e a los Romeros.

*Leyes
1. y 2.
tit. 12.
lib. 1.
Recop.*

Todos los Judgadores, e Oficiales de nuestro Señorío, mandamos, que señaladamente sean tenudos, cada vno dellos en su lugar, de guardar, e amparar a los Pelegrinos, e los Romeros, que non resciban tuerto, nin daño, en sus personas, nin en sus cosas; e que guarden ellos, e fagan guardar a todos los otros todas estas cosas, en fecho de los Romeros, assi como sobredichas son. E demas desto les mandamos, que si acaeciére, que algunos Romeros, o los herederos dellos, que vinieren por razon de sus testamentos, o de sus bienes, ante ellos, que los oyan luego (1), e los libren lo mas ayna, e lo mejor que pudieren, e sopieren, sin escatima, e sin alongamiento. De manera, que su romeria, nin su derecho, non se les embargue por alongança de pleytos escatimosos, nin en otra manera que ser pueda.

LEX XXXII.

Causa peregrinorum, aut eorum successorum super bonis, quæ secum in peregrinatione deferunt, est breviter determinanda.

(1) *Luego.* Ex hoc verbo, & etiam ex sequentibus, videtur velle ista lex, quod procedatur in his causis peregrinorum summarie, sine strepitu, & figura iudicii, iuxta ea, quæ habentur in *Clement. sæpe, de verbor. signif.* & cum dicit *statim*, intellige de exactissima diligentia, & omnibus frustrationibus amputatis; necessarium tamen intervallum inest omnino, quod patet, dum subdit, *lo mas ayna*, &c. *L. 2. §. confestim, ff. ad Tertull. Bald. in L. nequidquam, §. de plano, col. 2. vers. quid si sub adverbio statim, ff. de offic. proconsul.* Et cum hic subdit, *sin escatima*, videtur idem importare, ac si dixisset, de plano: abbreviabuntur ergo dilationes, & dabitur libellus in modum postæ, ut in *dict. Clement. sæpe, Bald. in dict. §. de plano, in princ.* Et cum dicit, *Sin alongamiento*, est dicere levato velo, ut in *L. de submersis, C. de naufrag. lib. 11. Bart. in L. nequid, col. fin. ff. de incend. ruina, naufrag.* sufficit ergo, si iudex procedat salva iustitia, & æquitate, argumento *L. creditor, §. fin. ff. mandari.*

TITULUS II.

Quemadmodum testamenta aperiuntur.

(1) *En poridad.* Ex hoc videtur, quod iste titulus non procedat, nisi in testamento in scriptis: dic tamen idem

TITULO II.

De como deuen ser abiertos los testamentos, que son fechos en escrito en poridad.

Escriuen algunos omes sus testamentos en poridad (1) de guisa que los testigos que escriuen y sus nomes, non saben que es lo que esta escrito en ellos. Onde, pues que en el titulo ante deste mostramos las maneras de como se deuen fazer, queremos aqui dezir, de como deuen ser abiertos, despues que fueren assi fechos, porque los omes a quien fuere mandada alguna cosa en ellos, sepan ciertamente quanto es. E otrosi, que las poridades que son en ellos puestas, sean mejor guardadas. E mostraremos, quien puede mandar que se abra el testamento. E ante quien. E quando puede pedir que lo abran. E en que manera deue ser abierto, e mostrado. E ante quales.

LEY I.

Quien puede demandar ante el Juez, que abran el testamento que es escrito en poridad.

En poridad, e con escritura seyendo fecho el testamento, pueden aquellos a quien es mandado algo (1) en el, demandar ante el Juez, quel abran, seyendo muerto (2) el que fizo el testamento. Pero el que esto demanda, deue jurar (3) primero, que lo non faze maliciosamente, mas por cuydar (4) que en aquel testamento yaze alguna cosa, que le

esse in testamento nuncupativo, vel codicillo redacto in scriptis per notarium, Gloss. & Bart. in *L. 1. in princ. ff. eodem.*

LEX I.

Hi, quibus in testamento in scriptis aliquid relinquitur, possunt testamentum petere aperiendum, quia sua interest; & hoc petere debent coram iudice post mortem testatoris, præstito prius juramento, quod non malitiose, sed credentes sibi aliquid relictum petunt ejus aperturam; nec pactum super relictis in eo factum, valet ante aperturam. Hoc dicit.

(1) *Mandado algo.* Et etiam illi, quibus nihil est relictum, hoc petere possunt, si eorum intersit, utpote si filius sit præteritus, & velit dicere testamentum nullum, secundum Angel. in *L. 1. in princ. ff. eod.* & sufficeret juramentum ad probandum, quod sua interest, ut voluit Gloss. & ibi Bart. in *L. 1. in princ. ff. eod. Paul. in L. 1. C. eod.*

(2) *Seyendo muerto.* Debet igitur priusquam testamentum aperiatur, & publicetur, constare de morte testatoris, ut hic, & in *L. 2. §. si dubitetur, & L. pupilares, ff. eod.* & si notarius dicat, quod etiam mortuo testatore non debet publicare, quia testator præcepit non ostendi testamentum, nisi certis annis elapsis; dic, quod non creditur notario de hoc, nisi aliter de tali comissione appareat, secundum Angel. in *dict. §. si dubitetur, & adde ad istam legem L. 102. tit. 18. Partit. 3.*

(3) *Jurar.* Vide *L. 3. C. eod.*

(4) *Cuydar.* Ex hoc apparet sufficere juramentum absque alia probatione interesse, ut dixi supra.

*Ley 1.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.*

le fue mandada a el, o a aquel por quien lo demanda. Esto es, porquel testamento non pertenece tan solamente a vn ome solo, maguer sea heredero, mas a todos aquellos a quien es mandada alguna cosa en el. E porende, pleyto (5), nin composicion (6), que fiziessen entre si, aquellos que cuydassen auer alguna cosa en el testamento, non deue valer, fasta que sea abierto (7) ante el Juez. Ca non podria ser sabida la verdad ciertamente, de lo que es escrito, e mandado en el testamento, a menos de ser abierto. E porende podria acaescer, que rescibirian algunos engaño, en la composicion que fiziessen ante.

LEY II.

Quando pueden pedir que se abra el testamento.

Pedir puede delante el Juez, qualquier de los que dize en la ley ante desta, que abran el testamento, desde que fuere finado aquel que lo fizo. E si el testamento fuere en la Villa, o en el Lugar, do lo pidieren, deuelo fazer aduzir el Juez ante si, e abrillo luego, assi como adelante mostraremos. E si fuere

Ley 14.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

(5) *Pleyto*. Habes hic expressum, quod sicut non tenet transactio, nisi inspectis & cognitis verbis testamenti, vel codicillorum, sic nec pactum gratuitum; & hoc etiam tenuit Gloss. in *L. de his, ff. de transact.* & ibi Bart. Bald. Angel. & Alber. contrarium tamen ibi tenuerunt Guillel. Jacob. de Rave. Rayne. Paul. & Jason.

(6) *Nin composicion*. Id est transactio, ut in dict. *L. de his*, & in *L. non est ferendus, ff. de transact.* Quid autem in sententia, an teneat non visis verbis testamenti? Glossa in *L. 3. §. 1. ff. de transact.* voluit, quod in sententia non habeant ista locum, per *L. si mater, in princ. ff. de exception. rei judic.* & tenet Bald. Guillel. & Jacob. de Arena. in dict. *L. de his*, Bald. in dict. *§. 1.* Contrarium tamen tenet Paul. de Castr. in dict. *L. de his*, ubi etiam idem tenet Jason, asserens se mirari de Gloss. & Doctor. tenentibus contrarium, cum contra eos sit textus expressus, secundum eum in *L. 1. in princ. ff. testam. quemadmodum. aperiunt*. ibi: neque apud judicem exquiri veritas aliter potest. Tu tene opinionem Gloss. Bald. & aliorum, in quam etiam inclinat Alberic. in dict. *L. de his*, per textum in dict. *L. si mater, in princ.* daretur tamen resitutio ex clausula generali propter justum errorem, ut declarat ibi Gloss. Bart. & alii; tenet tamen sententia de mero rigore. Et ad dictam *L. 1. in princ.* quam allegat pro se Jason, & etiam eam allegavit Alberic. respondeo, quod ibi non deciditur, quod non possit proferri sententia non cognitis verbis testamenti, sicut disponitur non posse aliter transigi; sed tantum dicit textus, quod veritas per judicem aliter inquiri non potest; inter quæ verba longè interest: & pro hoc bene facit ista lex Partitarum, quæ tantum annullat pactum, & transactionem initam non inspectis & cognitis verbis testamenti, & nihil de sententia judicis dicit: alia in ista materia vide per Gloss. & Doctor. in dict. *L. de his*, & per Bart. in *L. qui Romæ, §. duo fratres*, 4. §. & 6. *quæst. ff. de verb. obligat.* & in *L. Scyphi, ff. de option. legat.* Et an possit renunciari huic legi cum juramento? Jason tradit latè in dict. *L. de his*, quod sic; cui adde Decium consil. 345. *visis his, quæ supra*, & Alexand. consil. 11. *viso, ut oportet*, &c. vol. 2. ubi etiam vide, quid si hæres transigat cum debitoribus hæreditariis non viso testamento.

Tom. III.

a otra parte, deucles poner plazo a los que lo touieren, a que lo aduzgan; e desde que lo aduxeren, deuelo otrosi abrir. E si por auentura, alguno de los que touiessen el testamento, fuesse rebelde, de manera que lo non quisiessse mostrar por mandado del Juez, deue pechar (1) a quel, o aquellos que lo demandassen, todo quanto les fuesse mandado en el testamento; e demas, el daño, e el menoscabo que les viniesse por esta razon, porque gelo non quiso mostrar.

LEY III.

En que manera, e ante quales omes deue ser abierto el testamento, e mostrado.

A Bierto (1) deue ser el testamento delante del Juez ordinario, e de los testigos que son escritos en el. Pero en ante quel Juez lo mande abrir, deue saber dellos, si es aquel el testamento, en que pusieron sus sellos, o fizieron poner; o en que escriuieron sus nomes. E los testigos deuen conocer si son aquellos sus sellos; e si la mayor parrida dellos dixeren, que pusieron los sellos en el testamento, deue ser abierto ante ellos, e leydo, maguer todos non se acertassen y.

Ley 14.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

(7) *Abierto*. Aperto ergo testamento, sufficit, quod sciant per relationem notarii, vel testium, seu alias certè sciatur, licet non inspiciantur verba testamenti, secundum Paul. in dict. *L. si de his*, & sufficit, quod in instrumento transactionis partes dicant, quod habuerunt notitiam contentorum in testamento, ut notat Bald. in dict. *L. de his*. Si tamen ex relatione ista perpendere error, quia amplius sit in testamento, quam refertur, seu aliter disponitur, quam dicatur a parte, tunc non teneret transactio, ut notat Angel. in dict. *L. 1. in princ. ff. quemadmodum. testam. aper.* & in *L. qui Romæ, §. duo fratres, ff. de verb. obligat.* & licet Joan. de Imol. ibi reprehendat Angelum, tamen Alexand. & Francis. de Aret. ibi tenent dictum Angeli: & vide Socin. consil. 214. vol. 2. in 2. dubitatione.

LEY II.

Compellit judex tenentem testamentum ad ejus editionem, ut aperiatur. Et si in illo loco non est testamentum, assignabit terminum ad portandum; quod si tenens dare nolit, tenetur petentibus ad relicta, & interesse. Hoc dicit.

(1) *Deue pechar*. Adde *L. 3. §. condemnatio, ff. de tabul. exhibend.* & de legatario furante testamentum vide *L. fin. tit. 7. infra ead. Partit.*

LEY III.

Aperiri debet testamentum testibus juratis, sua sigilla, & subscriptiones cognoscentibus: & judex ordinarius aperit illud, & dat copiam illis, quorum interest: sed si omnes testes non sint presentes, hoc fiat coram majori parte; & etiam coram minori, si judex viderit, quod est necesse, quod aperiatur; & hoc faciat coram hominibus probis; & postea mittat testibus testamentum, si sunt infirmi, vel personæ egregiæ, aut absentes, ut subscriptiones & sigilla cognoscant: & negatio alienjus de testibus non impedit aperturam, licet reddat testamentum suspectum. Hoc dicit.

(1) *Abierto*. De forma publicationis testamenti, ultra istam legem & sequentem vide Specul. tit. de instrum. edit. §. ostenso, col. penult.

E despues desto ; deuelo embiar a aquellos, que non fueron presentes, que conozcan sus sellos, si fuessen dolientes, o personas muy honrradas ; o si fuessen en otra tierra, que non pudiesen ser llamados, nin venir sin grand trabajo (2). E si acaesciesse, que alguno destos testigos negasse, que non pusiera su sello en el testamento, non lo deuen dexar por esso de abrir; como quier que alguna sospecha sea contra el testamento, por el niego de aquel testigo. E si por ventura el Juez non pudiesse auer los testigos ante quien fue fecho el testamento para abrirlo ante ellos, porque fuessen todos, o la mayor partida dellos en otra tierra; estonce dezimos, que si el Judgador entendiessse, que podria acaecer algund daño, o algund embargo, por razon que el testamento non se abriessse, ante que aquellos testigos pudiesen venir, que deue fazer venir ante si omes buenos (3), e abrir el testamento ante ellos; e desde que fuere abierto, deuelo mandar trasladar, e leer. E de si, deue cerrar el testamento, e mandar, que aquellos omes buenos que pongan sus sellos en el. E en esta guisa se puede abrir el testamento, maguer non este delante ninguno de los testigos ante quien fue fecho. Pero despues que vinie-

ren los testigos, deueles mostrar (4) el testamento, que conozcan los sellos; e si fueren a otra parte, embiarselo alla, segund de suso diximos. E deuen ellos jurar (5), que digan, si es aquel el testamento que ellos sellaron, e onde fueron testigos. E desde que aya tomado la jura, deuen fazer trasladar el testamento en su registro, e los dichos de los testigos, que dixeron quando juraron; o en essa misma carta, en que esta escrito el testamento, si ouiere y pargamino tanto, en que se pueda escreuir lo que dixeron. E despues desto, deue dar traslado (6) del testamento, a aquellos a quien es algo mandado en el, si gelo demandaren.

L E Y III.

Que puede fazer el Judgador, quando el testamento es fecho ante testigos sin escrito.

ANte testigos paladinamente seyendo fecho el testamento, o sin escritura, si alguno de aquellos a quien fue algo mandado en el, pidiessse al Juez, que fiziesse venir ante si los testigos, e rescibiesse los dichos dellos en escrito, en la manera quel testamento fuera ordenado ante ellos, deue el Juez (1) fazerlo assi (2); e desde los

(2) *Sin grand trabajo.* Seu sine magno incommodo, ut in *L. sed si quis*, & ibi Bart. post Gloss. ff. *eod.* non enim debet officium suum sibi esse damnosum, ut ibi habetur.

(3) *Ante si omes buenos.* *L. sed si quis*, de qua ista sumpta est, dicit *optimæ opinionis viris*, ubi Joannes de Imol. notat, quod non sufficit aperturam fieri coram viris bonæ opinionis, si alii essent optimæ opinionis: & ideo dicit, quod cautum est, ut notarius in instrumento attesteretur de hoc; quia licet quis præsumatur bonus, non tamen præsumitur optimus, seu non reperitur, quod de jure præsumatur optimus; stante verò ista lege, clarum est, quod sufficerent testes, seu viri bonæ opinionis, prout à jure præsumuntur, ut tradit Bart. in *authent. de testib.* §. 1. *collat. 7.* & facit ista lex ad ea, quæ tradit Angel. & etiam Joann. de Imol. in *L. 1. §. fin. ff. quemadmod. testam. aperiunt.* an si per statutum requirantur testes optimæ opinionis, debeat probari, quod sint tales; nam ex hac lege videtur, quod ex quo sunt boni, reputentur optimæ opinionis; quod etiam voluerunt Joann. de Ligna. & Francis. Rampon. prout refert Joan. de Imol. in *dict. §. fin. col. 4. ad fin.* licet ipse post Angel. vult contrarium.

(4) *Deueles mostrar.* Quando testamentum in scriptis fit sine tabellione, debent ista servari; si verò fiat cum tabellione, prout communiter hodie fiunt in istis regnis, maximè post *L. 3. Tauri*, ista non requiruntur, cum propter auctoritatem tabellionis ipsa scriptura sit publica, & fidem faciat, prout voluit glossa notabilis, quæ communiter approbatur in *L. 2. in princip. in verbo publicum, ff. testam. quemadmod. aperiunt.* tenet etiam Gloss. in *L. questionem, in verbo ostenditur, C. de fideicommiss.* Bald. in *L. hac consultissima, ad fin. C. qui testam. facer. poss.* & in *L. 1. ad fin. C. de testam.* & in *L. omnium, eod. tit.* & qualiter debeat tabellio conficere instrumentum publicationis, & de ejus forma, vide Joann. de Imol. in *dict. L. 2. in princ.* & hoc nota, quia errant aliqui, qui talia instrumenta facta coram tabellione faciunt coram judici publicari, ut aliquando vidi, nam non est

necessarium; & adde Angel. in *dict. L. 1. & 2. C. de testam.*

(5) *Deuen ellos jurar.* Habes hic, quod etiam in causis summaris requiritur, quod testes jurent, vide per Bart. in *Extravag. ad reprimendum*, in parte *summariæ*, & in parte *sine figura judicii*, & in *L. filius familias, ff. de donation.*

(6) *Dar traslado.* Sed an credatur huic exemplo per judicem authenticato, seu publicato, etiamsi originale testamentum non appareat, vide per Specul. *tit. de instrument. edit.* §. *ostenso*, vers. 2. *quoque*, & *vers. sequenti*; & per Alber. in *L. publicati, C. de testam.* & satis hic probari videtur, ut tale exemplum faciat fidem; neque requiritur, quod probetur amissio originalis, prout aliqui dicebant in *L. publicati*, per textum ibi, ubi Alber. post relatas opiniones ponit hæc verba: puto autem, & sic vidi in judicio servari, quod si originale extat, debeat exhiberi, si petatur; quia multa possent esse vitia visibilia, & invisibilia in originali, quæ non fuerunt visa tempore publicationis: sed si perderetur originale, tunc flaretur authenticato, sive publicato, jurante eo, qui utitur dicto authenticato, quod originale non habeat, neque dolo desierit habere, ut in *L. fin. C. de fide instrument.* & ita etiam practicatur quotidie in regalibus Auditoriis, quancumque petitur originale exhiberi.

L E X IIII.

Facto testamento sine scriptis, judex recipit in scriptis dicta testium, qui interfuerunt, si fuerunt septem numero; & illa dicta valebunt, sicut testamentum in scriptis; & morte alicujus, vel omnium post secuta, non infirmabitur testamentum. Hoc dicit.

(1) *El juez.* De ordinario intellige, ut in *L. testamentaria omnia, C. de testam.* Bald. in *dict. L. publicati, C. eod.* & in *L. gesta, in princ. C. de re judic.* & vide de ista publicatione testamenti per Abb. in *cap. fin. in fin. de fide instrum.* & satis benè habetur in ista lege, & adde Specul. *tit. de instrum. edition.* §. *ostenso*, col. 9. vers. *fiebat autem olim.*

(2) *Hazerlo assi.* Citatis tamen his, quorum interest, sci-

testigos fueren venidos ante el, deuelos jurar que digan verdad; e de si, deue fazer escreuir lo que dixeran. E vale tanto el escrito que fue fecho desta guisa de los dichos de los testigos, como el testamento que es fecho en escrito (3). E maguer que muriessen los testigos todos, o alguno dellos, despues (4) que esto ouiesen fecho, valdria el dicho, e la escritura (5) dellos, bien assi, como si fuesse testamento acabado; seyendo las personas de los testigos tales, que non los pueden desechar (6).

LEY V.

En que manera deue el Juez dar traslado del testamento, a quien fue mandado algo en el.

EL Juez deue dar traslado del testamento a los herederos (1), bien assi como esta escrito el testamento original: mas a los otros a quien es manda-

scilicet, his, qui ab intestato succederent, si testamentum non esset, secundum Bart. & Bald. quem vide in *L. publicati, C. de testam.* limita, ut per eum in *L. 1. in fin. C. eod.* Sed quid si diu est, quod facta est publicatio testamenti, an præsumentur, quod intervenerit citatio eorum, qui citandi essent? Vide Specul. in dict. §. *ostenso*, vers. *sed quid si post publicationem*, & Joan. Andr. & Doctores in cap. *Albericus, de testib.* & communis opinio videtur ibi, quod sufficiat longum tempus, id est, decennium, ut præsumentur ista solemnitas intervenisse, maxime, quando in instrumento fit mentio de citatione; quod ibi limitat Felin. *ad fin.* nisi ageretur de gravi præjudicio tertii, nam tunc requiretur decursus triginta annorum, ut in cap. *pervenit*, ubi per Imol. *de empt. & vendit.* & intellige, quando illa diutina observantia fuit scientibus partibus, quibus hereditas defuncti (si testamentum non esset) pertinet, ut est de mente Doctor. & tradit Felin. in cap. *sicut, de re judic. col. 14.* Decius *consil. 409.* & vide etiam per Alex. *consil. 9. vol. 3.*

(3) *Escrito.* Intellige, quando fuit publicatum testamentum in scriptis, ut supra *eod. L. proxima*, vel fuit factum manu publica tabellionis, ut ibi dixi.

(4) *Despues.* Secus si antea, nam tunc corrueret testamentum, ut in *L. publicati, C. de testam.* & in *L. cum in initio, ff. testam. quemadmodum, aper.* & tenet Alber. in *L. 1. §. si quis neget, eod. tit.* & satis videtur hic probari sensu contrario. Imò, & si unus tantum de testibus necessariis moreretur ante publicationem testamenti, idem esset, argumento *L. si unus, C. testam.* & tenet Abb. in cap. *fin. de fide instrum.* quod etiam videtur probari hic, ut dixi: & licet per duos, vel tres testes probaretur, quod ille, vel illi, qui mortui sunt, fuerunt rogati in testamento, idem esset dicendum, quando venientes ab intestato negarent, nedum solemnitatem, verum etiam veritatem testamenti, de quo vide per Gloss. in verbo *doceri potest*, in *L. 2. C. de bon. possess. secund. tabul.* & ibi latè per Bart. & Doctor. & adde ad prædicta Gloss. in *L. 2. in verbo publicum, ff. quemadmodum testam. aper.* & per Gloss. ubi Bart. in *L. gesta, C. de re judic.*

(5) *La escritura.* Quæ licet postea perderetur casu fortuito, posset probari tenor, & ejus amissio per duos testes, ut in *L. testium, C. de testib.* ubi Bald. & Salic. notant Alexander etiam & Jas. in *L. 2. C. de bonor. posses. secund. tabul.*

(6). *Desechar.* Ut supra *eod. Partit. tit. proximo. L. 9.* & quæ dixi in *L. 1. illius. tit.*

LEY X V.

Hæredi datur copia totius tenoris testamenti; legata-

Tom. III.

do algo en el, non deue dar traslado, si non solamente de lo que a ellos pertenesce (2); pero non deuen en el escreuir el dia (3), nin el mes, nin la era en que fue fecho. E esto deue fazer assi, porque aquel que rescibiere el traslado, non pueda fazer falsedad en el testamento. Pero si aquel que fiziesse el testamento, vedasse que non abriessen alguna parte, como si dicesse: Tal cosa, que yo establezco en el mio testamento, mando que non sea abierta ninguna cosa, nin publicada fasta atal tiempo, o fasta atal dia; o si dicesse: Maguer lo abran, mando que non den traslado de tal cosa, que y esta escrita, a ome del mundo: ca en aquella manera que el mandare (4), assi lo deue el Juez guardar. Otrosi dezimos, que el Juez non deue dar traslado de aquello, que el entendiesse en el testamento, de que podria nacer peligro (5) alguno, maguer el fazedor del testamento non lo ouiesse vedado.

LEY

rio autem solum sui legati, sine die & anno, ut falsitas evitetur: si tamen aliquam partem aperiri testator vetuit, vel usque ad certum tempus, ejus voluntas debet servari: nec debet judex copiam dare eorum, in quibus periculum sequi posset, licet testator dari non prohibuerit. Hoc dicit.

(1) *A los herederos.* Approbat opinionem glossatoris Pilei, de qua per Gloss. in *L. 3. C. quemadmodum testam. aper.* & voluit etiam Glossa, ut declarat ibi Bart. in *L. 2. §. diem, ff. eod.* Quid autem, si is qui petit editionem, non sit hæres legitimus, qui alias testamento non obstante succederet ab intestato, vel fortè, qui petit, est filius exheredatus? Dic, quod tunc debet edi tamen sine die & consule, secundum Bald. in dict. *L. 3.* & adde ad istam legem *L. ipsi autem hæredi, cum L. seq. ff. eod.*

(2) *De lo que a ellos pertenesce.* Adde *L. argentarius, §. edi, ff. de edendo*, & quod habetur, & quæ notat Bart. in rubr. *ff. de novi oper. nuntiat.* & dari debet particula talis cum institutione hæredis, ut scire possit legatarius, quem habeat convenire, ut etiam declarat Joan. de Imol. in dict. *L. 2. §. diem, ff. quemadmodum testam. aperiant.*

(3) *El dia.* Concordat dict. *L. 2. §. diem, ff. eod.* & *L. 3. C. eod.* & intellige etiam, quando petitur officio judicis à tabellione, qui tenetur reddere ratione officii: intellige etiam, quando petitur, ut legatarius inspicat, quod in testamento scriptum est, tunc enim debet fieri sine die & consule, ut hic, & in dictis concordantiis, & sic, ut sciatur, an eorum intersit; ubi verò constaret de eorum interesse, tunc etiam cum die & consule edi debet etiam legatario, qui in re legata habetur loco hæredis, *L. id tempus, ff. de usucap.* secundum Jacob. de Aret. Cyn. Alberic. & Bald. in dict. *L. 3. C. eod.* Bartolus etiam in dict. *§. diem*, & est ratio, secundum quod ibi declarat Joan. de Imol. quia ratione officii tabellionis spectat ad eum dare in publica forma, & per consequens cum die & consule, cum talia requirantur ad solemnitatem instrumenti, ut in *L. 35. tit. 18. Part. 3.* & quia debet fieri ad finem, ut possit probare de jure suo, & probatio aliter fieri non posset, nisi exhiberetur sibi instrumentum in publica forma: & circa istam editionem instrumenti sine die & consule dixi aliqua notabilia in *L. 11. tit. 18. supra allegata*, vide ibidem.

(4) *Que el mandare.* Nota benè, quia non ita expressum est de jure communi, si benè memini, licet satis probetur in *L. pupillares, ff. eod.* & ibi Joan. de Imol. & satis expressè probatur in *L. 3. C. eod.*

(5) *Peligro.* Latius est verbum hoc, quam id, quod habetur in *L. 3. C. eod. tit.*

LEY VI.

Por que razon se podria mouer el testador, a defender que non abriesen el testamento fasta tiempo cierto.

DVbdarian algunos, por que razón se moueria el fazedor del testamento, a vedar que lo non abriesen, todo, o parte del, assi como diximos en la ley ante desta. Onde, para sacarlos desta dubda, queremoslo aqui dezir: e dezimos, que si el testador ouiesse su fijo, que fuesse menor de catorze años, si le estableciesse por su heredero en tal manera, que si el moço muriesse antes deste tiempo, que heredasse todo lo suyo otro alguno, que nombrasse señaladamente en el testamento; porque sospechasse el fazedor del, que este atal se trabajasse de muerte del moço (porque heredasse sus bienes) quando esto sopiesse, por esta razon vedaria, que lo non abriesen fasta quel moço ouiesse catorze años. E la manera que mostraron los Sabios antiguos (1), para esto mejor fazer, es esta: assi como si el testador escreuiesse, o fiziesse escreuir encima de la carta del testamento, aquella razon que vedasse que non abriesen, e la cerrasse, e la sellasse; e escriuiesse (2) sobre la plegadura de la carta, como defiende que aquella parte del testamento, que non la abriesen fasta algund tiempo, o dia cierto; e dende ayuso (3) de la carta, escriuiesse aquella parte, que el quisiesse que fuesse abierta despues de su muerte: ca en aquella manera deue ser guardado, e

LEX VI.

Ne substitutus capter in mortem pupilli instituti, potest testator in fine testamenti apponere substitutionem, & claudere eam, vetareque, ne pars illa testamenti usque ad certum tempus aperiatur, ut substitutus ignoret substitutionem factam; & iudex adimplebit testatoris voluntatem. Hoc dicit.

(1) *Los Sabios antiguos.* Ut in §. *sin autem*, Instit. de pupillar. substitut. & L. *pupillares*, ff. *testam. quemadmodum. aperiunt*.

(2) *Escriuiesse.* Ex sola enim clausura, & sigillo tabularum pupillarum videtur hoc velle testator, ut in L. *pupillares*, ff. *eod.* & intellige, quando de per se essent tabulae pupillares.

(3) *Dende ayuso.* Vide Joan. Fab. in dict. §. *sin autem*, qui etiam ponit qualiter ista substitutio pupillaris, quae aperiiri vetatur à testatore, possit fieri in medio testamenti, vel in alia charta.

TITULUS III.

(1) *Fundamento, e rayz.* Concordat cum hoc textu §. *ante heredis*, Instit. de legat. & adde, quod honor est, & conservatio famae defuncti habere heredem, ut tradit Bald. in L. 1. col. fin. C. *si quis omis. caus. testam.* & nota bene, quod hic dicitur, *fundamento, e rayz*, nam ex hoc colligitur, quod alias dicitur in

abierto el testamento, como mandara aquel que lo fizo, e non en otra manera.

TITULO III.

De como deuen ser establescidos los herederos en los testamentos.

Fundamento, e rayz (1) de todos los testamentos, de qual natura quier que sean, es establecer herederos en ellos; como quier que a las vegadas, se comienzan de otra manera, segun es voluntad de aquellos que lo fizieren. Onde, pues que en los titulos ante deste mostramos, quien puede fazer testamento, e en que manera, e como lo deuen abrir; conuiene que digamos en este titulo, del establecimiento de los herederos, que hacen los omes en los testamentos. E demostraremos, que cosa es establecer heredero. E que pro viene ende, E quien lo puede ser. E por que palabras ha de ser establecido. E en que manera. E en quantas partes puede partir el fazedor del testamento su heredad entre los herederos. E de si diremos todas las otras cosas, que pertenecen a esta razon.

LEY I.

Que cosa es establecer heredero, e a quien tiene pro.

Heredem instituere en latin, tanto quiere dezir en romance, como establecer vn ome a otro por su heredero, de manera que finque señor (1) despues de su muerte de lo suyo, o de alguna partida dello, en lugar (2) de aquel quel es-

L. *non codicillum*, C. *de testam.* quod qui instituit heredem, non codicillari, sed testari videtur: hodie vero per L. *Ordinam.* 1. tit. 2. lib. 5. etiamsi desit institutio heredis, & sic fundamentum istud deficiat, adhuc debentur relicta in testamento, & quae alias in eo disposita sunt. Sed an etiam stante dicta L. *Ordinam.* requiratur, quod hereditas adeatur ab intestato? Videtur, quod sic, ex verbis illius legis, & facit L. 2. ff. *de fideicom. libert.* & L. *qui filio*, §. *seruus*, ff. *de heredib. instituend.* & quod notat Bald. in L. *hac consultissima*, §. *penult.* C. *de testam.* Vide tamen, quae dixi in L. 37. tit. 9. infra ead. Part. in gloss. super verbo, *los frutos*: id tamen, quod habetur quasi legatum, nullam requirit aditionem, etiam ab intestato, Gloss. & ibi etiam nota Angel. in L. *filiae cuius*, C. *famil. erisc.*

LEX I.

Instituere heredem, idem est, quod cum facere dominum bonorum: & per hanc institutionem testator relinquit benevolae suae, de quo ejus anima quietatur, & haeres per institutionem magis opulentatur. Hoc dicit.

(1) *Finque señor.* Intellige, ut habeat id jus, quod defunctus habebat, nam id, quod quis habet, heredi suo relinquit, non plus, L. *Publius*, §. *Titia codicillis*, ff. *de condit. & demonstrat.*

(2) *En lugar.* Nam haeres, & defunctus reputantur una & eadem persona, ut hic, & in authent. de ju-

establesco. E tiene muy grand pro a aquel que lo establecio (3), porque dexa lo suyo a ome que quiere bien, e partese su anima deste mundo mas folgada porende. E otrosi tiene pro al heredero, porque se le acrecen mas los sus bienes deste mundo por ello.

LEY II.

Quien puede ser establescido por heredero de otri.

E Stablescido puede ser por heredero de otro, Emperador (1), o Emperatrix, o Rey, o Reyna. E otrosi la Camara de cada vno dellos, e la Egle-
sia (2) de cada vn lugar honrrado (3), que fue fecho para seruicio de Dios, e obras de piedad. Otrosi Cibdad (4), o Villa, o Con-
cejo, o todo ome, quier sea padre, quier sea fijo, o Cauallero, e quier sea cuerdo, o loco, o mudo, o sordo, o ciego, o gastador de sus bienes, Clerigo, o lego, o Monge. E breuemente dezimos, que todo ome, a quien non es defendido (5) por las le-
yes deste nuestro libro, quier sea libre, o sieruo (6), puede ser establescido por heredero de otri; pero si el sieruo fues-
se de tal ome, en que el señor del non

podria ser establescido por heredero, es-
tonce non lo podria el ser. Fuera en-
de, si el señor aforrasse (7) tal sieruo co-
mo este, en ante que entrasse en posse-
sion de la heredad. Ca estonce, este atal
bien podria heredar (8) aquello en que
fuesse establescido por heredero, e non se
le embargaria por la razon sobredicha
de su señor. E esso mismo seria, si el
señor vendiesse tal sieruo como este, a
ome que podiesse ser establescido por he-
redero segun derecho. Ca estonce el sier-
uo bien podria auer la heredad, en que
fuesse establescido por heredero, con otor-
gamiento deste nuevo señor. E aun de-
zimos, que el sieruo puede ser estables-
cido por heredero de otri, maguer su se-
ñor fuesse muerto (9). Pero non puede
ganar la tenencia del heredamiento, fas-
ta que lo mande el heredero de su señor.

LEY III.

*Como puede el testador establesco su sier-
uo por heredero, si quisiere.*

S el señor ouiesse tan gran amor con
algun su sieruo, que non auiedo
fijos, lo fiziesse heredero de lo suyo, po-
derlo ya fazer; e seria porende herede-
ro,

*jurejur. à moriente prætuit. in princ. alia tamen est cons-
cientia defuncti, alia hæredis, ut per Bald. in authent. si
tamen, C. de tempor. appell. in notabili quæstione, de qua
ibi per eum, & notat, quod hæres censetur tenuisse, & pos-
sederit rem eo modo & forma, qua defunctus possedit, ut
per Paul. de Castr. in notabili quæstione, in L. neque fruc-
tuarius, C. de usufruct.*

(3) *Aquel que lo establecio.* Nostra enim interest
habere hæredem, ut hic, & in L. & quia, ff. de
interrogat. in jure faciend. & tenet Bald. in L. qui
se patris, col. 1. C. unde liberi.

LEY II.

Potest hæres institui Rex, Regina, aut ejus camera,
universitas, locus ad Dei servitium institutus; & quili-
bet, qui non invenitur prohibitus, sive liber, sive servus
dum tamen ejus dominus institui posset, alias non valet
institutio, nisi dominus ante aditam hæreditatem eum
manumittat, ut adeat, & sibi ipsi quærat, vel si alienet
alii, qui sit capax. Item potest institui hæres servus
hæreditarius jacente hæreditate, non tamen potest sine
jussu hæredis adire. Hoc dicit.

(1) *Emperador.* Adde L. cum hæredes, C. qui testam.
fac. poss. ubi Glossa dicit idem in Papa.

(2) *E la Eglefia.* Adde L. 1. C. de sacrosanct.
eccles. & cap. quicumque, 17. quæst. 4. ubi habetur
de consilio B. Augustini non esse exhæredandum filium,
ut detur ecclesiæ; quod dictum intelligitur respectu
legitimæ, secus si alias, vide per Alexand. in L. pactum
quod dotali, G. de pact. & per Decium in L. licet
inter privatos, 3. notab. eod. tit.

(3) *Cada vn lugar honrrado.* Adde. L. 1. C. de
sacrosanct. eccles. & L. hæreditatis, C. de hæredib.
instituend. & vide quod habetur in L. collegium, C. eod.

(4) *Cibdad.* Adde dict. L. hæreditatis, C. eod.
cum concordantiis ibi positis in glossa.

(5) *A quien non es defendido.* Sumptum est à dictis
Azo. C. eod. in summa, col. fin. & qui sunt capaces,
& qui capere prohibentur, aut quibus non est testamenti
factio passivè, vide per Gloss. in §. legari, Instit. de
legat. & infra eod. L. 4.

(6) *Sieruo.* Adde L. non minus, ff. eod.

(7) *Aforrasse.* Adde. L. si servus ejus, ff. de acquir.
hæredit.

(8) *Bien podria heredar.* Adde dict. L. si servus,
sed hoc videtur mirum, cum & ut supra hac lege
dicitur, capacitas, vel incapacitas consideretur respectu
personæ servi, ut habetur in dict. L. non minus, ff.
eod. & in L. si mihi, & tibi, §. regula, ff. de legat. 1.
& sic videtur, quod non possit reconvallescere ratione
manumissionis, vel alienationis, L. quod ab initio, ff.
de regul. juris, & quia in institutione debet adesse
capacitas tribus temporibus, ut in L. si alienum, §. in
extraneis, ff. eod. & in §. in extraneis, Instit. de
hæred. qualit. & different. & L. 22. infra eod. non
ergo sufficit capacitas tempore additionis, unde Gloss. &
Doctor. in dict. L. si servus, multum laborant in
solutione hujus difficultatis. Bartolus intellexit, quando
servus fuit institutus sui contemplatione, & non quando
contemplatione domini, vel simpliciter, quia cum simpli-
citer perinde habetur, ac si contemplatione domini, ut
in L. cum aliquis, C. de jure deliber. & Bartolum sequun-
tur Paul. de Cast. & Joan. de Imol. licet non benè
declarat: Angel. verò rejicit intellectum Bartoli tanquam
divinatorium, & per alia fundamenta, quibus respondet
Paul. de Cast. & Joan. de Imol. Mihi placet intellectus
Bartoli, qui videtur magis communis, quàm intellectus
Angeli & Jacob. de Aren. qui dicebant dictam L. si
servus, loqui in servo, qui omnino erat incapax, sed
hæres scribi poterat, licet ut ab indigno fiscus poterat
auferre, confunditur ex verbis dictæ L. si servus, &
apertius ex verbis hujus legis Partitarum, cum superius
dixit, que el Señor del non podria ser establescido
por heredero.

(9) *Fuesse muerto.* Adde L. servus hæreditarius, ff.
eod. & §. servus etiam alienus, & ibi Gloss. Instit. eod.
in verbo testamenti factio.

LEY III.

Non habens filios potest servum suum hæredem ins-
tituere, & licet de manumissione non fecerit mentionem,
consequitur libertatem, & hæreditatem: si tamen domi-
na de adulterio cum proprio servo commisso accusetur,
non potest eum instituere, donec sit absoluta. Hoc dicit.

ro, e libre, maguer non lo ouiesse aforrado; ca entiendese (1) que lo faze libre, pues quel dexe todo lo suyo, faziendolo heredero. Pero si alguna dueña, que ouiesse sieruo, fuesse acusada que fasia adulterio (2) con el, e en ante que fuesse librado (3) el pleyto de la acusacion, lo establescesse ella por su heredero, nol valdria: porque fuerte sospecha seria contra ella, que era verdad lo que della acusaron, pues tanto lo amaua, quel fasia su heredero.

L E Y III.

Quien non puede ser establescido por heredero.

Ley 6.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.
Ley 7.
idem.

Non puede ser establescido por heredero, ningun ome que sea desterrado por siempre, a quien dizen en latin, Deportatus (1): nin otrosi, los

(1) *Entiendese.* Si tamen servum expressè instituit puer, libertatem tamen ei dedit sub conditione, tunc non erit liber ex institutione, sed eam debet sperare ex dispositione expressa, quam testator fecit; ita dicit glossa notabilis in *L. quotiens*, §. *fin. super verbo die veniente*, & ibi notat Joan. de Imol. ff. *eod.* & adde ad istam legem §. *idemque juris*, *Instit. quib. ex caus. manum. non licet*, & *L. penult. C. de necessar. serv. heredib. instituend.*

(2) *Adulterio.* Adde *L. his verbis*, §. *interdum*, ff. *eod.* & facit *L. 1. C. de mulier. quæ serv. propr.* & in *cap. 58. §. 3. vers. si qua cum servo*, ubi bona gloss. 12. *quæst. 2. §. est tamen casus*, ubi bona gloss. *Instit. de heredib. instituend. in princ.* & mulier incontinens inter servos dedecus est totius cognationis ejus, *L. unic. C. de senatusconsult. Claudian. tollend.* & ibi Bald.

(3) *Ante que fuesse librado.* Postea ergo teneret manumissio, ut hic, & in *dict. L. his verbis*, §. *interdum*, ff. *eod.* & in *vers. est tamen casus*, *Instit. eod. in princ.* sed quid si pendente accusatione fuit institutus, & postea fuit sequuta absolutoria, an tenebit institutio? Gloss. videtur velle, quod non, in *L. cum filius*, §. *servus*, ff. *de legat. 2.* & videtur de mente hujus legis, ibi: *porque fuerte sospecha*, quæ suspitio non videtur purgari per sententiam; & hoc videtur tenendum, licet aliud voluit Raphael in *dict. L. his verbis*, §. *interdum*, & Angel. in *dict. §. est tamen*.

L E X IIII.

Non potest hæres institui deportatus, vel in metallum, vel opus metalli, vel alterius operis Principis perpetuò damnatus; legata tamen particularia potest habere taliter damnatus: nec potest hæres institui de hæresi condemnatus; aut baptismum scienter bis recipiens: nec apostata fidem dimittens; aut confraternitas, seu collegium contra jus, vel Principis voluntatem facta; vel de damnato coitu procreatus, ut ex religiosa, vel consanguinea. Hoc dicit.

(1) *Deportatus.* Habes hic textum expressum pro opinione communi, de qua in *L. 1. C. de hered. instituend.* contra glossam finalem ibi; licet glossam illam multis modis conatur sustinere Joan. de Imol. post Jacob. Butri. in *L. si servus ejus qui*, ff. *de acquirend. heredit. col. penult.* & *fin.* Habes ergo hic, quod institutio deportati est pro non scripta, & sic hæreditas veniet non ad fiscum, sed ad venientes ab intestato, secundum dictam communem opinionem, quæ approbatur hic: quod etiam patet, quia quantum ad hoc æquiparat ista lex deportatum damnatum in metallum, in quo nullum est dubium, quod ejus institutio sit pro non scripta, ut in *L. 3. si in metallum*, ff. *de his, quæ pro non script.* & adde *L. fin. tit. 7. infra ead. Partit.*

(2) *De cauar.* Adde *dict. L. 3. ff. de his, quæ pro non script.*

(3) *Para siempre.* Hoc dicit, quia si ad tempus hoc faceret, non videtur in metallum damnatus, ut in *L. capitalium*, §. *Dionis autem Adrianus*, ff. *de penis*. Et quid de damnato ad mortem, vel ad perpetuum carce-

que son juzgados a pena de cauar (2) en las mineras de los metales del Rey para siempre (3), por yerro que fizieron; pero estos atales, que fuessen condenados en los metales, o lauores del Rey, bien podrian auer otras mandas (4), que les algunos mandassen, o fiziesen en sus testamentos. Otrosi dezimos, que el que es judgado por hereje (5), non puede ser establescido por heredero de otri; nin aquellos que se fazen baptizar dos vezes (6) a sabiendas. Nin los Apostatas (7), que fueran Christianos, e tornaronse Moros, o de otra Ley. Otrosi non puede ser establescido por heredera, ninguna Cofradia, nin Ayuntamiento (8) que fuesse fecho contra derecho (9), o contra voluntad (10) del Rey, o del Principe de la tierra. Nin pue-

rem, vide Bart. in *dict. L. 3. ff. de his, quæ pro non script.* & *L. 4. in Ordinam. Taurin.*

(4) *Otras mandas.* Ad alimenta intellige, ut habetur in *dict. L. 3.* & notatur in *L. si deportati servo*, ff. *de legat. 3.*

(5) *Hereje.* Adde *L. fin. C. de heretic. & authent. credentes*, *eod. tit.* & *L. fin. tit. 7. infra ead. Partit.* Sed an possit Judæus hæres institui, vel ei aliquid legari? Fuerunt variæ opiniones; nam Gloss. in *L. 1. C. de Judæis*, tenuit quod sic, & idem voluit Cynus, Alberic. & Salicet. in *L. 1. C. de sacrosanct. ecclesiis*, & Bart. in *L. cum senatus*, ff. *de rebus dub.* Angel. verò in *dict. L. 1.* prout refert Anan. in *cap. Judæi*, el 2. *de Judeis*, tenet contrarium, & idem tenet Gloss. & in hoc videtur inclinare Joan. de Anania in *dict. cap. Judæi*, el 2. *de Judeis*, allegant *cap. 6. §. mulri, 24. quæst. 2.* sed illa littera, prout dicit Socin. in *dict. L. cum senatus*, loquitur in hæretico: allegant etiam *cap. si quis Episcopus, de heretic.* cum seq. cui respondet Socinus in *dict. L. cum senatus*, & inducit pro contraria parte, vide ibi per eum; & certè in ecclesiasticis personis casus ibi videtur, quod ab eis Pagano, vel Judæo, nihil possit relinqui; de laicis verò non ita reperitur, imò ista lex Partitarum, cum enumerat incapaces, non dicit aliquid de Judæis in particulari; universitati tamen Judæorum relinqui non potest, *dict. L. 1. C. de Judæis*: quod tamen Judæus, vel paganus non possit hæres institui, habetur in *L. fin. tit. 7. infra ead. Partit.* & in *L. 16. tit. 6. lib. 3. For. LL.*

(6) *Baptizar dos veces.* Azo *C. eod. in summ. ad fin.* dicit baptismatis iteratores, est enim hæc una species hæresis, ut habetur 24. *quæst. 3. cap. penult. §. Novatianus*: & *cap. non licet*, & *cap. rebaptizare*, & *cap. qui bis, de consecr. dist. 4.* & *cap. qui in aliquo*, 51. *dist. & L. 1. C. ne sanct. baptism. reiter.* & tene menti istam legem Partitarum ad hoc. Et an idem sit dicendum de reordinato, & de reconfirmato scienter? Videtur idem dicendum; pro quo facit, quod notat Archid. in *dict. cap. qui bis*; in contrarium facit, quia hæc est lex poenalis, unde non videtur extendenda.

(7) *Apostatas.* Adde *L. 3. C. de Apostat.*

(8) *Nin ayuntamiento.* Adde *L. collegium, C. eod.*

(9) *Contra derecho.* Regulariter de jure communi omnia collegia sunt reprobata, ut habetur in *L. 3. §. in summa, ff. de colleg. illicit.* fallit in aliquibus, quæ de jure gentium, vel civili sunt approbata, de quibus vide Bart. in *L. fin. ff. de colleg. illicit.* vers. *videamus*, & adde §. *conventicula*, & quæ ibi dicit Bald. *de pace juramen. firmand.* & de collegiis approbatis vide in *L. 1. & in L. sicut*, ff. *quod cujusque univers. nomin.* & in *L. fin. C. de jurisdict. omn. judic.*

(10) *Contra voluntad.* Nota ergo, collegia non posse fieri Principe inconsulto, ut hic; & adde, quod habetur in *cap. fin. de religios. domib. lib. 6.* & quæ habentur in *L. 1. & 2. & fin. tit. 11. lib. 8. Ordinam. Regal.* & quæ tradit Bart. in *Extravagant. qui sint rebelles*, in gloss. super verbo, *occulte*.

puede establecerse por heredero a ninguna persona que fue nascida de dañado coitu (11), que quiere tanto dezir, como de vedado ayuntamiento, assi como de parienta, o de muger Religiosa (12).

L E Y V.

Como la muger, que casa ante que se cumpla el año que murio su marido, non puede ser establescida por heredera.

Ley 3.
tit. 1.
lib. 5.
Recop.

Muger que cassase ante de un año despues de muerte de su marido, non la puede ningun ome extraño establecer por heredera, nin otro que fuesse su pariente del quarto grado (1) en adelante. E defienden las leyes a las mugeres,

(11) *Nascida de dañado coitu.* Ex generalibus verbis hujus legis videtur, quod non possit spurius, seu natus ex damnato coitu institui hæres ab aliquo, etsi non sit pater, sed etsi sit alius extraneus ille, qui instituat: cum enim æquiparet istos nefarios, & spurios hæreticos, & aliis, qui à quocumque capere non possunt jure institutionis, sic videtur velle in istis, ut æqualis sit determinatio, *L. jam hoc jure, cum similib, ff. de vulgari & pupillar.* sed contrarium videtur dicendum, & quod ista lex intelligatur, quod isti ex coitu damnato nati non possunt institui à parente, & quod non prohibeat, quod à fratre, vel alio possint institui, cum hoc ita sit decisum jure communi, ut probatur in *L. si is qui ex bonis, ff. de vulgari & pupillar.* & notat glossa singularis in *authent. quib. mod. natural. eff. sui. §. fin. super verbo parricidium, collat. 7.* quæ communiter approbatur; & etiam ita intellexit Azo: ex cujus dictis sumpta est ista lex, *C. de heredib. instituendi in summ. in fin.* & pater ex locis, unde se remittit; & ita etiam tenet Bart. in *L. 1. in princ. ff. de jure fisci, & adde ad prædicta L. 10. tit. 13. infra ead. Partit.*

(12) *Muger Religiosa.* Gratia exempli ponit; unde idem est dicendum in aliis spuris ex damnato coitu natis, ut dixi in *L. 11. tit. 13. ead. Partit.* ubi vide, quæ dixi de filio adulterino respectu successionis matris, & quomodo liceat aliquid relinquere filio spurio; vide per Alber. in *L. humanitatis, C. de natural. liber. & in L. si is qui ex bonis, ff. de vulgari & pupillari, & per Bart. in L. fin. col. 2. ff. de his quib. ut indig. Joana. de Plat. in L. 1. in fin. C. de delator. lib. 10. Alios casus ultra hic expressos, in quibus quis est incapax, vide in *authent. de mulier. rapt. passa, collat. 9.* & ibi notat Bart. ubi habetur, quod mulier rapta nubens raptori non potest aliquid capere ex testamento raptoris, quod fortè etiam de jure canonico procedet, cum lex possit tollere tale lucrum; non tamen caret scrupulo, quia ex hoc tollitur libertas matrimonii contrahendi, seu intimidat, contra id, quod notat Gloss. in *cap. de puellis, 36. quest. 2.* quam sequitur Abb. in *cap. 1. de sponsal. & in cap. ecclesia S. Mariæ, de constitut. Alexand. in L. Sejus, & Augerius, ff. ad leg. Falcid. & licet Gloss. in *cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6.* in verbo *certaque*, dicat contrarium ejus, quod dixit Glossa in *dict. cap. de puellis*, advertendum est, quia loquitur circa poenam amissionis domini bonorum raptoris, quæ lex propter raptum detulerat mulieri raptæ; quia sub hac conditione visa fuit lex dedisse, & nil mirum si lucrum, quod ipsa lex dedit, possit auferre: in nostro vero casu lex nihil in hoc dederat mulieri raptæ, & imponere poenam, ut non possit capere ex testamento viri raptoris, est mera poena, annexa prohibitioni matrimonii; igitur de jure canonico non potest procedere, & hoc videtur verius: quanto magis, quod etiam in casu glossæ *cap. cum secundum leges*, communior est opinio contra illam, & Doctor. magis communiter sequuntur Glossam in *dict. cap. de puellis*: confirmantur prædicta ex eo, quod poena imposita de jure civili mulieri secundo nubenti infra annum luctus, ut non possit capere ex testamento, ut in *L. 1. C. de secund. nupt. & infra L. proxima*, sublata est de jure canonico; & aliæ poenæ in hoc impositæ, ut in *cap.***

que non casen ante deste tiempo, por dos razones (2). La una, porque non dubden (3) los omes, si auiniere que encaesce ella en esse mismo año, de qual de los maridos, del muerto, o del vivo, es el fijo, o la fija, que nasciere della. La otra es, porque el marido segundo non aya mala sospecha contra ella, porque tan ayna quiso casar.

L E Y VI.

Por que palabras; e en que manera puede ser establescido el heredero.

Ciertamente, deue el fazedor del testamento, nombrar aquel que quiere establecer por su heredero, diziendo (1): Fulano quiero que sea mio heredero.

fin. de secund. nupt. & tenet Glossa in dict. L. 1. & Doctores communiter in dict. cap. fin.

L E X V.

Mulier secundo intra annum luctus nubens, non potest hæres institui per non consanguineum, nec per consanguineum ultra quartum gradum: & ideo prohibetur intra dictum annum nubere; ne sit dubium, an primi, vel secundi mariti sit soboles, quam anno illo habuit: & quia secundus vir de ea tam breviter nubente suspicaretur. Hoc dicit:

(1) *Del quarto grado.* Adde *L. 1. vers. eandem, & ibi Gloss. & Azo. in summ. C. de secund. nupt.*

(2) *Por dos razones.* Sumpta est ex *L. liberorum, ff. de his qui notant. infam. & à L. consensu, C. de repud. & ex authent. de restitut. & ea quæ parit, collat. 4.* & vide per Gloss. in *cap. omne, 27. quest. 2.*

(3) *Porque non dubden.* Hæc fuit urgentissima ratio, scilicet perturbatio sanguinis, vel seminis; in tantum, quod & secundum quod refert Petrus de Anchor. in *cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6.* Rayne de Forli. & Petrus de Leaza decretorum Doctores, consuluerunt, quod quando talis perturbatio adesset, habere locum & de jure canonico poenas à jure civili mulieri sic festinanter nubenti impositas, quia non est verisimile, quod jus canonicum voluerit dare filium unius alteri, *L. 1. §. quamvis, ff. de vent. inspiciendi.* & quod idem videtur tenere Roffre. in *tit. de bonorum possessione*; & idem tenet Bald. in *dict. L. liberorum, §. si tales*: & hanc opinionem dicit Abb. in *dict. cap. fin. de secundis nuptiis*, prima fronte multum probabilem; pro qua etiam facit, quia ex causa interdictitur ad tempus usus matrimonii contrahendi, *5. dist. cap. ad ejus verò concubitum*, & notatur *3. quest. 4. in summ.* fortius ergo ex prædicta causa posset ad tempus interdici matrimonium contrahendum. Sed tandem ipse Abb. tenuit contrarium, & tenuit Gloss. in *dict. L. liberorum*, in verbo *collocare*; Abb. etiam in *cap. ecclesia S. Mariæ, num. 20. de constitut.* ubi Aretin. & Felinus *num. 57.* quæ opinio videtur tutior, & comprobatur per id, quod habetur in *L. fin. tit. 12. 4. Partit.*

L E X VI.

Debet testator hæredem & partem hæreditatis, in qua hæres instituitur, declarare: & sive dicat, talis sit hæres meus; aut talis sit hæres: vel qui testamento reperitur scriptus talis sit, etiamsi non dicatur hæres, operatur institutionem, quia minus scriptum, quam fuit dictum; præsumitur. Idem si dicat, talis sit dominus meorum hæreditatum; aut bonorum meorum; aut relinquo tali omnia bona mea; vel mando; aut volo, quod sit hæres; vel per æquipollentia verba. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. quoniam, C. de testam.*

(1) *Diziendo.* Adde *L. jubemus, C. de testam.* ubi Glossa notabiliter dicit sufficere, si alius coram testatore exprimat nomen hæredis, & ipse disponens ita agnoscatur profitendo verbis, quod sic: & licet aliqui Doctores antiqui, prout refert Specul. in *tit. de testam. §. 1. vers. quid si is*, voluerunt contrarium, quam opinionem dicit veriores Jason in *dict. L. jubemus*, & etiam Roderic. Suarez in *suis allegationib. allegat. 1.* ubi allegat istam le-

redero, nombrandolo por su nome (2), que sea heredero en todo, o en parte, como el testador touiere por bien. E si por auentura (3) el testador dixere en su testamento: Fulano sea heredero; cumple esta palabra, maguer non diga, mio. E aun dezimos, que si fallassen escrito en el testamento: Que fulano heredero, nombrandolo el testador, non dicesse sea; o se fallasse escrito: Fulano sea; e non fuesse y puesto, mio, nin heredero; valdria el establecimiento que fuesse fecho en alguna destas maneras. E esto es, porque sospecharon los Sabios antiguos, que el fazedor del testamento auria dichas todas las palabras

que deuen dezir en establecer el heredero, como quier que se non fallen assi escritas. Otrosi, si por auentura non las ouiessem assi dichas, sospecharon, que esta mengua auiniera por agrauamiento (4) de la enfermedad, e non por otra cosa; pues que el testamento se falla acabado en todas las otras cosas. Mas si vna palabra tan solamente se fallasse escrita en el testamento, como si dicesse el testador: Fulano; o dicesse: Heredero; e non nombrasse quien; non valdria estonce el testamento, porque por tales palabras non podria tomar ome cierta sospecha (5), nin entendimiento verdadero, del fazedor del

legem Partitarum; sed opinio glossæ communiter approbatur in dict. *L. jubemus*, & eam tenet Joannes Andræas in addition. ad Specul. in loco supra allegato in addition. incipienti, *quidam Pileus*, & Joannes de Imol. ubi dicit hanc esse communem opinionem in cap. cum tibi, col. 2. de testam. Quam tamen communem opinionem limita & intellige, quando testator habebat bonum intellectum, & memoriam; secus ergo esset, si testator ita oppressus erat infirmitate, & mortis pressura, quod non poterat articulatè loqui, nam tunc non valet testamentum, quia talis disponens mortuo similis est; unde si interrogaretur, interficisti hominem? Diceret, sic; ita tenuerunt Petrus Cynus, & Bartolus in dict. *L. jubemus*, & voluit Albertus Papiensis relatus à Joanne Andr. in dict. addition. ad Speculat. cujus verba sunt notabilia & vera, & cum magna discretionem dicta, prout attestatur Paul. de Cast. consil. 155. viso puncto & allegatione, vol. 1. & vide Alexand. consil. 33. ponderatis, vol. 3. & tenet Joannes de Imol. in dicto cap. cum tibi; & ita tenet Doctor communiter in dict. *L. jubemus*: & ad declarationem hujus limitationis, ut scias, quando testator dicatur non loqui articulatè, vide Socinum consil. 20. incipiente, *abunde & subtiliter*, vol. 4. Limita etiam dictam communem opinionem, quando tabellio est ille, qui interrogat testatorem, an talem velit suum esse heredem; secus si ad suggestionem alterius responderit, ut videtur de mente Bartoli, & Baldi in dict. *L. jubemus*, & in specie ita limitat Rodericus Suarez ubi supra. Sed ego crederem, quod etiamsi alius interrogaret, dum tamen non suspectus, quod tenebit testamentum: nec enim Doctores loquuntur strictè de tabellione interrogante, sed ideo mentionem de tabellione faciunt ob omnem suspicionem tollendam. Si ergo alius esset ita non suspectus, idem esset; quod etiam videtur de mente Alexand. in dict. consil. 33. & Socinus consil. 28. vol. 3. col. penult. & Paulus de Castro in *L. 1. §. si quis ita*, ff. de verbor. obligat. nam & idem esset in tabellione adhibito à persona suspecta, vel si ipse alius esset suspectus, ut etiam tradit idem Socin. consil. 92. in causa Antonii, vol. 3. col. 10. Tertiò limita dictam communem opinionem, quando tabellio, vel alia persona non suspecta, de scientia & voluntate testatoris scripsisset testamentum, & postea præsente testatore & testibus exprimat nomen hæredis, vel hæredum; nam tunc sufficit, quod testator dicat, sic; & ita quotidie servatur. Secus, si aliquis fecit scribi testamentum sine scientia, & voluntate testatoris, & postea convocatis testibus notarius in præsencia testatoris illud legit, & interrogat testatorem, an ita velit: nam licet respondeat, quod sic, & possit articulatè loqui, tale testamentum nihil valet, maximè, quando testator erat gravatus infirmitate, secundum Ludovicum Romanum consil. 36. in ultimis verbis, ita intelligens opinionem Alberti Papien. de qua supra: & idem videtur velle Baldus in dict. *L. jubemus*, & Paulus de Castro in *L. hac consultissima*, §. at cum humana fragilitas, C. qui testam. facere poss. & tenet Jason in dict. *L. jubemus*, ad fin. dicens hanc opinionem esse valde æquam, & per eam occurri fraudibus, quæ multotiens committuntur: & idem tenet Rodericus Suarez in dict. 1. allegat. charta final. qui dicit ad hoc esse casum, juncta glossa in dict. §. at cum humana fragilitas, super parte testandi. Et ista est magna limita-

tio ad dictam communem opinionem, & quasi ad nihilum illam redigit: & fortè in puncto juris non est vera, quando ille, qui interrogat, est homo fidelis, & non suspectus, & testator loquitur intelligibiliter, & habet sanam memoriam, & intellectum pro tunc; nam satis ore proprio exprimit nomen hæredis, ex quo exprimit per relationem ad aliud, *L. 1. §. si quis ita*, ff. de verbor. obligat. Et contra istam limitationem in his terminis tenere videtur Alexand. dict. consil. 33. & idem etiam vult Albertic. post Petrum, & Cynum in dict. *L. jubemus*, dicens repetitum videri per testatorem, quod interrogator dixit, argumento *L. contra nulum*, §. 1. ff. de action. rerum amotar. & ff. de condition. indeb. *L. si reus*, & *L. si fidejussor*; sufficere ergo debet, quod aperte de testatoris voluntate appareat, prout & ista lex Partitarum inferius subdit, ibi: *Fulano sea*, &c. & si rectè inspiciantur verba Baldi in dict. *L. jubemus*, hoc idem vult, dum dicit: *sed quid si ipse dicat*, &c. & sic contradicere videtur verbis Nico. de Martha, quæ supra posuit Paul. etiam de Cast. loquitur etiam in casu differenti, ut patet ejus consil. 155. ad quod se refert, ubi plura alia concurrerant. Unde stantibus aliis præsumptionibus, quod testator non ex voluntate, sed oppressus infirmitate & suggestionibus, non rectè intelligens, neque volens dixerit, quod sic, rectè procederet dicta limitatio, prout vult Alexand. dict. consil. 33. & Socinus consilio 92. in causa domini Antonii, vol. 3. col. 9. & 10; cessantibus, autem talibus, fortè non procederet talis limitatio, ut arguitur ex mente Doctorum.

(2) *Nombrandolo por su nome*. Sed an ad pias causas valebit testamentum nutu factum? Joann Andr. in additionib. ad Speculator. tit. de testam. vers. *quid si is*, dicit, quod licet valeat legatum nutu factum, non tamen tenet testamentum. Bald. tamen, in *L. 1. C. de sacrosanct. Ecclesiis*, col. 17. allegans Gloss. in cap. cum tibi, de testam. concludit, quod ad pias causas valet testamentum nutu factum, & sic, quod tenebit institutio hæredis nutu facta; quod etiam placet Abb. in dict. cap. cum tibi, ad fin. ubi subdit notabile verbum, quod etiam in aliis extra pias causas, si constaret de voluntate testantis per signa urgentia, quod valebit testamentum per signa urgentia; sed certè dictum cap. cum tibi, hoc non probat, prout etiam dicit Joannes de Imola in dict. cap. cum tibi, col. 2. & ut dicit Bald. in repetit. dict. *L. 1. col. 18.* non potest facere jus canonicum, quod testamentum non solemne valeat de jure civili; debet ergo intelligi quod habetur in dict. cap. cum tibi, quando dispositio est ad pias causas, in quibus est consideranda forma testamenti secundum jus canonicum; in aliis verò servandum est, quod disponitur jure civili.

(3) *E si por auentura*. Sumpta est hæc lex à *L. 1. §. 1. ff. eod.* & à dictis Azo. C. eod. in summa. Et quid in sententia, an periciatur ex verbo subaudito, ubi aliud verbum non potest intelligi salva ratione recti sermonis? Tangit Bart. in dict. §. fin. ubi vide Alex. in addition. & Joan. de Imol. in lectura.

(4) *Por agrauamiento*. Facit hoc verbum ad ea, quæ dixi supra in gloss. proxima.

(5) *Cierta sospecha*. Si enim talis potest capi, pro expreso habetur, ut hic; & in *L. unum ex familia*, §. fin.

del testamento. E sobre todo dezimos, que el establecimiento del heredero se puede aun fazer por otras palabras (6); assi como si dixesse aquel que lo fazia: Fulano sea mio heredero; o, Quiero; o, Mando que lo sea; o si dixesse: Fulano sea señor (7) de todas mis heredades (8); o: Aya todos mis bienes; o: Dexol todo lo que he (9); o otras palabras qualesquiera, semejantes destas, por que se pudiesse mostrar su voluntad en esta razon.

LEY VII.

Como el establecimiento del heredero deue ser fecho en el testamento, e non en otra scriptura.

EL establecimiento del heredero deue ser fecho en testamento acabado, e non en otra escritura que es llamada en latin, Codicillus (1), que se faze ante cinco testigos; fueras ende en vna manera, como si aquel que fiziesse cobdicio, dixesse assi; quel el rogaua, o mandaua a los herederos, que deuen heredar lo suyo por qual manera quier que sea, que despues de su muerte diessen, e entregassen todos sus bienes a alguno, que fuesse nombrado señaladamente en el cobdicio. Ca estonce tenudos son de los dar, e entregar, a aquel que assi fuesse nombrado en el; sacando ende la quarta parte (2) de todos los bienes, que pueden tener los herederos para si.

fin. ff. de legat. 2. expressum dicitur quod colligitur ex expressis, Bald. in L. 1. col. fin. C. de his, qui ante apert. tabul. & in L. si mater, C. de institut. & substit. Odral. consil. 224. Decius consil. 397.

(6) *Por otras palabras.* Adde *L. quoniam indignum, C. de testam.*

(7) *Sea Señor.* Adde *L. his verbis, in princ. ff. eod.*

(8) *De todas mis heredades.* In dict. *L. his verbis*, dicitur: *hereditatis meae dominus esto*; unde tu nota hoc verbum, quia secundum vulgare Hispanum istud verbum *heredades* refertur ad fundos: & forte in hac lege melius esset, *de toda mi heredad*: nam si poneretur præcedens verbum, & daretur hæres universalis, ille, cui relinquuntur hæreditates, non esset hæres universalis, sed legatarius, secundum communem Hispanorum usum loquendi; non instituto tamen alio hærede, iste esset hæres universalis, *L. 1. §. si ex fundo, ff. eod. & infra eod. L. 14.*

(9) *Dexol todo lo que he.* Verbum enim *habeat*, & verbum *relinquo* adjectis universitati bonorum, inducit institutionem, ut hic, & in cap. *Raynuius, de testam.* & ibi notat Abb. Bartol. in *L. Centurio, final. col. ff. de vulgar. & pupillar.* vide plenè per Gulielmum Benedictum in dict. cap. *Raynuius, super verbo reliquit*, & adde Gloss. & Bartol. in dict. *L. his verbis, in princ.* & Alexand. consil. 70. vol. 2. & consil. 105. vol. 4. col. 2. & penult.

LEX VII.

Hæres non potest institui directè in codicillis, bene Tom. III.

LEY VIII.

Como, despues quel heredero es establescido simplemente en el testamento, nol puede ser puesta condicion en el cobdicio.

Simplemente, e sin condicion estableciendo vn ome a otro por heredero en su testamento, si despues desto fiziesse cobdicio, no le empesceria la condicion que fuesse puesta en el. Otro si, non puede vn ome establescer por su heredero en el cobdicio a otro, en lugar de aquel que ouiesse establescido en el testamento; maguer dixesse, que si muriesse este sobredicho ante que ouiesse su heredad, que la ouiesse el otro, a quien la mandaua dar en el cobdicio. Pero si alguno fiziesse su testamento acabado, en que dixesse, que aquel querria que fuesse su heredero, quel nombrasse, e dixesse en el cobdicio; si despues desto fiziesse cobdicio, en que señalasse alguno por su heredero, o lo nombrasse tan solamente, valdria. E esto es, porque en el testamento acabado dixo, que lo faria assi. E porende, maguer la persona del heredero sea nombrada, o escrita en el cobdicio, nol empesce (1).

LEY IX.

Quando el heredero, que es señalado en el testamento, que aya en los bienes del testador la parte que le señalaren en el cobdicio, si non fuer y puesta, si aura los bienes del finado.

DVbda podria acaescer, si el fazedor del testamento dixesse assi: Yo fago a fulano mio heredero, en aquella par-

tamen potest in eis hæres rogari, post mortem alicui restituere omnia bona testatoris; & debet hoc hæres adimplere, excepta quarta, quam ipse habebit. Hoc dicit. Concordat *Instit. de codicil. §. penult. & ultim.*

(1) *Codicillus.* Adde *L. 2. tit. 12. ead. Partit. & vide, quæ ibi dicam.*

(2) *La quarta parte.* Adde *L. fin. tit. 11. ead. Partit. & quæ ibi dixi.*

LEX VIII.

Hæredi purè instituto non potest in codicillis apponi conditio: nec valet substitutio directa in codicillis facta; si tamen instituitur in testamento is, quem in codicillis dicit testator se nominaturum, nominatus in eis erit hæres. Hoc dicit.

(1) *Nol empesce.* Adde *L. institutio talis, ff. de condit. institut.*

LEX IX.

Si testator in testamento dixit se declaraturum in codicillis, pro qua parte esset hæres in testamento institutus, non declarata parte, erit in totum hæres, nisi in relictis aliis personis: & si sunt duo, vel plures sic instituti, succedunt æqualiter: si tamen in codicillis partem declaravit, stabitur declarationi. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. si quis ita scripserit, ff. de heredib. instituend.* & à *L. si alterius, eod. tit. & à textu in L. asse toto; eod. tit.*

parte que escriuiere en mi cobdicilo; si acaesciesse, que quando lo mandasse fazer, non escriuiesse (1) en el, nin señalasse parte ninguna, para aquel heredero que nombrare en el testamento; si este ha demanda despues en los bienes del testador. E por toller esta dubda, dezimos, que maguer despues non escriua la parte sobredicha en el cobdicilo, que este atal sera heredero en todos los bienes del testador, en aquellos que el non mandasse dar a otri. E si fuessen dos omes, aquellos a quien estableciesse por sus herederos en esta manera sobredicha, heredaran estos atales los bienes del fazedor del testamento igualmente (2). Pero si escriuiesse en el cobdicilo el testador alguna parte señalada, sera heredero en ella, aquel, o aquellos, a quien la señalara, e non en mas.

L E Y X.

Como el testador deue dezir, o escreuir paladinamente, el nome, e sobrenome, del que faze su heredero, o las señales que en el auia, de guisa que non pueda acaescer dubda.

Dos amigos (1) auiendo el testador que ouiesen vn mismo nome, si quisiesse establecer alguno dellos por heredero suyo, de tal manera deue nombrar, e señalar, aquel a quien quiere dexar lo suyo, por su nome, o de su padre, o por otras señales, que pueda ser sabido ciertamente, quien es aquel que dexa por su heredero. Ca, si de otra guisa lo fiziesse, tal establecimiento como este non valdria (2); e aurian los bienes del testador los parientes mas propincos, bien assi como si muriesse sin

(1) Non escriuiesse. Adde *L. si quis ita scripserit, ff. de heredib. instituend. & L. penult. C. de institut. & substitut.*

(2) Egualmente. Si ergo testes sufficientes numero ad testamentum, dicant se vidisse, quod quis duos, vel tres heredem instituit, & tamen dicunt, quod non recordantur pro quibus partibus, hoc sufficit; & erunt heredem pro æquali parte, secundum Bald. in dict. *L. si quis ita, in fin.*

L E X X.

Si duo sunt ejusdem nominis, quorum unus instituitur, nec potest apparere, de quo sensit testator, vitatur institutio, & succedunt venientes abintestato. Item vitatur, si in testamento species maleficii hæredis exprimitur, ut si testator dicit, instituo talem hæreticum, aut proditorem, vel similia; secus si generaliter dicat illum malum, vel maledictum, aut inimicum. Sed si dixerit, instituo unum de fratribus meis, qui cum Berta nupsit, ille erit hæres. Hoc dicit.

(1) Amigos. Ortum habet à notatis per Azo. *C. eod. in summa, col. 2. vers. in institutione facienda*, & vide *L. in tempus, §. quotiens, ff. eod.* & intellige istam legem quando hi duo erant amici æquali amicitia ipsius testatoris; nam si unus esset magis dilectus, ille videretur tantum institutus, per id quod habetur in *L.*

testamento. Pero dezimos, que por tales señales deue nombrar el heredero, que non sea deshonnrado (3), nin mal enfamado. Ca si dicesse el testador: Dexo por mio heredero a fulano, que judgo el Rey por traydor; o, que es herege; o dicesse del otro gran mal, señaladamente, por que el otro fuesse deshonnrado, o mal enfamado, non valdria tal establecimiento de heredero. Mas si el testador dicesse generalmente (4), mal diziendo, assi: Establezco por mio heredero a fulano, maguer que se que es malo; e non dicesse señaladamente, aquella maldad de qual yerro descendiera, valdria el establecimiento. Esso mismo seria, si dicesse: Sea mio heredero aquel maldito mio fijo, maguer non me fizo nunca seruicio, por que lo meresciesse. Otrosi dezimos, que si el testador dicesse assi: Establezco por mi heredero el vno de mis hermanos, (nombrandolos) aquel que casare (5) con fulana muger; que el que casasse con ella, seria heredero del testador.

L E Y XI.

Como el testador deue nombrar por si mismo a aquel que establezco por heredero, e non ponerlo en aluedrio de otri.

Declarar deue, e nombrar el fazedor del testamento por si mismo, el nome de aquel que estableciesse por heredero. Ca, si el otorgasse poder a otro, que lo estableciesse en su lugar non valdria; maguer dicesse assi: Aquel sea mio heredero, que fulano quisiere (1), o estableciere por mio que lo sea. Esto es, porque el establecimiento del he-

si quis servum, §. inter duos, ff. de legat. 2. & tenet Joan. de Imol. in dict. §. quotiens.

(2) Non valdria. Propter defectum probationis: nam in substantia bene tenet institutio, secundum Angel. & Joan. de Imol. in dict. §. quotiens; sic & alijs dicitur, deficit probatio, non autem jus, *L. duo sunt Titii, ff. de testam. tutel. L. si quis servum, §. si inter, ff. de legat. 2. & idem dicas in sententia, citatione, vel banno, secundum Angel. in dict. §. quotiens, ubi etiam Bald. vide Gloss. in *L. cum quem temere, ff. de judic.**

(3) Deshonnrado. Adde *L. quotiens, §. si quis nomen, ff. eod. & L. turpia, in princ. ff. de legat. 1.*

(4) Generalmente Adde *L. his verbis, §. 1. ff. eod. & quod habetur in dict. *L. turpia.**

(5) Que casare. Adde dict. *L. quotiens, §. si quis nomen, ff. eod.*

L E X XI.

Institutio, vel legatum non potest institui in alterius voluntatem; si tamen coram septem testibus testator nominat in præsentia notarii heredem, vel legatarium, & mander, quod vadat notarius ad unum peritum, qui ordinet suum testamentum secundum jus, & quod ipse ordinaverit, vult, quod valeat; tunc sic ordinatum testamentum per peritum erit validum. Hoc dicit.

(1) Quisiere. Idem si dicat, quem arbitratus fuerit, vel quem

heredero, e de las mandas, non deue ser puesto en aluedrio de otro (2). Pero si alguno rogasse al testador, que fiziesse su heredero a otro, nombrandolo, si el que fizo el testamento quiere caber su rue-

go (3), e lo establesciere por su heredero, valdra. Otrosi dezimos, que si el fazedór del testamento dixesse a algun Escrivano de Concejo (4): Ruegote, e mandote, que escriuas, como establezco por mio

quem putaverit, vel alia verba importantia arbitrium boni viri; licet in legatis secus esset, ut in *L. fideicommissa*, §. *quamquam*, ff. de legat. 3.

(2) *Aluedrio de otro*. Non enim tenet institutio, quæ in alterius arbitrium confertur; est enim captatoria, unde improbata, *L. captatorias cum L. seq. & L. illa institutio*, ff. de heredib. instituend. *L. captatorias*, C. de testam. milit. *L. 29. tit. 9. infr. ead. Partit.* & dicitur captatoria, non cujus sola dispositio, neque cujus sola declaratio ab alio dependet, sed illa cujus essentia & existentia est posita in alterius voluntate, ut probatur in *L. utrum*, §. *cum quidam*, ubi bonus textus ff. de rebus dub. *L. si filia*, ff. de legat. 3. notat Bald. in *L. 1. col. penult. C. de sacrosan. eccles. & in 1. lectur.* Et intellige, & limita hoc, ut procedat, quando expressè committitur in alterius voluntate; secus si tacitè, & velatè committeretur, veluti si diceret: *instituo Titum heredem, si Sejus ascenderit Capitolium*; nam tunc valet, ut in dict. *L. si quis Sempronium*, ff. eod. quia expressa non nocent, regul. expressa, ff. de regul. jur. *L. nonnumquam*, ff. de condit. & demonstr. Limita secundo in libertate relicta, nam illam non vitiat captatoria voluntas, ut est textus in *L. fideicommissa libertas*, la 2. ff. de fideicommiss. libertat. & quando datio libertatis pendet à tertii voluntate, de plano procedit iste casus, favore libertatis, ut apertè ibi dicitur, & erit ista dispositio tunc conditionalis; nam si ille tertius dixerit, se nolle, tunc non valebit libertas, ut patet ex illa lege, & declarat Joan. de Imol. in dict. *L. captatorias*, col. 2. ff. eod. Et idem, quando confertur dispositio in voluntatem legatarii, ubi in relicto libertatis nullum est speciale, prout ibi etiam dicitur; quando verò relinquitur libertas in voluntatem hæredis, est maxima varietas inter Doctores super intellectu illius legis, cum in principio, per verba satis aperta Consultus vult propter favorem libertatis, tenere talem dispositionem: inferius autem in vers. *quod si ita*, per verba etiam aperta vult contrarium ejus, quod primo dixerat in principio legis. Unde Doctores diversimodè intellexerunt ibi illam legem; nam Glossa ibi intelligit, quòd principium legis corrigatur per versic. *quod si ita*, seu quòd principium legis, & quæstio proposita decidatur in dicto versic. *quod si ita*: contra quod apertè videtur facere dicta lex, nam decidit quæstionem propositam in principio, & cum ibi decidatur, non est dicendum, quòd decidatur per dictum versic. neque etiam est præsumendum, quòd statim se correxerit Consultus: istum tamen intellectum Glossæ communiter videntur Doctores tenere, ut tradit Alex. & Jason in dict. *L. captatorias*, C. de testam. milit. sed littera illius textus vehementer adversatur, & repugnat: unde Alex. & Jas. ibidem referunt alios intellectus ad illam, vide ibi per eos. Mihi placet intellectus Andreæ de Pisis in dict. *L. captatorias*, relatus à Baldo ibi, cum quo ipse transire videtur, & etiam Salicetus: quem etiam intellectum tenuit Jacob. de Aren. & Angel. in dict. *L. fideicommissa*. scilicet, quòd sit regula, quòd libertas relicta, si hæres voluerit, debeatur, & non sit favore libertatis dispositio captatoria, & ita disponitur in principio illius legis; quod tamen debet limitari per dictum versic. *quod si ita*, nisi ex aliis verbis, seu ex aliis adjunctis constet testatorem se retulisse ad liberam hæredis voluntatem, ut si adjecerit, si ei libuerit, vel si dixerit, & si noluerit, non datur libertas; nam tunc libertas non debetur: & sic, quòd licet in aliis legatis verbum *si voluerit* intelligatur de libera voluntate, ut in *L. cum quidam ita*, in princ. ff. de legat. 2. tamen in legato libertatis verbum *si voluerit* hæres intelligatur, id est, si velle debuerit, sicuti si essent alia verba importantia arbitrium boni viri: & iste intellectus est valde amicus illius litteræ, & antequam vidissem prædictos Doctores. mihi ita videbatur: licet Joan. de Imol. in dict. *L. illa institutio*, dicat istum intellectum aliquantulum divinare, & illum etiam reprobatur Alexand. post Benedic. de Plumbino ab eo relatum in dict. *L. captatorias*. Limita tertio in dispositione ad pias causas; de quo vide per Alexand. & Jason. in dict. *L. captatorias*, quod fortè esset intelligendum, ut supra Tom. III.

de libertate dictum est, secundum intellectum Andreæ de Pisis, quem tenui: non enim reperitur expressum, neque jure canonico, neque civili aliquid, quod ad dicendum contrarium cogat; standum ergo est regulæ, de qua in LL. juris communis, & in istis LL. Partitarum. Et in hanc opinionem, quòd idem sit dicendum in relictis ad pias causas, quòd in relicto libertatis, multum inclinatur se Joan. de Imol. in dict. *L. captatorias*, ff. de heredibus instituend. Limita quartò, quando testator dedit alicui potestatem faciendi testamentum pro eo; nam tunc talis commissarius poterit facere, servata dispositione *L. 32. in legib. de Toro*, quæ lex est multum notanda, & tollit magna dubia, quæ erant de jure communi: nam de jure communi videbatur, quòd testator non possit committere factionem testamenti alteri, quia quis debet testari de animo suo, non autem de alieno, ut in dict. *L. illa institutio*, & notat Bald. in *L. executorem*, col. 1. C. de execut. rei judic. Sed pulchrum dubium est circa illam legem; an quòd ibi habetur, procedat, quando testator non verbis importantibus arbitrium boni viri, sed liberæ voluntatis utatur, ut si dixisset, extremam voluntatem meam committo in voluntatem Titii; an tunc commissarius poterit facere ea, quæ in dicta lege continentur? Et videtur, quòd non; quia istæ LL. Partitarum, & aliæ LL. juris communis reprobant talem dispositionem tanquam captatoriam; & hoc vult Bart. in repetit. dict. *L. 1. C. de sacrosanct. Eccles. penult. charta*, ubi tenet, quòd talis dispositio non teneat, quando non esset expressum, quòd talis potestas datur ad pias causas. Sed Cardin. Floren. in cap. cum tibi, de testam. videtur velle contrarium, quòd etiam tali casu procedat dictum cap. cum tibi; ut sic intelligatur, quòd ille commissarius est institutus, & gravatus de restituendo ad pias causas; quod dictum Joannes de Imol. in dict. *L. captatorias col. 4.* dicit tenendum menti: sed subjicit, quòd revera dictum ejus non probatur per dictum cap. cum tibi, quia non loquitur, quando quis commisit extraneo voluntatem suam extremam per verba importantia meram voluntatem, sed quando commisit in dispositionem alterius, & sic per verba importantia arbitrium boni viri; unde dicit de jure veriorem videri opinionem Bartoli, quando non fuit expressum, ut facultas esset ad pias causas. Sed attenda dict. *L. Tauri*. videtur dicendum, quòd procedat, etsi testator dicat, quòd committit factionem sui testamenti in voluntatem commissarii, ex verbis generalibus illius legis, & quia vult talem commissarium solum posse extendere manus ad pias causas; & sic videtur, ac si in facultate testatoris esset expressum ad pias causas, juxta doctrinam Bartoli: & quia, ut superius dixi, secundum opinionem, quam tenui in libertate & in pia causa, verbum *voluerit* non debet referri ad meram voluntatem, nisi aliud constet ex adjuncto, ut superius declaravi. Alias limitationes, & dicta notabilia in ista materia, vide per Joann. de Imol. in dict. *L. illa institutio*, & in dict. *L. captatorias*, & per Alexan. & Jason. in dict. *L. captatorias*, C. de testam. milit. & novissimè per Rodericum Suarez tractulo, de voluntate captatoria, post lecturam LL. aliquarum Fori. vide ibi. Et ex prædictis patet, quòd non valeret institutio majoriæ à patre facta sub conditione, si mater illam faceret in filium communem, conferendo verba in futurum, *L. 2. & L. illæ autem institutiones*, ff. de heredibus instituend. & procedet etiam, si habuerit facultatem regiam, ut faceret cum omnibus conditionibus & submissionibus, quibus vellet, nam intelligitur de non improbatas jure, & quia tunc non ipse facit: sub conditione tamen de præterito, id est, si mater fecit, benè valeret, ut in dictis juribus. Sed an tunc sufficeret, quòd mater majoriam fecisset in filium alium, fortè minorem, & ejus descendentes, & in defectum ipsorum in filium majorem; & videtur, quòd sic, per textum in *L. mulier*, §. final. & ibi Bart. ff. de condit. instit. ibi: *aliquo gradu*; repugnat tamen intentio testatoris, ideo tu cogita.

(3) *Caber su ruego*. Adde *L. captatorias*, ff. eod. & supra ead. Partit. tit. 1. *L. 27.*

(4) *De Concejo*. Tene menti istam legem Partitarum, E 2 per

mio heredero a fulano; e que mando tantos maravedis, o tantas cosas, o tanto heredamiento, que sea dado por mi anima (diziendo a que personas lo mandado, o quanto a cada vno, ante siete testigos), e mandote, que vayas a algun ome sabio (5), e en la manera quel ordenare que sea fecho mio testamento, e departidas mis mandas, que lo escriuas tu assi; porque tengo por bien, que vala como lo el ordenare. Estonce, bien valdria lo que assi fuesse fecho (6) por mandado del testador.

LEY XII.

Como non vale el establecimiento del heredero, quando es fecho por yerro.

ERrando el testador en la persona de aquel a quien establecio por su heredero, cuydando establecer a vno, es-

per quam probatur testamentorum instrumenta confici debere per tabellionem numeri, seu concilii; quod hodie plenius habetur in *L. 4. tit. 18. lib. 2. Ordinam. Regal.* Nota tamen, quod si defuisset, vel abesset tabellio de numero, alius forte regius tabellio, vel similis posset recipere scripturam testamenti, per textum in *L. fin. vers. eo scilicet observando*, & ibi notat Joan. de Plat. *C. de re milit. lib. 12.* ubi vide per eum.

(5) *Ome sabio.* Non ergo requiritur, quod nominetur; quod bene nota, nam aliqui contrarium dixerunt, ut refert Alberic. in *authent. novissima*, col. 5. *C. de inoffic. testam.*

(6) *Lo que assi fuesse fecho.* Approbat Gloss. in *L. illa institutio*, ff. *eod.* non tamen ex verbis huius legis videtur sublata illa antiqua questio, an talis sapiens, cui ista commissa sunt, poterit addere ad relictum factum a testatore certae quantitatis, vel rei filio, vel filiae, jure scilicet institutionis: vel si praecesserat testamentum habens clausulam, non obstante quocumque alio testamento, in quo sunt talia, vel quaecumque verba derogatoria. Neque etiam aperitur hic, an possit talis sapiens addere in relicto facto spurio haec verba, scilicet, cum capere poterit, vel pro alimentis; nam quoad primum Jacobus de Arena tenuit, quod sapiens possit; Bart. vero in *dict. L. illa institutio*, post multa fundamenta hinc inde adducta, tenet contrarium post Richardum Malumb. qui hanc questionem disputavit, cujus verba refert Alberic. late in *dict. authent. novissima*, col. 2. 3. & 4. *C. de inoffic. testam.* & pro opinione Bartoli aliquatenus facere videtur haec lex Partitarum, cum expressè disposuit, quod haeres debet institui, & nominari a testatore. Joan. Andr. in *additionib. ad Speculatorem*, tit. *de instrumen. edit.* §. *postremo*, alias incipit, *instrumentum*, col. 5. super verbo, *quid si a contrahentibus*, in *addit.* incipien. *institutio*, tenet quod illa opinio, quod possit facere hoc sapiens, servatur de facto; quia secundum eum, illud non est addere, sed declarare; & dicit, quod ista opinio habet aequitatem: & in hanc opinionem, ut aequam inclinat Joannes de Imol. in *dict. L. illa institutio*, col. 4. & 5. dicens, idem ibi velle Bald. & ibi respondet ad ea, quae adducuntur pro opinione Jacob, de Aren. per Bartol. Fatetur tamen, articulum esse dubium valde, propter auctoritatem tantorum Doctor. & etiam propter perplexitatem rationum, quae hinc inde adducuntur. Et ista opinio mihi placet; & ad istam legem Partitarum potest responderi, ut respondet Imola ad *L. jubemus*, *C. de testam.* quod loquitur in institutione universalis, quae debet exprimi per testatorem; nos vero loquimur in institutione particulari, quae habetur loco legati, praeterquam quoad querelam alio universaliter instituto, ut in *L. quotiens*, ff. *de haeredib. instituend.* & notat Gloss. in *L. si quis priore*, ff. *ad Trebell.* & ideo non est absonum, quod arbitrio sapientis committi possit, quod

tableciesse a otro; tal establecimiento non valdra, porque erro en el. E esto seria, como si alguno quisiesse fazer su heredero a otro ome, que ouiesse seydo su señor, e estoviesse otro ante el, que non fuesse aquel su señor, mas otro que le semejasse; e cuydando el testador, que lo era, dicesse assi: Este que fue mio señor, e me aforro, e esta ante mi, establezco por mio heredero. Ca estonce, non seria heredero aquel su señor, a quien cuydaua establecer (1), porque non fue nombrado, nin escrito en el testamento. Nin lo seria otrosi el otro, maguer era presente quando lo establecio, porque el testador erro en la persona del, cuydando que era su señor. Esso mismo seria en las cosas que el testador mandasse, cuydando mandar a vno vna cosa, e errasse mandandola a otro, assi como sobredicho es.

LEY

talem titulum declaret, argumento *L. ff. de legat. 2.* sicut & si testator reliquisset omnia bona sua Titio, posset sapiens addere illa verba, scilicet, jure institutionis, *L. his verbis*, & ibi Gloss. & Bart. ff. *de haeredib. instituendis*, Gloss. in *authent. de haered. & Pacid.* §. *si vero nulla*, collat. 1. & cum ista opinio faveat testamento, in dubio illa est tenenda, *L. si pars*, in *princ. ff. de inoffic. testam. cap. fin. de re judic.* Et idem crederem dicendum de clausula derogatoria; cum haec sit testatoris intentio, ut omnia illa ponantur, ex cujus defectu voluntas ejus possit invalidari: & in istam opinionem inclinat Joan. de Imol. in *dict. L. illa institutio*, col. 6. in *princ.* licet Bart. ibi tenuit contrarium; quod dicit esse magis clarum, si clausula de consilio sapientis ordinaretur, sicut Glossa ibi dicit, scilicet, volo te scribere, prout dixerit talis sapiens, ut ea quae testamento reliqui, magis valeant: & quod etiam possit addere sapiens in relicto facto spurio, pro alimentis, vel cum capax fuerit, tenet Joannes de Imola in *dict. L. illa institutio*, col. 5. & satis placet, cum tendat ad robur relictum, qua de causa jussit consulere sapientem: & conferunt ad praedicta notabilia verba Bald. in *L. captatorias*, §. *opposit.* *C. de testam. milit.* cum dicit, quod aut id, quod addit sapiens, fuit omnino a testatore omisum, & non potest sapiens facere, quia de nullo non potest facere aliquid; aut est conclusum sub expresso, & potest, quia non est novam rem facere, sed inclusam detegere, *L. adeo*, §. *cum quis*, ff. *de acquir. rer. dominio*: unde secundum eum, si omnino constat, quod testator voluit legata debere, poterit sapiens declarare clausulam codicillarem; nesciunt enim rudes aptum proferre sermonem, *L. fin. C. de testam.* & ideo indigent ope interpretum sapientum. Reliqua circa istam materiam vide per Bartol. & Doctor. in *dict. L. illa institutio*. & aliquid per Abb. in *cap. clericus*, de *jurejur.* & per Jason. in *L. 1. §. si quis ita*, col. 1. ff. *de verbor. obligationib.* & vide alias remissiones per Alexand. in *L. ex ea parte*, & in *L. quidquid astringende*, ff. *de verbor. obligat.* & quod notat Bart. in *L. impuberem*, §. *eadem*, ff. *ad leg. Cornel. de fals.* Joann. de Plat. in *L. quicumque*, la 1. *C. de omni agro deser. lib. 11.*

LE X XII.

Si testator in persona haeredis, vel legatarii erret, credens unum esse alium, vitiatur institutio, vel legatum. Hoc dicit.

(1) *Cuydaua establecer.* Adde *L. quotiens*, ff. *eod.* ubi Glossa tradit illud de Jacob, & Esau: & ibi Bald. & Joan. de Imol. & adde ad istam legem *L. si pater*, & *L. nec apud*, *C. de haeredib. instituend.* & *L. eam quam*, *C. de fideicom.* & Ludovic. Roma. *consil. 327. in fin.* istae sunt rationes, &c.

L E Y XIII.

Como vale el establecimiento del heredero, maguer el testador non lo nombre, pues que es cierto de la persona del.

A Mistad muy grande han los omes vnos con otros, de manera, que se aman bien assi como si fuessen hermanos, e dexa el vno al otro lo suyo, diciendo assi a sabiendas: Este mi hermano establezco por mi heredero: tal establecimiento como este, dezimos, que deue valer (1), maguer non fuesse su hermano; e non deue ser contado por yerro, aquella palabra que dixo, hermano: porque deue ome sospechar, que se lo dixo por razon del gran amor (2) que auia con el, pues quel dexaua todo lo suyo. Otrosi dezimos, que seyendo cierto el fazedor del testamento, qual es aquel que establece por su heredero, o

L E X XIII.

Non vitatur institutio, si testator amicum sub fratris appellatione instituat, nec nocet error nominis, vel cognominis, cum de persona constat instituti. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. si in nomine, C. de testam* & concordat, *ff. de bonor. possess. secund. tabul. L. 1. §. sed.*

(1) *Que deue valer.* Concordat cum *L. nemo, §. qui frater, ff. eod.*

(2) *Gran amor.* Si ista affectio non esset, in dubio presumendum esset, quod testator erravit, credens eum fratrem, prout dicit glossa notabilis in *dict. §. qui frater*, presumitur enim quis credere id, quod loquitur, ut tradit Joan. de Imol. & probatur in *L. Labeo, ff. de supellect. legat.* si tamen probaretur, quod testator bene sciebat illum non esse fratrem, tunc licet cessaret amicitia, vel alia affectio, non vitaretur institutio, ex quo testator non erravit; quod satis hic, & in *dict. §. si frater*, probatur; & tenet ibi Joan. de Imol. qui dicit, hanc scientiam testatoris probari per publicam vocem, & famam viciniae, quod ille non erat frater; quia tunc testator presumitur scire, per id quod notat Gloss. in *L. si tutor, C. de pericul. tutor.* & per Bart. in *L. is potest, ff. de acquir. hered.* licet fama aliquando à veritate discordat, ut tradit Felin. in *cap. si diligenti, de prescript. col. 3.* & adde ad dictum Imol. quod tradit Joan. de Plat. in *L. 2. C. de fund. & salib. rei domini. lib. 11.* & in *L. super seruis, C. qui milit. non poss. lib. 12.* & in *L. 1. C. de eod. lib. Bald. in L. quicumque, col. penult. C. de seruis fugit. Decius consil. 154. casus de quo quaritur, & consil. 327. ad fin. & Alexand. consil. 65. vol. 3.*

(3) *Errasse en el nome.* Adde *L. si in nomine, C. de testam. & Instit. de legat. §. si quidem in nomine*, & quid si testator apponeret nomen proprium, & nomen officii, & in altero eorum erraret? Vide textum notabilem in *L. qui habebat, ff. de reb. dub.* & quid si esset erratum in nomine patris ejus, qui instituitur? Vide *L. his verbis, §. fin. ff. eod.* & quæ tradit Ang. Aret. in suo tractatu maleficiorum, in parte Cajum Semprouii, col. penult. & per Bart. in *L. demonstratio falsa, ff. de condit. & demonstrat.*

(4) *Como este.* De errore regionis, & provinciae, vide *L. his verbis, §. fin. ff. eod.* & *L. patronus, §. libertis, ff. de legat. 3.* & in *cap. significante, de rescript.* ubi vide late per Felin. & quid si erraret in nomine appellativo? Vide *L. quotiens in princ. ubi Angel. & Joan. de Imol. ff. de hered. instituend. & L. si quis in fundi vocabulo, ff. de legat. 1.*

a quien manda algo en el testamento, maguer errasse en el nome (3), o el sobrenome del, valdria lo que assi ordenasse, o mandasse. Ca por tal yerro como este (4) non se tuelle la verdad, pues que cierto es de la persona de aquel, a quien faze la manda, o dexa por su heredero.

L E Y XIII.

Si alguno fuesse establecido por heredero de alguna partida de los bienes del testador, e non dexa otro heredero en lo al, como lo puede heredar todo.

EN vna cosa señalada, assi como en viña, o en otra cosa qualquier, estableciendo vn ome a otro por su heredero; si en este mismo testamento, o en otro (1) que fizesse despues el testador, non fallassen, que el ouiesse otro (2) establecido por su heredero; este atal de-

ue

L E X XIII.

Unus solus in certa re institutus, alio non instituto, habebit totam hereditatem: & si sunt duo instituti, unus in una, alius in alia re, succedunt æqualiter; & habebit præcipuam quilibet rem, qua fuit institutus. Si verò sunt tres; unus in una re, alii duo conjunctim in alia, dividitur inter eos hereditas, ut unus habeat medietatem, & duo conjuncti aliam medietatem; nisi dicatur, quod succedant omnes æqualiter, & ea res, in qua quilibet est institutus, sit sibi præcipua. Si autem unus in una re, alius sine re sit institutus, tunc institutus sine re, erit hæres, unus verò habebit rem illam, tanquam legatarius. Hoc dicit.

(1) *O en otro.* Tunc enim per posterius testamentum rumpitur primum, ut supra tit. 1. *L. 21.*

(2) *Otro.* Tunc enim procederet, quod habetur in *L. quotiens, C. eod.* & infra ista. *L.* quando unus est institutus in re certa, & alius est universaliter institutus in tota, vel in quota hereditatis; quia institutus, in re certa, alio adeunte, habetur loco legatarii: & hinc est, quod si quis reciperet emphyteusim pro se, & hæredibus suis, quod appellatione hæredis veniet hæres universalis, non verò institutus in re certa dato alio cohærede, secundum Baldum in *L. quedam, §. nihil, ff. de edendo*, ubi ad hoc allegat notata per Specul. tit. *de testam §. 1. vers. final.* Bald. etiam in *L. liberti, col. 7. C. de oper. libert. & Angel. in L. Gallus, §. etiam si parente, ff. de liber. & posthum. Salicet. in L. 2. 20. quæst. C. de jure emphyteus.* & saltem hoc procedit, secundum Angel. consil. 191. ex forma, & serie, ubi esset dictum in emphyteusi de hæredibus universalibus; Joan. de Imol. in *cap. potuit, de locato*, vers. *septimò tangit.* Si tamen tractarent de successione feudi, fortè aliud esset dicendum; cum in materia feudali verbum hæredibus intelligatur de filiis masculis: & licet requiratur, quod filius sit hæres, ut in *cap. 1. an agnatus, vel filius*, tamen institutus in re certa concurreret in feudo cum alio fratre universaliter instituto; & ita tenet Bald. in *cap. 1. in princ. col. fin. vers. quæro utrum filius institutus in re certa, &c. de succession. feud.* Dicit etiam Bald. in *dict. L. liberti, col. 8. in fin.* quod in hoc distinguitur inter contractus, & ultimas voluntates, nam in contractu, si quis recipit emphyteusim pro se & suis hæredibus, procedunt prædicta; ut sicut non obligatur institutus in re certa ad pensionem, sic nec activè, nec passivè descendit in eum jus emphyteuticum: in ultimis verò voluntatibus late intelligitur, etiam de filio in re certa instituto, ut fiat divisio viriliter: de quo etiam vide per Specul. ubi supra, nam ab illo habuit Bald. hanc distinctionem: & ibi etiam vi-

ue auer todos los bienes (3) del testador,

maguer fuesse establescido en vna cosa

se-

vide, quid si emphitensis sit concessa per contractum ab ecclesia: & vide etiam per Joannem de Imol. in *L. ex facto, ff. de hæredib. instituend.* Nota tamen, quod si hæres universaliter institutus repudiaret, ejus portio accresceret instituto in re certa; imò etsi institutus in re certa decederet ante aditionem hæredis universalis, transmitteret jus accrescendi ad hæredem suum, ut tradit Alexand. consil. 38. vol. 3. *habita super narratis in themate*; intellige tamen, si decederet post agnitionem illius institutionis in re certa, ut vult idem Alexand. & notat Bart. in *L. ex facto, la 2. ff. de hæredib. instituend.*

(3) *Todos los bienes* Concordat cum *L. 1. §. si ex fundo, ff. eod. & L. quotiens, §. si duo, eod. tit.* ubi Bartolus hoc limitat, & intelligit, nisi testator prohibuisset institutum in re certa, ne quid amplius caperet de bonis suis, nam tunc vitatur institutio secundum eum: & si non est alius, cujus favore appareat testatorem hoc prohibuisse, hæreditas ejus applicabitur venientibus ab intestato, quorum favore censetur testator hoc fecisse, ut latius ibi adducit Bartolus. Dynus tamen tenet contrarium, imò, quod non obstante prohibitione testatoris, institutus in re certa succedat in totum. Fuerunt etiam in hoc opiniones aliæ, quas latè ibi adducit Joan. de Imol. tam in *lectura*, quam in *repetitione dicti. §. si ex fundo*, ubi per sex columnas prosequitur hunc articulum, & tandem residet in opinione Dyni: & ibi latè respondet ad fundamenta Bart. & aliorum, ibi poteris videre, neque expedit hic transplantare; & cum ista opinione Joan. de Imol. transit etiam Alexand. in *L. quotiens, C. eod. ad fin.* & certè iste articulus est multum dubius, & in contingentia facti, ego vidi in hoc magnam controversiam in casu arduissimo. Mihi multum placet opinio Dyni cum limitatione, quæ ad eam colligitur ex verbis Saliceti in *dicti. L. quotiens, 6. & 7. quæst.* scilicet, ut talis institutus non obstante prohibitione habeat totam hæreditatem, sed teneatur restituere venientibus ab intestato, quorum favore verba ista prohibitionis intelliguntur prolata, & loco quartæ Trebellianicæ retinebit sibi illam rem, in qua fuit particulariter institutus: & licet Joan. de Imol. in *repetiti. dicti. §. si ex fundo, antepenult. col.* reprobet istam limitationem Saliceti ad opinionem Dyni, dicens, quod licet opinio Saliceti prima facie videatur æqua & colorata; quæ tamen videtur esse contra casum in *L. si ita quis hæres institutus fuerit, excepto fundo, ff. eod.* nam secundum opinionem Saliceti in casu dictæ *L.* deberet institutus in re certa habere totum, sed tenebitur restituere fundum venientibus ab intestato; cujus contrarium videtur probari in dicta lege juncta glossa, nam ibi dicitur, quod in dicto casu perinde est, ac si sine exceptione fuisset institutus; & si ita esset institutus, clarum est, quod haberet totum in effectu, & nihil restitueret; ergo eo modo, secundum Imol. ex mente dictæ legis in casu Saliceti nihil restituet: pro quo etiam secundum eum facit, quia tacitum, & expressum æquiparantur, *L. cum quid, cum similib. ff. si certum petat.* Sicut ergo, quando prohibetur tacitè plus petere, quod est, quando est institutus in re certa, habet totum non dato cohærede, sic debet esse secundum eum, quando prohibetur expressè, ne plus petat: neque obstat dicit prædictis *L. peto, in princ. ff. de legat. 2.* quam pro se allegat Salicet. quia dicit Imol. quod illud procedit, quando præcedit institutio super toto, & postea jubetur quis esse contentus certa re pro sua legitima portione, quia tunc non est aliquid, quod repugnet; casus verò nostræ quæstionis est, quando à principio non est super toto testatus, sed super certa re, vel parte, adjiciendo dictam prohibitionem contra formam juris, volentis, ne quis decedat pro parte testatus, & pro parte intestatus, contra *L. jus nostrum, ff. de regul. jur.* & ideo tunc rejicitur illa exceptio, vel prohibitio, & habetur perinde ac si esset simpliciter institutus, per *dicti. L. si ita quis, & per dicti. §. si ex fundo*: & pro ista ratione adducit etiam, quod voluit Salicet. in *dicti. L. quotiens, 8. quæst.* ubi dicit, quod si instituto Titium in semisse, & Sejum in alio semisse, & gravo Sejum, ut pro sua portione sit contentus habere certam rem, quod isto casu uterque erit hæres universalis pro dimidia, sed cogetur Sejus restituere partem suam cohæredi, per *dicti. L. peto, de legat. 2. in princ.* neque obstat secundum eum *L. quotiens, junct. gloss. C. eod.* quia loquitur, quando à principio jussi sunt aliqui hæredes contenti esse pro certis rebus, neque præcedit aliqua institutio de eis; hic verò secus: & sic patet secundum Imol. aliud esse, quando à prin-

cipio præcedit dispositio super toto; aliud quando à principio institutio fit in re certa. Ego verò adhuc resideo in opinione & limitatione Saliceti, cum dubium non sit, quin ex conjecturis verisimilibus inducatur fideicommissum ex conjecturata mente testatoris, & quomodocunque constet de ejus voluntate, inducitur fideicommissum, *L. cum proponebatur, ff. de legat. 2. L. unum ex familia, §. final. & ibi Bartolus, eod. tit.* & in fideicommissis prædominatur mens, & voluntas testatoris, *L. in conditionibus, ff. de condict. & demonstrat. L. ex facto proponebatur, ff. de hæredib. instituend.* quid ergo aliud potest conjecturari de mente testatoris, cum prohibuit institutum in re certa plus accipere, nisi quod hoc fuit favore venientium ab intestato, quando non esset alius, cujus favore hoc fecisset? Ut in *dicti. L. peto, in princ.* & quomodo tolerandum est, attenta opinione Imolæ, ut contra expressam prohibitionem testatoris, & contra ejus voluntatem, institutus succedat in omnibus bonis, cum possit capi alius modus, quo neque leges prohibentes, quem pro parte testatum, & pro parte intestatum decedere, offendantur, neque etiam contra voluntatem testatoris eatur? Facit ad hoc, quod notat Abb. in *cap. 2. de testam. vers. sed est dubium*, ubi tunc demum concludit, in foro animæ dispositionem dicti *§. si ex fundo*, & aliorum disponentium institutum in re certa succedere in totum, locum habere, quando non dolose testator fuisset inductus ad instituendum in re certa aliquem, cum sibi fuisset persuasum, ex hoc institutum non habere regressum ad alia bona; & sic contra voluntatem testatoris non esset tutus in foro animæ hæres, qui habet contrariam voluntatem defuncti. Cum igitur huic parti faveat opinio Saliceti, licet articulus sit dubius, tenenda est opinio, quæ favet animæ, *cap. juvenis, de sponsalib.* neque huic opinioni refragatur *L. si ita quis institutus fuerit hæres, excepto fundo*, juncta gloss. *ff. eod.* prout inducit Imol. quia etiam fatetur idem Salicet. quod totum habebit hæres institutus in re certa, sed restituere tenetur, quod ita habet contra defuncti voluntatem, & contra ejus expressam prohibitionem, si non restitueret: & longè interest, an quis fuerit institutus in re certa sine prohibitione, quod plus non petat, ubi ex mente testatoris capere totum videtur, cum præsumat testator illud voluisse, quod lex vult, ut notat Bald. in *L. precibus, penult. chart. C. de impuber. & aliis substit. argumen. L. si duo, ff. de acquirenda hæredit.* vel quod quis instituatur in re certa, cum prohibitione, quod plus petere non possit; ubi licet videatur ex dispositione legis velle, quod totum accipiat, teneatur tamen restituere residuum illi, cujus favore prohibuit. Neque satisfacit responsio assignata per Imol. ad dictam *L. peto, in princ.* quia ejus responsio est diversificare casus, non autem reddere rationem diversitatis inter eos; neque enim est ratio diversitatis inter unum casum & alium, quia cum institutus in re certa habere debeat totum, perinde est, ac si esset institutus in totum, & prohibitio plus habendi, & quod certa re contentus sit, idem debet operari in utroque casu. Et dictum Saliceti, quod Imol. adducit pro ratione sua, est in casu multum differententi, ut poteris videre per eum: loquitur enim, ubi erat datus alius cohæres, non in certa re, sed in dimidia universaliter institutus, qui in totum residuum excluderat institutum in re certa, ut tantum haberetur loco legatarii: & ideo ponit, quod alius non fuit institutus in re certa, sed simpliciter in dimidia, hoc acto, ut pro sua portione tali re contentus esset: facit ad prædicta, quod notat Bartol. in *L. paterfamilias, ff. eod. ad fin. vers. sed tunc quæro, &c.* alias limitationes, & multa notabilia dicta in materia, vide per Joan. de Imol. in *dicti. §. si ex fundo, in lectura, & in repetitione*, & per Doctor. in *dicti. L. quotiens.* Limita etiam istam legem, quando verba institutionis in re certa sunt relata ad institutum; secus si ad alium, quia tunc trahitur ad fideicommissum, ut in *L. pater filium, §. fin. & ibi Bart. ff. de legat. 3.* circa quas limitationes quærit Bald. in *L. omnimodo, in princip. C. de inoffic. testam. vers. tertio quæro, &c.* quid si filius fuit institutus in re certa, & postea fuit institutus extraneus hæres universalis in eodem testamento, & postea in codicillis ademit filio, quod in testamento reliquerat, an filius possit dicere testamentum nullum? Et concludit, quod non; quia tunc filius non habetur loco legatarii, licet secus esset, si non fuisset institutus filius, sed alius extraneus: quod dicit diligenter notandum. Sed quid si substitutio compendiosa fiat in re certa, an trahatur ad universam hæreditatem?

señalada tan solamente. Pero las mandadas (4) del testamento deue las cumplir, assi como las fallaren y escritas. E si por ventura, el testador fiziesse despues (5) otro heredero (6), estonce aquel que dixiámos de suso, que era establescido en la cosa señalada, deue auer essa tan solamente; e todos los otros bienes deuen fincar al otro, que fue despues establescido. Otrosi dezimos, que si dos omes fuessen establescidos por herederos en vn testamento, el vno en vna cosa, e el otro en otra señalada; si el fazedor del testamento non departiesse, nin mandasse dar a otro, los bienes que ouiesse, estos amos los deuen auer todos igualmente (7): e cada uno dellos deue auer ante aquella cosa, en que fue establescido por heredero; pero amos de so vno son tenudos de responder a las debdas del fazedor del testamento. E si por auentura, el testador estableciesse en una cosa señalada por heredero a vn ome, e

a dos ayuntadamente en otra cosa cierta; si non mandasse los otros bienes, deuenlos auer estos herederos, partien-dolos entre si en esta manera: la meytad, a aquel que fue establescido por heredero en la vna cosa; e la otra meytad, a los dos (8) que fueron establescidos en la otra; fueras ende, si el fazedor del testamento dixesse (9), que heredassen todos igualmente. Pero cada vno destos deue auer adelantada (10) aquella cosa, en que fue establescido por heredero.

LEY XV.

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

A Tiempo cierto non puede ningun ome establescer a otro por su heredero: esto seria, como si dixesse: Quiero que fulano sea mio heredero fasta tal dia (1); o si dixesse: Sea fulano mio he-

tem? Vide per Bart. in *L. Centurio*, col. 12. vers. *quæro ulterius, quid si substitutio compendiosa*, cum vers. *sequenti*, ff. *de vulgari, & pupillari*, Bald. in *L. precibus*, col. final. vers. *item queritur*, C. *de impuber. & aliis substitut.* Paulus de Cast. in *L. apud Iulianum*, §. *cum autem alias est*, L. *cogi*, §. *& generaliter*, ff. *ad Trebell.* Alexand. consil. 9. col. penult. vol. 1. ubi distinguit, an fuit facta per verba directa vel civilia, vel per verba generalia, seu communia: vide ibi. Adverte etiam, quia ut dicit Bald. in *L. humanitatis*, C. *de impuber. & aliis*, col. 12. vers. *quarto principaliter quæro*, lex ista Partitarum, & dicta *L. 1. §. si ex fundo*, procedunt, ubi institutio in re certa fit per verba alias precisè directa, quæ verba civilia vocantur in *L. verbis civilibus*, & in *L. cohæredis*, §. *cum filia*, ff. *de vulgari. & pupillari*. ut si esset verbum instituto, vel verbum *hæres esto*. Secus si institueretur per verbum commune, vel obliquum, quia tunc nunquam trahitur ad totum, ut in *dict. L. cogi*, §. *& generaliter*, & ibi Joannes de Imol. & Paulus de Castr. si tamen institutus esset, vel substitutus in una quota hæreditatis, puta sexta, vel quarta, tunc trahitur ad universum, Glos. Bart. & Doctor. in *dict. L. cohæredis*, §. *fin.* Angel. & Imol. in *dict. §. si ex fundo*. Adverte etiam, quia & si institutus esset in fundo alieno, procederet ista lex, & dictus §. *si ex fundo*, quia videtur institutus in æstimatione fundi alieni, quæ de hæreditate debetur testatoris, *L. alienus*, ff. *ad legem Falcid.* & tenet Bald. singulariter in *dict. L. humanitatis*, col. 12. *ad fin.* An autem institutus universaliter, qui restituit omne patrimonium hæreditarium vigore transactionis, retenta re certa, habeatur loco legatarii? Vide Gloss. in *L. controversia*, ff. *de transaction.* in glossa magna post medium. An autem capiens ex stipulatione, si stipulatio successit loco tituli universalis, habeatur loco legatarii? Dic, quod non; vide Bald. in *L. si arrogator*, 1. *lectura*, penult. col. ff. *de adoption.* & an huic, qui habetur loco legatarii, debeantur fructus à tempore moræ? Vide Paulum de Castr. in *L. si quis bonorum*, ff. *de legat.* 1. An autem institutus in parte bonorum, aliis universaliter institutis, habeatur loco legatarii, sicut si in re certa esset institutus? Vide Bart. in *L. si quis servum*, §. *fin.* vers. *sed quæro aliquis*, ff. *de legat.* 2. Nota etiam, quod omnis ille, qui non habet jus accrescendi inter heredes, habetur loco legatarii, Bald. in *dict. L. si arrogator*, 3. col. *ad fin.* ff. *de adoption.* Quid autem de eo, cui relinquitur usus-fructus omnium bonorum, vel legantur omnes res, an censeatur hæres, vel legatarius? Vide Bart. in *L. multum interest*, ff. *de usufruct. legat.* An autem per secundum testamentum, in quo quis animo revocandi primum, instituit aliquem re certa, talis sic institutus habeatur

loco legatarii, ut residuum derelinquat apud hæredem in primis tabulis nominatum, vel loco hæredis, ut advocet ad se totum? Vide Paul. de Castr. in *L. si quis priore*, ff. *ad Trebell.*

(4) *Pero las mandas.* Vide Bart. in *L. si nemo*, in fin. ff. *de testam. tutel.*

(5) *Despues.* In eodem testamento intellige; alias secus, ut dixi: vide *L. si quis priore*, ff. *ad Trebell.*

(6) *Otro heredero.* In tota hæreditate, vel in quota hæreditatis, ut in *dict. L. quotiens*, & ibi Bald. & Paul. de Castr. & probatur etiam in §. *hæreditas*, Instit. *de hæredib. instituend.*

(7) *Eguamente.* Adde *L. ex facto*, la. 2. ff. *eod.* & *L. si alterius*, *eod. tit.*

(8) *A los dos.* Adde *L. Titius*, ff. *eod.* & quid si unus institueretur in tertia parte certæ rei, & alius in duabus partibus ejusdem rei? Vide *L. quotiens*, §. *si duo*, ff. *eod.*

(9) *Dixesse.* Ex Azone sumptum est, C. *eod. in summ.* col. 3. qui allegat dictam *L. Titius*, & *L. interdum*, ff. *eod.*

(10) *Adelantada.* Adde *dict. L. ex facto*, la. 2. ff. *eod.*

LEX XV.

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

(1) *Fasta tal dia.* Certam, vel incertam intellige, quia licet possit dari à tempore incerto, non autem ad tempus incertum, vel diem incertam; quia postquam quis est hæres, non potest ex dispositione testatoris directò desinere esse hæres, *L. ei qui solvendo*, ff. *eod.* licet per fideicommissum possit desinere esse hæres effectum, *L. ex facto*, ff. *ad Trebell.* Unde si quis instituit uxorem, vel alium, donec vixerit institutus, removebitur temporis adjectio, & durabit hæres etiam post mortem; & sic remanebit hæreditas penes hæredem institui, & ita tenet Bald. in *L. hæreditas ex die*, ff. *eod.* Quid tamen si alius postea instituatur, ut puta, si uxor instituitur, donec vixerit, & post mortem instituitur alius? Fuerunt in hoc opiniones, de quibus per Joann. de Imol. in *dict. L. hæreditas*, col. 6. ubi ipse inclinatur in opinionem Martini Sylla. quod uxor erit hæres perpetuò, detracto tempore apposito in institutione ejus, & videbitur rogata de restituendo hæreditatem alii post mortem instituto; quod Imola dicit esse menti tenendum, propter similes institutiones, quæ sæpè de facto fiunt per testatores: & attenta ista opinione Martini Sylla. quam sequitur Imola

heredero, desde tal tiempo (2) en adelante. Ca maguer assi lo dixesse, aura el heredero luego la herencia en que fue establescido, e non aura por que esperar el tiempo, nin el dia, que fue señalado en el testamento; fueras ende, si el que lo fiziesse, fuesse Cauallero (3), que biuiesse (4) en seruicio de Dios, e del Rey, o de la tierra. Ca estonce deue valer el establescimiento, assi como lo ouiesse ordenado, esperando el heredero el dia, o el tiempo, quel Caua-

llero ouiesse puesto en esta razon. Pero en dia non cierto (5) bien podria ser alguno establescido por heredero. E esto seria, como si dixesse el testador: Establezco, que sea mio heredero fulano, el dia quel mismo muriere (6). E tal establescimiento como este vale, quier lo faga Cauallero, quier lo faga otri: porque maguer es cierta cosa que deue morir; pero non es cierto el dia, en que acaesce al ome la muerte.

LEY

Imola, idem videretur dicendum, etsi institutio fieret ad diem certam, veluti si testator institueret Titium usque ad pascha, & Sempronium post pascha, ut sic intelligatur, quod Titius sit gravatus de restituendo Sempronio post pascha per fideicommissum: quod tenuit Baldus in *L. extraneum*, *C. eod.* ut voluntas scilicet defuncti seruetur, quæ præ cæteris servanda est, *L. 3. C. de liber. præterit.* Et idem tenet Baldus in *L. miles ita*, in princ. ff. de testam. milit. Baldus, Angel. & Imol. in *L. filius à patre*, in princ. ff. de liberis & posthum. Paul. de Castro in *L. certii*, *C. de testam. milit.* & istud etiam voluit Joannes de Imol. in dict. *L. hereditas*, col. 5. in princ. Bart. tamen in dict. *L. hereditas*, tenet, quod imò omne tempus subducatur de medio in persona utriusque; & quod sit perinde, ac si quilibet esset purè institutus, per dict. *L. hereditas*, cui consonat ista lex Partitarum. Et opinionem Bartoli tenet Salicetus in dict. *L. extraneum*, & etiam Alexand. dicens, quod fundamentum Baldi & sequacium, non videtur procedere; quia talis dispositio testatoris facta per verba directa in testamento, non potest trahi ad fideicommissum, etiam ut deserviat voluntati testantis, ut latius ipse comprobatur; vide ibi per eum: qui tamen subdit, se fateri, quod opinio Baldi est æquior. Mihi magis placet opinio Baldi & sequacium, quæ est magis communis: & ad motiva Alexand. potest responderi, quod licet reperiatur jure cautum, quod in persona unius tantum instituti, non possit hereditas dari ex die certa, vel ad diem certam, vel incertam; non tamen hoc reperitur cautum, quando essent plures instituti, scilicet unus usque ad pascha, & alius post pascha, scilicet, ut post pascha institutus censeatur purè institutus, sicut & primus: licet enim hoc reperitur cautum in persona primi, non tamen in persona secundi, ut perpendit Decius consil. 278. col. 1. Cum igitur Sempronius post pascha institutus, cum sit paganus, non possit esse hæres directò, quia institutio de eo facta non potest valere jure directò, quia videtur fieri post aditam hereditatem, & postquam Titius fuit hæres, quod non potest esse in pagano, ut in §. final. Instit. de pupillar. substitut. & in *L. ei qui solvendo*, ff. de hereditib. instituend. ex quo ejus institutio ab initio non habet valere jure directo, videtur, quod valeat, & trahatur ad fideicommissum, juxta notata in *L. verbis civilibus*, ff. de vulgar. & pupillar. & in *L. precibus*, *C. de impuber. & aliis substitut.* & ista responsio ad fundamenta Alexand. est ex verbis Imol. in dict. *L. hereditas*, col. 5. Sed quid si testator instituit quem usque ad pascha, vel donec vixerit, & nullo alio instituto prohibuit expressè, quod sic institutus amplius non esset hæres ad diem, seu tempus? Bart. in dict. *L. hereditas*, ad fin. tenet vitari talem institutionem, & nullam esse ratione perplexitatis, sicut & dixit in instituto in re certa, & prohibito amplius habere, in *L. quotiens*, §. si duo, ff. eod. de quo dixi in *L. proxim.* in gloss. super verbo *todos los bienes*. Bald. verò, & Salicet. in dict. *L. extraneum*, tenent contra Bartolum, imò quod institutio valeat, & prohibitio vitietur. Ego verò sentio idem in ista questione, sicut & dixi in dict. gloss. in questione illa de instituto in re certa, per easdem rationes, quia & ut dicit Alexander in dict. *L. extraneum*, decisio hujus questionis pendet ab illa. Quid etiam si in poenam hæredis scriptor testator post tempus alium instituit, veluti si instituit fratrem hæredem, & reliquit uxori usumfructum suorum bonorum, & adjecit, & prohibuit, ne frater molestaret uxorem in ipso usufructu; & quid si alias privabat eum hereditate, & instituebat uxorem, vel alium? Videtur enim, quod hoc possit fieri per *L. 1. C. de his*,

quæ pœnæ nomin. de qua questione vide per Bartolum in *L. paterfamilias*, ff. de hereditib. instituend. & ibi per Joannem de Imola notabiliter, quem vide, quia est questio contingibilis: ubi etiam vide, quod si testator in tali casu nullum instituit, cui applicabitur hereditas: & ibi ad finem vide per Joannem de Imola, an hæres institutus, qui propter talem molestationem restituit hereditatem, possit detrahere quartam trebellianicam? Qui vult, licet sub dubio fortè, quod possit detrahere istam quartam, argumento *L. 1. §. item si ita*, ff. ad legem Falcid.

(2) Desde tal tiempo. Certo intellige, nam ex die incerta bene potest dari hereditas, sicut potest dari sub conditione, quia dies incertus pro conditione habetur, *L. dies incertus*, ff. de condition. & demonstrat. tunc enim cum conditio trahatur retrò, ipsa eveniente, ut in *L. quod dicitur*, ff. de testam. milit. censetur semper testatorem decessisse testatum, vel si conditio deficiat, intestatum; & sic non resultat inconveniens, ne quis dicatur pro parte testatus, & pro parte intestatus: quod non est in die certa, quia illa non trahitur retrò, *L. limites ita*, §. & quod diximus, juncta *L. seq. ff. de testam. milit.* & ista est una ratio differentie, aliam posuit Jacobus de Aret. in dict. *L. hereditas*; vide ibi Bart. & Joann. de Imola.

(3) Cauallero. Miles namque potest pro parte temporis decedere intestatus, & pro parte testatus, *L. miles ita*, §. quod ita diximus, ff. de testam. milit. idem posset fieri per statutum, Bart. in *L. fin.* ff. ad Tertyl.

(4) Que biuiesse. Vide quæ dixi in *L. 49. titul. 5. Partit. 5.*

(5) En dia non cierto. Si est incertus, an, & quando, de plano procedit, *L. dies incertus*, ff. de condition. & demonstrat. & dixi supra; & idem de certo an, sed incerto quando, ut dies mortis alicujus tertii, *L. extraneum*, *C. eod.* secundum unum intellectum.

(6) El dia que el mismo muriere. Ex præcedentibus patet, quod intelligatur, quando scilicet ipse hæres institutus morietur; qui fuit unus intellectus, qui datur ad *L. extraneum*, *C. eod.* ubi Glossa, & Doctores communiter hoc intelligunt, quod isto casu valet institutio, perinde ac si purè esset institutus subiato vitio temporis, quia certum est, quod ipse institutus morietur; & sic ex die certa videtur institutus, & quia certum est illam conditionem eventuram vivo hærede, eo quod vivens moritur, *L. qui duos*, §. 1. ff. de manumis. testam. & secundum hoc in effectu nulla est diversitas inter istum casum, & præcedentem suprà eadem lege positum, quando quis instituitur ad diem certam: & dicit Salicet. in dict. *L. extraneum*, quod talis institutio sit frustratoria, & vitiosa, quia dum hæres vult adire, non potest, quia conditio nondum venit; neque etiam post ejus mortem adire potest, impossibilitate facti obstante; neque etiam poterit adire ejus hæres, quia hereditas non adita non transmittitur, *L. unic. §. sin autem*, *C. de caducis tollendis*, *L. 1. C. de his qui ante apertas tabul.* & sic obstat impossibilitas juris; ut tamen hic vides in ista lege apertè disponitur valere talem institutionem, & adversari his quæ dicta sunt in principio legis, dum dicit: *pero en dia no cierto*, dictio enim ista *pero*, quæ latine dicitur *sed*, vel *si autem*, adversatur tam in jure, quam in facto, *L. 2. ff. si quis in jus vocat. non ierit*, Bartolus post Gloss. in *L. qui usumfructum*, ff. de verbor. obligat. & in *L. prætorie*, §. 1. ff. de prætor. stipulat. Gloss. & Bart. in *L. hoc amplius*, §. 1. ff. de damn. infect. Dicendum est ergo hanc institutionem valere, ut conditionalem; & quod talis dies mortis, incertus, quando, licet certus, an, etiam in isto casu faciat conditionem, &

LEY XVI.

En quantas partes puede partir el fazedor del testamento su heredad entre los herederos.

PArtir puede el fazedor del testamento su heredad en tantas partes, quantas quisiere. Pero comunalmente touieron los Sabios antiguos, que deue ser departida en cuenta de doze onças (1), que cada vna dellas ha su nome departido en latin. La primera della es llamada, sexcuns; que quiere tanto dezir, como onça, e media. E la segunda llaman, sextans; que es tanto como dos onças. E la tercera, quadrans; en que ha tres onças. E a la quarta, triens; que es por quatro onças. E la quinta dizen, quincuns; que es tanto como cinco onças. E a la sexta, semis; que es seys onças. E a la septima, septuns; en que ha siete onças. E a la octaua llaman, bes; que es tanto como ocho onças. E a la nouena, dodrans; en que ha nueue onças. E a la dezima, dextans; que es tanto como diez onças. E a la onzena, deunx; que es por onze onças. E la doze llaman, as; en que se comprehenden todas doze. Otros dos nomes y ha, en que se encierran todas estas doze partes sobredichas, assi como lo faze en la postrimera dellas, a que dizen, as; e llaman a la una dellas, pondus, e la otra, libra.

suspendatur institutio in eventum conditionis, cum hæres incipiat mori, seu erit in articulo mortis: & hoc idem voluit Azo. relatus per Gloss. in dict. *L. extraneum*, & tenere videtur, *C. eod. summa*, col. 3. & cum Azo. tenuit Oldrad. ut refert Alberic. in dict. *L. extraneum*. & operabitur talis institutio, ut si institutus adivit hæreditatem in tali articulo, eam transmittat ad hæredes, vel saltim si non adivit, transmittet jus deliberandi, ex quo scivit sibi delatam, juxta *L. cum antiquioribus*, *C. de jur. deliber.* & poterit tali modo ista institutione uti, quando testator timeret dilapidationem hæredis in vita, & velit in hoc cautum esse hæredibus, seu descendentibus instituti: & idem quod ista lex, tenet Gloss. in §. *hæres*, *Instit. eod.* ubi per Joan. Fab.

LEX XVI.

Potest testator in quot partes voluerit dividere hæreditatem suam; sed communiter dividitur in duodecim, quarum prima vocatur sexcunx; secunda sextans; tertia quadrans; quarta triens; quinta quincunx; sexta semis; septima septunx; octava bes; nona dodrans; decima dextans; undecima deunx; duodecima as: & clauduntur omnes istæ sub nomine pondus, vel libra. Hoc dicit. Habuit ortum à §. *hæreditas*, *Institut. de hæredib. instituend.* & à *L. servum*, §. *hæreditas*, *ff. eod. tit.*

(1) *De doze onças.* Adverte tamen, quod quædam sunt nomina numeralia; ut duæ partes, vel tres partes, &c. & tunc in dubio intelliguntur duæ, vel tres partes de duodecim, ut hic, & in *L. interdum*, §. 1. *ff. de hæredibus instituendis*, & *L. cum questio*, *C. de legat.* & §. *hæreditas*, *Institut. de hæred. instituend.* nisi aliter appareat de disponentis voluntate. Quædam sunt nomina quotæ, ut tertia, quarta, vel decima, & tunc debet intelligi de tertia, vel quarta, vel decima totius hæreditatis, scilicet, cum dicit tertia, ut fiant tres partes totius hæreditatis, & sic de aliis, *dict. L. interdum*, §.

Tom. III.

LEY XVII.

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

TRes, o quatro omes establesciendo el testador por sus herederos ayuntadamente, non diziendo quanta parte de la herencia da a cada vno, dezimos, que seran herederos todos egualmente (1). Mas si su entencion del testador fuesse atal, que quisiesse dar mas a los vnos que a los otros, estonce deue señalar, en quanta parte establescie a cada vno dellos. E si lo fiziere assi, cada vno dellos se deue tener por pagado, con aquella parte que señalo; e non deue mas demandar, nin auer. E si acaesciesse, que establesciesse a omes ciertos por herederos, en partes ciertas a cada vno; e demas dellas dixesse, que establescie a otro heredero, non le señalando cierta parte; estonce cada vno dellos heredara aquella parte que le señalo. E el otro, quier sea vno, o mas, a quien non señalo parte, heredara todo lo que fincare (2) demas de la heredad, e de las mandas, e de las debdas. Otrosi dezimos (3), que si algun ome establesciesse en su testamento a quatro omes por herederos, en esta manera; mandando a vno la meytad de la heredad, e al otro la otra meytad; e a los otros dos non les señalasse parte ninguna. En tal caso como este, aquellos a quien establescio por here-

fin. & notat Bart. in *L. codicillis*, §. *qui Semproniam*, *ff. de usufruct. legat.* si quis ergo peteret duas partes hæreditatis vel fundi, non aliter declarando, intelligitur, quod petit duas partes de duodecim, ut notat Bart. in *L. interdum*, §. 1. *ff. eod.* & ibi etiam Joannes de Imol. & idem est in hoc dicendum in aliis, quod in hæreditatibus, per *dict. L. cum questio*, *C. de legat.* si tamen peteret partem simpliciter, non dicendo unam, vel duas, intelligeretur petere dimidiam totius, *L. nomen filiarum*, §. *partitionis*, *ff. de verbor. significat.* aliter tamen dicit Angelus in §. *hæreditas*, *Instit. eod.* sed quod dixi, est verius.

LEX XVII.

Quilibet hæredum habet tantam partem, quantam sibi testator declaravit, sed si plures sunt conjuncti instituti succedunt æqualiter. Sed si primum in tota, secundum in remanenti parte, primus habebit totam hæreditatem, & secundus nihil, cum pars aliqua non sit remanens. Si verò quidam in certis partibus, & unus sine partibus hæredes instituantur, demptis partibus assignatis, habebit residuum institutus sine parte. Si autem unum in dimidia, & alium in dimidia, & alios duos instituat sine partibus; primi duo habebunt dimidiam, alii aliam dimidiam, sive in principio, vel in medio, aut in fine testamenti instituantur. Item tribus institutis in tribus partibus hæreditatis æqualiter, si de quarta parte non est dispositum, dividunt sibi quartam illam æqualiter. Si tamen inæqualiter sunt instituti, dividunt quartam pro partibus hæreditariis. Hoc dicit.

(1) *Egualmente* Adde *L. quotiens*, §. *hæredes*, *ff. eod.* & *Instit. eod.* §. & *si plures*, & sic indeterminata dispositio relata ad plura extrema, simpliciter ipsa & æqualiter respicit.

(2) *Todo lo que fincare.* Adde *L. item*, quod Sabinus, in *princ. ff. eod.* & *Instit. eod.* §. *sed si plures*.

(3) *Dezimos.* Adde §. & *si plures*, *Instit. eod.*

herederos en partes ciertas, heredaran la meytad, e non mas, e partirla han entre si igualmente. E los otros dos, a quien non señalo parte, heredaran la otra meytad de todos los bienes del testador, e partirla han entre si igualmente; quier sean escritos assi por herederos, en el comienço, o en medio, o en la fin del testamento. E aun dezimos (4), que si el testador partiesse su heredad en quatro partes, de manera, que establesbiesse en las tres partes herederos igualmente, non dando al vno mayor parte que a los otros; si non fiziesse mencion de la quarta parte que remanesciesse, deuenla partir entre si esos mismos, a quien establesco por herederos en las tres partes; tomando cada vno dellos, tanto el vno como el otro. Mas si establesbiesse por heredero alguno dellos en mayor parte que a los otros, estonce deuen partir la quarta parte sobredicha, segun la quantia en que fue cada vno establesco por heredero.

LEY XVIII.

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

EN doze onças deue ser partida, e contada, la herencia del testador, assi como de suso diximos. Pero si alguno fiziesse mas partes della, como si establesbiesse quatro herederos, a cada vno dellos en quatro onças; estonce dezimos, que deuen aduzir (1) la herencia a cuenta de doze onças, descontando a cada vno dellos una onça, assi que ayan todos quatro a tres onças. Ca, bien assi como diximos en la ley ante desta, que quando el testador establesbiesse tres herederos en las tres partes de su heredad, si non faze mencion de la quarta, que la deuen estos mismos herederos partir

(4) *E aun dezimos. Adde L. interdum. §. 1. ff. eodem, & Instit. eod. §. videamus.*

LEY XVIII.

Si quatuor sunt hæredes instituti, quilibet in quatuor uncias, habebit quilibet tres, ne ultra duodecim uncias hæreditas dividatur. Hoc dicit. Concordat *L. item, quod Sabinus*, cum *L. seq. ff. eod. tit. & L. Julianus, ff. eod. tit.*

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

LEY XIX.

Si testator primum in duodecim uncias instituit, secundum in sex uncias, vel è contra, unus habebit duas partes, alius tertiam hæreditatis: & si primum in tota hæreditate, secundum in tota, succedunt æqualiter: sed si unum in tota, alium in partem, quam primus habere nequivit, instituat, & primus non est capax, tunc secundus habebit totam hæreditatem. Hoc dicit.

(1) *La voluntad. Hoc ideo dicit propter contrarium,*

entre si igualmente; tenemos otrosi por bien, que quando acaesciere, que la de parte en mas, que mengue a cada vno de los herederos, aquello que fue de mas mandado, assi como sobredicho es.

LEY XIX.

Como puede ser partida la heredad del testador en mayor cuenta de doze onças.

PONDUS en latin, tanto quier dezir en romance, como doze onças, en que deue ser departida la heredad del testador. E otrosi llaman a otra palabra en latin, dipondium; que quier tanto dezir, como veynte, e quatro onças. E a otra dicen tripondium; que es por treinta, e seis onças. E en tantas onças como se entienden por estas palabras sobredichas, o en mas, o en menos, puede el testador departir su heredad, si quisiere. E porende dezimos, que quando es manifesta la voluntad (1) del testador, que su entencion era de partir su heredad en mas partes de doze onças, como si establesbiesse a vno por heredero en doze onças, e a otro en seys (2), e non fiziesse mencion de las seys onças que fincauan para cumplir la cuenta del dipondio; que estonce deue auer aquel a quien es establesco por heredero en las doze (3) onças, las dos partes de toda la heredad, e el otro a quien establesco en las seys, deue auer la tercera parte. E esso mismo seria, si primeramente establesbiesse por heredero en el testamento al vno en las seys onças, e despues al otro en las doze. E si acaesciesse, que el testador establesbiesse tres herederos, diziendo al primero, e al segundo (4), e al tercero, que a cada vno dellos establesco por heredero en toda su heredad; en tal caso como este, deuen partir todos tres toda la heredad entre si igualmente (5).

Otro-

quod posset formari de *L. cum quæstio, C. de leg. nam in dubio cum uni relinquitur totum, alii partem, videtur adimere à primo, quod dat secundo instituto, ut in dict. L. cum quæstio; vide distinctionem Azo. C. eod. in summa, col. penult. & per Bart. & Imol. in L. interdum, §. denique, ff. eod.*

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

(3) *Las doze.* Hic enim constat, quòd voluit excedere assem, quia totum non potest adimi à parte.

(4) *Segundo.* Adde *L. si quis hæredes, ff. eod.* ubi ponitur in fortioribus terminis.

(5) *E igualmente.* Et sic primò nominatus non habet plus juris, quàm secundo, vel tertio loco nominatus, quod inducit Bald. & Ang. in dict. *L. si quis hæredes*, ad quæstionem, ut si primus canonicorum habet primam vocem in eligendo Episcopum, non tamen erit per hoc sua vox potentior aliis vocibus canonicorum; & idem dicit An-

Otrosi dezimos, que dexando el fazedor del testamento vn heredero, diziendo que aquel ouiesse todos sus bienes, si despues desto dixesse, que establescia por heredero alguno otro en la parte que fincaua (6), estonce dezimos, que deue auer el primero toda la heredad, e el postrimero non aura ende ninguna cosa. Pero, si este atal que fuesse establescido por heredero en todo, fuesse tal ome, que segun derecho non pudiesse heredar (7) a otro, si al testador establesciesse despues a otro, diziendo assi; quel fazia su heredero en aquella parte quel primero non podria auer; estonce heredara el segundo (8) toda la heredad, e el prime-

Angel. in antianis civitatis, quorum prima vox est vexilliferi iustitiae. Vide hodie, quod in hoc disponitur per LL. huius regni.

(6) *Que fincaua.* Adde *L. item quod Sabinus, in §. 3. vers. aliter, ff. eod.* Nota ergo, quod appellatione residui, vel reliqui, nihil continetur, si nihil superest; & facit, secundum Joan. de Imol. ad notata in *L. suus quoque, ff. eod.* quod quando instituitur filius in re, quæ non est in rerum natura, vel in re sacra, vel religiosa, vel in re propria, quod institutio sit nulla, & filius tanquam præteritus possit dicere testamentum nullum; quod est notabile, secundum Bald. & Angel. in dict. *L. suus quoque.*

(7) *Heredar.* Benè tamen potest institui incapax, in tempus, quo capere possit, *L. in tempus, ff. eod. L. sicut, & ibi Gloss. ff. quib. mod. ususfrui. amittat.* unde dicit Bald. in *L. si quis instituatur, ff. eod.* quod si instituatur spurius, cum legitimabitur, id est, cum capax erit, quod tenet institutio, per dict. *L. in tempus;* & quod videtur, quod interim, antequam legitimetur, poterit bonorum possessionem agnoscere, tamquam institutus sub conditione, & poterit bona administrare, tamquam curator; si tamen non legitimetur, tenetur reddere rationem de gestis illis, ad quos hæreditas pertinet, secundum Baldum, & Angel. ibidem: & licet ibi Joan. de Imol. dicat istud menti tenendum; idem tamen in dict. *L. in tempus, col. 1.* dicit, quod hoc fortè non procedit, quia esset facere fraudem legi, quæ vult, quod spurius non possit se immiscere paternis bonis, *L. 1. & 3. C. de natural. liber.* & sub tali colore non videtur posse se immiscere, neque ut curator, per id quod habetur in simili in *cap. avaritiæ, de elect. lib. 8.* imò & plus voluit Bald. in *L. eam quam, col. 11. C. de fideicommiss. vers. & ex hoc inferitur,* quod si pater legat spurio cum capere potuerit, non valet legatum, ex quo prohibetur testator vitio suo, & non alieno testari circa spurium; allegat in argumentum *L. si minor, ff. de serv. exportand.* sicut neque potest, secundum eum donare vir uxori irrevocabiliter, etiam dicendo, cum vidua erit, neque damnato in metallum, dicendo, cum capere poterit, quia licentia testandi debet inesse testatori tempore testamenti, *L. 1. §. sed si filius, ff. de legat. 3.* & quia secundum eum, cum nihil possit relinqui spurio, ergo neque spes, quæ aliquid est, ei relinqui poterit: & istud dictum Bald. dicit pulchrum, & singulare Paul. de Castr. in *L. 1. col. fin. ff. de regul. Caton.* qui etiam dicit non obstare dictam *L. in tempus,* quia ut ipse ait, loquitur illa lex, quando defectus provenit aliunde, & non à testatore. Sed quidquid sit de jure, ista opinio, quod spurius possit institui à patre cum legitimabitur, est communis, & eam tenent communiter Doct. in *L. Gallus, §. instituens, ff. de liber. & posthum.* ubi vide Alexand. defendentem hanc opinionem, & respondentem ad fundamenta Baldi, & ibi etiam impugnatur dictum Imol. in dict. *L. in tempus,* dicens non multum stringere; ubi etiam respondet ad dictum *cap. avaritiæ.* Mihi tamen multum probabilis videtur opinio Imol. & obvians fraudibus, pro qua etiam facit, quia ut notat Glossa. in parte coguntur, in *L. eam quam, C. de fideicommiss. & in L. cogi, §. hi qui solidum, ff. ad Trebell.* filius spurius, cum sit incapax, in totum non potest institui, etiam si gravetur

Tom. III.

ro non aura ende nada, quando tal fuesse como sobredicho es.

LEY XX.

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

Diziendo el testador: Establezco por mis herederos a los pobres de tal Cibdad, o de tal Villa; o: Mando por mi anima, que sean dados todos mis bienes a pobres: porque dubdarian algunos, en quales pobres deuen ser departidos los bienes del que fiziesse su testamento en esta manera, queremoslo departir, e mostrar. E dezimos, que los deuen auer (1), e dar (2), a aquellos que fuessen fallados

per fideicommissum, ut restituat hæreditatem alii; etiam si fideicommissarius esset persona, quæ verisimiliter acceptaret, ut & dicit Alexand. in dict. §. instituens, col. 2. Nota etiam, quod si filius esset incestuosus, non potest institui, etiam cum capere poterit, ipse neque ejus filius, licet legitimus, secundum Bald. per textum ibi in *L. si quis incesti, C. de incest. nupt.* & in hoc etiam videtur inclinare Alexand. in dict. §. instituens, adde Bald. in *cap. in presentia, de probat.* & procedit illa *L.* quando est incestuosus, & natus ex matrimonio incestuoso; unde idem esset, si nasceretur ex quolibet matrimonio à jure interdicto, ut dicit Gloss. in dict. *L. si quis incesti,* & adde ad prædicta Corsetum in *singularibus, in verbo hæres:* non poterit ergo institui majoria in incestuosum filium, vel ejus filium, etiam sub conditione, si legitimabitur, per supradicta. Dubitari etiam potest circa materiam dictæ *L. in tempus,* an mulier constante matrimonio possit alienare rem dotalem, conferendo alienationem in tempus soluti matrimonii; & Joan. de Imol. vult, quod non, in *repetit. cap. cum contingat, col. 14. de jurejur.* contrarium tamen vult Bald. novell. in *tract. de dote, charta 28. col. 4. ad fin.* Mihi plus placet opinio Imol. cum lex ab ipso initio resistat consilio mulieris alienantis, argum. *L. si minor, ff. de serv. exportand.* & ut dos sibi conservetur in casu soluti matrimonii, ut iterum nubere possit; licet in casu, in quo alienatio fieret in tempus soluti matrimonii per mortem ipsius uxoris, forè posset procedere opinio Baldi novell. ex quo cessat ista ratio: quod tamen saltem intelligerem, si alienatio esset utilis mulieri, per textum in *L. ita constante, ff. de jur. dot.* Limita etiam, quod habetur in dict. *L. in tempus,* per *L. inter stipulantem, §. sacram, ff. de verbor. obligat.* & ibi Jaso. col. 4. Vide etiam in materia, quod notat Bart. in *L. 1. §. nuntiatio, ff. de nov. oper. nuntiat. col. 5.* & Bald. in *L. 1. C. de contrah. empt. & in L. 1. C. de nundin.*

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

LEX XX.

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

(1) *Los deuen auer.* De omnibus bonis dicit, tam mobilibus, quam immobilibus, quæ omnia debent vendi, & pauperibus erogari pretium eorum: non ergo procedit hodie, quod habetur in *L. si quis ad declinandum, C. de Episcop. & Cleric.* ubi dicitur, quod immobilia non debent vendi, sed dari hospitali illius loci, ut ex redditibus pauperes sustententur; quod etiam tenet Bart. Bald. & Paul. de Castr. ibi per textum in *authent. de ecclesiast. titul. cap. si quis autem pro redemptione.*

(2) *E dar.* Non aperit, per quem dabuntur; intellige ergo per commissarios testamenti executores, vel si isti non sunt, per Episcopum illius civitatis, vel loci, ut in dict. §. si quis autem pro redemptione; & ex hoc videtur commissariis data à testatore potestas alienandi, ut

dos en aquellos hospitales (3) de aquella Cíudad, o Villa, que el testador mando; e señaladamente a aquellos, que por algunas enfermedades en que yázen, non pueden salir (4) de los hospitales, a pedir de que biuan; assi como contrechos, o los coxos, o los ciegos, o los niños desamparados (5) que crían en ellos, o los muy viejos (6), o los que ouiessem otras enfermedades atales, por que non podiessem andar, nin salir de los hospitales: porque estos lo han mas menester que los otros, que pueden andar a pedir onde biuan. E si por auentura, el testador non señalasse los pobres, de qual Cíudad, o de qual Villa son, de-

tradit Salicet. in dict. L. si quis ad declinandam, vers. item vides hic, col. 2.

(3) *En aquellos hospitales.* Non ergo bona, seu bonorum pretium dabitur hospitali pauperiori illius loci, ut dicebat dicta L. si quis ad declinandam, neque similiter erit in arbitrio Episcopi, vel executorum testamenti, distribuere illud inter pauperes, quos ipsi vellent, prout & dicebat Bartolus ibi: imò distribui, & erogari debent inter pauperes hospitalium illius loci, ubi testator iussit, & signanter inter debiles, & claudos, ut statim subdit; & in hoc voluit ista lex disponere, secundum quod disponitur in dict. L. si quis ad declinandam, in §. ubi autem, dico circa modum distributionis.

(4) *Non pueden salir.* Istis fecundior pietas debetur, ut & fecit Dominus infirmo, qui triginta & octo annis fuerat in grabato ante Probaticam piscinam, quem sanavit Dominus cognoscens, quia jam multum tempus haberet, quòd exire non poterat ad motum aquæ, ut legitur Joan. cap. 5. v. 5. & ex verbis hujus legis colligi potest, quòd erogari possit etiam inter incarceratos etiam pro maleficio, ut & voluit Gloss. in cap. sacrorum, 12. quest. 2. & tenet Bald. in L. illud, col. 1. C. de sacrosanct. eccles. & in L. sed & si ideo, ff. solut. matrim. licet contrarium voluerit Bald. in authent. contra rogatus, C. ad Trebell. dicens, carceratos pro maleficio non esse dignos misericordia, quia dignum est, ut malè meriti egestate laborent, L. bona fides, ff. depositi.

(5) *Los niños desamparados.* Adde Bart. Doctor. in L. quidam cum filium, ff. de verbor. obligat.

(6) *Muy viejos.* Decrepiti ergo inter infirmos numerantur, ut hic; nam ut dicit Terentius, ipsa senectus morbus est: adde Abb. in cap. magnæ, de voto, §. notab. ubi infert ad statutum disponens de infirmitatis casu, an procedat in senectute, & adde L. 35. tit. 16. Partit. 3.

(7) *De aquel lugar.* Si ille locus est, ubi testator habebat domicilium, intellige, ut in L. si quis ad declinandam, C. de Episcopis, & Clericis, & in authent. de ecclesiast. titul. cap. si quis in nomine, collat. 9. & vide L. quæ conditio, §. final. ff. de condition. & demonstrat. Gloss. in cap. si pater, de testam. in 6. in verbo pauperes, & Speculator. tit. de instrument. editio. §. nunc vero aliqua, col. 31. vers. sed quid si testator, & ibi Joannes Andræas in additione incipienti, constat, quòd tenet institutio pauperum, & per Joannem de Platea in L. 2. C. de annon. civilib. lib. 11. quòd dicit limitandum, nisi ex conjecturis aliud appareat; ut si jussit testator distributionem fieri in die sepulturæ, & ipse decedat extra locum domicilii in loco, ubi non potest ita asportari in locum habitationis. Quid autem si testator nominationem pauperum commisit suo commissario; an ipse teneatur eligere pauperes domicilii testatoris? Vide per Joannem Andræam in dict. cap. si pater, in novella, in gloss. licet certa, col. 5. qui disputat quæstionem ad partes, & concludit, quòd possit eligere, unde velit in tali casu; & dicit se ita consuluisse per L. cum quis, 1. respons. ff. de legat. 2. & ibi etiam quærit, an religiosi pauperes sint aliis pauperibus præferendi; & inclinatur, quòd hoc procederet arbitrio Episcopi, ut ibi per eum. Et quid si testator jubet aliquid dari ecclesiæ, & in loco sunt plures ecclesiæ, de qua intelligatur? Vide Specul. ubi suprâ, col. 30. vers. quid

uen ser departidos entre los pobres de aquel lugar (7) do fiziesse el testamento.

LEY XXI.

Que departimiento ha entre los herederos del fazedor del testamento.

Diferencia, e departimiento ha entre los herederos. Ca algunos ha dellos, que son llamados, suyos del testador. E otros y a que dizen, necesarios. E y a otra manera dellos, a que llaman, extraños. E suyos son llamados aquellos, que son fijos, o nietos (1), o visnietos del fazedor del testamento, si fueren en poder (2) del, a la sazón que

si quis legaverit, & ibi Joan. Andr. in addition. & Joan. de Plat. in L. 1. C. de municip. & origin. lib. 10. Bart. & Doctor. in dict. L. quæ conditio, §. fin. Jason in L. qui insulam, ff. de verbor. obligat. Et si leget monasterio, & non constet, de quo, potius debebitur monasterio monialium, quam virorum, vide Bald. in L. cum multa, col. 2. C. de donat. ante nupt. & in L. in multis, ff. de statu homin. & adde ad prædicta Joan. Fab. & Angel. in §. sed jus quidem civile, Instit. de jure natur. gent. vel civil.

LEY XXI.

Triplex est hæres, aut suus, aut necessarius, aut extraneus: suus dicitur descendens, quia in vita parentis est quasi dominus hæreditatis; nam de bonis ejus gubernatur, nec potest sine causa exhæredari: necessarius est servus testatoris, in toto, vel in parte institutus, quia necessario tenetur hæreditatem agnoscere, & tam de suo, quàm de hæreditate, si non sufficit, tenetur creditoribus & legatariis satisfacere, & per hoc consequitur libertatem: extraneus est alius præter suprâ dictos. Hoc dicit.

(1) *Nietos.* Ex filio intellige, ut in §. sui autem, Institut. de hæred. qualit. & different. & intellige etiam, quando nepos succedit avo ex voluntate defuncti, nam si succedat contra vel præter ejus voluntatem, & pater nepotis fuit exhæredatus à patre, eodemque avo, tunc nepos non dicitur suus, ex quo præcedit eum pater; neque potest dici quodam modo dominus bonorum avi, cum exhæredatio summat effectum post mortem, L. filium, §. sed cum exhæredatio, ff. de bon. poss. cont. tabul. unde avus non habet necesse instituere, vel exhæredare eum, ut dicit Bart. & Doctor. in L. qui in aliena, §. interdum, ff. de acquir. hæred.

(2) *En poder.* Clericus tamen, vel monachus, licet non sit in potestate patris vel avi, non desinit esse suus hæres patri, L. Deo nobis, C. de Episc. & Cleric. L. si ex causa, §. Papinianus, ff. de minor. cum ibi notatis, Bald. in L. penult. in fin. princ. C. de adop. & nota, quòd licet hodie sit sublata differentia patriæ potestatis, & emancipationis in successione ab instestato, ut in authent. de hæred. ab intest. venient. cap. 1. vers. nulla, collat. 9. L. meminimus, C. de legit. hæred. tamen adhuc in aliis durant effectus suitatis, ut est in continuatione dominii, & transmissione hæreditatis non agnitæ, de primo in dict. L. in suis ff. de liber. & posthum. & in §. sui, Instit. de hæred. qualit. & different. cum similib. de secundo in L. apud hostes, C. de suis, & legitim. hæred. L. si fratris, ubi Doct. C. de jur. deliber. & per Bart. in L. liber homo, §. 1. ff. de stipul. servor. & in L. ventre, ff. de acquir. hæred. Et durat etiam in casu L. 12. tit. 6. ead. Partit. & in casu L. fin. tit. 6. ead. Partit. ubi vide quæ dixi, & vide etiam alios casus per Alber. in dict. authent. in successione. Et durat etiam in his, quæ non à patria potestate, sed à natura, seu naturali causa dependent, quoad jus rumpendi testamentum, ut dicit Bald. quem vide in authent. in successione, C. de suis & legitim. hæred. & in L. si nemo, ff. de testam. tutel. idem ubicumque existentia suitatis est filio proficua, non enim est etiam hodie sublata per beneficium abstinendi, Bart. in L. 1. C. si minor. ab hæred. se abstin. ubi per eum, & per eundem in L. si filius, qui patri, ff. de vulgar. &

(3) que los fizieren herederos. E llamaron los Sabios antiguos a tales herederos como estos, suyos; porque son como vna persona, e una cosa con el testador. E aun demas dixerón, que son como señores (4) de la herencia, biuiendo con sus Mayores; porque en su vida, han todo lo que les es menester de los bienes, tambien como los padres, e los abuelos. E otrosi, porque a la su fin, non los pueden desheredar (5) sin cierta, e derecha razon. E necesarios herederos son dichos los sieruos (6), a quien sus señores fazen herederos de lo suyo, en todo, o en parte; e son llamados assi, porque son tenudos de otorgarse por herederos de su señor, maguer non quieran. E por tal establecimiento como este son luego libres (7); e han de pagar luego las debdas, e las mandas del fazedor del testamento; tambien de los suyos propios

& pupill. & in L. filius, qui se paterna, ff. de acquir. hered. & in L. si nemo, ff. de testam. tutel. & per Bald. L. qui se patris, col. 1. C. unde liber. & vide in dict. L. liber homo, §. 1. & non videtur sine hærede decedere, qui suum hæredem filium reliquit, licet se abtineat, L. cum quasi, §. sed & si quis, ff. de fideicom. libert. Bart. in dict. L. liber homo, §. 1. Durat etiam; & habet locum talis existentia in filiis adoptivis, & legitimatis, ut tradit Bald. in L. eam quam, 1. col. C. de fideicom. & cum existentia sui hæredis sit quoddam intellectuale ex reliquis LL. duodecim tabularum insertum suis hæredibus, an possit suus hæres expressè renuntiare omni juri suitatis? Bald. dicit, quod non, in L. quidam elogio, C. de jur. deliber. col. 4. vide ibi Alexand. in addition. Dicit etiam Bald. in L. unic. col. 4. C. quando non petent. partes, &c. quod contra existentiam suitatis non potest præscribi.

(3) Sazon. Id est, tempore quo moritur testator, ut in §. autem, Institut. de hæred. qualit. & different. sic in successione ab intestato, an quis sit suus, tempus mortis inspicitur, & si testamentum destituitur, inspicitur tempus, quo testamentum destituitur, ut habetur in L. 1. §. sciendum, ff. de suis & legitim. hered. ubi Bart.

(4) Como señores. Concordat L. in suis, ff. de liber. & posth. & cum dict. §. sui, Instit. de hæred. qualit. & differ. & per hoc filius Regis dicitur Rex, ut notat Gloss. in cap. fin. 24. question 1. & si pater est dives, etiam filius reputatur dives, ut in notabili questione dicit Alber. in dict. L. in suis; unde si gabella sit solvenda de hæreditate, quæ de novo acquiratur, non habebit locum in filio succedenti in hæreditate parentis, quia magis acquisitum conservat, quam de novo adeundo acquirat, secundum Angel. & Joan. de Imol. ibi & Bened. Capra. consil. 41. & si Venantius, &c. hinc dicit Gloss. in cap. pastoralis, de decim. quod filius non tenetur solvere decimas de hæreditate patris, quia de novo acquisita non videtur; & propter hoc à filiis succedentibus in emphiteusi non debetur laudemium, secundum Bald. in cap. quæ in ecclesiarum, col. penult. de constitut. filii namque penè ad bona propria veniunt, L. 1. §. largius, ff. de success. edict. Gloss. in cap. prædicator, 16. quæst. 1. hinc etiam filius vivo patre dicitur habere spem successionis, ut notat Bald. in L. neque ei, ff. de adoption. & si per statutum esset solvenda gabella de donationibus, vel aliis rebus, quæ titulo lucrativo transferuntur, non haberet locum de his, quæ transferuntur inter ascendentes & descendentes; quia non videtur lucrum, sed magis solutio debiti, secundum Bart. & Joan. de Plat. per textum ibi in L. 1. C. de imponend. lucrativ. descript. lib. 10. non tamen per hoc filius posset obligare rem patris, ut in L. neque si major, & ibi Bald. C. si res alien. pignori data sit.

(5) Desheredar. Exheredatus tamen perdit jura suitatis, ut in L. sed si plures, §. si ex asse, & ibi Joann.

bienes dellos, que auian ganado ante de la muerte del testador, como de los otros que ganassen despues (8), quando la herencia non cumpliesse a pagarlos. E estrafios herederos son llamados todos aquellos, que non son de ninguna destas maneras sobredichas de herederos, a que dizen suyos, y necesarios.

LEY XXII

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

LOs herederos, a que dizen suyos, assi como los que descenden del testador, maguer a la sazón que los estableciesen, fuessen atales, que non pudiesen ser puestos por herederos de otri, si al tiempo quel padre, o el abuelo muriessen, non ouiesse este embargo, podrian auer la herencia (1) dellos. Mas los

de Imol. & Alex. ff. de vulgar. pupillar. Bart. in L. 1. §. sciendum, de suis & legitim. hered.

(6) Sieruos. Non reperies ultra servum aliquem dici necessarium hæredem, ut hic vides, licet aliquando hæres liber cogatur adire, ut in L. quia poterat, & in L. cogi, cum similib. ff. ad Trebell. dicebat etiam Christophor. Por. Institut. ad legem Falcid. in princ. quod hæres militis cogetur adire ex privilegio militari, tamquam necessarius hæres: cujus contrarium tenet Jason in L. in testamento, la 2. C. de testamen. milit.

(7) Son luego libres. Adde L. 3. supra eod. & L. cum quidam, C. de necessar. serv. hered. instituend. & Institut. quib. ex caus. manumit. non licet, §. licet autem, &c.

(8) Ganassen despues. Contrarium videtur disponi in §. 1. Instit. de hæred. qualit. & different. vers. per hoc tamen; sed dic, ut ibi in glossa, quæ fuit Azo. in summa, Instit. eod.

LEX XXII.

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

(1) Herencia. Approbat opinionem Joannis, de qua per Gloss. in L. si alienum, §. in extraneis, ff. eod. in verbo, hæreditatem, ut in hærede suo, etiam respectu capacitatis, & etiamsi nitatur ex testamento, sufficiat capacitas tempore mortis patris; Gloss. tamen ibi, & Doctor. communiter, licet hoc fateantur sufficere quoad hoc, ut sit suus hæres, non tamen concedunt respectu capacitatis; imò exigunt capacitatem etiam tempore testamenti, si nitatur succedere ex testamento. Tene ergo menti istam legem Partitarum, quæ est contra illam communem opinionem, & sic limitatur L. penult. ff. de reg. jur. & attenta dispositione hujus legis Partitarum, non procedit dictum Bald. in dict. §. in extraneis, cum dicit quod si pater instituit filium, qui tempore institutionis erat frater minor, & sic funditus incapax hæreditatis, ut in Clemen. exivi, vers. cunque, de verb. signific. quod etsi postea auctoritate Papæ fiat monachus, vel Episcopus, ita quod sit capax, quod nihilominus non tenebit institutio, cum exigatur capacitas tempore testamenti: & idem dicit, si filius esset incapax ex forma juris, vel statutorum; nisi forte dicas, quod in filio fratre minore adhuc procedat dictum Baldi, ex eo, quia habetur pro mortuo, juxta notata per eundem Bald. in authent. si qua mulier, C. de sacrosanct. eccles. & in L. Deo nobis, col. 5. C. de Episcop. & Cleric. & sic non poterit dici suus hæres; quod etiam exigit ista lex Partitarum. Sed ad hoc potest responderi, quod cum ista suitas inspicatur tempore mortis, ut hic, & in §. sui, Instit. de hæred. qua-

los otros herederos, a que llaman necesarios (2), deuen ser atales en el tiempo que los señores les establescen por herederos, e a la sazón de la muerte de los testadores, que non ayan algunos de los embargos, que dizen en las leyes deste nuestro libro, por que non puedan ser herederos. Pero los herederos que son dichos estraños, ha menester que sean de tal condicion, que non puedan ser embargados por razón de sus personas, en tres temporales. El primero es, quando los establescen por herederos. El segundo, quando mueren los testadores. El tercero, quando se otorgan por herederos. Ca, si en qualquier destos temporales (3) ouiesse alguno de los embargos por que non puedan los omes ser herederos, perderian porende la herencia; e auerla y en los otros que fuessen establescidos en su lugar dellos, a que dizen en latin, substitutos (4), o los otros (5) que fuessen establescidos en vno con ellos en el testamento. E si ninguno destos non ouiesse y, estonce tornaria la herencia a los parientes mas propinquos del finado.

qualit. & different. & iste tunc reperitur capax, quod erit suus hæres; pro quo facit, quod notat Angel. in *L. his verbis*, §. *interdum*, ff. *eod.* ubi allegavit illud dictum Baldi, & in fine postea subdit, de fratre autem minore dubito, quia relictum ei videtur relictum religioni, unde licet religio sit incapax, si postea ipse efficiatur capax ex benignitate, videtur institutio confirmari, & per hoc videtur casus in *L. si servus ejus, qui capere non potest*, ff. *de acquirend. hered.*

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

(3) *Temporales.* Limita, nisi quis instituat in tempus, cum erit capax; tunc enim unum tantum tempus, scilicet acquisitionis, inspicitur, ut in *L. in tempus*, ff. *eod.* Secundo limita, quando capacitas reducitur ex causa, quæ retrotrahitur, ut in hæretico, vel rebellis restituto, vel spurio legitimato testatore vivo, ut notat Bald. & Joan. de Imol. in dict. §. *extraneis*, & Angel. in *L. his verbis*, §. *interdum*, ff. *eod.* vide per Bald. in *L. i. C. qui non pos. ad libertat. perven.* vers. *pone damnato ad perpetua vincula*, &c. Sed quid si hæres institutus, qui tempore conditi testamenti, & mortis testatoris erat secularis, intravit religionem fratrum Minorum ante aditam hæreditatem, & eam professus est, deinde absolutus est à regula per Papam, vel factus est Episcopus; numquid potest adire hæreditatem? Videtur, quod sic, ex quo istis tribus temporibus reperitur capax; contrarium tamen in hoc casu tenet Joan. Fab. in §. *in extraneis*, *Instit. de hered. qualit. & different.* vide ibi per eum.

(4) *Substitutos.* Substitutus namque incapax, imò & venientes ab intestato, si non esset substitutus, excludunt fiscum, vide in *L. 3. ff. de his, quæ pro non script. habent* & tenent communiter Doctor. in *L. i. C. de hered. instituend.* & dixi suprà *cod. L. 4.* si tamen institutus non esset incapax, sed indignus, tunc fiscus admitteretur excluso substituto, ut tenet Bart. in *L. i. col. 6.* vers. *item quero quid si hæres*, ff. *de vulg. & pupil.* & in *L. si sequens*, in princ. ff. *ad Sillan.* & procedit, sive adiverit institutus, sive non adiverit, & est communis sententia, ut attestatur Alexand. in dict. *L. i.*

L E Y XXIII.

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

SI el vno (1) de los señores de algun sieruo lo faze su heredero, e lo aforra; e lo dexa por su heredero, solamente con entencion (2) que sea franco, tenudo es el otro de tomar el precio, por razón de la parte que el auia en el. Mas si lo fiziesse heredero, con entencion que fuesse (3) despues sieruo, ganaria porende el otro señor la herencia del testador, e demas fincaria el sieruo todo suyo: pero si amos los señores quisiessen fazer el sieruo que auian en vno, heredero necesario, non lo podrian fazer, fueras ende por alguna destas dos razones. La vna es, quando ellos amos a dos lo fiziesse su heredero, e libre, e muriesse despues los señores todos en vno (4), assi como en mar, o cayendoles la casa de suso, o de otra manera. E la otra es, quando los señores que han vn sieruo de so vno, a quien estableciesse el vno dellos por su heredero con tal condicion, diziendo assi: Establezco por mio heredero a fulano, que es mio sieruo, e de fulano mio compañero, que sea heredero e libre, si tal ome, que es ydo en romeria a Santiago, tornare; si el otro

col. ii. vers. querit hic Bartolus.

(5) *Otros.* Si non esset substitutus, admittuntur cohæreses; si tamen esset substitutus, præfertur cohæredi, ut in *L. penult. ff. de injust. rupt.* & in *L. unic. §. in primo*, & §. *pro secundo*, *C. de caduc. toll.* & hic: deficiente verò substituto, cohæreses veniunt per jus accrescendi, quia quis non potest decedere pro parte testatus, & pro parte intestatus; & quod illud, quod non datur incapaci, applicetur conjuncto, & non venientibus ab intestato, tenet Bald. in *L. eam quam*, col. fin. *C. de fideicom. vers. modo juxta prædicta*, allegat *L. si Titio*, & *Mavio*, §. *Julianus*, ff. *de legat. 2.* sed melius probatur in ista lege Partitarum, dum subdit: *E si ninguno destos*, &c. licet hæc lex loquitur in hæreditatibus, in quibus de necessitate portio incapacis debet accrescere capaci advenienti ex regula, quam dixi. Bald. verò loquitur in legato, in quo cessat ista ratio; adde notata per Alexand. in *L. si is, qui*, ff. *de vulgar. & pupil. col. 2.* & 3. circa illius legis intellectum.

L E X XXIII.

Unus ex dominis potest instituere servum communem cum libertate hæredem necessarium, & tenetur alter dominus recipere suæ partis æstimationem; sed si sine libertate instituat, habebit alter dominus hæreditatem testatoris, & remaneret servus totus ejusdem domini. Ambo tamen domini non possunt eum sibi hæredem facere necessarium, nisi ambo insimul decessissent, vel sub eadem conditione, aut diversis, quæ insimul impleantur, instituant eum cum libertate. Hoc dicit.

(1) *Si el vno.* Sumpta est hæc lex ex dictis Azo. *C. de necess. serv. hered. instit. in summ. col. 2.* vers. *si autem quis instituat.*

(2) *Con entencion.* Hoc scilicet expresse, ut dicit Azo. *ubi suprà.*

(3) *Con entencion que fuesse.* Simpliciter scilicet eum instituendo sine libertate, ut ponit Azo. etiam *ubi suprà.*

(4) *Todos en uno.* Adde *L. duo socii*, ff. *de hered. instit.* ubi Angel. inducit ad currentes simul ad bravium: & ibi etiam Joan. de Imol. inducit ad alia; vide ibi, & per Bart. in *L. hoc articulo*, *cod. tit.*

otro compañero estableciesse aquel mismo sieruo por heredero en esta manera sobredicha, e so essa misma condicion, valdra tal establecimiento, si la condicion se cumpliere (5). E esso mismo seria, maguer lo estableciesse el vno so vna condicion, e el otro so otra, si acaesciesse, que amas las condiciones (6) se cumpliesen.

LEY XXIII.

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

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

LEY XXV.

Si el señor que establescio su sieruo por heredero, lo vendio despues, como puede auer el comprador la herencia, en que era establescido el sieruo.

Si algun testador estableciesse su sieruo por heredero en su testamento, e despues desto lo vendiesse, o diesse,

(5) *Se cumpliere.* Intellige, si dies libertatis, & hæreditatis ex testamento amborum simul cedat, ut quia extitit conditio vivo utroque testatore, ut patet in *L. duo socii*, & ibi Paul. de Castr. ff. eod.

(6) *Las condiciones.* Sequitur Azo. ubi suprà, qui dicit hoc procedere, quando illæ duæ condiciones simul extiterint, & intellige simul, id est, ante mortem utriusque domini, ita ut pariter cedat dies libertatis, & hæreditatis, ut dixi in glossa præcedenti.

LEX XXIII.

Debitis oneratus, bona sua, vel maiorem partem habens in servis, potest aliquos ex eis cum libertate instituere hæredes, & erunt necessarii. Hoc dicit.

(1) *Non podria.* Hæc fuit lex Ælia Sentia, de qua *Instit. quib. ex caus. manum. non licet*, in princ.

(2) *Algunos dellos.* Quando esset solvendo, planè procedit, licet plures instituat; si autem non esset solvendo, tunc tantum unum, & non plures, ut dicit Azo. *C. de necessar. sero. hered. instit. in summ.* & Gloss. in §. 1. *Instit. quib. ex caus. manum. non poss.* & vide *L. qui solvendo non erat*, duos Apollonios, ff. eod.

LEX XXV.

Servum suum hæredem institutum postea alienans, videtur pœnitere de libertate donata, & si moritur cum illo testamento, ille, cuius est servus, erit hæres: sed si

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

TITULO IIII.

De las condiciones que pueden ser puestas, quando establescen los herederos en los testamentos.

Condiciones ponen los omes a las vezgadas en sus testamentos, e mayormente en aquel lugar do establescen los herederos. E pues que en el titulo ante deste fablamos de los establecimientos dellos, queremos aqui dezir, de las condiciones que pueden ser y puestas. E mostraremos, que quiere dezir condicion. E quantas maneras son dellas. E en que manera deuen ser fechas, e puestas, e entendidas en los testamentos. E quales deuen valer. E quales non.

LEY I.

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

Condicion es vna manera (1) de palabra, que suelen los fazedores de los testamentos poner, o dezir en los establecimientos de los herederos, que les aluenga la pro de la herencia, o de la man-

plures domini habeant servum, & ab aliquo alio fuerit institutus, omnes acquirunt ejus hæreditatem, pro partibus dominicis. Hoc dicit.

(1) *Enagenasse.* Concordat cum §. *servus*, *Instit. de hered. instit.* & vide ibi per Gloss.

(2) *Segun cabe a cada uno.* Concordat cum §. *servus autem plurium*, *Instit. eod.*

TITULUS IIII. DE CONDITIONIBUS Institutionum.

LEX I.

Est conditio differens testamenti dispositionem usque ad ejus complementum, & est duplex: quandoque est tacita, quandoque expressa; & etiam quædam condiciones sunt de præsentis, & quædam de præterito, & quædam de futuro; & istarum de futuro, quædam sunt impossibiles de natura, & quædam de jure, quædam de facto: & aliæ sunt perplexæ, dubitativæ, & obscuræ, & aliæ posibles; & possibilium quædam sunt potestativæ, quædam casuales, quædam mixtæ, ut in sequentibus legibus determinatur. Hoc dicit.

(1) *Manera.* Sequitur diffinitionem Azo. *C. de condit. insert. in summa*, in princ. & Gloss. in rubrica, ff. *de condition. & demonstrat.* quam tamen impugnat Bartolus in *L. 1. ejusd. tit.* Socinus verò defendit eam in dicta rubrica, vide per eos, & Abb. etiam in rubrica

manda, fasta que aquella condicion sea cumplida. E los fazedores de los testamentos, a las vegadas, ponen condiciones paladinas, en estableciendo los herederos. E a las vegadas, maguer non las ponen, entiendense calladamente (2), bien assi como si fuessen y escritas, e puestas. E aun entre aquellas condiciones que ponen los omes señaladamente en sus testamentos, dellas (3) y a, que pertenescen al tiempo passado, e otras al tiempo presente (4), e otras y a, que pertenescen al tiempo que es por venir. E aquellas que pertenescen al tiempo que es por venir, algunas y a, que pueden ser; e algunas que non, que son dichas en latin, impossibiles. E destas que non pueden ser, atales y a dellas, que se non pueden cumplir por embargamiento de natura (5); e atales y a, que las embarga el derecho (6), e otras, que se embargan de fecho (7); e otras y a, que non pueden ser, porque son dubdosas, e escuras (8). E de las condiciones que pueden ser, algunas y a dellas, que son en poder (9) de los omes para cumplirlas. E otras y a, que son en auentura (10), si seran, o non. E otras y a, que son mezcladas (11), que en parte cuelgan del poder de los omes, e en parte estan en auentura. E fazense por estas palabras, diziendo: Fago a fulano mi heredero, si el diere (12), o fiziere tal cosa, a tal Eglesia; o en otra manera (13) semejante desta.

brica, de condition. apposit. & ante eum Cardinal. Florentin. incap. verum, eod. tit. qui dicunt, quod conditio est adiectio appositiva, vel subintellecta in dispositione, suspendens, vel resolvens dispositionem.

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

(3) *Dellas.* Adde *L. cum in secundo, ff. de injusto, rupt. & ibi vide concordantias in glossa.*

(4) *Tiempo presente.* Impropiè tamen dicuntur conditiones, quæ ad præsens tempus referuntur, secundum Bart. in *L. 1. col. 1. ff. de condition. & demonstrat. & habetur infra eod. L. 2.*

(5) *De natura.* Vide infra eod. *L. 3.*

(6) *El derecho.* Vide in dicta. *L. 3.*

(7) *Fecho.* Vide infra eod. *L. 4.*

(8) *Escuras.* Vide infra eod. *L. 5.*

(9) *En poder.* Vide infra eod. *L. 7.*

(10) *En auentura.* Ut infra eod. *L. 8.*

(11) *Mezcladas.* Vide infra eod. *L. 9.*

(12) *Si el diere.* Habes hic, quod dictio, *si*, facit conditionem, quod etiam voluit Gloss. in *L. 1. ff. de condition. & demonstrat.* ubi vide Bart. col. 1. vers. *primo ergo quæro*: adde etiam *L. 1. & 2. tit. 4. Partit. 4.* & limita, nisi esset casus, in quo dictio *si* potius saperet monitionem, quam conditionem, ut notat Joan. de Imol. in cap. *venerabilis, de offic. delegat.* tradit Alex. consil. 2. vol. 2.

(13) *En otra manera.* De aliis dictionibus, & verbis quæ inducunt conditionem, ut de dictione *cum, ita, secundum*, & aliis multis, vide per Bart. in dicta *L.*

L E Y II.

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

Poniendo algund ome condicion del tiempo passado, o del presente, quando estableciesse a otro por su heredero, si aquella cosa en que es puesta la condicion fuere verdadera, vale el establecimiento, luego (1) que es fecho. E esto seria, como si dixesse: Establezco por mi heredero a fulano, si el Rey fizo a tal ome Adelantado; o si dixesse: Fago mi heredero a fulano, si tal ome biue. Pero tal condicion como esta, que se faze por palabras del tiempo passado, o del presente, non es llamada propriamente condicion, porque aquella cosa en que la ponen, non es en dubda. Ca, o es verdadera, o non; como quier que es dubdosa a aquel que la pone, porque non sabe, si es assi, o non. Mas aquella es condicion propriamente, que se faze por palabras del tiempo que es por venir (2), porque es dubdosa, si se cumplira, o non. E esto seria, como si dixesse: Fago mi heredero a fulano, si eligeren a tal ome por Obispo de tal Eglesia. Ca non sabe, si lo eligiran, o non. E en estas maneras sobre dichas, o en otras semejantes, se pueden poner, e dezir las condiciones, en los establecimientos de los herederos, e en las otras maneras.

LEY

1. de dictione *secundum* vide per Bald. in *L. penult. C. de instit. & substitut.* & de dictione *ut* vide per Bald. in *L. si mulier, C. de jur. dot.* de dictione *ita* vide per Bald. in *prælud. feudorum*, 11. col. gerundium etiam adjectum verbo, vel participio futuri temporis, inducit conditionem, ut in *L. si tu ex parte*, ubi vide Bart. *ff. de acquir. hered.*

L E X II.

Conditiones de præterito, vel de præsentis non suspendunt testatoris dispositionem, quia si veræ sunt, pro non appositis habentur; ideo non sunt propriè conditiones, nisi quæ sunt de futuro. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. cum in secundo, ff. de injust. rupto*, facit *ff. de rebus creditis, L. cum ad præsens*, & *L. itaque: & de verb. obligat. L. conditio: & Instit. de verb. obligat. §. conditiones: & de condit. instit. L. institutio, §. final.*

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

(2) *Tiempo que es por venir.* Quid tamen, si tempore testamenti, conditio, quæ fuit appositiva per verba futuri temporis, extabat jam, seu jam erat impleta, an institutio reputetur pura? Et dicendum est, quod sic, si testator ignorabat implementum conditionis; nam si sciret adimpletam, & esset talis, quæ iterari posset, tunc videtur testatorem sensisse de alio implemento futuro, ut in *L. hæc conditio, filia mea, cum L. sequent. ff. de condition. & demonstrat. & L. si ita sit scriptum, §. final. ff. de legat. 2. & L. quidam relegatus, in princ. ff. de reb. dub.*

LEY III.

De las condiciones que non pueden ser por natura, o por derecho.

LAs condiciones que ponen los omes, en establecer los herederos, por palabras del tiempo que es por venir (1), atales y a dellas, que non pueden ser, porque son embargadas de natura. E esto seria, como si dicesse el fazedor del testamento a algund ome: Fagote mi heredero, si alcançares (2) al Cielo con la mano. Ca por tal condicion (3) como esta, non se embarga el establecimiento del heredero, como quier que la condicion non se pudo cumplir; ante dezimos que valdria, tambien como si non fuesse y puesta. E esto mesmo seria, en todas las mandas (4) que fiziesse el testador, en que fuessen puestas atales condiciones, o otras semejantes dellas. Otro si dezimos, que las condiciones que son impossibles de derecho (5), quando son puestas en los establecimientos de los herederos, o en las otras mandas, que non

LEX III.

Conditio impossibilis de natura, ut si cœlum digito tetigeris, vitatur, & non vitatur institutionem, vel legatum: idem de impossibili de jure, ut illa quæ est contra honestatem, vel bonos mores, vel contra opus pietatis, vel contra jus naturale.

(1) *Por venir.* Si enim esset conditio de preterito vel de præsentis impossibilis, si aliquando fuit possibilis, non rejicitur, sed vitatur, quia potius est falsa, quam impossibilis, ut in *L. cum in secundo, ff. de injust. rupt.* si tamen numquam fuit possibilis, rejicitur, ut nugatoria, *L. si Mævia, ff. de hæred. instituend.*

(2) *Alcançares.* Quid si non apponatur conditio impossibilis in personam honorati, ut hic, sed in personam gravati, an tunc etiam conditio rejicitur, & institutio remaneat pura? Azo. *C. de instit. & substit. in summa*, dicit, quod non rejicitur tunc; imò vitaretur relictum à gravato sub conditione impossibili, per textum in *§. fin. Instit. de legat.* & istam opinionem Azo. refert Gloss. in *dict. L. 1.* sed ista opinio Azo. communiter reprobat per Doctor. in *dict. L. 1.* ubi Joan. de Imol. eam defendit contra Bart. & alios, & satis probabiliter dicit posse defendi, vide ibi larè per eum, *col. 3. & 4.*

(3) *Por tal condicion.* Adde *L. 1. ff. de condit. institut. & §. impossibilis, Instit. de hæred. instituend.* Quid autem si non esset conditio, sed modus impossibilis de natura, vel de facto? Dic quod idem est dicendum, ut in *dict. L. 1.* secundum intellectum Angel. ibi, subducitur enim tali casu de medio talis conditio, vel modus, neque requiritur aliquod implementum, secundum eum, & Joan. de Imol. ibi; & in conditione est textus hic, ibi: *Como si non fuesse y puesta*, & idem, ut prædixi, dic de modo ita impossibili, & intellige istam legem & sequentem, quatenus disponunt de rejicienda conditione impossibili, quando testator sciebat eam impossibilem; nam si putabat possibilem, vitatur institutionem, *L. servo manumisso*, cum ibi notatis, *ff. de condit. indeb.* & per Bart. in *L. ab omnibus, §. 1. ff. de legat. 1.* quod declara, & intellige, ut per Joan. de Imol. in *dict. L. 1. col. 6. vers. quod intellige, ff. de condit. & demonstr.*

(4) *Las mandas.* Adde *L. obtinuit, ff. de condit. & demonstr.* & *dict. §. impossibilis, Instit. de hæred. instituend.* & vide, quod habetur in *L. qui dote, ff. de dot. prælegat.* ubi bonus casus, & adde *L. ab administratione, C. de legat.*

(5) *De derecho.* Adde *L. condiciones contra edicta, Tom. III.*

embargan a los herederos, maguer non se cumplan. E esto seria, como si dicesse el testador a algund ome: Establez cote por mio heredero, si non sacares a tu padre de captiuo (6); o si non le dieres que coma. Ca atal establecimiento como este non vale; de manera, que maguer non fuesse guardada (7) la condicion, aura el heredero la herencia, e otro si la manda que le fuesse assi dexada. E generalmente son llamadas impossibles segund derecho; todas las condiciones que son contra honestad (8) de aquel a quien son puestas, e contra buenas costumbres, o contra obras de piedad, o contra derecho natural.

LEY IIII.

De la condicion que es impossible de fecho.

Impossibles son llamadas de fecho algunas condiciones, que los omes ponen a las vegadas en establecer a los herederos. E esto seria, como si dicesse el testador

ff. de condit. instit. & dict. L. 1. eod. tit. ubi per Bartol. & Joan. de Imol. *col. penult.* ubi limitant hoc quinque modis, vide ibi per eos. An autem illud, quod adjicitur sub conditione, vel modo impossibili, de jure debeat converti in aliud, quod sit justum, & honestum, tradunt ibidem Angel. & Imol. præcipue Imol. *col. 2. & vide, quod habetur in L. si quis ita institutus, ff. de condition. institut.*

(6) *De captiuo.* Ad quod filius tenetur, ut in *L. 3. tit. 29. Part. 2. & infra ead. Part. tit. 7. L. 6.*

(7) *Non fuesse guardada.* Si tamen de facto servaretur, non perderet hæreditatem, *L. reprehendenda*, & ibi notat Bald. *C. de institut. & substitut.*

(8) *Contra honestad.* Adde *L. condiciones, quæ contra bonos mores, ff. de condition. institut. & L. condiciones, la 2. eod. tit.* & facit ista lex, ut si testator condens majoriam, in armis, vel insigniis deferendis, aliquid inhonestum deferri jubeat sub pœna perditionis majoriæ, quod non teneat talis dispositio, *L. facta, §. si sub conditione, ff. ad Trebell.* & ibi Gloss. & Paul. de Castr. Quando verò arma sunt honesta, & alia quæ jubet conditor majoriæ, implenda sunt, & si copulative jubentur, copulative sunt adimplenda, *L. 13. infra eod.* & tradit in bono casu Socinus in *L. quibus diebus, §. Termus, col. antepenult. ff. de condit. & demonstr. vers. & prædicta faciunt*, ubi & de præcepto, quod in tumulo suo eligeret sepulturam, & adde etiam Guido. *Papæ in decisionibus Delphinatus, decisione 251.* licitæ sunt condiciones, quæ apponuntur ad conservationem domus, & familiæ, *L. legatum*, & ibi notant Doctor. *ff. de usufruct. legat. L. lex quæ tutores, C. de administ. tutor* & limitandum videtur hoc de sepulchro, nisi jubeatur, ut aliquid ibi fiat, quod sapiat gentilitatem, ut in *L. servo alieno, §. fin. ff. de legat. 1.* ubi Angel. & Joan. de Imol. And. Siculus in *cap. 1. de juram. calumn. col. 10.* & contra illos, qui depingi, vel poni faciunt arma sua in ecclesiis, vel ornamentis, quas construunt, vel donant, vide Dominic. in *cap. duæ sunt, circa medium, 45. dist. & Felin. in cap. tertio loco, de probat.* ubi volunt, quod isti, qui hoc faciunt, perdant meritum, si faciant ad inanem gloriam; secus si faciant ad incitamentum virtutis aliorum, vel ob alium rectum finem: vide ibi per eos.

LEX IIII.

Conditio impossibilis de facto, ut, si montem aureum dederis, vitatur institutionem, licet alquimistræ dicant esse possibile, quod aliis hominibus non est manifestum; ideo taliter institutus non erit hæres. Hoc dicit.

dor en el testamento: Establezco por mio heredero a fulano, si diere a tal Eglesia vn monte de oro (1). Ca tal establecimiento como este non vale, porque es puesto so tal condicion, que non se puede cumplir de fecho; maguer que los Alquimistas (2) cuydan que pueden fazer oro, quanto quisieren; lo que fasta este tiempo non fue cosa manifesta a los otros omes. E porende dezimos, que el que fuesse puesto por heredero so tal condicion, que non aura la herencia que assi le fuesse dexada.

LEY V.

De las condiciones que son dubdosas, e non ciertas.

DVbdosas, e non ciertas y ha otras condiciones, que son llamadas en latin, perplexas. E esto seria, como si dixesse el testador: Establezco por mio heredero a fulano, si tal ome fuere mi heredero, e si este ome fuere mio heredero, establezco a fulano el sobredicho por mio heredero: atal establecimiento como este non vale, porque non podria ser (1) en ninguna manera, que cada vno dellos començasse ante del otro a ser heredero; lo que auia menester, para valer, e cumplirse la condicion.

LEY VI.

Quando el fazedor del testamento establece a otro por heredero, so condicion que jure de fazer alguna cosa, como deue auer la herencia, o non, maguer non jure.

QVando (1) algund testador establece a otro por su heredero, so tal condicion, si jurare que de a fu-

(1) *Vn monte de oro.* Idem dicit Gloss. in §. *impossibilis*, Instit. de hered. instituend. & ut patet ex ista lege, loquitur de monte aureo artificiali: si enim sentiret testator de naturali, tunc conditio esset impossibilis à natura, & rejiceretur, & remaneret institutio pura, secundum Joan. de Imol. in dict. L. 1. ff. de condit. institut. col. fin. vide quod dixi latius in L. fin. tit. 4. Partit. 4.

(2) *Alquimistas.* Vide infra 7. Partit. tit. 7. L. 9. & quæ ibi dicam.

LEX V.

Impossibilis conditio ratione perplexitatis, ut, si Titius hæres erit, Sejus hæres esto; & si Sejus hæres erit, Titius hæres esto, vitiat; quia non potest unus esse hæres, antequam alius, quod requirunt verba prædictæ conditionis. Hoc dicit.

(1) *Non podria ser.* Imputet sibi testator, qui ita est perplexè locutus: non tamen semper vitiat perplexitas, ut dicit Bart. & Joan. de Imol. in L. 1. ff. de condition. institut. & in L. si Titius, eod. tit.

LEX VI.

Si testator relinquit tibi aliquid, si jures quid facturum, vel daturum, remittitur jusjurandum, nisi servo relinquat libertatem, aut communitatem sub tali conditione instituat; quia tunc oportet jurare, aliàs relictum non solvetur. Hoc dicit. Habuit ortum à L. quæ sub conditione, ff. de condit. institut. §. 1.

(1) *Quando.* Prosequitur dicta Azo. C. de institut. & substit. col. 1. vers. neque est prætermittendum.

(2) *Por non puesta.* In ultima voluntate procedit hoc,

lano tantos maravedis, o tal viña, o otra cosa semejante; tal condicion, en quanto tañe al juramento, pues es de cosa que ha de venir, a que dizen en latin, de futuro, deue ser auida por non puesta (2); empero no deue ser heredero, nin auer los bienes del finado, fasta que de, o faga la cosa que el testador manda jurar: e esto ha lugar, tambien en las mandas, como en el establecimiento de los herederos. Pero dos cosas (3) y ha, en que conuiene en todas guisas, que jure, aquel a quien mandasse el testador jurar, de dar, o de fazer alguna cosa, si quisiere auer lo quel mando (4). La vna es (5), si dixesse, que franqueaua algund su sieruo, si jurasse de dar a algund ome alguna cosa señalada. E la otra (6) es, si estableciesse por su heredero al Comun de alguna Cibdad, o de alguna Villa, o le mandasse algo, si jurasse, de dar, o de fazer alguna cosa, que el testador mandasse. Ca, en qualquier destas dos razones, non puede auer aquello aquel a quien es mandado algo so tal condicion, si non jura primeramente, de fazer lo quel testador mando. E mas dezimos, que si el testador faze algun heredero, o manda alguna cosa a alguno, so condicion, si jurasse alguna cosa del tiempo passado (7), o del presente, que estonce non deue auer la herencia, nin la manda, quel fuere dexada, ante que jure lo que el testador mando.

LEY

ut hic & in L. quæ sub conditione in princ. ff. eod. Si tamen à lege, vel à ministro legis, vel à iudice, vel à contrahentibus apponatur, non remittitur talis conditio, vide per Glossam, Bald. & Paulum de Castr. in L. si cum patruo, C. commun. utriusque judic. De jure hujus regni non potest apponi juramentum in contractibus, ut habetur in L. 6. tit. 1. lib. 3. Ordinam. & in pragmat. 180. nisi esset in his contractibus, qui aliàs non tenerent sine juramento, ut ibi, & in pragmat. de Talavera, juramenta namque necessaria non videtur lex tollere, ut notat Bart. & Doctor. in dict. L. quæ sub conditione, de condit. institut. & in L. si quis libertatem, ff. de manumis. testam.

(3) *Pero dos cosas.* Adde dict. L. quæ sub conditione, §. quotiens.

(4) *Mando.* Adde L. quæ sub conditione, ff. eod. §. hoc edictum.

(5) *La una es.* Adde L. si quis libertatem, ff. de manumis. testam.

(6) *La otra.* Adde L. municipibus, ff. de condit. & demonstrat. secundum opinionem secundam Glossæ ibi positam, quæ fuit Azo. ut patet C. de institut. & substitut. in summ. col. 1. Tene menti, quia communiter ibi per Doctor. approbatur opinio tertia posita ibi in Glossa.

(7) *Tiempo passado.* Non enim remittitur conditio jurisjurandi, neque in ultimis voluntatibus, nec etiam in contractibus, quando fuit apposita circa ea, quæ sunt de præterito, vel de præsentis, Gloss. & communiter Doctor. in dict. L. quæ sub conditione, in princ. Bald. in dict. L. si cum patruo, C. commun. utriusque judic.

LEY VII.

Como las condiciones que pueden ser, si fueren puestas en los testamentos, deuen ser cumplidas.

Possibiles conditiones son llamadas en latin, aquellas que son en poder de los omes (1) de las cumplir. E esto seria, como si dixesse el testador: Quiero que fulano sea mio heredero, si me fiziere vna Iglesia (2), o vn Hospital en tal lugar. O si dixesse: Establezco mio heredero a fulano, si non fiziere tal cosa, diziendola señaladamente. O si dixesse; Fago mio heredero a tal ome, si diere cient marauedis (3) a tal Iglesia; o, si non diere tal Castillo a fulano ome. E tal establecimiento, que es fecho so alguna destas condiciones sobredichas, va-

LEX VII.

Conditio potestativa in dando, vel faciendo consistens, est adimplenda, antequam solvatur relictum: sed si in non dando, vel non faciendo est, præstetur cautio de non faciendo, & solvetur statim relictum. Hoc dicit.

(1) *En poder de los omes.* Vide *L. suus quoque*, §. 1. ff. de hæred. instit. *L. 1. §. sin autem aliquid sub conditione*, *C. de caduc. toll.* & potest dici conditio potestativa, quæ merè dependat à potestate implere debentis, & non est mixta cum viribus fortunæ, vide *L. fin. C. de necessar. sero. hæred. instit.* & Azo. ibidem in summa, col. 3.

(2) *Si me fiziere vna Iglesia.* Idem si dicat, si manumiserit servum, nam & hæc merè potestativa est, cum etiam servi inuiti libertatem consequantur, ut notatur in *L. fin. C. de manumis. testam.* & adde *L. 14. infra, eod.* & tenet Bald. in *L. 1. col. 3. C. de institut. & substit.* Sed quid si Episcopus non vult dare licentiam ædificandi ecclesiam, an conditio habeatur pro impleta? Bald. tenet, quòd sic, in dict. *L. 1. col. 2.* & vide per eum ibi col. 3. vers. 3. *quero*, & per eundem in *L. deberi, C. de fideicomis. libertat.*

(3) *Si diere cient marauedis.* Habes hic, quòd ista conditio, si decem dederis, est potestativa, & idem tenet Gloss. in *L. suus quoque*, ff. de hæred. instituend. & in §. si plures, Instit. eod. Glossa tamen in *L. 1. C. de institut. & substit.* dicit esse mixtam, & ita tenent ibi communiter Doctor. Potest dici, quòd in habente facultatem adimplendi, prout est in homine divite, dicatur potestativa, ut voluit Glos. in *L. fin. ff. de condit. instit.* super parte decem, & voluit Joan. de Imol. in dict. *L. suus quoque*, super gloss. 3. vide per Bart. in *L. in testamento*, la 2. ff. de condit. & demonstrat. Bald. in *L. fin. C. de condit. insert.* Et quid si sit conditio dandi non capaci, vide eundem Bald. in *L. unic. §. sin autem*, *C. de caduc. tollen.* Et an conditio, si fundum dederit, sit conditio dandi, vel faciendi, vide Bald. in *L. 1. col. 3. C. de institut. & substitut.*

(4) *Si se cumpliere.* Et poterit ista conditio potestativa impleri quodcumque in vita instituti, neque desinit posse impleri, nisi per mortem, ut in dict. *L. suus quoque*, & ibi Joan. de Imol. 1. notab. ff. de hæredib. instit. nisi fuerit apposita dies in conditione ipsa, *L. Thais*, §. intra, ff. de fideicommiss. libertat. & ff. de hæredib. instituend. *L. sed si in conditione.* Et licet in institutionibus conditio ipsa, quodcumque in vita instituti impleri possit, ut dixi, & notat Glossa in *L. si quis hæres instituatur*, eod. tit. tamen in legatis statim debet impleri, ut ff. de condit. & demonstrat. *L. hæc conditio*, Gloss. in dict. *L. si quis hæres instituatur*, Bald. in *L. si pater*, col. fin. *C. de instit. & substit.* An autem conditio dandi possit impleri per alium, quando ille, cui fuit apposita, laborat in extremis, & est sine intellectu? Bald. vult, quòd sic, in *L. unic. §. sin autem*, vers. extra quero, *C. de caduc. toll. L. fin.* cum ibi notatis, ff. de condit. institut. Nota etiam, quòd tempus adimplendi conditionem potestativam, vel mixtam

Tom. III.

le si se cumpliere (4) la condicion. Pero aquel que fuesse establescido so tal condicion, que non fiziesse alguna cosa señaladamente; este atal ha menester, que de atal recabdo (5), que sean seguros, que non faga aquello que le defendio el testador (6). E si esto non quisiere fazer (7), non deue auer la herencia (8) en que era establescido por heredero.

LEY VIII.

Que quando la condicion, que es fecha, o puesta en los establecimientos de los herederos, es de tal natura, que non es en poder de los omes de la cumplir, que non puede el heredero auer la heredad, fasta que se cumpla.

Casuales condiciones son llamadas aquellas, que non son en poder de los omes, de las cumplir; mas que acaes-

cen

non currit ignorant, *L. 2. ff. de condit. & demonstrat.* Bald. in *L. 1. col. 3. vers. nono quero*, *C. de institut. & substitut.* & vide ad prædicta Bald. in *L. si plures*, penult. col. vers. *queritur ulterius, utrum conditio possit perpetuo impleri*, *C. de condit. insert.* & an si decessit ille, in cuius persona debet impleri conditio, possit impleri ejus hæredi, vide ibidem per Bald. vers. *decimò quero*, & *L. Sricho libertas*, §. 2. ff. de statu. liber.

(5) *Atal recabdo.* Hoc fuit remedium cautionis Mutianæ, de qua in *L. Mutianæ*, ff. de condit. & demonstrat. ubi vide per Bart. & Doctor. in materia circa istam formam adimplementi in conditionibus negativis: & ibi etiam vide, an ista cautio habeat locum in contractibus, & per Bald. in *L. 1. C. de pact.* Gloss. & Doctor. in *L. siue apud acta*, *C. de transact.* ubi vide, quid in iudiciis: & tenebitur restituere rem cum fructibus, si venerit contra istam cautionem, ut in dict. *L. Mutianæ*, & ista cautio erit cum fidejussoribus, ut in *authent. cui relictum*, *C. de indict. viduit. toll.* & dic, ut ibi.

(6) *El testador.* Quid autem in contractibus modalibus, an possit impleri modus per cautionem, vide Alexand. in *L. siue apud acta*, *C. de transact.* & Socinum in dict. *L. Mutianæ*.

(7) *Non quisiere fazer.* Si tamen vellet, & esset casus, in quo cautio præstari non possit, tunc favore libertatis relictum debetur, & ita potest intelligi *L. libertas*, §. 1. ff. de manumis. testam. & secundum opinionem Guillel. de qua per Bart. in dict. *L. Mutianæ*, illud procedit speciali favore libertatis: idemque esset dicendum in legatis piis, seu institutionibus ad pias causas, cum ut alias dixi, privilegia libertatis concessa sint piis causis, ut tradit Bart. in *L. 1. C. de sacrosan. eccles.* & in *L. si unus*, *C. de testam.* & in *L. proinde*, ff. de his, quæ in testam. delent. & in terminis tenet Socinus in dict. *L. Mutianæ*, 1. notab. In aliis verò casibus extra libertatem, & pias causas, dato, quòd cautio præstari non posset, non consequeretur hæreditatem, seu legatum, & in quantum ista lex dicit: *si non quisiere*, suppleri debet, idem, & si non potuerit; si tamen non posset præstari cautio cum fidejussore propter paupertatem, videtur sufficere juratoria cautio, ut in *authent. cui relictum*, *C. de indict. viduit. toll.* & ibi Bald. col. 2. quem vide.

(8) *Non deue auer la herencia.* Si verò accipiat præstita cautio, & postea contraveniat, an auferatur ab eo hæreditas, tanquam ab hærede, an vero quasi numquam fuisset hæres, est magni effectus propter legata; Bart. disputat in dict. *L. Mutianæ*, quæ disputatio parvi, vel nullius effectus est quoad nos, attento jure hujus regni disponente, ut etiam hæreditate non adita legata debeantur, ut in *L. 1. tit. 2. lib. 5. Ordinam. Regal.*

LEX VIII.

Si conditio est casualis, non potest sub ea hæres institutus ante ejus complementum querere hæreditatem; sed

cen por aventura. E esto seria, como si dixesse el testador: Establezco a fulano por mio heredero, si llouiere cras, o, si fiziere sol, dia claro sin nublo. Poniendo el fazedor del testamento tal condicion como esta, o otra semejante della, que fuesse puesta a mas alongado tiempo, o a menor, non puede este atal entrar la heredad del testador, nin ser heredero, a menos de ser cumplida (1) primeramente la condicion. Pero casuales condiciones y a, que son de tal natura, que maguer sean puestas, non embargan el establecimiento del heredero. E esto seria, como si dixesse el testador. Establezco a fulano mi heredero, si cras nasciere el Sol (2); o si dixesse: Fago mi heredero a tal ome, si muriere (3), non señalando fasta que tiempo. Esto es, por razon que tales condiciones como estas, tan sin dubda son, e tan ciertas, que en todas guisas son. E porende, luego que son puestas, vale el establecimiento del heredero, e non se embarga, nin se aluenga por ellas.

LEY IX.

De las condiciones que en parte cuelgan del poder de los omes, e en parte estan en aventura, que dizen mezcladas.

MEzcladas (1) condiciones son llamadas aquellas, que en parte cuel-

conditio, quæ sit certa, ut si moriatur, non suspendit hæreditatis acquisitionem. Hoc dicit.

(1) *De ser cumplida.* Adde L. si qui hæres, ff. de acquir. hæredit. & quid si sit conditio, cujus eventus, vel defectus nihil operatur, vide L. qui fundum, §. si tu ex parte, ff. ad leg. Falcid.

(2) *Nasciere el sol.* Est enim omnino extitura, & sic institutio remanet pura, L. si pupillus, §. qui sub conditione, ff. de novation.

(3) *Si muriere.* Illa enim propriè dicitur conditio, quæ suspendit, & potest se habere ad esse, & ad non esse, ut notat Azo. C. de institut. & substit. in summa, col. 2. L. ex facto, §. fin. ff. ad Trebell. & per Jasonem in L. conditio in præteritum, ff. de verbor. obligat. L. 2. supra eod.

LEX IX.

Mixta conditio, quæ partim est in potestate hominis, & partim in viribus fortunæ suspendit hæreditatis aditionem, donec impleatur in extraneo instituto, licet non in suo. Hoc dicit.

(1) *Mezcladas.* Ortum habet à L. si pater, C. de institut. & substit. & à notatis per Azo. C. eod. in summa, col. 2. vers. mixta, & vers. quid autem, & per Gloss. in dict. L. si pater.

(2) *Descendientes.* Filii, vel nepotes, sive sint in sua potestate, sive sint emancipati; neque erit hodie saltem attento isto jure Partitarum necessarium, quod emancipatus institutus sub conditione casuali, vel mixta petat bonorum possessionem secundum tabulas, de qua in L. 3. §. sub ea, ff. de bonorum posses. cont. tabul. L. 2. §. si sub conditione, ff. de bonor. poss. secund. tabul. licet Glos. in L. final. C. unde cognati, dicat in casu dictarum LL. adhuc hodiè necessariam dictam bonorum possessionem.

(3) *Valdria el testamento.* Tene mente istam legem, quæ decidit illud magnum dubium, de quo per Gloss. & Doctor. in L. si pater, C. de institut. & substit. an etiam stante dispositione L. quoniam in prioribus, C. de inoffic. testam. testamentum in quo filius est in institu-

gan del poder de los omes, e en parte estan en aventura. E esto seria como si dixesse el fazedor del testamento: Establezco por mi heredero a fulano, que es ydo a ultra mar, si tornare aquí, a morar a esta tierra. E tal condicion como esta en parte es en poder deste heredero atal, ca puede logar algund nauio en que venga; e en parte esta en aventura, ca maguer lo el alogue, puede acaescer peligro en la venida. E si el heredero que assi era establescido, fuese de los descendientes (2) de aquel que estableciesse, valdria el testamento (3), maguer non se cumpliesse la condicion. Mas si fuesse extraño non valdria, a menos de ser cumplida.

LEY X.

Que condiciones se entienden en los establecimientos de los herederos, maguer non sean y puestas, a que dizen en latin, Tacitas.

TAcita conditio en latin, tanto quiere dezir en romance, como callada condicion; que es de tal natura, que maguer non sea puesta señaladamente, entiendesse de derecho (1). E esto seria, como si algund testador (2) que ouies-

se
tus sub conditione casuali, vel mixta, & in cujus defectum non est exhæredatus, sit nullum, vel an teneat rejecta conditione; & aprobat ista lex opinionem Glossæ in dict. L. si pater, & in L. suus quoque, in princ. in verbo constat, ff. de hæredib. instituend. quam & ibi tenet Bart. post Ricardum Malumb. Joann de Imol. in dict. L. suus quoque, & in L. fin. ff. de condit. institut. Salic. in dict. L. quoniam in prioribus, Paulus de Castro, Alexand. & Jaso. in dict. L. si pater, qui omnes moventur per textum in L. scimus, §. cum autem, C. de inoffic. testam. & istam partem tenet Roderic. Suarez in repetit. dictæ L. quoniam in prioribus, in secunda ampliatione, qui etiam dicit, istam opinionem per istas LL. Partitarum approbari, scilicet per L. 17. incipit, religiosa, vide supra tit. 1. & per L. 11. infra isto tit. Et non allegat istam legem, quæ hoc clariùs dicit, & expressiùs: nota bene, quia ut affirmat Socinus consil. 97. præsens consultatio, vol. 3. & in consil. sequenti, communis opinio erat in contrarium, ut latè refertur in dictis consiliis.

LEX X.

Tacitè intelligenda est conditio, ut videlicet duobus filiis legitimis naturalibus institutis, & uno alteri præmoriendi substituto, intelligatur tacita conditio, scilicet, si præmoriatur sine liberis, quia ipsi præferuntur: secus est extraneis institutis prædicto modo substitutis, quia etiam præmortuis liberis expulsis admittitur ad substitutionem superstes. Hoc dicit. Habuit ortum à L. cum avus, ff. de condit. & demonstrat.

(1) *Entiendese de derecho.* Sunt multæ condiciones, quæ tacitè subintelligitur à jure, ut hic, & in L. hæc verba, ff. de legat. 1. & in cap. quemadmodum, ubi gloss. 2. & etiam Joan Andr. de jurejurand. & in L. cum quid, ff. si certum petat. L. condiciones extrinsecus, ff. de condit. & demonstrat.

(2) *Algund testador.* Sive pater, sive mater, ut dicit Gloss. in L. generaliter, §. cum autem, in verbo substituit, C. de institut. & ibi per omnes: Bart. in L. cum avus, ff. de condit. & demonstrat. Unde in contr-

se dos fijos (3), quier amos fuessen legitimos, o naturales (4), estableciesse en su testamento, que el que muriesse (5)

primeramente, que el otro que fincasse biuo, heredasse los bienes del muerto (6). Ca, si este que muriesse (7) dexasse fijos (8), ellos

tractibus, qui celebrantur gratia utriusque, non procedet hujus legis dispositio, secundum Bald. in *L. cum acutissimi*, in fin. *C. de fideicom.* procederet tamen in donatione causa mortis, Gloss. in *L. 1. C. de donat. causa mortis*, & etiam in donatione inter vivos, quæ fieret gratia donatarii, secundum quod vult Decius in *L. generaliter*, col. *C. de instit. & substitut.*

(3) *Dos fijos*. Gratia exempli ponit; nam idem esset si plures haberet, vel unum tantum, ex identitate rationis, & probatur in *L. cum acutissimi*, *C. de fideicommissis*, & in dict. *L. generaliter*, §. *cum autem*. Ex ista tamen lege collige, quod loquitur, quando ascendens gravat descendentem fideicommissio universalis; non ergo procedit, quando frater gravat fratrem, seu transversalem institutum, secundum Alberic. Angel. & communiter Doct. post Jacob. de Aren. & Jacob. de Rave. in dict. §. *cum autem*, & est communis opinio, ut testatur Socinus in dict. *L. cum avus*, de condit. & demonstr. col. 1. & Decius consil. 435. Contrarium tamen dicit Barbat. in dict. *L. cum acutissimi*, per aliqua motiva, quibus respondet Socinus ubi supra, col. 2. Similiter neque procederet in uxore instituta gravata de restituendo, quæ decedat cum filiis communibus, per *L. qui filium*, §. *Fabius*, ff. *ad Trebell.* vide Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 3. vers. 3. infertur: neque etiam habebit locum, quando parentes instituuntur à filiis, secundum Bart. in dict. *L. cum avus*; & est communis opinio rejecta distinctione Angeli, in *L. ex facto*, §. *si quis rogatus*, ff. *ad Trebell.* & procedit dicta communis opinio, sive decedat cum liberis pater, vel sine liberis, cum parente avo instituentis, concludit Socinus in dict. *L. cum avus*, col. 5. & quod ista lex dicit de filiis, idem dic de aliis descendentibus, Gloss. in dict. §. *cum autem*, *L. cum acutissimi*, *C. de fideicommissis*.

(4) *O naturales*. Adde *L. generaliter*, §. *cum autem*, *C. de institut. substitut.* & an procedant istæ leges, nedum in filio naturali gravato, verum etiam in nepote naturali vel pronepote; videtur dicendum, quod sic, cum militet eadem ratio, argum. *L. fin. C. de natural. liber.* ubi circa institutionem ex testamento, vel ab intestato, quod statuitur in filiis, habet locum in nepotibus naturalibus, ex dictæ legis extensione, & ita tenet Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 23. vers. *octavum corollarium*. Sed quæritur, an istæ LL. procedant in filiis adoptivis gravatis? Rayner, & Alberic. in dict. §. *cum autem*, tenent, quod non; eo quod majorem affectionem habet pater ad filium naturalem, quam ad adoptivum, & hanc opinionem approbat Alex. in *L. ex facto*, §. *si quis rogatus*, ff. *ad Trebell.* non enim adoptivi dicuntur proprii filii, sed quidquid à patre habent, habere videntur ex mera liberalitate, ut in *L. cum in adoptivis*, cum ibi notatis, *C. de adoption.* ubi etiam dicit Angel. quod si statutum vult, quod filii non solvant gabellam de hæreditate paterna, filii adoptiviolvere tenebuntur: contrarium tenet Cuman. in dict. *L. cum avus*, & Fulgo. in dict. §. *cum autem*. Socin. vero in dict. *L. cum avus*, col. 24. tenet primam opinionem, quando filii adoptivi fuerunt adoptati ab extraneo, eo quod non transeunt in familiam, seu potestatem adoptantis, ut in dict. *L. cum in adoptivis*. In adoptatis tamen ab ascendente naturali, cum transeant in familiam adoptantis, & in ejus potestatem, ut in dict. *L.* & etiam in filio arrogato, qui & ejus filii transeunt in familiam arrogantis, vult, quod habeant locum leges istæ, licet ultimo loco relinquat cogitandum. Ego verò indistinctè adhærerem primæ opinioni, ex eo quia hoc casu, neque patria potestas, nec transitus in familiam consideratur, sed affectio naturalis, quæ non ita cadit in adoptivis, sicut in naturalibus: & quia non reperitur in jure talis extensio ad adoptivos, prout reperitur in naturalibus in dict. §. *cum autem*, & hic: & licet ista lex Partitarum super his dicat: *Quier ambo fuessen legitimos*, non intelligas de legitimis adoptivis, sed de legitimis & naturalibus, prout istæ LL. Partitarum filios legitimos intelligunt, ut patet in *L. 1. tit. 13. Part. 4.* quando verò causa naturalis, & accidentalis concurreret in adoptivo gravato, prout est in adoptato ab ascendente, planè procederent istæ leges. Patet etiam ex ista lege, quod non procederet ejus dispositio, si filii gravati essent spurii, secundum Alberic. & alios in dict. §. *cum autem*, nisi sint legitimati; cum

per legitimationem jura filiorum legitimorum consequantur, ut in *authent. quib. mod. natural. eff. sui*, cap. *illud*, *L. fin. tit. 15. Part. 4.* tenet Socin. quoad casum nostrum in dict. *L. cum avus*, col. 24. vers. *infertur ex præmissis*.

(5) *Que muriesse primeramente*. Quid si hoc non fuit dictum, sed institutio descendens fuit facta in vita tantum & post mortem alter directò instituitur hæres, an procedet hujus legis dispositio? Videtur, quod non, per *L. fin. C. de legat.* & quia Joan. de Imol. in *L. filio præterito*, ff. *de injust. & rupt.* dicit, quod ista lex est exorbitans, & ideo non extendenda; contrarium tamen tenet Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 10. & 11. & ita refert fuisse consultum: vide ibi latè per eum. Nota etiam ex isto verbo legis, quod non procederet ista lex in gravato purè, scilicet, non adjiciendo post mortem: & consonat in hoc ista lex cum communi opinione Doctor. contra quam videtur tenere Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 12. & 13.

(6) *Los bienes del muerto*. Et sic loquitur ista lex in substitutione universalis: dic tamen idem esse in relictis particularibus factis filiis, si gravantur de restituendo post mortem, ut est casus in dict. *L. generaliter*, §. *cum autem*, vers. *quæ omnia*, *C. de institut. & substitut.* & procedit, sive filius fuerit universaliter institutus, vel in quota, & gravatus de re certa restituenda; sive ei erat relicta certa res vel quantitas, & gravetur post mortem de ea restituenda, secundum Bald. in *L. cum acutissimi*, *C. de fideicommissis*, col. 1. de quo vide Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 13. & 14. cum seq. & per Decium in dict. §. *cum autem*, vers. 4. *limitatur*, ubi vult, quod quando institutus universaliter gravatur in re certa post mortem, non habet locum dispositio illius §. *cum autem*, in fin. & tenuit Alberic. in dict. *L. cum acutissimi*, *C. de fideicommissis*. Et hoc satis placet, maxime cum ista lex Partitarum non loquatur in legatis particularibus, sed in successione universalis: & quod habetur in dict. §. *cum autem*, in fin. restringendum est ad proprium casum in quo loquitur, scilicet in legatis particularibus ipsis filiis gravatis relictis.

(7) *Que muriesse*. Loquitur de filio instituto gravato moriente; non enim procederet ista lex, quando non ipse filius oneraretur, sed alius tertius gravaretur à testatore post mortem filii, ut in *L. qui filium*, §. *Fabius*, ff. *ad Trebell.* & ibi Bart. Angel. & Joan. de Imol. Quid tamen si sit bannitus? Bald. in *L. cum acutissimi*, col. fin. *C. de fideicommissis*. dicit, quod adhuc non esset locus fideicommissio, & quod in hoc casu filii ejus excluderent substitutum, etsi peteret sibi caveri de fideicommissio restituendo; quia quotiens conditio est in medio, illa cautio non potest præstari, *L. ita tamen*, §. 1. ff. *ad Trebell.*

(8) *Dexasse fijos*. Non exprimit, an naturales & legitimos, vel naturales tantum, & sic videtur velle, quod etsi decedat cum filiis naturalibus tantum, excludant illi substitutum, sicut & habetur in *L. ex facto*, §. *si quis rogatus*, el 1. ff. *ad Trebell.* unde hic probatur, quod etiam si filius naturalis sit ille, qui fuit gravatus fideicommissio, qui decedat cum filio naturali, talis filius excludit substitutum; cujus contrarium probari videtur in dict. *L. generaliter*, §. *cum autem*, *C. de institut. & substitut.* & ita ibi Doctor. magis communiter intelligunt illum textum, ut requiratur tali casu ad excludendum substitutum datum filio naturali, quod debeant extare filii legitimi, & naturales ex naturali: & ad §. *si quis rogatus*, respondent, quod procedat, quando illa conditio, si sine liberis decesserit, fuit expressa à testatore; dictus §. *cum autem*, intelligatur, quando talis conditio fuit à lege tacite subintellecta, quæ fuit tertia solutio Glossæ in dict. §. *cum autem*, in parte *sobole*, in fin. Sed Bart. ibi tenet primam solutionem Glossæ ibi, scilicet, quod dictus §. *cum autem*, quatenus dicit de justa sobole, intelligatur secundum distinctionem positam in dict. §. *si quis rogatus*, & sic, quod nihil novi inducatur in hoc per dictum §. *cum autem*: & ista opinio fuit Azo. & idem tenet Bart. in dict. §. *si quis rogatus*, & tenent etiam Angel. & Joann. de Imol. qui dicunt istam communem opinionem, & idem dicit Alexand. & Decius in istam partem inclinat in dict. §. *cum autem*; sed revera communior est opinio primò posita, quæ fuit ter-

ellos deuan heredar los bienes de su pa-

dre (9), e non su tyo dellos, a quien auia

tertia dictæ glossæ, quam etiam dicit verissimam Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 29. Tenenda est opinio Bartoli per istam legem Partitarum, quæ declarat verba dicti §. *cum autem*, dum dicit *sine justa sobole*, ut isto casu intelligatur secundum subjectam materiam, ut etiam naturales comprehendantur, & spurii solum excludantur secundum jura antiqua, nam justa dicitur, id est legitima, *L. 3. §. de illo, ff. pro socio, L. si uxor, in princ. ff. de adulter.* & naturales filii in excludendo substitutum dicuntur legitimi, ut in dict. §. *si quis rogatus*.

An autem filii excludant ecclesiam, seu piam causam substitutam? Videtur dicendum, quod sic, ex quo excludunt conjunctum patrum filium testatoris, ut hic habetur, & in dicta *L. cum avus*, & ex quo filium prætulit ecclesiæ, continuata affectione censetur voluisse præferre omnem ejus posteritatem; tenet Bald. in dict. *L. cum acutissimi*, col. 1. & ibi etiam Paul. de Castr. circa fin.: & istud teneas, quidquid in contrarium tenuerit Bartbat. in comment. dict. *L. cum acutissimi*, & Jason in dict. §. *cum autem*, quorum fundamentis latè respondet Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 19. & 20. & Decius in dict. *L. generaliter*, colum. 3. Vide tamen, quæ adducit Felin. in cap. *Ecclesia S. Mariæ*, col. 38. de constit. ubi referens consilium Anchar. limitat, nisi filii ex hoc non depauperarentur.

Item, quid si gravatus ingressus est religionem, an monasterium habeatur loco filii, & sic excludat substitutum? Bald. in dict. *L. cum acutissimi*, col. fin. C. de fideicommissis. distinguit, an ingrediatur religionem Minorum fratrum, qui sunt incapaces hæreditatis, & tunc non excludatur substitutus; si verò ingrediatur aliam religionem capacem, excludatur: vide de hoc per Joan. Baptist. de S. Sever. in repet. dict. *L. generaliter*, §. *cum autem*, quæst. 7. & per Socinum in dict. *L. cum avus*, 9. quæst. Adverte etiam, quod in casu hujus legis, quando est gravatus restituere alteri filio testatoris, nullo casu excluditur substitutus, ut probatur hoc per casum in authent. de sanctis. Episc. §. *sed hoc præsentis*, collat. 9. ubi monasterium non facit deficere conditionem, de qua ibi, quando contendit cum alio monasterio substituto, ut dicit etiam Gloss. in cap. in præsentia, de probat. igitur idem erit dicendum, si contendat cum alio filio testatoris substituto, quia non est minoris favoris, sed similis, & fortioris, cum dilectio major videatur in filiis, quos testator cognovit, quam in nepotibus, quos non cognovit, & ita in facto consuluit, & obtinuit Maria. Socin. ut refert ejus filius in dict. *L. cum avus*, col. 19. & in 9. quæst. ad fin. quod si esset verum, esset singulariter notandum; sed cave, quia ista lex destruit istud dictum, nam in ea filius erat gravatus restituere fratri suo, & tamen adhuc habet locum instar tacita conjecturata conditio, ut nepotes ex filio præmortuo gravato excludant patrum filium testatoris, & idem probatur in textu dictæ *L. cum avus*, ubi patruus non excludit pronepotem nepotis gravati; ideo intellige dictum Socin. quando institueretur filius, & gravaretur de restituendo uni filio ejusdem gravati, quia tunc alii fratres illius filii non possent ex conjecturata mente advocare fideicommissum, quia sunt in pari gradu: & sic procedit fundamentum Socini, dum arguit de monasterio: & ubi est expressa voluntas de restituendo uni nepoti, cessat conjecturata contra mentem expressè.

An autem filii adoptivi, quos reliquit gravatus, excludant substitutum, dic, quod non, quia esset in potestate gravati adoptando filium excludere substitutum; quod in filio naturali non potest dici, cum non tantum ab ejus voluntate, sed à Dei dono sibi agnascatur, & quia liberi adoptivi non sunt in consideratione in præjudicium substituti, *L. fideicommissum, ff. de condit. & demonstrat. L. si ita quis, §. fin. ff. de legat. 2.* Angel. in dict. §. *cum autem*, Socinus in dict. *L. cum avus*, col. 24. & Decius in dict. §. *cum autem*, vers. 7. ista lex. Et quod hic dicitur, quando reliquit nepotes, vel pronepotes, seu alios ultiores descendentes, ut probatur in dict. §. *cum autem*, & in dict. *L. cum acutissimi*, & tradit Socin. in dict. *L. cum avus*, colum. 17. Procedit etiam ista lex, sive filii sint masculi, sive foeminae, seu nepotes ex foemina, *L. si quis ita, in princ. ff. de testam. tutel.* Bart. plenè in *L. 1. C. de verb. signific. L. 1. C. de condit. insert.* Si tamen testator expresse rat in conditione qualitatem masculinitatis, tunc deficientibus masculis, propter foeminas non excluderetur substi-

tutus, ut dicit Bart. in dict. *L. cum avus*, 4. quæst. & ejus opinio tenetur communiter, & à nullo reprobat, ut attestatur Socin. in dict. *L. cum avus*, chart. 9. col. 2. & circa hoc, vide eundem Socin. ibi chart. 10. col. 4. cum seq. Procedit etiam hæc lex, sive filii sint nati, sive nascituri tempore conditionis, secundum Rapha. Cuma. in dict. *L. cum avus*, & videtur de mente Bart. ibi 3. quæst. & tenent aliqui moderni in dict. §. *cum autem*, prout est Joan. Bapt. de S. Sever. qui latè ibi istam quæstionem examinavit; & in hanc sententiam inclinat Socin. in dict. *L. cum avus*, fol. 9. col. 3. & 4. & seq. Et istud videtur tenendum, licet contrarium tenuerit Ludov. Roma. consil. 370. in proposita consultatione, cui videntur adhærere Jason, & Decius in dict. §. *cum autem*, & pro ista opinione Rapha. multum confert ista lex Partitarum, quæ indistinctè excludit substitutum per liberos gravati, si extent, & signanter cum dicitur: *Esto es, porque siempre se entiende por derecho, maguer el padre non lo diga paladinamente, que muriendo el uno, e dexando fijos, que el otro hermano que finca vivo, no deue heredar lo suyo.* Ponderandum est verbum *semper* & sic intelligit, sive filii sint jam nati, sive nascituri; nam ista dictio *semper* importat, quod idem sit in omni casu, & in omni tempore, ut dicit glossa notabilis in verbo *semper*, in *L. 1. ff. solut. matrim.*

Quid tamen si iste gravatus decedat cum filiis, qui tamen sunt incapaces, ut quia sunt deportati, vel damnati in metallum, an tales filii faciant deficere fideicommissum? Dic, ut per Bart. in *L. filiusfamilias*, §. *cum quis, ff. de legat. 1.* Adverte etiam, quia sufficit liberos extare, etsi non sint hæredes, quia nolunt adire paternam hæreditatem, vel fuerunt exhæredati, ut in dict. §. *cum quis*; de hoc tamen vide, quæ infra statim dicam in glossa, quæ incipit: *Lo deuen auer*. Nota etiam, quod etsi filii isti præmaturè habeantur à minore 14. annis viripotente, quod etiam isti non tantum facient cessare substitutionem fideicommissariam, de qua hic, & in dictis juribus; sed etiam pupillarem, Bart. in *L. Gallus*, §. *etiam si parente, ff. de liber. & posthum.* & idem Bart. & Apostil. in *L. in pupillari, final. verb. ff. de vulg. & pupill.* Idem est, si talis pupillus relinquat uxorem prægnantem, nam talis posthumus ex eo, faciet cessare pupillarem substitutionem, ut notanter tenet Bald. in *L. neque ei, ff. de adopt.* ibi dum dicit: Item si malitia supplet ætatem, & acciperet uxorem, & conciperet, argum. *L. ex facto, ff. de vulg. & pupill.* licet tantum ipse loquatur de extinctione pupillaris substitutionis. Nota etiam istum textum in quantum dicit, *dexasse hijos*, quia vult, quod non sufficiat habuisse liberos, si decederunt ante mortem gravati, ut est casus singularis in *L. ex facto*, §. *penult. ff. ad Trebell.* Requiritur ergo, quod extent tempore mortis ejus, & hoc sufficiet, licet postea moriantur, ut excludatur substitutus, ut probatur in dict. §. *penult.* & habetur in cap. Raynuitius, de testam. & in cap. in præsentia, de probat. *L. cum uxori, C. quando dies legat. ced.* Item intellige istam legem in filiis, qui nascuntur non monstrosi, & tendentes ad prodigium, nam illi, etsi vivi nascantur, non faciunt deficere conditionem, *L. non sunt liberi, ff. de statu homin.* Similiter intellige, quando tales filii perfectè nascuntur; nam si in actu nativitatis moriantur, puta, dum fuit totus extractus præter unum pedem, secus esset, *L. quod dicitur, ff. de liber. & posth. L. penult.* & ibi Alber. Bald. & alii, C. de posthum. hæred. instit. Si tamen inciso aliquo perfecto membro nasceretur vivus, tunc ille excluderet substitutum, sicut accidit in eo, qui sine aliquo membro perfecto nasceretur, quia est perfectus homo, ut adducit Socin. post Joan. de Monte Spere. in dict. *L. cum avus*, chart. penult. col. 2. Intelligit etiam de nato ex partu, qui vivere possit; secus si sit quinque, vel sex mensium, quia non est perfectè natus, ut in dict. *L. penult.* Socinus ubi supra, ubi refert se in hoc consuluisse. Vide etiam super his de jure regni *L. 13. Tauri*, quæ est lex notabilis.

(9) *Los bienes de su padre.* Ex hoc verbo patet, quod loquitur ista lex in substitutione fideicommissaria, quia non sequuta additione, vel immixtione non dicerentur bona patris, qui fuit gravatus, sed primi testatoris, qui gravavit, argument. *L. post aditum, C. de impuber. & aliis substit.* ex quo videtur inferri, quod ista lex & similes non procederent in substitutione directa vulgari, & ita

auia establecido el testador por heredero. E esto es, porque siempre se entiende por derecho (10), maguer el padre non lo diga paladinamente, que muriendo el vno, e dexando fijos, que el otro hermano que finca biuo, non deue here-

dar lo suyo; mas los fijos del muerto lo deuen auer (11). Pero si muriesse sin fijos, estonce el otro hermano (12) heredaria lo suyo, assi como el padre ouiesse puesto. Mas si el que faze el testamento, estableciesse a dos omes estraños

ita dicit Alberic. in dict. *L. generaliter*, §. *cum autem*, ubi Glossa in verbo *substitut*, videtur hoc velle: & hanc dicit esse communem opinionem Socinus in dict. *L. cum avus*, col. 7. ubi etiam notabiliter dicit hoc debere intelligi, & limitari, nisi essemus in casu, in quo institutus filius transmitteret jus adeundi ad nepotes; nam licet alias sit magna dubitatio, numquid ille, qui admittitur ex vulgari substitutione, excludat illum, qui venit per jus adeundi transmissum, de quo per Bart. & Doctores in *L. 1. ff. de vulg. & pupill.* tamen in hoc casu indubitanter secundum eum, substitutus excluderetur per textum in *L. unic. C. de his quæ ante apert. tab.* & argumento textus in *L. cum acutissimi*, *C. de fideicommiss.* Limitat etiam Socinus istam communem opinionem, quando vulgaris substitutio esset juncta cum compendiosa, ut si dixit testator, *quandocumque decesserit*, nam cum in compendiosa contineatur vulgaris, secundum doctrinam Bart. communiter approbatam in *L. Centurio*, col. 10. vers. *quæro utrum substitutio compendiosa facta*, &c. ff. *de vulg. & pupill.* & in *L. precibus*, *C. de impuber. & aliis substit.* quia sicut in fideicommissaria, quam etiam amplectitur compendiosa, intelligitur tacita conditio, *si decesserit sine liberis*, ut hic, & in dicta *L. cum avus*, pariter idem est dicendum de vulgari substitutione in compendiosa comprehensa, ut æqualis fiat determinatio, argument. *L. jam hoc jure*, ff. *de vulg. & pupill.* *L. quamvis*, *C. de impuber. & aliis subst.* Contra istum tamen dictum Socini consuluit Decius consil. 416. in testamento illustris, & magnifici domini capitanei, &c. motus inter cætera ex eo, quod licet sit verum, quod à principio & potentialiter substitutio compendiosa applicari possit ad vulgarem, vel fideicommissariam, secundum quod casus occurrit; si tamen talis compendiosa resoluta sit in vulgarem, vel fideicommissariam, de tali vulgari, vel fideicommissaria, in qua compendiosa resolvitur, judicari debet tamquam de vulgari, vel fideicommissaria simpliciter & absolute, ex notatis per Bart. in *L. hæredes mei*, §. *cum ita ff. ad Trebell.* & sequitur Alexand. consil. 1. *perspectis verbis eis*, col. fin. vol. 1. Si ergo occurreret casus de vulgari, judicaretur simpliciter & absolute, secundum eum; & sic, quod non subintelligitur in ea talis tacita conditio, *si decesserit sine liberis*, & ita fiat comprehensio, quod utraque substitutio conservetur in statu suo, & utraque propriam naturam retineat, quia illa determinatio, quæ æqualiter debet fieri, respicit illud, quod exprimitur, & non videtur habere locum in eo, quod tacite intelligitur, prout est dicta conditio liberorum, de qua nihil fuit dictum: adducit etiam alia, quæ videas per eum. Et ista lex Partitarum satisfacit pro ista parte, quam tenuit Decius, nam videtur loqui in compendiosa substitutione, in quantum dicitur: *Que el que muriere primeramente*; & quod fuerit facta hoc casu substitutio per verbum commune, sicut & de verbo *succedat* dicit Bart. in *L. Centurio*, col. fin. ff. *de vulg. & pupill.* hæreditare enim tantum est dicere, quantum succedere, ut in *L. nihil est aliud hæreditas*, ff. *de verb. signific.* & tamen lex ista vult, quod ut conditio liberorum subintelligatur, quod succedant ex fideicommissaria, ut dixi in principio; & patet etiam ex aliis verbis istius legis inferius positis, ex quibus constat, bona paterna jam fuisse filii gravati, & sic quod jam erat factum suum patrimonium per aditionem, seu immixtionem, *L. sed si plures*, §. *filio*, ff. *de vulg. & pupill.* & Institut. *de hæred. qualitat. & different.* in princ. Pro opinione tamen Socini multum urget conjectura pietatis, & parentis affectio præsumpta, quæ fuit originarium motivum harum dispositionum, & quod quis præponere voluit extraneum suæ posteritati, quæ ratio ita militat, si succedatur ex vulgari, sicut si ex fideicommissaria: & pro ista parte potest induci ista lex Partitarum; neque obstant verba supra ponderata, nam etiam ante aditionem, vel immixtionem bona patris dicuntur filii, *L. in suis*, ff. *de liber. & posthum.* *L. 21. supra titul. 1.* & multum interest ad conjecturandam istam voluntatem defuncti, an facta fuerit substitutio per

verba compendiosa, an solum per verba directa, importantia tantum vulgarem substitutionem, & sic quod debeat esse diversitas inter unum casum, & alium; & attenda ista æquitate, & testatoris affectione potius inclinarem in opinionem Socini: tu cogita, quia passus est certe dubius. Quid autem sit dicendum in substitutione pupillari, vide latè Socin. in dict. *L. cum avus*, col. 7. 8. & 9. cujus resolutio videtur, quod pupillaris substitutio non firmatur susceptione liberorum, prout dixit Bart. in dict. *L. in pupillari*, ff. *de vulg. & pupill.* neque etiam potest dici, quod substitutio pupillaris rumpitur natiuitate posthumi, prout est magis communis conclusio in dict. *L. in pupillari*; sed bene verum est, & potest dici, quod expiret mortuo pupillo cum filiis, argumento dict. *L. cum avus*. Quid autem si testator duobus pupillis filiis substituerat pupillariter per adiectionem nominis collectivi, & primus decessit pubes relictis filiis, & postea decessit impubes alius, an filii puberis excludant extraneum ab hæreditate impuberis? Vide Bald. quod sic in *L. penult. col. 1. C. de impuber. & aliis substit.* & Alex. in *L. hæredes mei*, §. *cum ita*, ff. *ad Trebell.*

(10) *Siempre se entiende por derecho.* Nota hoc verbum, nam ex eo tollitur magnum dubium, quod est inter Doctor. in dict. *L. cum avus*, an illud, quod ibi & hic disponitur, sit fictio legis, vel an sit præsumptio juris; nam Raphae. Cuma. ibi vult, quod sit fictio, eo quod fingant scriptum ultra id, quod apparet; Paul. vero de Cast. dicit, quod sit præsumptio, & rationes pro utraque parte discutit latè ibi Socinus col. 30. & 31. & 32. effectus est magnus, nam si esset fictio, non admitteretur probatio in contrarium; secus tamen esset, si esset præsumptio juris tantum, & non præsumptio juris & de jure: & quod sit præsumptio juris tantum, tenet Jacob. Butri. Cynus, Bald. in dict. *L. cum acutissimi*, *C. de fideicommiss.* & sic admitteretur probatio in contrarium per conjecturas, vel alias. Tene ergo menti istam legem Partitarum, quæ disponit, quod hic sit juris præsumptio, seu tacita conditio à jure subintellecta, non fictio; nam si voluerat, quod esset fictio, non dixerat, *se entiende por el derecho*, maguer el padre non lo diga; sed dixerat jus fingit fuisse dictum; sed quia procedit ex conjectura pietatis, ideo dicit, *se entiende por derecho*.

(11) *Lo deuen auer.* Quid si nolunt, & repudient, an erit locus substituto? Alberic. movet istam quæstionem in dict. *L. generaliter*, §. *cum autem*, *C. de institut. & substitut.* & refert opinionem quorundam dicentium, quod sufficit liberos extare, licet non succedant, ut excludant substitutum, argum. *L. filiusfamilias*, §. *cum erit rogatus*, ff. *de legat. 1.* & *L. ex facto*, §. *fin.* & ibi notatur, ff. *ad Trebell.* & in *L. Lucius*, ff. *de hæred. institut.* *L. cum pater*, §. *volo*, *de legat. 2.* Sed in contrarium dicit, quod videtur textus in §. 3. vers. *si verò testamentum*, Instit. *de success. libert.* & quia negare non possumus extitisse fideicommissum conditionale, licet descendentes ex privilegio isto substitutum excludant, ut in dict. §. *cum autem*, cum dicit, *liberis eam excludentibus*, ergo alii de tali privilegio non opponunt, nisi ipsi, *L. qui ex liberis*, §. *fin.* ff. *de bonor. poss. secund. tabul.* Alii verò dicunt, secundum eum, quod aliud est, quando conditio expressa apponitur ab homine, & tunc sufficiat liberos extare, ut excludatur substitutus; aliud quando à lege subintelligitur, nam tunc oportet eos hæredes esse, per dict. §. *sum autem*, alias cessaret ratio, quæ movet conjecturam, de qua in dict. §. *cum autem*, & in dict. *L. cum acutissimi*; & in hac residet Alberic. in dict. §. *cum autem*, cujus opinioni adhærere videtur Socin. in dict. *L. cum avus*, chart. 8. col. 2. & Jas. in dict. §. *cum autem*, col. penult. & vide in hoc Socin. consil. 182. vol. 2. incipit, *licet filia femina*.

(12) *El otro hermano.* Quid si decessit iste frater fideicommissarius antequam gravatus, an transmittat jus petendi fideicommissum ad hæredes? Paul. de Castr. in dict. *L. cum avus*, in fin. dicit, quod non, ex quo istud fideicommissum erat conditionale, licet conditio esset

ños (13) porsus herederos, sotal condicion, que el que muriesse primero, que el otro que heredasse sus bienes; maguer que este que muriesse primero, dexasse fijos, non heredarían ellos estos bienes atales, mas el otro a quien establescio el testador por su heredero.

tacite subintellecta, & sit conditio legalis; quia tamen non est necessaria, imò provenit ex conjecturata mente defuncti, ita quòd eam testator tollere potest, si vult, iudicatur conditio non necessaria, & sic dicit cessare, quod habetur in *L. conditiones extrinsecus, ff. de condit. & demonstr.* Tu verò dic, quòd ista quæstio est facilis, ex quo hic intervenit conditio expressa à testatore, scilicet cum moreretur, *L. dies incertus, ff. de condit. & demonstr.* & sic non conveniunt propriè verba Pauli de Castr. dictum tamen est verum.

(13) *Dos omes estraños.* Approbat Gloss. *L. cum acutissimi, C. de fideicom. & dict. §. cum autem*, quæ sunt communiter approbatæ; cessant enim in extraneo rationes, quæ sunt in filio & ejus liberis, conjectura scilicet pietatis, & sanguinis, de qua in *dict. L. cum avus*, & etiam evitatio absurditatis in testante, ne videatur alienas successiones suis præponere. Quid autem si filius, & extraneus essent instituti, & de restituendo post mortem gravati, an in persona filii subintelligatur tacita conditio? Socin. tradit istam quæstionem in *dict. L. cum avus, char. 6. col. 2. vers. 7. infertur*, & est pulchra quæstio, & refert ibi Cumanum arguentem, quòd non intelligatur tunc ista conditio, licet in fine relinquitur sub dubio, dicens æquitatem suadere contrariam opinionem. Socin. ibi post Joan. Bapt. de S. Sever. in *dict. §. cum autem, & in L. in testamento, C. de testam. milit.* tenet quòd in persona filii subintelligatur, vide ibi per eum, & pro ista opinione satis facit ista lex Partitarum, dum in hoc versic. ponit hæc verba, *dos omes estraños*, quasi secus velit esse, quando non ambo essent extranei.

L E X X I.

Non potest testator filiis apponere conditionem in legitima. In eo tamen, quod est plus ei jure institutionis relictum, potest apponi conditio potestativa. Casualis autem, vel mixta, nequaquam, sed habetur pro non apposita. Hoc dicit. Habuit originem à *L. quoniam in prioribus, C. de inoffic. testam.*

(1) *Libremente.* Non ergo poterit à parente filio relinqui legitima, ut compenset cum debito, ad quod filio tenebatur, veluti dotis maternæ, vel alias, ut in specie notat Cynus, & etiam Bald. in *fin. in L. 2. C. de jur. dot.* Et quid si pater relinquitur filix jure institutionis aliqua bona, vel quantitatem pro legitima, & dote materna, & bona non sufficiant ad solutionem dotis, & legitimæ? Vide notabile consilium Socin. 2. vol. consil. 125. *diligentissimè, & subtiliter*; ubi etiam vide, an acceptando hoc filia sibi præjudicet, & quæ habentur in *dict. consil.* adde ad dicta Roderic. Suarez in *L. quoniam in prioribus, C. de inoffic. testam. 7. ampliatio- ne*, ubi vide de hoc.

Et quid si filius instituatur in sua legitima, & jubetur restituere Titio, qui recusans adire, & restituere, compellitur à iudice; an tunc habeat locum ista lex, ut adhuc rejecto gravamine consequatur, & retineat legitimam? Paul. de Castr. dicit, quòd non, imò tunc limitabitur ista lex & similes per textum, quem ipse ad hoc ita intelligit in *L. ita tamen, §. si patronus, ff. ad Trebell.* ubi Roman. dicit, hoc esse novissimum dictum; sed Alexand. ibi reprobatur istum intellectum, & dicit esse contra textum in *L. penult. §. si patronus, ff. de bon. libert.* vide ibi per eum, cujus dicta satis placent. Si tamen filius sic gravatus recusans adire, adiret, & restitueret, tunc videtur, quòd cum agnovit iudicium defuncti, non possit repetere legitimam, per textum in *dict. L. penult. §. si patronus*; & videtur de mente Alex. ubi supra.

An autem gravamen, quod per istas leges rejicitur in persona filii de legitima, rejiciatur etiam in personam ejus, in quem filius transmisit jus adeundi? Istam quæstionem tractat Socin. consil. 116. vol. 1. incipit, *non potest negari, col. 7.* neque memini alibi me legisse, ubi concludit, quòd non, per pulchra verba, vide ibi per eum; &

L E Y X I.

Como el padre non deve poner condicion ninguna en la legitima, que dexa a su fijo.

Libremente (1), e sin ningund agruiamiento, e sin ninguna condicion,

in materia, quod ipse ibidem dicit, *col. penult. vers. 6. & ultimo.* Adverte etiam, quia si pater ex facultate regia posset gravare filios in legitima, juxta ea, quæ tradit Roderic. Suarez in *dict. sua eleganti repetit. L. quoniam in prioribus, 18. limitatione*; & in *lectur. L. Fori, consequenti, in 2. limitatione*, adhuc debet constare de voluntate expressa patris volentis gravare, & quòd in dubio potius conjecturare debemus gravare noluisse; ad quod bene facit quod dicit Oldral. consil. 28. *visa donatione*, ubi consuluit, quòd si pater dat aliquid filio in vita cum onere restitutionis, & postea in testamento aliquid sibi legat jure institutionis, & vult illum esse contentum cum eo, & cum eo quod sibi donavit in vita, quod videtur propter hoc remittere onus restitutionis appositum in donatione, quod est bene notandum: neque dicit obstare consuetudinem loci, ex qua permittitur gravare in legitima, quia locum habet secundum eum, quando de expressa voluntate testatoris appareat, aliàs stabitur juri communi, *L. 2. C. de noxal. cap. cum dilectus, de consuetud.* Et teneas semper menti ad istas regias facultates, ex quibus permittuntur fieri majoriæ in unum ex filiis, licet alii graventur in legitima, dummodo eis relinquantur alimenta, prout est de forma dictarum facultatum regaliū; quod debes intelligere, dum tamen id, quod relinquitur filiis pro alimentis, relinquitur eis in proprietate, ita quòd iudicetur suum proprium patrimonium, non subjacens regulis alimentorum; & ita erit transmissibile ad hæredes, prout volunt Hispani Doctores nostri, Doctor de Palac. Rube. in *repetit. cap. per vestras, in text. col. 250.* Roderic. Suarez ubi supra in *dict. 2. limitatione illius L. Fori, sub repetitione L. quoniam in prioribus, fol. 62. & 63.* licet contrarium voluit Baldus in *L. 1. §. jus naturale, circa fin. ff. de justit. & jure*, qui tamen loquitur in casu, in quo per statutum tollitur legitima, non tamen ubi minuitur salvis alimentis; & sic non rectè potest allegari in contrarium, quia de mente Principis in istis facultatibus majoriæ non est in totum tollere legitimam, sed tantum minuire; inter quæ longè interest, ut patet ex notatis per Paul. de Castr. in *dict. L. quoniam in prioribus, vers. item quæritur.* Et quòd istæ facultates regie sic debeant intelligi, ut non tollant, sed minuant legitimam, confert notabile dictum Baldi in *L. cum lege C. de Episc. & Cleric.* ubi loquitur in terminis, quando statutum ratione primogeniti excludit secundogenitum, & si per se habeat severè contra alios filios, vel filias in taxatione talis legitimæ, sic diminutæ pro sustentatione filiorum, & contra pietatis officium, tunc iudex in hoc succurrere debet, & bono arbitrio taxare, & moderare poterit juxta qualitatem personarum, & patrimonii quantitatem, & alias circumstantias, sicut & ego pluries fieri vidi in regali auditorio; nam cum pater valde enormiter, & contra boni viri arbitrium minuit occasione talis facultatis legitimam filiorum, idem est, ac si in totum tolleretur, ut adducit Socin. consil. 150. vol. 1. col. 5. & Dominic. de Rot. decis. 18. in *novis, in princ. 2. col.* Et tenebitur pater ita providere aliis filiis, licet ipsi habeant aliunde, unde possent alimentari, cum Principis intentio non sit in totum tollere, sed diminuire legitimam; & sic cessat, quod in contrarium sentit Abb. in *cap. Raynutius, de testam. ult. notab.* An autem filius contra quem fuit impetrata facultas, ut possit sibi diminui legitima, poterit isto jure uti contra patrem suum, diminuendo patri legitimam? Bald. dicit, quòd non, in *L. fin. vers. pone Princeps, C. de fruct. & litium expens.* cætera ad istam materiam pertinentia, vide latè per Roderic. Suarez in *dict. sua repetit. L. quoniam in prioribus*, & per Guil. Bened. ubi ponit decem limitationes in *repetit. cap. Raynutius, de testam. fol. 352. col. 4. & fol. seq. super verbo reliquit*; quibus adde, quid dicendum sit in milite, an ex directa militari (de qua in *L. Centurio, ff. de vulg. & pupill. & L. precibus, C. de impub. & aliis substit. & in L. in testamento, C. de testam. milit.*) possit privare filium legitimam, quæ dicam in *L. 12. incipit, Compendiosa*, infir-

cion (2), deue auer el fijo (3) su legitima parte de los bienes de su padre, e de su madre, segund diximos en el titulo, de quien puede fazer testamento, o quien non, en la ley que comienza: Religiosa vida. Pero si el padre quisiere establescer su fijo por heredero en mas de su parte legitima, en aquello que le dexa demas, bien puede el padre poner aque-

lla condicion, que es en poder (4) del fijo de la cumplir; mas ninguna de las otras condiciones, assi como las que acaescieren por auentura, o las que son mezcladas, segun diximos en las leyes ante desta, non las puede poner. E si las pone, non empescen (5) al fijo heredero, maguer non se cumplan.

LEY

tit. 5. Adde etiam, quod substituere filio vulgariter non reputatur gravamen, ut in specie dicit Paulus de Castr. in dict. *L. quoniam in prioribus*, per *L. si posthumus*, §. *quod vulgò*, ff. *de liber. & posthum.* ubi etiam Alexand. quem vide.

(2) *Condicion.* Sed cum substitutio dicatur conditionalis institutio, ut in *L. cohæredis*, §. *cohæres*, ff. *de vulg. & pupill. L. in ratione*, §. *quod vulgo*, ff. *ad leg. Falcid.* si filius substituatur vulgariter, vel compendiosè, & à primo gradu sit præteritus, an videatur institutus rejecta conditione, in quam fuit facta substitutio? Et videtur, quod sic, per *L. si filiusfamilias substituatur*, ff. *de hæred. instit.* & *L. si pater filium*, & *L. ex facto*, §. *Lucius*, ff. *de vulg. & pupill.* & per dict. *L. quoniam in prioribus*, & per istam legem, & videtur fuisse de mente Roderic. Suarez in dict. *L. quoniam in prioribus*, in 15. limitatione; & expressius habetur per Alexand. in *L. si pater impuberes*, ff. *de vulg. & pupill.* super gloss. in verbo *substituit*, & probari etiam videtur in *L. scimus*, §. *cum autem*, C. *de inoffic. testam.* & sic si alter filius sit institutus in primo gradu, & ei sit datus substitutus vulgariter, vel pupillariter, vel compendiosè alter filius, talis filius substitutus rejecta conditione concurrerit cum instituto; quod est tenendum menti, quia non ita declarat Roderic. ubi supra. Sed adverte, quia neque Alexand. nec Roderic. faciunt mentionem de Oldrald. consil. 171. thema tale est, *Titius filium*, col. 3. vers. *sed quaritur*, ubi vult oppositum, loquens in casu suo in filio substituto pupillariter, qui fuit à præcedenti gradu præteritus; & dicit non obstare dictam *L. quoniam in prioribus*, neque dictum §. *cum autem*: quod ostendit, quia dicta *L. quoniam in prioribus*, commemorat legem *omnimodo*, ejusd. tit. at dictus §. *cum autem*, & lex *sancimus*, commemorat utramque; ergo oportet, quod ambæ intelligantur eo casu, quo loquitur lex *omnimodo*, ad cujus interpretationem factæ sunt, & *authent. de filiis ante dotat. instrum. natis*, collat. 3. Sed lex *omnimodo*, circa præteritos filios nihil immutat, ut ibi dicitur in textu; ergo, &c. Item lex *omnimodo*, invenit petitionem supplementi, & circa illud versatur intentio illarum trium LL. & hoc nomen supplementum dicit duo, unum præexistens, aliud ei accedens sine prioris tamen interitu, argument. *L. fin. ff. de divers. & temporal. præscript. L. Pomponius*, §. *cum quis*, ff. *de acquir. poss.* Item hoc supplementum fit dupliciter, verè scilicet, per accessionem quantitatis ad quantitatem vel speciem, vel speciei ad quantitatem vel speciem, ut loquitur lex *omnimodo*, & interpretabitur per amotionem conditionis adjectæ institutioni factæ ex legitima, vel modi, vel dilationis, vel alterius cujuscumque gravaminis capiendi, tamen modus non mutatur, sed representatur, argum. *L. hæreditas*, ff. *de hæred. instituend.* unde si quis advertat ad legem *scimus*, §. *cum autem*, legitima, quæ ibi representatur, non expectata die universali fideicommisso adjecta, non capitur jure directo, sed jure fideicommissi, & per restitutionem de manu hæredis faciendam, ut ibi dicit littera, dum subdit, *quartæ quidem partis restitutionem &c.* & sic non mutatur capiendi modus, neque primus interimitur, sed in proposito per amotionem conditionis adjectæ de pupillari substitutione, non solum succedendi modus representatur, sed gradus ipse perimitur, *L. fin. §. 1. ibi: sed si extiterit conditio*, ff. *de vulg. & pupill.* ut hæc, & alia in isto proposito adducit Oldrald. ubi supra. Confirmatur hoc, quia illud, quod dicitur, quod testamentum potest incipere à tacita vulgari contenta in expressa pupillari, & si filius succedat ex tali tacita vulgari, satis dicitur institutus, ut probatur in *L. si pater filium*, & ibi Bart. ff. *de vulg. & pupill.* tamen hoc procedit, secundum terminos dictæ *R. si pater filium*, scilicet, quando filius nasciturus, qui fuit filio jam nato substitutus, invenit tempore, quo nascitur, purificatam conditionem, sub qua

est substitutus, quia tunc non potest dici præteritus, per *L. cum posthumus*, ff. *de liber. & posthum.* non ergo procedet, quando filius aliquo tempore reperiretur præteritus à primo gradu, conditione non purificata. Sed quid dicat Oldrald. qui in hoc adhæret dictis antiquorum in quæstione illa, an conditio casualis, vel mixta, sub quâ filius fuit substitutus, rejiciatur de legitima, juxta notata per Doctor. in *L. si pater*, C. *de institut. & substitut.* & in *L. suus quoque*, in princ. ff. *de hæred. instit.* & in dict. *L. quoniam in prioribus*: pro eo, quod prius dixi, videtur casus in dict. §. *cum autem*, ex cujus decisione inferitur, quod cum hodie legitima debeat relinqui filio titulo institutionis, secundum jura Authenticarum, & istarum LL. Partitarum, si filius substituatur in eventum alicujus conditionis alteri hæredi instituto, rejecta conditione concurrere debet cum instituto, prout habetur in dict. §. *cum autem*.

(3) *El fijo.* Idem dic in nepote, vel pronepote primum locum obtinente, ut probatur in dict. *L. omnimodo*, & dict. *L. quoniam in prioribus*, C. *de inoffic. testam.* ubi vide Roderic. 4. *ampliacione*: & idem dic de ascendentibus, & patronis, & etiam in fratribus, quando turpis personæ hæres instituitur ab eo; nam isti etiam non possunt gravari in legitima, ut dicit Glossa notabilis in *authent. de hæredib. & Falcid.* §. *si vero expressum*, collat. 1. in glossa 1. *L. Paconius*, §. *fin. ff. si quis à parent. fuer. manum.* vide etiam per Roderic. in dict. *L. quoniam in prioribus*, 36. *ampliacione*, & probatur optimè in *L. 6. in Ordinam. Tauri.*

(4) *Que es en poder.* Probatur ergo hic, quod in legitima quæcumque conditio potestativa, etiamsi sit facilis, rejicitur de legitima, substatatur verò in residuo ultra legitimam, unde & illa conditio, *si volet*, rejicitur de legitima, ut hic, tenet Bald. in dict. *L. quoniam in prioribus*, Joan. de Imol. in *L. fin. ff. de condit. institut.* & in *L. jam dubitari*, col. 7. ff. *de hæred. instituend.* & Roderic. in dict. *L. quoniam in prioribus*, 5. & 6. *ampliacione*.

(5) *Non empescen al fijo.* De hoc vide Roderic. ubi supra, 2. *ampliacione*, qui legem istam intelligit quando solus iste filius erat hæres institutus, ne obstet *L. scimus*, §. *cum autem*, C. *de inoffic. testam.* cui adde Paul. de Castro in *L. suus quoque*, in princ. col. 2. ff. *de hæred. instit.* ubi in isto casu quærit, rejecta conditione de legitima, quid erit de residuo, & respondet, quod si non habebat cohæredem, vel substitutum, totum sibi accrescit; quoniam in omnem eventum est illud habiturus, sive deficiat conditio, sive non: si tamen haberet cohæredem, vel substitutum, expectabitur eventus conditionis, quæ si non existat, illud residuum perveniet ad cohæredem vel substitutum; si tamen existat, accrescit sibi sine nova additione, sicut videmus in eo, qui est substitutus partim purè, partim sub conditione, ut ff. *de hæred. instit. L. liber homo*, §. *Titius ex semisse*, & licet Roder. Suar. post multa ita velit intelligi istam legem Partitæ, semper tamen visus est remanere cum aliquo scrupulo erga intellectum verum hujus legis, subdens se non determinatè asserere, sed ut peritiori daret occasionem, aut probandi, aut corrigendi, dicens hoc esse magnæ importantiæ in practica. Ego verò, licet imperitus, cogitabam istum intellectum non convenire huic legi Partitarum: tum quia divinatorius, cum in hac lege nulla mentio fit, quod habuerit filius cohæredem, vel substitutum, vel quod non habuerit; tum etiam quia ista lex juxta *L. suus quoque*, & alias leges juris communis, facit differentiam, an filius instituatur sub conditione potestativa, an sub casuali, vel mixta; ut primo casu rejecta conditione potestativa de legitima, juxta dictam *L. quoniam in prioribus*, & istam legem, teneat institutio conditionalis in residuo, & expectetur conditio. Secundo verò casu non solum rejiciatur conditio de legitima, sed neque etiam respectu residui expectetur; &

LEY XII.

Como aquel que es establecido por heredero sin condicion ninguna, puede entrar la herencia, maguer la condicion que es puesta a su compañero, non sea cumplida

SI el testador (1) establesciere a dos o mes por herederos; al uno so condicion que puede ser (2), e al otro simplemente, este atal a quien non fuesse puesta condicion, luego que sea muerto el testador, puede entrar en sus bienes, en aquella parte en que le establescieron por heredero; e el otro que es establecido con la condicion sobredicha, non puede entrar (3) en la su parte, a

si tota ista lex intelligi deberet, quando non fuit datus cohæres vel substitutus, dicendum esset, nullam in utraque conditione faciendam esse differentiam, quia utroque casu non esset expectandus conditionis eventus, cum in omnem eventum illud esset habiturus. Restat ergo, quod ut ista differentia inter conditionem potestativam, & inter casualem, vel mixtam possit hic applicari, de necessitate debemus intelligere, quod fuerit datus in ista lege substitutus vel cohæres, & tunc versatur labor in respondendo ad dictam *L. scimus*, §. *cum autem*, ubi habetur, quod in residuo ultra legitimam, non rejicitur conditio casualis, vel mixta: fortè posset non improbabili-ter dici, quod cum ille §. *cum autem*, quatenus innuit, quod legitima possit filio relinqui titulo fideicommissi, sicut & aliæ LL. illius tituli disposuerunt, ut habetur in *L. omnimodo*, eod. tit. sit correctus per jus Authenticarum ex mente Doctor. ibi, cum legitima hodie relinqui debeat titulo institutionis, ut in *authent. ut cum de appellat. cognos. cap. aliud quoque capitulum*, collat. 8. & in *L. §. tit. 8. infra ead. Partit.* per quæ jura redditur ad antiquas LL. secundum quas filius institui non poterat sub conditione casuali, vel mixta; & licet dictus §. *cum autem*, sit incorrectus, quatenus etiam disponit, quod conditio casualis, vel mixta rejiciatur de legitima, & testamentum teneat, ut in *L. 9. supra eod.* & ibi dixi, tamen non potest negari, quin in legitima simul, & in residuo legitimæ pater hodie non potest filium instituere sub conditione casuali, vel mixta, sicut erat per LL. antiquas ante LL. Codicis. Si ergo institutio peccet in forma, ut si fiat sub conditione casuali, vel mixta, rejecta conditione tenebit testamentum, & eventus talis conditionis, etiam dato cohærede vel substituto, non expectabitur: & quod per dictas LL. antiquas disponebatur, ut filius taliter institutus posset dicere testamentum nullum, hodie per istas LL. Partitarum, licet hoc non possit dicere, & testamentum teneat, tamen dicere poterit filius, conditionem talem sibi non potuisse apponi, & ejus eventum nullatenus esse expectandum. Oporteret ergo patrem esse cautum, ut filium instituat in legitima, vel parte legitimæ purè, non sub conditione casuali vel mixta, vel in residuo instituat alium, vel si instituat filium in omnibus bonis, gravet, si velit, ut alteri restituat residuum purè, vel sub conditione; & similiter poterit filium instituere in legitima, & in residuo sub conditione casuali vel mixta, dato sibi cohærede, vel substituto, ut hæc omnia probantur in *dict. L. §. tit. 8. infra ead. Partit.* Si autem filium institueret sub conditione casuali, vel mixta, tam in residuo, quam in legitima, vel simpliciter, tunc procederet hujus legis dispositio, etiam dato sibi cohærede, vel substituto: & fortè idem esset dicendum attentis LL. juris communis, & sic quod non procedant dicta Pauli de Castro in *dict. L. suis quoque*, & Cyn. in *L. si pater*, C. de institut. & sic quod in hoc lex ista Partitarum non corrigat jus commune, sed declararet; nam supposito quod talis conditio rejicitur de legitima, & testamentum teneat, secundum Bart. & Doctor. ut dixi in *dict. L. 9. supra eod.* erat necessaria declaratio, quid erat faciendum de residuo, quod non reperitur declaratum de jure communi, & ista lex Partitæ declarat: neque obstat *L. si te solum*, & *L. si quis ita scripserit*, ff. de hæred. ins-

menos de ser cumplida (4) primeramente la condicion, so que fue establecido por heredero.

LEY XIII

Como deuen ser cumplidas las condiciones, que son puestas en los establecimientos de los herederos ayuntadamente, o so departimiento.

Ponen los testadores a las vegadas muchas condiciones a los herederos ayuntadamente; a las vegadas las ponen so departimiento. E ayuntadamente pueden ser puestas en esta manera, como si dicesse el testador: Establezco a fulano

no *tituend.* quia loquuntur in casu, in quo nullum peccatum fuit in forma institutionis, & ibi etiam extraneus est ille, qui instituitur, non filius, ut hoc casu: præterea & in istis legibus, & in *dict. L. liber homo*, §. *Titius*, institutio fuit pro parte pura, & in parte conditionalis, & nullum, ut dixi, fuit peccatum in forma; in institutione verò filii aliter sit etiam de jure communi dicendum, quod ista lex Partitarum optimè declarat. In conditione verò potestativa rectè distinguitur, habuerit filius in residuo legitimæ cohæredem, vel substitutum, vel non, quia institutio non peccat in forma; & in tali conditione loquitur Joan. de Imol. relatus à Roder. in *L. jam dubitari*, 7. col. ff. de hæred. instit. vers. & hæc opinio tutior videtur, intelligendo eam sanè, &c. & non in conditione casuali, vel mixta: confirmantur ista auctoritate insignis Doct. Anton. de But. *consil. 69. incipit, visis actibus & juribus*, ubi vult, quod dictus §. *cum autem*, nihil de jure antiquo immuet, quando filius haberet jure institutionis: cum ergo per LL. antiquas filius institutus sub conditione casuali, vel mixta habebat totam hæreditatem, neque curabatur in aliquo de talibus conditionibus, etiam in residuo ultra legitimam, etiam si daretur sibi cohæres, vel substitutus, idem erit etiam hodie dicendum; nec obstat §. *cum autem*, qui loquitur secundum jura Codicis, secundum quæ sufficiebat quoquo relictus titulo legitimam filio relinqui absque honorabili titulo institutionis; & videtur ad confirmationem prædictorum, quod hæc lex approbare voluit opinionem Oldral. in *dict. L. quoniam in prioribus*, quam ibi refert Alber. col. 1. vers. *vel posses dicere*, quatenus dicit, quod etiamsi filius instituatur sub conditione casuali, vel mixta in legitima, & ultra legitimam, quod ut legitima manere debeat integra filio, tales condiciones remouentur, seu habentur pro non apposis.

LEX XII.

Uno hærede in parte purè, alio in alia sub possibili conditione institutis, primò institutus potest statim post mortem testantis suam partem agnoscere; alius autem non, donec conditio impleatur. Hoc dicit.

(1) Si el testador Adde ad istam legem *L. liber homo*, §. *si ita scriptum*, ff. de hæred. instituend.

(2) Que puede ser. Dic ut supra eod. *L. 1.*

(3) Non puede entrar. Adde *L. si is, qui hæres*, ff. de acquir. hæred. & limita, ut in *L. si quis instituatur*, ff. de hæred. instituend. in princ. & in §. 1. & *L. 2. §. si sub conditione*, ff. de bonor. posses. secund. tabul.

(4) Cumplida. Et si tempus non sit adjectum, quando conditio impleri debeat, parebo conditioni, quandiu voluero, secundum Azo. C. de condit. insert. in summ. col. 2. vers. & siquidem, ubi respondet ad legem hæc conditio, quæ contradicere videtur, ff. de condit. & demonstrat. adde Bald. in *L. si pater*, col. fin. C. de institut. & substitut. vers. quinto queritur; si verò tempus sit adjectum, infra illud tempus parere debeo, & computatur tempus à die aditæ hæreditatis, non autem à morte testatoris, ut ff. de condit. & demonstrat. *L. si in diem*.

LEX XIII.

Pluribus conditionibus conjunctim apposis hæredi, omnes adimpleri debent, aliàs testamentum erit invalidum; sed si disjunctivè ponantur, sufficit unam impleri. Hoc dicit.

no por mio heredero, si fiziere tal Egle-
sia, o tal Ospital, e diere tantos ma-
ranedis a pobres. Quando el testador po-
ne tales condiciones (1) como estas, o
otras semejantes dellas, todas en vno,
estonce conuiene en todas guisas que las
cumpla el heredero, para valer tal es-
tablescimiento. E el ayuntamiento des-
tas condiciones se faze por esta palabra,
e (2). E las condiciones pueden ser pue-
tas departidamente en esta manera, co-
mo si dixesse el testador: Establezco por
mi heredero a fulano, si diere cient ma-
rauedis por mi anima, o si fiziere tal
Eglesia, o tal Monasterio. E estonce de-
zimos, que abunda para valer tal esta-
blescimiento, si el heredero cumple al-
guna dellas (3). E el departimiento des-
tas condiciones se faze por esta palabra,
o. Otrosi dezimos, que si el testador po-
ne vna condicion, sobre muchos omes
que estableciesse por sus herederos; si
qualquier dellos cumple (4) la condicion,
valdra el establescimiento, maguer todos
non lo cumplan. E esto seria, como si
dixesse el testador: Establezco a mis sier-
uos por mis herederos, si fueren mios

quando yo finire. Ca maguer estonce non
fuesen suyos todos, si acaesciere que lo
sea el vno (5), aquel heredara los bienes
del testador, que era suyo a la sazón.

L E Y XIII.

*Como deue el heredero auer la herencia, si
non finco por el de cumplir la condi-
cion, so que fue establecido.*

EN manda, o en establescimiento del
heredero poniendo condicion el tes-
tador, dezimos, que si la condicion fues-
se atal, que es en poderio de aquel a
quien es puesta, de la cumplir, si la non
cumple por alguna ocasion que acaes-
ce, de guisa que non finque por el de
la cumplir, valdra el establescimiento (1)
del heredero, o la manda. E esto se-
ria, como si el testador dixesse: Esta-
blezco a fulano por mio heredero; o:
Mandole tal cosa, si aforrare tal sieruo
que ha. Ca, si este atal ouiere voluntad
de cumplir lo que el testador mando, e
non finco por el, mas por alguna oca-
sion que acaescio en la persona del sier-
uo, muriendose, o perdiendose en otra
manera, sin culpa (2) del que le deuia
afor-

(1) *Tales condiciones.* Ex hoc sume, quod conditio-
nes plures debent esse tendentes ad diversa implementa,
& diversum finem, attenta mente testatoris, qui utram-
que conditionem voluit adimpleri, nec ejus mens, & in-
tentio verificatur, una tantum conditione impleta; secus
namque esset, si plures conditiones etiam copulativè po-
sitæ, tenderent ad unum finem, & qualibet earum im-
pleta verificaretur, & impleteretur, quod ex earum imple-
mento prætendebat testator, nam tunc sufficeret cujus-
libet earum implementum, veluti si testator dicat, si il-
le mortuus sit sine liberis, & presbyter fuerit, talis sit
hæres, vel talem substituo; nam tunc cum mens testa-
toris fuerit providere de substituto propter carentiam li-
berorum, quæ ita inducitur ex presbyteratu, sicut ex
morte sine liberis, sufficeret conditionem presbyteratus ex-
tare, ut latè consulit Alexand. consil. 100. vol. 4. inci-
piente, *Visa parte testamenti*, &c. tali enim casu in ef-
fectu ex mente testatoris ambæ conditiones sunt purificatæ;
& quod hic dicitur in institutione, idem dicas in substitu-
tione, si plures conditiones in ea copulativè ponantur, cum
& substitutio sit secunda institutio; & ita in substitutione
consuluit Petrus de Anchar. consil. 266. incip. *iste Ma-*
gister Gerardus, & Ludov. Roma. consil. 131. *prima*
dubitatio, &c. & consil. 138. *nova supervenit*, Decius
consil. 89. & consil. 417. *visis consiliis clarissimor. Doc-*
tor. &c.

(2) *Esta palabra, e.* Et an substitutio vulgaris fac-
ta duobus copulativè habeat locum in personam unius,
vel intelligatur in persona utriusque; vide Bart. & Deci.
in *L. quamvis*, C. de impub. & aliis substit. & adde
ad istam legem *L. 24.* & ibi dixi, tit. 11. §. *Part.* Si
tamen non esset una institutio sub duobus conditionibus
copulativè positæ, sed sint duæ, vel plures institutiones
ejusdem personæ, eodem contextu factæ, tunc purifica-
bitur institutio ex illa conditione, quæ prius evenierit, ut
in dict. *L. si plures*, ff. de condit. institut. si vero ex
intervallo facta fuerit secunda institutio in eadem propor-
tione sub diversa conditione, tunc videtur recessum à
primâ, & purificabitur existente conditione secundo lo-
co posita, *L. quod traditum*, & *L. non ad ea*, ff. de
condit. & demonstrat. secundum Paul. de Cast. in dict.
L. si plures, Gloss. tamen ibi, & Bart. volunt, quod fiat
hoc ultimo casu differentia inter legata, & institutiones:
vide ibi, & in opinionem Glossæ & Bart. inclinât Joan.
Fab. in §. *si plures*, Instit. de hered. instit.

Tom. III.

(3) *Alguna dellas.* Sufficit enim ad veritatem disjunc-
tivæ alteram esse veram, ut hic, & in *L. si hæredi plu-*
res, ff. eod. & in §. *si plures*, Institut. de hered. ins-
tit. quod limita, nisi aliud esset de mente testantis, ut
in *L. generaliter*, in princ. C. de instit. & substitut.
cujus legis dispositio, an procederet, si daretur capaci-
tas in instituto, vide per Roder. sua allegat. 27. ubi
latè conatur probare, quod non, & de illius legis in-
tellectu, ultra Doct. ibi, vide elegans consilium Socin.
52. vol. 1.

(4) *Qualquier dellos cumple.* Et sic habes hic, & in
L. 2. §. fin. ff. eod. quod una pluralitas geminat plures
singularitates, ubi pluralitas respicit plures, & varios ef-
fectus in singulis subjectorum: adde *L. falsa*, §. *fin. ff.*
de condit. & demonstrat. & in *L. 2. §. fin. ff. eod.* se-
cùs si unum tantum effectum producit, & sic intelli-
gitur *L. quamvis*, & *L. penult. C. de impub. & aliis*
substit. secundum Angel. in dict. *L. falsa*, §. *fin.*

(5) *Que lo sea el vno.* Adde *L. 2. §. fin. ff. eod.*

L E X XIII.

Si conditio potestativa hæredi, vel legatario apposita
casu non potest adimpleri, habetur pro impleta; si au-
tem est mixta, ut lego tibi centum, si cum tali nupse-
ris, & ipsa moriatur antequam impleri potest, vel tu
moriaris, non habetur pro impleta: ubi verò ipsa velit,
sed tu nolis, habetur pro defecta, nisi ipsa sit talis, cum
qua tibi non licet de jure contrahere. Hoc dicit. Habuit
ortum à cap. sicut ex literis, de sponsalib.

(1) *Valdra el establescimiento.* Adde *L. quæ sub con-*
ditione, §. *quotiens*, ff. de condit. institut. & Gloss. in
L. 1. C. de instit. & substitut. ubi hoc limitat, nisi
hæres fuerit in mora ante mortem servi, qui debebat ma-
nueri, per *L. penult. §. 1. ff. de condit. & demonstrat.*

(2) *Sin culpa.* Videtur ex ista lege probari, quod si
servus occidatur ab alio tertio, conditio habeatur pro im-
pleta, ac si naturaliter moreretur, cum dicit: *muriendo-*
se, o partiendose en otra manera sin culpa, &c. Et
sic si servus occidatur à tertio, vivo testatore, licet non
competat actio contra occisorem ad æstimationem hære-
ditatis, tamen respectu consequendi hæreditatem, con-
ditio habetur pro impleta, licet contrarium voluit Glossa,
communiter ibidem approbata in verbo *retorsum*, in *L.*
inde Neratius, §. *idem Julianus*, ff. ad leg. Aquil. sed
quod dixi, tenent Joan. de Imol. & Socin. in *L. in tes-*

H 2

ta-

aforrar; por tal razon como esta non se embargaria el heredamiento, nin la manda, que assi fuere fecha. Pero si el testador, que faze el testamento, dixesse: Mando a tal muger cient maravedis; o, Fagola mia heredera, si casare con tal ome (3); si acaesciere que la muger se muera (4), o aquel con quien la mandaua casar, ante que se cumpla la condicion (5), estonce non vale el establecimiento, o la manda, que assi fuesse fecha. Mas si aquel con quien la mandaua casar, queriendo ella cumplir el mandamiento del testador, e el otro non quisiesse (6); estonce sera la muger heredera, o aura tal manda, e non se le embargara (7) por esta razon. E si la muger non quisiere cumplir la condicion, non queriendo casar con aquel con quien le mandaua el testador, non aura el heredamiento, nin la manda, Fuera ende,

tamento, la 2. ff. de condit. & demonstr. & satis probatur hic. Si tamen servus à tertio occideretur post mortem testatoris, tunc si occisor esset solvendo pretium hereditatis, conditio non habetur pro impleta, sed agitur contra occisorem, ut in dict. §. idem Julianus, & ibi Glossa; Socinus tamen ubi supra vult, quod etiam isto casu habeatur pro impleta, licet & hoc casu datur actio contra occisorem in ejus odium, veluti non impleta conditione; vide per eum in 1. & 2. colum. Sed tu vide L. 22. tit. 9. infra ead. Part. & quæ ibi dicam.

(3) Si casare con tal ome. Quid è contra, ut si dixerat, si talis homo cum ea matrimonium contrahat, an hereditas debeatur, si non stat per mulierem, sed per illum hominem? Videtur, quod non, ex quo conditio appositæ est principaliter in personam talis hominis, & sic in ejus potestate esse debet, si velit nubere, vel non, ut in L. cum ab eo, ff. de contrahen. empt. & ita tenet Jacob. de Rave, & Cyn. in L. 1. C. de instit. & substit. Joan. de Imol. & Rapha. Cuma. in L. in testamento, la 2. ff. de condit. & demonstr. Gloss. tamen in L. inde Neratius, §. idem Julianus, el 1. in verbo quia retrorsum, ff. ad leg. Aquil. tenet contrarium Alexand. in dict. L. licet primò alleget pro dicta glossa, tandem dicit tutius esse tenere cum opinione Jacob. de Rave. & aliorum: fortè in hoc considerari debet cujus intuitu, & favore testator voluit, ut matrimonium contraheretur; nam si favore mulieris institutæ, vel cui fuit legatum, hoc fiat, si non stet per ipsam, consequi debet hereditatem vel legatum: si verò testator hoc fecit intuitu & favore illius hominis, si contraheret cum ista muliere, tunc cum ejus voluntati relinquatur, & ejus favore facit, si ipse nolit contrahere, non debetur hereditas vel legatum, & facit ad hoc L. servo legato, §. sites-tator, ff. de legat. 1. & ad istam distinctionem facit etiam, quod dicit Gloss. in dict. L. 1. in princ. gloss. magnæ, in quantum distinguit, erat testator alias relicturus, vel non; facit etiam L. illis libertis, in fin. ff. de condit. & demonstr.

(4) Se muera. Et sic, si conditio mixta deficit per casum, habetur pro non impleta, L. legatum, C. de condit. insert. L. in testamento, la 2. ff. de condit. & demonstr. Et quid si pro parte conditio impleatur, pro parte deficiat casu, vide L. penult. §. 1. ff. de cond. & demonstr. Et quid in legato libertatis, vel ad pias causas, vide L. cum ita datur, ff. eod. & in legato alimentorum, vide L. annua, ff. de annuis legat. & Bart. in L. illis libertis, ff. de condit. & demonstr. Et quid si mulier impediatur ab aliquo tertio, ne possit contrahere, & non ab illo, cum quo debeat contrahere? Gloss. in dict. L. in testamento, la 2. ff. de condit. & demonstr. dum allegat L. 3. §. fin. ff. de condit. ob caus. vult tunc idem esse, ac si casu fortuito conditio defecisset. Bart. ibi distinguit, an ille tertius impediatur directò, vel per consequentiam, aut dubitatur; vide ibi per eum, & per Joan. de Imol. & Socin. col. 6. vers. 7. casus, & vide bonum

si aquel con quien la mandaua que casasse, fuesse pariente della, o tal ome, con quien non deuia, nin podria (8) casar segund derecho.

LEY XV.

En que manera se puede cumplir, o non, la condicion que es puesta en el establecimiento de los herederos, que son en poder de otri.

Sieruo alguno seyendo establescido por heredero de otri, que non fuesse su señor, so condicion; este atal non puede cumplir la condicion sin mandado (1) de su señor, e si la cumple, non vale. Mas si otro alguno que fuesse libre, e menor de veinte e cinco años, maguer estouiesse en guarda de otro, si lo establesciesse algund testador por su heredero so alguna condicion, puedela cumplir sin mandado de su guardador (2); e aura porrende (3) la heredad, o la manda.

LEY

textum, & ibi Bart. in L. Titius si statuas, ff. de condit. & demonstr. & L. Mævia, in princ. & ibi Bart. ff. de annuis legat. tamen illa lex Mævia loquitur, quando conditio deficit propter factum illius, in cujus persona debebat impleri, ut etiam est casus hujus legis Partitarum. Item etiam in dict. L. Titius, conditio impeditur ab eo, sine quo conditio impleri non poterat, cum ejus licentia requireretur; secus si impeditur à tertio, cujus consensus non requiritur ad implementum; nam tunc videtur perinde judicandum, ac si conditio deficeret casu fortuito; & ita considerat Socin. ubi supra; prædicta intellige, quando tertius injustè non impediret, nam si injustè, tunc recurrendum est ad ea, quæ habentur in L. inde Neratius, §. idem Julianus, el 1. ff. ad leg. Aquil. & dixi supra in gloss. 2.

(5) La condicion. Quid si non sit relictum sub conditione, sed sub modo, & modus deficiat per casum fortuitum? Vide L. si Titio, & ibi Bart. ff. de legat. 1. & per Bald. in L. generaliter, §. 6. 7. col. C. de Episc. & Cleric.

(6) El otro non quisiesse. Sed an possit poenitere? Doctor. in dict. L. 1. C. de institut. & substitut. instant super hoc, & satis placet resolutio Socin. in dict. L. in testamento, la 2. col. 4. vers. sextus casus. Vide per te, & nota, quod ubi non esset conditio, seu modus, tunc haberet locum poenitentia, & agi posset ad implementationem modi, secundum Bart. in L. quibus diebus, §. Ter-milius, in fin. ff. de condit. & demonstr. vide Alexand. consil. 102. col. 2. vol. 1.

(7) E non se le embargara. Sed an dispositio hujus legis, & similium procedat in contractibus? Doctor. fuerunt varii in dict. L. 1. C. de instit. & substitut. sed tenenda videtur opinio Cyni, quod non; cum qua tenet ibi Alexand. col. fin. & etiam Jaso. qui dicit esse magis communem, col. 3.

(8) Non deuia, nin podia. Adde L. cum ita legatum, ff. de condit. & demonstr.

LEY XV.

Alienus servus, cui est appositæ conditio, non potest eam sine jussu domini implere, alias pro non impleta habetur: minor tamen xxv. annis liberè potest conditionem ei appositam citra curatoris voluntatem adimplere, & hereditatem vel legatum habere. Hoc dicit.

(1) Sin mandado. Concordat cum L. sub conditione, ff. eod. ubi Glossa opponit de L. conditionibus, ff. de condit. & demonstr. & secunda solutio Glossæ ibi, videtur approbari hic.

(2) Mandado de su guardador. Adde L. si pupillus ff. eod. & L. conditionibus pupillus, ff. de condit. & demonstr. & intellige secundum Bart. ibi, quando implementum conditionis non contineat alienationem rerum minoris, nam si alienationem facere deberet, necessariò requiritur auctoritas tutoris, vel curatoris.

(3) Aura porrende. In filio suo, qui est hæres neces-

LEY XVI.

En que caso la condicion que es puesta en el establecimiento del heredero, vale, si la cumple de fecho, maguer estonce non se puede cumplir de derecho.

Cumplir se pueden algunas condiciones y a de fecho, maguer se non pueden cumplir de derecho. E esto seria (1), como si dixesse el testador: Establezco a fulano ome por mio heredero, si el tornare libre tal mio sieruo que he. Ca maguer este atal, de derecho non puede tornar libre a aquel sieruo, porque es ageno; si el fiziere quanto es en el, e lo tornare libre, puede despues entrar la heredad del testador, e auerla: e por esta razon (2) sera verdaderamente libre el sieruo, e aura el otro la herencia.

TITULO V.

De como pueden ser establecidos otros herederos en los testamentos, en lugar de los que y fueren puestos primeramente; a que dizen en latin, Substitutos.

Establesen sus herederos los omes en los testamentos, e ponen y condiciones, assi como mostramos en el titulo ante deste: e porque puede ser, que aquellos herederos que primeramente son puestos en el testamento, mueren ante que ayan fijos, o non cumplen aquellas condiciones, o aquellas cosas, que les mando el que fizo el testamento, tuieron por derecho los Sabios antiguos que fizieron las leyes, que en vn mismo testamento pudiesse ome establecer herederos (1) de muchas maneras. Porque

sarius, planè procedit, ut in dict. L. conditionibus, ff. de condit. & demonstrat. & declara, ut ibi per Paul. de Castro; in alio vero, licet ad purificandam conditionem ipse minor possit parere conditioni, non tamen posset adire sine auctoritate tutoris, vel curatoris, ut in L. potuit, C. de iure deliber. L. cum quedam, C. de administr. tutor.

LEX XVI.

Si instituo quem heredem sub conditione, si servum hereditarium manumiserit, licet de jure antequam sit haeres, manumittere non possit, quia est alienus; tamen si de facto manumittat, acquirit hereditatem. Hoc dicit.

(1) *Esto seria.* Adde L. mulier, §. 1. ff. eod.

(2) *Por esta razon.* Et sic sufficit conditionem impleri de facto, de quo vide Bald. in rubric. C. de instit. & substit. in fin. & in L. si pater, penult. col. vers. sed numquid ista conditio, eod. tit. Si tamen conditio potest impleri de jure, non sufficit tunc implementum de facto, L. si servus, ff. de solut. vide per Doctor. in L. Mavius, ff. de condit. & demonstr.

TITULUS V.

(1) *Herederos.* Et non solum in hereditatibus, sed etiam in legatis potest fieri substitutio, L. ut hereditibus, ff. de legat. 2. L. unic. §. in primo, & §. pro secundo, C. de caduc. tollend. & etiam in donatione causa mortis, dict. L. unic. §. fin. sed etiam in contractibus, & actibus inter vivos, ut in L. quotiens, C. de donat. quae sub modo.

si los primeros muriessen, o non cumpliesen la condicion, e la voluntad del testador, entrassen otros en lugar (2) dellos, que lo fiziessen. E porende pues que de suso fablamos de los primeros herederos, queremos aqui dezir de los otros, a quien llaman en latin, Substitutos. E mostraremos, que quiere dezir esta palabra. E quantas maneras son de establecimiento. E quien las puede fazer. E como deuen ser fechas. E que fuerza han. E en que tiempo desfallescien. E por que razon.

LEY I.

Que quier dezir Substitutus, e quantas maneras son de sustituciones.

Substitutus en latin, tanto quiere dezir en romance, como otro heredero que es establecido del fazedor del testamento en el segundo grado, despues del primero heredero. E esto seria, como si dixesse: Establezco a fulano por mio heredero, e si el non quisiere, o non lo pudiere ser, sealo fulano en lugar del. E tal sustitution como esta llaman en latin, vulgaris, que quier tanto dezir (1), como establecimiento que puede fazer qualquier del Pueblo, e a quien quisiere. Otra sustitution (2) y a, a que llaman en latin, pupillaris; que quier tanto dezir, como establecimiento que es fecho tan solamente al moço que es menor de catorze años, o a la moça que es menor de doze años. E otra manera y a de sustitucion, que es llamada en latin, exemplaris; que quier tanto dezir, como establecimiento otro de herederos, que es fecho a semejança del que es

(2) *En lugar.* Dicitur enim substitutio secundus gradus, vel tertius omnium eorum, qui in locum institutorum deficientium, vel non adeuntium instituuntur, & sic dicitur secundus gradus, quia sequitur primum, & substitutio, quia sub prima institutione stat, ut in L. 1. ff. de vulg. & pupill. L. 2. §. 4. vers. primo gradu, ff. de bonorum poss. secund. tabul. Azo. C. de instit. & subst. in summ. in princ. & infra eod. L. 1.

LEX I.

Substitutio est secunda institutio, seu secundus gradus, vel tertius eorum, qui in locum institutorum deficientium, vel non adeuntium instituuntur: & sunt sex genera substitutionum, vulgaris, scilicet, pupillaris, exemplaris, compendiosa, brevilloqua, fideicommissaria. Hoc dicit.

(1) *Dezir.* Habes hic, quare dicitur vulgaris, quia à quolibet de vulgo fieri potest activè, & cuilibet de vulgo fieri potest, L. in ratione, §. quod vulgo, ff. ad leg. Fali. fit enim à milite, vel pagano, patre, vel extraneo, foemina, vel masculo, dummodo sit habilis ad testandum, secundum Azo. C. de impuber. & aliis substitut. in summ. & quia potest fieri cuilibet, ut hic dicitur, & in §. fin. Instit. de vulg. substitut.

(2) *Sustitucion.* Lex ista enumerat species substitutionum, de quibus etiam per Gloss. in rubric. ff. de vulg. & pupill. & per Gloss. in §. qua ratione, Instit. de pupill. substitut. & per Gloss. in cap. Raynuius, de testam. in gloss. 4.

es fecho al huerfano. E puedenlo fazer los padres e los abuelos, a los que descienden dellos, quando son locos, o desmemoriados, establesiendoles otros por herederos, si murieren en la locura. Otra manera y a, que es llamada en latin, compendiosa; que quiere tanto dezir, como establescimiento que es fecho por breues palabras. E aun y a otra sustitucion, que es dicha en latin, breuiloqua (3), o reciproca; que quiere tanto dezir, como sustitucion que se hace breuemente en pocas palabras; en la qual se contienen quatro sustituciones, e las dos son vulgares, e las dos pupillares. Otra manera y a de sustitucion, a que dizen en latin, fideicommissaria (4). E de cada vna destas maneras de sostituciones diremos adelante cumplidamente.

(3) *Breuiloqua*. Habes hic, quod breuiloqua est species substitutionis de per se, quod nota contra Gloss. in cap. Raynutius, de testam. quæ non enumerat istam inter alias. Socin. in rub. ff. de vulg. & pupill. concludit, quod substantialiter, & essentialiter non sit ista nova species substitutionis, quia nihil aliud est, quam vulgaris & pupillaris, vel vulgaris tantum, juxta ea quæ notat Bart. in L. Lucius, col. 1. ff. eod. formaliter tamen bene dicitur nova species, nam in forma in duobus differt à simplici vulgari; primo, quia breuiloqua de necessitate fit pluribus, vulgaris uni tantum. Secundo, quia vulgaris, vel est omnino expressa, vel omnino tacita; breuiloqua verò semper est expressa verbis generalibus.

(4) *Fideicommissaria*. Dicitur ergo substitutio illa, quæ est fideicommissaria, ut hic vides, & in §. fin. ubi glossa magistralis, Instit. de pupill. substit. quæ aperte, argumento textus ibi, vocat hanc substitutionem fideicommissariam: & facit ad id, quod Doctor. tradunt, an in statutis appellatione substitutionis veniat fideicommissaria, de quo latè per Socin. in rubr. ff. de vulg. & pupill. 2. col.

L E X II.

Per verba negativa fit substitutio vulgaris, ut, *instituo talem heredem, & si hæres non erit, Titius sit hæres*; tunc si institutus ante aditam hereditatem moriatur, vel nolit, aut repudiet hereditatem, erit Titius hæres: & etiam tacite fit vulgaris substitutio, ut, *talem, & talem instituo, & quis eorum sit viuus, sit hæres*, quia tacite intelligitur, quod si unus sit mortuus, vel non sit adire, alius habeat hereditatem. Hoc dicit.

(1) *Negatiuas*. Sequitur dicta Azó. C. de impuber. & aliis substitut. in summi. col. 1. & Gloss. in §. qua ratione, Instit. de pupill. substitut. Gloss. tamen in dict. cap. Raynutius, de testam. dicit, quod concipitur verbis affirmativis: & utrumque dictum potest esse verum, & procedere secundum extremum, cui verba applicantur, secundum Bart. in L. 1. ff. de vulg. & pupill. col. 4. vers. ulterius quero, cum quo communiter Doct. transeunt.

(2) *Heredero*. Quid si dicat, *rogo, ut restituat hereditatem Titio*, an erit adhuc vulgaris? Bart. tenet, quod sic, in L. quærebatur, ff. de testam. milit. limita tamen & intellige, nisi dicat, *rogo, ut restituat ex fideicommisso*, nam tunc esset fideicommissaria, & hæres institutus cogeretur adire, & restituere; & ita procedit dictum Guiliel. de Cug. in L. precibus, C. de impuber. & aliis substitut. secundum Socin. in L. 1. ff. vulg. & pupill. col. 15. vers. circa tertiam questionem Bart. Vide etiam per Bald. in L. humanitatis, C. de impuber. & aliis substitut. col. 12. vers. mirabile dicam.

(3) *Primeramente*. Procedit, etiam si vivo testatore decedat, ut in L. si pater filium, ff. de vulg. & pupill. L. Thais, §. Spendophorus, ff. de fideicommiss. liber. Glos. & Bart. in L. Gallus, §. quidam recte, ff. de liber. & posthum.

(4) *Segundo*. Qui habebit hereditatem cum fructibus, qui augent hereditatem, ut in L. ita tamen, §. 1. ff. ad

Como la sustitucion que es llamada vulgar, se hace por palabras de ningo, e a las vegadas calladamente.

CLaramente se hace la sustitucion, que es llamada vulgaris, por palabras negatiuas (1) en esta manera, como si dixesse el testador: Establezco a fulano por mio heredero (2), e si el non lo fuere, fago mio heredero a fulano. Ca, si muriesse aquel que fuesse establescido primeramente (3), ante que ouiesse tomado la heredad, o se aya otorgado por heredero, sera heredero el segundo (4). Esso mismo seria (5), si fuesse biuo, e non quisiesse recibir la herencia, o la desechasse (6). E aun calladamen-

te

Trebell. L. Centurio, in fin. & ibi Ang. & Doct. ff. eodem.

(5) *Esso mismo seria*. Habes hic, quod substitutio vulgaris, si hæres non erit, comprehendit non tantum casum nolutatis, sed etiam casum impotentie, adde L. cum proponas, C. de hered. instit. aliquando tamen ista verba, si hæres non erit, solum includunt casum nolutatis, & non casum impotentie, ut in questione Glossæ in L. si mater, §. si filius, ff. de vulg. & pupill. & ibi per Bart. de ratione. Adverte etiam, quod substitutio vulgaris facta in uno ex istis casibus, nolutatis scilicet, & impotentie, comprehendit alium, ut in L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posthum. L. fin. secundum lecturam Raine. & Bart. C. de instit. & substit. tradit Bartolus & post eum moderni in L. 1. col. 4. vers. hoc præmisso quero, ff. de vulg. & pupill. ubi Socin. colligit 11. limitationes, a colum. 11. usque ad colum. 15. vide ibi per eum, & etiam per Alexand. & Jaso. & Guiliel. Bened. in repetit. cap. Raynutius, de testam. super verbo si absque liberis moreretur, la 2. fol. 4. §. 6.

(6) *La desechasse*. Admittitur ergo substitutus statim, quod hæres repudiat: quod procedit, etiam si institutus possit restitui adversus repudiationem, secundum Bart. in L. 1. ff. de vulg. & pupill. in 4. quæst. princ. col. 5. illius repetit. & idem si ex beneficio suitatis possit revocare abstentionem intra triennium, juxta L. fin. C. de repud. hered. Bart. in L. 3. ff. de acquir. hered. vide per Socin. in repetit. dict. L. 1. fol. 4. col. 4. vers. circa primam questionem. An tamen ille, in quem transmissit institutus jus deliberandi, excludat substitutum? Vide ibi per Bart. concludentem, quod potentior sit jus transmissionis, quam jus substitutionis, & sic quod præferatur hæres hæredis substituto; & opinio Bart. communiter tenetur, licet passus sit disputabilis, secundum Alexand. & Socin. ibi. Quid autem si filiusfamilias institutus repudiet, an admittatur pater, vel substitutus? Bart. tenet, quod pater, ut in L. fin. §. similique modo, C. de bonis quæ liber. & tenet Gloss. in princip. illius, L. super verbo recusante filio, Bart. in dict. L. 1. col. 6. cujus opinio communiter approbatur ibi per Doctor. Moriente verò filio ante aditam hereditatem, substitutus admittetur, excluso patre, secundum Bart. & communiter Doctor. ibi; quod tamen limita septem modis, de quibus per Socin. ibi, chart. 7. col. 4. cum princip. sequent. Sed an fideicommissarius præferatur substituto vulgari, repudiante instituto? Bart. ibi tenet, quod sic, si fideicommissum sit repetitum à substituto; sed tu dic, idem esse, etsi non sit repetitum, secundum Joan. de Imol. ibi per textum in L. facta, §. Julianus, ff. ad Trebell. ubi idem tenet Bart. & Alexand. & est communis opinio, quod jus substitutionis præferatur juri substitutionis, secundum Socin. ibi col. 1. chart. 8. vers. circa 6. questionem Bart. Si tamen ipse hæres esset indignus, fiscus præferetur substituto, quasi potentior sit jus indignitatis, quam jus substitutionis, secundum Bart. ibi col. 6. & ejus opinio est communis: procedit tamen in hærede indigno; aliud in in-

ca-

re (7) se podria fazer tal substitucion , como si el testador nombrasse dos omes por sus herederos, diziendo assi: Que qualquier dellos , nombrandolos , el que fuesse biuo, que aquel fuesse su heredero ; estonce dezimos , que si fuessen biuos amos , auran la heredad. E si el vno moriere tan solamente , auerla ha el otro que fuere biuo. E esto es , porque en tal establecimiento como este se entiende calladamente , que si el vno es muerto , o si fuere biuo , e non quisiere la herencia, el otro entrara en su lugar , e la deue auer toda.

capace , ut notatur per Doctor. in L. 1. C. de hered. instit. & idem , quando indignus mortuus fuisset ante defunctum , vel ante aditam hereditatem , cessante fraude , secundum Socin. & alios modernos , fol. 4. col. 2. vers. circa 7. questionem Bart. vel nisi institutus repudiaret antequam esset indignus , L. si antequam , ff. ad Sillanian. vel nisi sit datus substitutus heredi indigno , in eo quod capere non posset , secundum Angel. per illum textum in L. 2. C. de hered. instit. & sequuntur ibi moderni , & idem Angel. in L. in tempus , ff. de hered. instituend.

(7) Calladamente. Istud exemplum tacite vulgaris ponit L. Titius , & Seyus , ff. de hered. instituend. cum L. sequent. aliud exemplum est de vulgari tacita , quæ est comprehensa sub pupillari expressa , ut in L. jam hoc jure , in princip. ff. de vulg. & pupill. & in L. quamvis , C. de impuber. & aliis substit. & per Bart. in L. 1. col. 3. ff. de vulg. & pupill. & extincta pupillari expressa , eo quod filius decessit in vita testatoris , extinguatur etiam ista vulgaris tacita , ut in L. quod si filius , & ibi vide Bart. ff. de captiv. & postlim. revers. & tradit Paul. de Cast. consil. 13. vol. 1. super primo dubio , sciendum &c. vers. venio nunc ad quintum dubium , ubi dicit , secus esse in tacita vulgari contenta in compendiosa , vel reciproca ; vide per Bart. in L. 1. col. 2. vers. 2. principaliter quero , ff. de vulg. & pupill. & per Guiliel. in repetit. cap. Raynutius , super verbo si absque liberis moreretur , fol. 5. col. 2. vers. sed dubitatur apud Doctor. cui adde Bart. in dict. L. 1. vers. ulterius quero , col. 8. & Socin. fol. 14. col. 1. & 2. Et quid si pupillaris expressa expiret per filii emancipationem , an etiam tunc extinguatur tacita vulgaris ? Bart. tenet , quod sic , in dict. L. 1. col. penult. vers. ulterius quero , ubi sequenti questione vide , quid si pupillus efficiatur pubes ; & ibi ad finem vide , quid si pupillaris fiat majori , vel extraneo , an contineat tacitam vulgarem : & nota , quod licet per dationem substituti vulgaris expressam tollatur suitas , ut in L. si filius heres , ff. de liber. & posthum. non tamen tollitur per tacitam vulgarem , secundum communem conclusionem Doctor. in dict. L. si filius heres , & in L. si filius qui patri , ff. eod. & in L. apud Julianum , §. idem Julianus , ff. ad Trebell.

LEX III.

Partes adjectæ in institutione , censentur repetitæ in substitutione. Hoc dicit.

(1) Si algun. Concordat cum L. qui liberis , §. fin. ff. eod. & cum L. si plures , eod. tit. & cum L. 1. C. de impuber. & aliis subst. & cum §. & si ex disparibus , Institut. de vulg. substitut.

(2) En tal manera. Licet ista lex ponat exemplum in substitutione directa , idem tamen dicendum est in fideicommissaria , L. Lucius , §. pater , in fin. & §. Mævia , & L. quotiens , in princip. ff. ad Trebell.

(3) Que los otros. Non aperit , utrum testator istos subs-

LEY III.

Quando muchos herederos son establecidos en el testamento , e sustitutos entre si , quanta parte acresce a cada vno dellos , si alguno dellos non quisiere ser heredero.

Si algun testador (1) estableciesse tres omes por sus herederos , al vno en seys onças , e al otro en quatro , e el otro en dos ; en tal manera (2) , que si alguno dellos muriesse ante que entrasse la heredad , o non la quisiesse , que los otros (3) heredassen en lugar del ; estonce dezimos , que si alguno dellos non quisiesse ser heredero , o se muriesse ante que tomasse su parte de la herencia , estos dos que fincassen biuos , deue cada vno dellos heredar los bienes del señor , que les fizo sus herederos , e la parte del otro , segund la quantia (4) en que el testador los establescio primeramente por sus herederos.

LEY

titutos nominaverit propriis , vel appellativis nominibus ; L. nonnunquam , ff. ad Trebell. in hoc distinguit , & Glossa , & communiter Doctor. in L. 1. C. de impuber. & aliis , & ibi Salicet. vers. 3. casu principali , ubi declarat in fine , quod dicantur nomina appellativa omnia illa , quæ non sunt propria , ut si dicat : Vos invicem , vel quos invicem substituo , vel alios heredes substituo , vel fratrem suum substituo , ut in dict. L. Lucius , §. Mævia , ff. ad Trebell. & ratio differentie , secundum Rapha. Fulgo. in dict. L. 1. est , quia nomina propria exprimentur cum copula , & quæ dividit pro virili , L. reos , §. cum in tabulis , ff. de duob. reis , L. 1. C. si plures , una senten. fuer. condemn. ex quo inferitur , secundum Philip. Dec. & alios modernos in dict. L. 1. quod data paritate terminorum non est differentia inter nomina propria , & appellativa , ut concludit Rapha. Cuma. in L. turpia , §. fin. ff. de legat. 1. unde si substituto de heredibus sit facta cum copula , & non haberet locum ista lex , sed pro virili concurrerent in substitutione , quod est bene notandum ; sed quia ex communi usu loquendi ista copula nunquam ponitur inter nomina appellativa , sed inter propria , ideo lex fecit differentiam. Si ergo testator in appellativis nominibus utatur copula , idem videtur dicendum , quod in propriis , ut si diceret , primum , & secundum heredem substituo ; secus tamen si diceret , quos heredes , scilicet Petrum & Joannem substituo , quia tunc pro hereditariis portionibus succederent , ex quo in nomine appellativo heredes , quod præcessit , deficit copula , ut vult Bald. in dict. L. 1. Et idem si in propriis nominibus deficeret copula , ut si duo heredes ejusdem nominis essent , veluti Joannes , & diceret , quos Joannes substituo , secundum quod declarat Jaso. in dict. L. 1. quia tunc succederent pro hereditariis portionibus : & ista differentia proprii nominis , vel appellativi procedit in institutionibus , secus in legatis , ut in L. unic. §. sed ut manifestetur , & ibi Gloss. C. de caduc. tollend. in parte pro virili , quam sequitur Alexand. & Jaso. in dict. L. 1. & idem Alexand. in dict. L. quotiens , ff. ad Trebell. & vide etiam in ista materia decisionem Neapolit. num. 309. incipit , pater quidam.

(4) Segund la quantia. Limita , nisi ex onere injuncto heredibus æqualiter aliud colligatur , L. quotiens , ff. ad Trebell. L. utrum , §. fin. ff. de reb. dub. Limita etiam istam legem per casum singularem L. cohæredis , §. qui discretas , ff. de vulg. & pupill. de quo ultra Doctores ibi , vide Alexan. consil. 60. vol. 2. Decium consil. 186. & consil. 304. Limita etiam , nisi constaret de mente testatoris aliud , ut est videre in questione illa , de qua per Bart. in L. fin. ff. ad Trebell. scilicet de filiis masculis universaliter institutis , filia verò in re certa ; & per eundem in L. Lucius , col. penult. vers. sed quero circa hoc de pulchra questione , ff. de vulg. & pupill. & facit ad questionem majoris , quod prohibitiones , & vincula apposita in prima substitutione , cen-

LEY IIII.

Por que razones desfallesce la sustitucion que es llamada Vulgar.

Desfallesce la sustitucion que es llamada en latin, vulgaris (1), cada que aquel que es establescido por heredero primeramente, entra la heredad (2) del testador, ante que muera (3); o si consiente, otorgando, e diziendo que quiere ser heredero, maguer non la tome. Ca estonce el sustituto non ha derecho ninguno en los bienes del muerto, en que fuesse establescido el primero heredero; maguer este que primeramente fue establescido, muriesse despues; esto se prueua (4) por las palabras del testador, que

censentur repetita in secunda, vide *L. Gaio, in princip. ff. de alim. & cibar. legat. L. si tibi, & L. seq. ff. de adim. legat. L. cum pater, §. ab instituto, ff. de legat. 2.*

LEX IIII.

Expirat substitutio vulgaris adita hæreditate per institutum. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. post aditam, C. eod. tit.*

(1) *Vulgaris*. Si tamen esset substitutio militaris, id est à milite facta (quam Alexand. in *L. in testamento, C. de testam. milit.* vocat militarem) fieri posset etiam post aditam hæreditatem; nam miles substituere potest etiam directò post aditam hæreditatem, si constat, quòd uti velit privilegio militari, ut in *L. Centurio, ff. de vulg. & pupill.* & idem erit in aliis personis privilegiis militum gaudentibus, ut doctores regentes, & in universitate approbata legentes, advocati etiam, & sacerdotes, ut adducit Guiliel. Benedict. in *repetit. cap. Raynutius, de testam. fol. 17. col. 3. in parte si absque liberis moreretur*, la 2. ubi vide in 4. col. quid in substitutione ad pias causas.

(2) *Entra la heredad*. Gerendo se pro hærede; & nota, quòd per additionem primi gradus, omnes gradus expirant, ut probari videtur hic, & in *L. cum in testamento, ff. de hæred. instit. & in L. si mater, §. fin. ff. de vulg. & pupill.* & si substitutio fiat pluribus, an uno tantum adeunte, expiret quoad omnes? Vide Bart. in *L. 1. in princip. col. 11. ff. de vulg. & pupill.* & latissimè per Socin. considerantem in hoc plures casus, ibidem, fol. 17. col. 4. vers. *circa secundam questionem Bartoli.*

(3) *Ante que muera*. Quia si non adita hæreditate moreretur, admitteretur substitutus; nisi institutus transmississet jus adeundi in ejus hæredem, quia tunc præferetur ejus hæres substituto, ut dixi suprà *eod. L. 2.*

(4) *Esto se prueua*. Dicit Azo. in *summa, C. eod. in princip. col. 2.* hoc patere lipis, & tonsoribus.

(5) *La heredad*. Quid in institutione facta in usufructu, si sic instituto detur substitutus, & institutus agnoscat usumfructum, & moriatur, an expiret substitutio? Vide Alexand. quòd non, in *L. 1. in princ. 14. col. ff. de vulg. & pupill.* per textum in *L. 1. §. fin. ff. de usufruct. acrescen.*

LEX V.

Substitutio pupillaris fit quandoque expressè, per verba, si talis hæres erit, & infra ætatem pupillarem decesserit, Titium sibi substituo; si enim infra dictam ætatem moritur, succedet ei substitutus, etiam in bonis pupilli aliundè quæsitis. Item fit tacitè sic, quisquis mihi hæres erit, sit hæres filio meo, aut sic, si filius meus impubes non erit hæres, talem ei substituo; nam licèt ista sit vulgaris expressa, continet tamen tacitam pupillarem, quia etsi hæres fuerit, si moriatur in pupillari ætate, admittitur substitutus; sed quando vulgaris fit disparibus in ætate, ut uni puberi, alii impuberi institutis, tunc non continet tacitam pupillarem, quia non posset ambos comprehendere: & idem si talis sit substitutus, cui non potest testator pupillariter substituere. Hoc dicit.

(1) *Que de suso*. Suprà *eod. L. 2.*

dize: Establezco a fulano por mio heredero, e si el non lo fuere, fago mio heredero a fulano. E porende, pues que el primero heredero entra la heredad (5), o quiere ser heredero, non ha por que lo ser el sustituto, maguer muera el primero despues.

LEY V.

De la sostitucion que es llamada Pupillaris, como deve ser fecha.

Pvillararis es llamada en latin, otra manera que ha de sustitucion, segund que de suso (1) diximos. E fazenla los padres (2) a los fijos (3) e a los que descenden dellos (4) por la línea derecha,

(2) *Los padres*. Mater verò, cùm non habeat filium in potestate, non poterit pupillariter substituere, *L. si mater ff. de vulg. & pupill.* Quid autem si pater sit monachus, qui & testatur inter liberos juxta formam authenticæ, si qua mulier, *C. de sacrosanct. eccles. & suprà ead. Partida, tit. 1. L. 17.* an possit filiis substituere pupillariter? Specul. in *titul. de statu monachor. vers. 14.* dicit simpliciter, quòd non, ex quo filios non habet in potestate, & idem tenet Bald. in *authentic. ingressi, col. 2. C. de sacrosanct. eccles. & in authentic. si qua mulier, col. 5. vers. 5. quæritur, eod. tit.* ubi, & dicit, quòd vulgariter, reciprocè, & per fideicommissum, & etiam compendiosè, quantum attinet ad prædictas substitutiones, poterit ei substituere, & etiam exemplariter, si casus eveniat, vide ibi per eum. Nota etiam, quòd etsi adsit patria potestas, si tamen pater esset vilis persona, non posset filio pupillariter substituere, quia sicut aufertur ei administratio bonorum in vita, sic & in morte, secundum Bart. in *L. sed si unius, §. filiofamilias, ff. de injur. Bald. in L. humanitatis, col. 7. vers. 7. differentia, C. de impuber. & aliis substit. ubi de patre malè vivente; & ibi vide in addition. Sed adverte, quia secundum Alexand. & Jason. in *L. 2. ff. de vulg. & pupill.* communis opinio in hoc est contra Bartolum; duobus tamen casibus salvari potest opinio Bart. de quibus vide Joan. de Imol. in *cap. Raynutius de testam. & in dict. L. 2.* ubi etiam Alexand. Substitutio tamen pupillaris facta extraneo, benè continet tacitam vulgarem, secundum Bart. in *dict. L. 1. in fin. princ. ff. eod. & Bald. in L. fin. col. fin. C. de instit. & substit. poterit etiam pater pauper, & mendicus filio etiam valdè diviti substituere, ut etiam voluit Bald. in *L. 1. C. de jur. fisc. lib. 10.***

(3) *A los fijos*. De legitimis, & naturalibus intellige, ut *Instit. de pupil. substit. in princ. L. 2.* & ibi Bart. *col. 1. ff. de vulg. & pupill.* & idem dic de legitimis tantum, ut in arrogatis, *L. si arrogator, ff. de adopt. L. sed si plures, §. in arrogato, ff. de vulg. & pupill.* non sic in filio adoptivo, quando non transit in potestatem adoptantis, ut *Instit. de adopt. §. sed hodie ex nostra, & in L. cum in adoptivis, C. de adoptiv.* Naturalibus tamen filiis pater non potest substituere, *L. Lucius, ff. de vulg. & pupill.* neque aliis filiis spuris, nisi sint legitimati etiam post mortem patris, de voluntate tamen patris, secundum Bart. in *L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posthum. Joann. de Imol. & Jason. in dict. L. 2. ff. de vulg. & pupill.* post Bart. ibi, *col. 5.* & ita intelligit verba Bart. Socinus ibi, *col. 5.*

(4) *Que descenden dellos*. Nepotibus scilicet, pronepotibus, & ulterioribus liberis, qui essent in potestate avi, secundum jus commune, & etiam secundum ista jura Partitarum, secundum quæ filius per contractum matrimonii non liberabatur à patria potestate; & sic ejus filii erat in potestate avi, ut habetur in *§. 1. Institut. de patria potes. & §. permissum, Institut. de tutel. in princ. Institut. quib. mod. jus patr. potest. solvit. in princ. vers. si verò, & L. 1. tit. 18. Partit. 4. L. si uxor, & ibi Bart. *C. de condit. insert. L. 1. §. idem ait, & ibi Bart. ff. de injur.* & si filia foemina transit in potestatem mariti, adhuc tamen pater retinebat patriam potestatem in ea,*

ut

cha, si fueren en su poder (5), seyendo ellos de aquella edad (6) que diximos de suso, en la ley que fabla en esta razon. E pudiese fazer tal sustitucion

como esta, a las vegadas manifestamente, e a las vezes callada. E manifestamente se faria, como si dicesse el testador: Establezco por mio hered-

ut in *L. si in vita*, & ibi Bald. *C. de nupt.* Hodie tamen cum de jure hujus regni filius per contractum matrimonii liberetur à patria potestate, ut in *L. fin. tit. 11. lib. 1. Fori*, & *L. 1. tit. 9. lib. 3. ejusd. Fori*, & tradit Doctor de Palac. Rub. in sua repetit. rubricæ, de donat. inter vir. & uxor. col. 186. in formis minoribus, & habetur hodie clariùs in *L. 47. in LL. de Toro*, non poterit avus in regno isto substituere pupillariter nepotibus, seu liberis ulterioribus: exigitur tamen, quòd filius sit velatus, ut dicit *dict. L. Taurina*, & sic, quòd receperit solemnem benedictionem nuptiarum, juxta ea, quæ habentur in *cap. nostrates*, & *cap. feminae*, 30. *quest. 5. & in cap. vir autem, de secund. nupt.* & *L. 2. tit. 12. Part. 4.* & tenent aliqui ex Glossatoribus illarum LL. Tauri, cum ad liberandum à patria potestate copulativè exigat illa lex contractum matrimonii, & solemnem nuptiarum benedictionem: illa tamen Taurina lex in illo verbo *y velado*, semper mihi ingessit scrupulum, quæ fuerit motiva & finalis ratio illud statuendi, cum ante illam nihil de hoc erat cautum per dictas LL. Fori, neque in ordinatione de Sepulveda, neque in consuetudine, & practica aliud exigebatur, quam contractus matrimonii, ut perinde filius à nexu patriæ potestatis liberaretur: & potius videtur illud verbum *y velado*, seminarium fuisse futurarum litium, prout audi-vi à quodam doctissimo viro, dum essem juvenis in studiis, quàm aliquid utilitatis produxisse: nisi fortè dicas, legem illam in verbo illo, non tam habuisse respectum ad solemnem nuptiarum benedictionem, quàm quòd post illam, ut experientia docet, filius seorsum habitare solet à patre, & uxorem ducit in propriam domum. E quia tunc non alitur de bonis patris, & ad se tota cura domus spectat, nil mirum si illa lex Tauri voluit antiquas leges Fori, & veterem regni ex usu interpretationem ita declarare, ne quis intelligeret ex solis sponsalibus de præ-senti, non sequuta dicta separatione domus, filium à patria potestate liberari: non enim hæc consideratio est parvi momenti, nam & secundum jura antiqua, si filiusfamilias, qui dotem recepit cum uxore, seorsum à patre recedens, habitabat cum uxore, fructus dotis non acquirebatur patri, sed erant filii, nam æquum est, quòd ibi esset dos, & dotis fructus, ubi erant onera matrimonii, *L. si is, §. ibi dos, ff. de jur. dot.* Si tamen filius habitaret cum patre, & sic pater onera matrimonii subiret alimentando filium & uxorem, consequenter fructus dotis erunt ipsius patris, ut adducit Bald. novell. in *tractatu suo, de dote, fol. 19. col. 1.* circa intellectum eorum, quæ tradit Bart. in *L. contra nulum, §. quotiens, ff. rerum amotar.* Benè tamen crederem, quòd attentata dispositione dictæ legis Tauri, si aliquando filius jam solemniter ducta uxore, & nuptiarum benedictione recepta, maneat in domo patris, quòd liber esset à patria potestate, licèt legislator motus fuerit dicta consideratione; quia licèt aliquando non concurrat, non ideò minus verificabitur illius legis dispositio, *L. nam adea, ff. de legib.* & ejus, quod notat Gloss. & Doctor. in *L. 1. §. sextum, vers. origo, ff. de postul.* Crederem etiam, quòd probato, quòd filius uxorem duxit, & cum ea habitavit in propria domo seorsum à patre, quòd hoc sufficeret, ad ereptionem ejus à patria potestate; nam cum ista traductio communiter fiat, præmissa velatione & benedictione nuptiali, satis per hoc probabitur exemptus à potestate, absque eo, quòd gravetur filius in probanda velatione in individuo, cum etiam in ista materia probationum valeat argumentum à communiter accidentibus, ut adducit Bald. in *L. neque natalis, col. 1. C. de probat.* & in *L. cum dotem, C. de jur. dot.* notat Socin. consil. 213. vol. 2. col. antepen. & consil. 249. ad fin. eod. vol. & præsertim quando factum esset antiquum, & ubi ex cursu diuturni temporis dicta solemnitas præsumeretur, juxta notata in *L. sciendum, ff. de verbor. obligat.* latè per Felin. in *cap. sicut, de re judic.* Similiter si filio pater omnem substantiam, aut filia tradidit in dotem, & matrimonio & nuptiis solemniter factis, pater remanet in domo, quasi gubernator patrimonii translati in filium vel filiam, etiamsi in aliam domum vir & uxor non separantur, erit liberatus, aut liberata à patris potestate *fi-*
Tom. III.

lius, vel filia; cum etiamsi sit in domo patris, non ut subjectus, sed ut dominus est. Aliquo tamen casu, etiam stante dispositione dictæ legis Tauri, posset hodie in regno avus substituere nepoti pupillariter, scilicet quando fuisset conceptus, filio cum uxore sua habitante in domo patris, ante nuptiarum benedictionem; vel si contractis sponsalibus de præ-senti, filius haberet filium ex uxore manente apud ejus patrem, antequam eam traduceret, & benedictionem nuptialem reciperet: nam cum tunc nepos sit in potestate avi, dato quòd postea filius sequutis benedictionibus liberaretur à patria potestate, tamen ejus filius remaneret in potestate avi, & posset sibi pupillariter substituere, argumento *§. illud, Instit. quib. mod. jus patr. potest. solvit.* juncto princip. *Instit. de pupillar. substit.* intellige tamen, nepotis tenere substitutionem, quando per mortem avi substituentis non est recasurus filius in patris sui potestate, fortè quia erat mortuus, aliàs secus, de quo dic, ut per Gloss. in *dict. princ. Instit. de pupillar. substit.* & per Gloss. in *L. 2. §. posthumus, ff. de vulgar. & pupill.*

(5) *En su poder.* De hoc vide per Bart. in *L. 2. col. 2. ff. de vulgar. & pupill. vers. 3. dixi:* & opinio Gloss. Bart. Ang. Imol. ibi, quòd sufficiat, quòd sit in potestate tempore mortis testantis, tenetur communiter, & servatur in practica, prout attestatur Angel. Aren. in *suo tractatu testamentorum, in verbo pupillariter*, licèt ipse in *§. 1. Instit. de pupill. substit.* tenuit contrariam sententiam, scilicet, quòd duo tempora requirerentur, tempus scilicet factæ substitutionis, & tempus mortis; quæ opinio à multis junioribus sequuta est, & à Paul. de Cast. Cuma. Imol. & Jaso. in *L. 2. ff. de vulgar. & pupill.* prout etiam refert Doctor de Covarruvias studiosus vir, & laude dignus in lectura sua *cap. Raynutius, §. 5. de testam.* Verùm, quia ex ista lege Partitarum non benè perpenditur utrumque tempus requiri, non recederem à communi opinione; cum enim testamentum morte confirmatur, & tunc filius reperitur in potestate, tunc videtur etiam fieri substitutio pupillaris. Ex hoc requisito inferitur, quòd pater hæreticus non poterit filio pupillariter substituere, cum non habeat filios in potestate, *cap. 2. de hæretic. lib. 6.* neque etiam pater schismaticus, secundum Bald. in *L. nam civium, ff. de his, quæ sunt sui, vel alien. jur. posthumo* tamen benè potest substitui pupillariter, si natus esset in potestate, *L. 2. §. posthumis, vers. planè, ff. eod. L. fin. de collat. bonor.* Miles etiam potest filio emancipato substituere pupillariter, *L. miles ira, §. miles, ff. de testam. milit.* licèt tunc tantum valeat substitutio quoad bona militis, non quoad bona pupilli, ut ibi dicitur: paganus verò, licèt filio emancipato non possit pupillariter substituere, poterit tamen pater, habens unum filium emancipatum, & alium in potestate, uti remedio *L. cum ex filio, in princ. ff. de vulg. & pupill.* ubi vide Bart. & Doctor. Nota etiam, quòd licèt non possit filio non existenti in potestate pupillariter substitui, valebit tamen substitutio jure fideicommissi, Gloss. ubi Bart. & Alexand. & est communis opinio in *L. verbis civilibus, ff. eod.* Adverte etiam, quia requiruntur, quòd tempore mortis patris filius sit in ejus potestate, ut in *L. coheredis, §. cum filia, ff. de eod.* Quid tamen si exeat à potestate per dignitatem? Vide per Bart. in *dict. L. 2. col. 3. vers. quæro quid si exeat.*

(6) *De aquella edad.* Ut suprà eod. *L. 1.* & per Bart. in *dict. L. 2. ff. de vulg. & pupill. in 2. requisito.* Requiritur etiam, quòd pater prius sibi faciat testamentum, *L. 2. §. prius, ff. eod.* ubi vide per Alexand. Requiritur etiam, quòd filius instituatur, vel exhæredetur, *dict. L. 2. vers. sed si eos, & L. infra proxima.* Requiritur etiam, quòd hæreditas adeatur ex primis tabulis, seu ex patris testamento, *L. 2. §. 1. vers. adeò, ff. eod. de vulgar. & pupill.* quod ultimum fortè hodie de jure regni attentata *L. 1. tit. de los testamentos, lib. 5. Ordinam. Regal.* non erit necessarium. Requiritur etiam, quòd impubes post mortem testatoris sui juris efficiatur, neque recasurus sit in alterius potestatem, ut in *dict. L. 2. in princ. ff. eod.* ubi Bart. in 4. requisito, & etiam de isto, & de aliis requisitis necessariis ad pupillaris substitutionis essentiam, vide magistraliter per Bart. & Doctor. ibi.

dero a fulano mio fijo, e si fuere mio heredero (7), e muriere ante que sea de edad de catorze años, establezco a fulano que sea su heredero (8). Ca, si se muriere (9) el fijo, o el nieto, que assi fuesse puesto por heredero, ante de la edad en que puede fazer testamento, aura este sustituto en lugar del, la herencia del padre, o del auuelo. Otrósi calladamente se faria tal sustitucion en esta manera; como si dicesse el fazedor del testamento: Establezco por mio heredero a fulano mio fijo, que es menor de catorze años, e a fulano, e a fulan, mis amigos. E despues desto dicesse assi: Mando, que qualquier que sea mio heredero, sea heredero de mio fijo. En esta manera seyendo fecha la sustitucion, si muriesse este su fijo ante que fuesse de la edad sobredicha, entiendese, que los otros son sustitutos calladamente (10), los que nombro (11) el testador en su testamento; e ellos heredaran los bienes de su fijo, a quien auia

establescido por heredero primeramente de so vno con ellos. E aun dezimos, que se podria fazer la sustitucion pupilar calladamente en otra manera; como si el testador, que estableciesse por su heredero a su fijo, o a otro qualquier que descendiesse del por línea derecha, que ouiesse en su poder, e que non fuesse de edad, e le diesse despues otro sustituto, en aquella manera que es dicha vulgar, diziendo assi: Fago mio heredero a fulano mio fijo, e si non fuere mio heredero (12) este mio fijo, establezco por mio heredero en su lugar a tal ome. Ca si por ventura esse fijo sobredicho fuesse heredero, e muriesse ante que fuesse de edad de catorze años, si fuere varon, o de doze años, si fuere fija, estonce aquel que fuesse establescido por heredero sustituto en su lugar, heredara tambien la heredad del testador, como los otros bienes que vinieren al moço de otra parte. E esto es, por razon de la callada sustitucion (13) pupilar, que se en-

(7) *Si fuere mio heredero.* Ista forma verborum ponitur in *L. 1. §. 1. ff. de vulgar. & pupill.* non tamen ista verba sunt de substantia pupillaris substitutionis, quia ad ipsam sufficit dicere, si decesserit in pupillari etate, ut notat Bart. in *dict. L. 1.* quando tamen ista verba ponuntur, faciunt, quod ista sit merè pupillaris substitutio quoad verba, & quoad mentem; ita quod quoad verba, & quoad mentem, non continet tacitam vulgarem, licet ex legis interpretatione tali casu contineatur tacita vulgaris, ut in *L. jam hoc jure, ff. de vulg. & pupill.*

(8) *Que sea su heredero.* Quid si dixit testator, si filius meus in suam tutelam non venerit, talis sit mihi hæres, vel tali bona mea obveniant? Dic, quod adhuc dicitur pupillaris substitutio: vide textum, & ibi Bart. in *L. si ita scriptum, §. penult. ff. de bonor. possess. secund. tabul.* glossa notabilis super verbo *Cajus Sejus*, in *L. 1. ff. de vulgar. & pupill.* Et quid si testator dixit, *Titius, & Sejus filii mei, uterque eorum vivat, hæres mihi esto*, quæ est forma *L. Titius, ff. de hæred. instituend.* an contineatur sub talibus verbis pupillaris? Bart. in *L. Lucius, 1. col. ff. de vulgar. & pupill.* vult, istam substitutionem reciprocam esse, & sic continebitur pupillaris: illa enim verba, *mihi hæres esto*, non impediunt pupillarem, *L. 1. ff. de vulg. & pupill.*

(9) *Si se muriere.* Non repetit illud, si hæres esset, & caute, nam sufficeret, quod decederet in pupillari etate, dato, quod paterna hæreditate se abstinuisset, ut hic probatur, & in *L. Julianus, ff. de acquir. hæred.* & in *L. pater, ff. de privileg. credit* Bart. in *L. 2. in princ. col. 5. vers. sed quero, ff. eod.* & cui incumbat onus probandi, quod pupillus decesserit, vel non decesserit in pupillari etate? Videtur, quod sit fundata intentio substituti, dicentis pupillum in pupillari etate decessisse, nisi per adversarium de majori etate probetur, per textum notabilem in *L. ex facto, §. penult. ff. ad Trebell.* & tenet Bald. *consil. incipiente, ex parte contingente*, quem refert, & sequitur Decius in *cap. in presentia, de probat. num. 50.*

(10) *Calladamente.* Approbat opinionem Azon. *C. de impuber. & aliis substit. col. 1.* scilicet, quod hæc verba, *quisquis mihi hæres erit, sit filio meo impuberi hæres*, continent vulgarem expressam, & pupillarem tacitam, per *L. cum filio, & L. qui liberis, §. hæc verba, eod.* Gloss. tamen in *§. qua ratione, Instit. de pupil. substit.* vult, quod ista sit expressa pupillaris, & tacita vulgaris, & sic totum è contra; & idem tenet Barr. in *dict. §. hæc verba*; posset pro concordia dici, quod aut testator dixit, *quisquis mihi fuerit hæres, sit filio meo impuberi hæres*, prout fuit in casu dictæ *L. qui liberis, §. hæc verba*, prout loquitur Bart. & dicta glos-

sa, ad illum se referentes, & ista sit pupillaris expressa: si verò non dicatur *impuberi*, sed *filio meo sit hæres*; tunc procedat dictum Azon. & ista lex, quæ ita loquitur. Benè tamen credo, quod respectu exclusionis matris, etiamsi substitutio fieret modo, de quo in hac lege, non adjecto illo verbo *impuberi*, quod excluderet substitutus matrem, cum quoad mentem, & quoad verba, partim sit expressa, sicut aliàs dici solet per Bart. & Doctor. de substitutione reciproca, vel de compendiosa, in *L. Lucius, & in L. Centurio, ff. eod.* & per eundem Bart. in *dict. L. 2. in princ. col. 5. in fin. ff. eod.* & facit ad dictam concordiam notabilis doctrina Bartoli in *dict. L. Centurio, col. 10. vers. sed quid, si dixi filio meo impuberi, ff. de vulgar. & pupill.*

(11) *Los que nombro.* Hoc intellige, ut habetur in *dict. L. cum filio, & in L. qui liberis, §. hæc verba, ff. de vulgar. & pupill.*

(12) *Si non fuere mio heredero.* Et sic comprehendit casum noluntatis, & etiam impotentia. Idem tamen dic, quando in unum casum ex his conciperetur, ut in *L. fin. C. de instit. & substit.* ubi vide per Bart. & Doctor.

(13) *La callada sustitucion pupilar.* Habes hic, quod vulgari expressa continetur tacita pupillaris; adde *L. jam hoc jure, ff. de vulgar. & pupill.* & procedit ista conclusio, etiamsi mater sit in medio, quia adhuc tacita pupillaris comprehenditur in vulgari, secundum Gloss. in *L. precibus, C. de impuber. & aliis*, quam ibi communiter Doctores sequuntur: est tamen dubia, & incerta talis tacita pupillaris, matre existente in medio, quia si mater supervivat filio, & velit ei in pupillari etate decedenti succedere, tunc talis tacita contenta in vulgari non sortitur effectum; si verò nolit succedere, aut filius supervivens matri decedat adhuc in pupillari etate, tunc tacita pupillaris consequitur suum effectum, secundum quod notat Jason in *dict. L. precibus, col. 4. & Alexand. in L. Centurio, ff. de vulg. & pupill.* Et si mater esset negligens in non petendo tutorem filio, seu in non acceptando ejus tutelam, propter quod privatur successione filii, per *L. 2. §. si mater ff. ad Tertul. L. sciant, C. de legit. hæred. §. sed quemadmodum, Instit. de Senatusc. Tertul.* hoc etiam casu admittetur substitutus ex tacita pupillari, secundum Paul. de Cast. in *dict. L. precibus*; & vide ad prædicta Guiliel. Bened. in *dict. repetit. cap. Raynutius, super verbo si absque liberis moreretur*, la 2. in materia substitutionis vulgaris, fol. 293. col. 1. & 2. & 3. Et quod dixi in vulgari contineri tacitam pupillarem, limita, nisi de contraria testatoris voluntate appareat, ut in *L. quamvis, C. de impub. & aliis substitut.* & secundum quod tra-

tiende siempre en la vulgar, assi como sobredicho es. Fuera de ende, quando el testador que ouiesse dos fijos, el vno mayor de catorze años, e el otro menor, e los estableciesse por sus herederos, diziendo assi (14): Que qualquier que muriesse dellos en ante que entrasse en la heredad, o que non quisiesse ser heredero, quel otro, que fuese heredero en su lugar. Ca si aquel que fuese menor de catorze años, quisiesse ser heredero, e entrasse la heredad, e muriesse non seyendo de la edad sobredicha, non podria el otro auer la heredad por razon de la sustitucion (15) callada, como quier que la ganaria por razon que es mas propinco pariente (16). E esto es, porque deue ser guardada egualdad (17) entre ellos. E pues que en el mayor hermano non pueden auenir estas dos sustituciones, pupilar, e vulgar, mas la vulgar tan solamente, guisada cosa es (18), que aquella sola sea guardada en el menor: e es-

tradunt Bart. & Alexand. ibi, ad istam declarationem voluntatis sufficerent duo testes. Contrarium tamen vult Bart. in L. 2. in princ. col. penult. vers. *quero ergo*, ff. de vulgar. & pupill. imò requiruntur tot testes, quot requiruntur in probatione ultimæ voluntatis, & cum Bart. transit Decius in dict. L. *quavis*, col. 1. sed tenenda est opinio Bald. & Alexand. & idem voluit Bart. ubi *suprà*, licet in contrarium, & non rectè referantur à Decio. Qualiter autem dicatur constare de tali testatoris voluntate, vide Decium ibidem: limita etiam, ut statim subditur in hac lege.

(14) *Diziendo assi*. Secus ergò, si separatim cuilibet substitueret vulgariter; nam tunc in persona pupilli continetur etiam tacita pupillaris, ut voluit Gloss. & ibi Doctor. communiter in dict. L. *quavis*, C. eod. & in dict. L. *jam hoc jure*.

(15) *Por razon de la sustitucion*. Concordat L. *jam hoc jure*, ff. de vulgar. & pupill. & L. in testamento, C. de testam. milit. L. *quavis*, C. de impub. & aliis substitut. Sive ergò substitutio vulgaris fiat personis imparibus, sive reciproca, sive breuiloqua, non continet pupillarem tacitam, ut in dictis iuribus. Quid autem, si & cum reciproca iungatur substitutio compendiosa, an tunc continebit substitutionem pupillarem in persona pupilli? Videtur dicendum, quòd non, ex ratione istarum LL. propter uniformem determinationem; & ita est de mente Bart. in L. *Lucius*, 2. col. vers. *sed quero, quando ista substitutio fit duobus*, ff. de vulg. & pupill. junctis his, quæ dicit in præcedenti questione; dicit enim, quòd etiamsi cum substitutione reciproca iungatur compendiosa, adhuc non continentur sub ea substitutiones imparis numeri, nisi aliud appareat de mente testantis; & idem voluit Angel. consil. 151. incipit, *quidam Nicolaus*, & dicit esse punctum novum; & istam dicit communem, & veram conclusionem Socinus consil. 290. col. 2. vol. 2. incipit, *quoniam presens consultatio*.

(16) *Propinco pariente*. Ab intestato intellige, si ipse reperiatur proximior tempore mortis pupilli, non aliàs, ut probatur in L. *hereditatem*, C. de impub. & aliis substitut.

(17) *Egualdad*. Nota de æqualitate servanda; vide concordantias per Gloss. & Doctor. in dict. L. *jam hoc jure*, vers. *sed si aliter*, & de multis, in quibus attenditur æqualitas, vide per Joan. de Plat. in L. in sacris, vers. fin. C. de proxim. sacror. scrinior. lib. 12. & quòd servanda sit etiam in numero iudicum, adde Bald. in cap. 1. per textum ibi, de controver. feudi, apud pares term. Adde etiam de æqualitate concordiarum inter fratres L. cum pater, §. editis, ff. de legat. 2. cum Gloss. ibi: & voluntas patris testantis inter filios, taliter est interpretanda, quòd inter eos resultet æqualitas, L. cum pater, Tom. III.

so mismo deue ser guardado, si otra persona (19) qualquier fuesse assi establecida, para heredar con el fijo del testador, que fuesse huerfano, e de tal edad.

LEY VI.

Como el padre puede dar sustituto al fijo en los bienes que heredare dela madre, maguer lo ouiesse desheredado de lo suyo.

Puede el Padre establecer otro heredero en lugar de su fijo que fuese menor de catorze años, en la manera que es llamada en latin, substitutio pupillaris, faziendo su heredero (1) al moço sobredicho, assi como de suso diximos. E aun puede esto fazer, maguer lo desheredasse (2) de lo suyo por alguna derecha razon, diziendo assi: Desheredo tal mio fijo, por razon de tal tuerto (3), o yerro, que me fizo, e establezco por su heredero a fulano, en los bienes que a aquel mio fijo vinieren de parte de su madre, e de los otros sus parientes (4); as-

ter, §. pater pluribus, & ibi Gloss. & Doctor. ff. de legat. 2. sic etiam in successionibus ab intestato servatur æqualitas, ut cui non succedatur, neque possit succedere, in authent. quib. mod. natural. eff. sui, cap. 2. §. 1. vers. nullum & ibi Bart. Similiter, & in contractibus, tam in eis interpretandis, quàm justificandis, servanda est qualitas, Bald. in L. 2. col. 9. C. de rescindend. vendit. facit L. si socius pro filia, ff. pro socio.

(18) *Guisada cosa es*. Cum enim una determinatio respiciat plura determinabilia, pariformiter debet ea determinare, ut hic, & in dict. L. *jam hoc jure*, ff. eod. & L. *Lucius*, dict. L. *hereditatem*, & L. *quavis*, C. de impub. & aliis substitut. L. in testamento, ubi vide Decium, 3. notab. C. de testam. milit.

(19) *Otra persona*. Quicumque extraneus, qui non sit de liberis existentibus in testatoris potestate, ut in dict. L. *quavis*, & in dict. L. *Lucius*, & huic legi, ultra prædictos casus, adde, quòd ubi substitutio vulgaris fit cum dictione taxativa, non continet tacitam pupillarem, ut in dict. L. *jam hoc jure*. §. *sed si aliter*, ibi: in vulgarem tantummodo casum, Salicet. in L. *precibus*, col. 1. C. impub. & aliis substit. ubi Alexand. col. 2. Item adde, quòd quando prohibitus succedere testatori, daretur substitutus vulgariter, veluti si filio legitimo testatoris substitueretur spurius ejusdem testantis, quòd tunc non includeret tacitam pupillarem, cum substitutio sit nulla propter incapacitatem substituti, ut tradit Guilielm. Benedict. in repet. cap. Raynuitius, de testam. super verbo si absque liberis moreretur, la 2. fol. 293. col. 4.

LEX VI.

Potest pater etiam exheredato filio pupillariter substituere, & succedet substitutus in bonis aliunde quæsitis pupillo; sed oportet, quòd exheredatus sit major decem annorum cum dimidio, qui dicitur proximus pubertati, aliàs exhereditatio non valet. Hoc dicit.

(1) *Faziendo su heredero*. Ponit aliud requisitum in pupillari substitutione, scilicet, quòd filius instituatur, vel nominatim exheredetur, adde L. 2. vers. *sed si eos*, ff. de vulgar. & pupill. & vide circa hoc, quæ ponit Bart. in L. 2. in princ. in 7. requisito, ff. eod.

(2) *Lo desheredasse*. Adde §. non solum, Instit. de pupill. substitut.

(3) *Por razon de tal tuerto*. Debet enim exprimi causa, ut in L. 4. tit. 7. infra ead. Part.

(4) *De los otros sus parientes*. Vel etiam ex donatione amicorum, ut quia fortè pupillus erat graciosus, ut dicit Gloss. in dict. §. non solum, Instit. de pupill. substitut. An autem ab isto substituto filii exheredati pos-

assi que si el muriere ante que sea de edad de catorze años, que este (5) que establezco por heredero, aya en su logar los bienes sobredichos. Pero para poder el padre desheredar tal fijo como este, ha menester que el moço aya mas de diez años (6) e medio, a que llaman en latin, proximus pubertati; que quier tanto dezir, como que es cercano a ser de edad, e ha entendimiento. Ca si menor fuesse, non lo podria desheredar de lo suyo; porque non semeja (7) que puede fazer tuerto a su padre maliciosamente, mas que lo faria por necedad, e por mengua de entendimiento.

sit aliquid relinqui, seu possit à testatore gravari, vide *L. 3. tit. 9. infra ead. Partit.*

(5) *Que este.* An autem ab isto substituto filii exherediti possit aliquid relinqui; seu an possit iste à patre testatore gravari; vide in *L. 3. tit. 9. infra ead. Partit.*

(6) *Diez años e medio.* Semper istæ LL. Partitarum taxant istam ætatem, de qua hic, ad declarandum jus commune, quando pupillus dicatur proximus pubertati, ut hic, & in *L. 4. tit. fin. infra ead. Part.* & *L. 9. infra, tit. 1. & L. 8. tit. 3. 7. Partit.*

(7) *Porque non semeja.* Adde, *L. si quis in suo, §. legis, C. de inoffic. testam.*

LEX VII.

Per pupillarem substitutionem succeditur pupillo in omnibus bonis ei undecumque quæsitis, sicut si ipsemet hæredem instituisset; nisi substitutis sit incapax bonorum aliunde venientium. Hoc dicit.

(1) *Otro testamento.* Et sic reputatur diversum testamentum à paterno; sed intellige quoad quædam, nam quoad quædam etiam est unum, quod declarant Gloss. & Bart. & Paul. de Castr. in *L. patris, & filii, ff. eod.* & declarat etiam plenè Angelus Aretin. in §. igitur, *Institut. de pupill. substitut.*

(2) *Todos los bienes.* Procedit hoc, etiamsi fuerit substitutus in re certa, non dato alio cohærede universali, ut est casus in *L. cohæredis, §. fin. ff. de vulgar. & pupill.* & intellige etiam, quando fuit facta talis substitutio verbis directis, de quibus in *L. verbis civilibus, ff. eod.* ut declarat Alexand. in *L. 2. col. 10. ff. eod. tit.* procedit etiam, etsi substitutus succedat ex tacita pupillari, ut notat Bart. per textum ibi indistinctè loquentem in *L. sed si plures, §. ad substitutos, ff. eod.* & ne detur inconueniens, ne pupillus pro parte decedat testatus, scilicet, si substitutus tantum admittatur ad bona paterna, & pro parte intestatus, si non admitteretur ad alia bona pupilli. Quid autem, si succedat ex expressa vulgari, quæ continet tacitam pupillarem, an in ea veniant bona pupilli, sicut veniunt ex expressa pupillari? Quæstio fuit valde disputata inter Doct. antiquos prout latè tradit Alberic. in rubrica, *ff. de vulgar. & pupill. col. 14. & seq. vers. ulterius queritur, &c.* Et ibi dicit, quod opinio Dyni, quod omnia veniant, tenetur communiter per Doct. modernos; quod tamen debet declarari, secundum Jacob. de Aret. ut repudiante pupillo hæreditatem patris, statim admittatur substitutus ad bona paterna, & decedente postea pupillo impubere, capiet bona ejusdem ex pupillari tacita, ut in *L. si pupillus, ff. de acquir. hered.* & ita tenet Bart. & Doct. communiter in *L. 1. col. 9. in 4. effectum vulgaris substitutionis, ff. eod.* Adverte etiam, quod in ista substitutione pupillari, per quam succeditur pupillo, venient etiam bona testatoris, quamvis esset casus, in quo in tali pupillari expressa non contineretur tacita vulgari; de quibus casibus tradit Bart. & Alexand. in *L. 2. in princ. in 5. principali quæstione, ff. eod.* hoc probatur in *L. paterfamilias primis tabulis, & bi Bart. in princ. ff. eod.* tenet Alexand. in dict. §. ad substitutos; & nil mirum, ex quo per aditionem impuberis bona cœperunt esse unita, *L. sed si plures, §. filio, eod. tit.* Quid etiam si succedatur ex vulgari tacita comprehensa in expressa pupillari, an etiam veniant bona im-

puberis? Dynus tenuit, quod sic, per textum in *L. qui fundum, §. cohæres, ff. ad leg. Falcid. Bart. in dict. L. infra, in princ. col. 10.* tenet idem in hoc dicendum, quod dictum supra fuit, quando succeditur ex expressa vulgari, & cum Bart. communiter Doctores tenent, prout attestatur Socin. in dict. *L. 1. col. 3. fol. 15.* Veniet etiam in pupillari legitima filii cum prælegatis, *L. ex tribus, C. de inoffic. testam.* non tamen habebit substitutus bona per pupillum alienata ante suam mortem, secundum Angel. & Imol. in *L. Marcellus, §. res, quæ, ff. ad Trebell.* dummodò alienata sint ex justa causa, & debito modo; aliàs non tenebit alienatio, *L. 1. §. 2. vers. sed nonnullos, ff. de tutel. & ration. distrach. vide per Alexand. in dict. §. res, quæ, & Bald. in L. nec ei, §. eorum, ff. de adopt.* Item si bona alienata erant talia, quæ sine causa & solemnitate alienari potuissent, juxta *L. lex quæ tutores, C. de administ. tutor.* alienatio non revocaretur; nam ut dicit Francisc. de Aret. substitutio pupillaris, quæ inventa est favore pupilli, ut in dict. *L. ex tribus, C. de inoffic. testamen.* non debet pupillo tollere facultatem disponendi inter vivos de rebus suis, & sibi præjudicium inducere, *L. quod favore, C. de legib.* quod etiam patet, quia talis substitutio est testamentum pupilli, ut dicit ista lex, & nemo ex proprio testamento obligatur ad non alienandum, ut in *L. nemo, ff. de regul. jur.*

(3) *Del moço.* Probatur hic, matrem pupilli, etiam quoad legitimam excludi per expressam pupillarem. Adde *L. Papinianus, §. sed nec impuberis, ff. de inoffic. testam.* & clarius habetur in cap. si pater, de testam. lib. 6. in fin. & hoc tenet Bart. & ceteri Doct. communiter, in dict. *L. in princ. in 3. effectum pupillaris substitutionis, ff. eod.* Archidiacon. tamen in dict. cap. si pater, dicit hoc procedere jure fori, non jure poli, argumento cap. fin. 17. quæst. fin. juncta *L. nam & si parentibus, ff. de inoffic. testam.* Socin. in dict. *L. 2. col. 8. vers. circa tertium effectum,* referens hoc dictum Archidiaconi, in confirmationem ejus adducit, quod videtur contradicere æquitati naturali, quod mater excludatur in totum, ut patet ex pulchrè adductis per Bald. in *L. precibus, post princip. vers. circa tertium, C. de impub. & aliis,* & quando lex positiva contradicit naturali æquitati, non ligat in foro conscientie, ut voluit notabiliter Innoc. in cap. quia plerique, de immunit. eccles. Undè inferitur, quod non possit substitutus in foro conscientie retinere legitimam debitam matri, & quod per denuntiationem evangelicam ad eam præstandam cogi possit, argumento notatorum per Bart. in *Extravagant. ad reprimendum, in verbo per denuntiationem.* Idem tamen Socinus ibidem dicit, istam opinionem Archidiacon. esse valdè dubiam, quia lex positiva, quæ non est nutritiva peccati, ligat, & debet servari in foro conscientie; allegat Joann. Andr. post S. Thomam, in cap. quanquam, de usur. lib. 6. & quod non peccat, qui auctoritate canonis aliquid facit, 23. quæst. 4. cap. qui peccat; nec lex canonica permittit aliquid cum peccato, ut in cap. fin. de præscript. bona glossa in cap. cum contingat, de jurejuran. Subdit tamen Socinus, quod teneatur menti dictum Archidiaconi propter ejus auctoritatem; quia poteris aliquando ratione concordie aliquid consequi. Et certè istud dictum Archidiacon. videtur durum, cum legitima etiam filio debita, potest tolli per statutum, ut est conclu-

fueras ende, si este que assi es establecido por heredero del moço, fuere ome tal, que non podiesse heredar (4) por derecho los bienes de otri. Ca estonce non los deue auer, si non en aquella manera que las leyes deste (5) libro mandassen.

LEY VIII.

Si muere el moço a quien es dado sustituto, como puede heredar el sustituto lo suyo.

MVriendo el moço, a quien el padre, o el abuelo ouiesse dado otro heredero sustituto, en la manera que dicen pupilar; si este sustituto quisiere he-

redar tan solamente los bienes que fueren del padre del huerfano, e non los que ouiera el moço de parte de su madre, o de los parientes della; dezimos (1), que si este sustituto fuesse establecido por heredero en vno con el moço (2) en el testamento de su padre, e otrosi, si le fue dado por sustituto (3), que estonce conuiene en todas guisas, que sea otrosi heredero (4) en los bienes del moço, maguer non quiera; o los desampare todos (5). Mas si el moço, quando era biuo, e aquel que fue establecido por heredero en su lugar, se acordassen de so vno, que non quieran entrar los bienes del padre de aquel mo-

ço

clusio Bart. in *L. Titio centum*, §. *Titio genero*, ff. de condit. & demonstr. cum quo multi Doctor. tenent; licet communis conclusio sit, quod possit minui, non autem in totum tolli, ut attestatur Decius, consil. 106. & pro tenui, &c. quæ debet limitari, quando filius non haberet, unde se aleret; nam si haberet, in totum tolli posset, secundum Abb. in cap. Raynutius, col. 5. de testam. & cum communiter matres habeant ad alimenta aliàs, & prout in plurimum transeunt ad secundas nuptias, justum fuit & æquitati consonum remedium legale, & canonicum providendi filio, & patri, & ejus familiæ per paternam pupillarem substitutionem; & multo fortius hæc procederent in legitima debita matri, ut in totum possit excludi, cui non est ita debita legitima, sicut descendentibus, ut in dict. *L. nam & si parentibus*, & tradit latè, & pulchrè Guilliel. Bened. in repetit. dict. cap. Raynutius, in verbo & uxorem nomine Adelasiam, fol. 52. cum seq. Si tamen mater esset valdè pauper, ita quod non haberet alimenta, tunc posset agere contra substitutum pupillarem ad alimenta, qui est hæres filii, ut in *L. si quis à liberis*, §. *item scriptum*, ff. de liber. agnosc. *L. 6.* & quæ ibi dixi, tit. 19. Partit. 4. & prædictam conclusionem, quod mater excludatur per pupillarem expressam, extendere etiam, si substitutus sit turpis persona, ut probatur in dict. §. *sed neque impuberis*, juncta Gloss. & ibi tenet Angel. Vide quæ dixi supra eod. *L. 5. in gloss. fin.*

(4) *Heredar.* Debet enim substitutus esse capax tempore testamenti, & mortis pupilli, & etiam tempore aditæ hæreditatis, ut in *L. si is, qui hæres*, & ibi Bart. ff. de vulgar. & pupill. & quid si substitutus sit filius naturalis, vel spurius testatoris? Vide *L. si is, qui ex bonis*, ff. de vulg. & pupill. ibi Bart. & Doctor.

(5) *Deste libro.* Fortè dicit, propter ea, quæ habentur in *L. 8. tit. 13. infra ead. Partit.* & in dict. *L. si is, qui ex bonis*, ff. de vulgar. & pupill. & *L. 22. tit. 3. ead. Partita.*

LEY VIII.

Si pater instituat hæredes duos filios, & uno instituto alium substituat, & moriatur institutus, necesse habet substitutus pupillariter omnia bona pupilli agnoscere, nec paterna potest repudiare, & alia adire, vel e contra; si tamen alius tertius fuerit in testamento patris institutus, & mortuus, dum viveret, convenit cum superstitute substituto de repudiando bona paterna, tunc mortuo pupillo, substitutus succedit pupillariter in bonis pupilli mortui, & potest, si velit, paterna bona repudiare, & in tali casu habebit paterna bona tertius hæres patris, aliàs non. Hoc dicitur.

(1) *Decimos.* Ortum habet ista lex à *L. quidam eulogio*, C. de jur. deliber. & à *L. quæsitum*, & à *L. si pupillus*, ff. de acquir. hæred. & à *L. pater*, ff. de privileg. creditor. & à notatis per Azo. in summa. C. de impub. & aliis substit. col. 3. vers. an autem institutus.

(2) *Con el moço.* Idem esset dicendum, si pupillus esset exhæredatus, & iste alius, sive sit extraneus, sive frater pupilli, fuisset institutus in totum, quia in tali casu acceptando paternam, cogitur acceptare pupillarem, secundum Joan. de Imol. in *L. qui patri*, ff. de acquir. hæred. in *L. quod supra quadrantem*, ff. ad leg. Falcid. ubi Glossa reputata singularis voluit contrarium; sed cum Joan. de Imol. tenent Alexand. & Jason. in dict. *L. quidam*

eulogio, quia militat ratio *L. sed & si plures*, §. *quos possum*, ff. de vulgar. & pupil. quæ fuit ratio fundamentalis istarum *L.L.* secundum Bart. post Din. in *L. fin. ff. de acquir. hæred.* ubi Bart. plenè discutit per latam distinctionem, quam facit in 3. fin. colum. ubi videbis alios casus ultra positos per istam legem.

(3) *Sustituto.* Procedit hoc, sive sit expressa pupillaris, sive tacita contenta in vulgari, quia etiam militat ratio dicti §. *quos possum*, de qua in præcedenti glossa, & satis probat ista lex, cum generaliter loquatur, & *L. qui patri*, ff. de acquir. hæred. ubi Alexand. post Roma. & in dict. *L. quidam eulogio*, ubi etiam Jaso.

(4) *Heredero.* Ipse, si vivat, intellige, & etiam si decesserit ante pupillum, quia adhuc ejus hæres cogitur adire, seu acceptare pupillarem hæreditatem, ut est casus singularis in dict. *L. qui patri*, ff. de acquir. hæred. Quid si adivit coactus ad petitionem fideicommissarii hæreditatem paternam, an etiam tunc procedat ista lex? Vide Alexand. post Bart. & Rapha. Cuma in *L. ita tamen*, §. *qui suspectam*, ff. ad Trebell. tenentes, quod sic, quia tunc etiam militat ratio dicti §. *quos possum*, licet Jaso. in dict. *L. quidam eulogio*, dicat, quod hoc non est sine magna dubitatione.

(5) *Todos.* Id est, ut nec paternam, neque pupillarem substitutionem acceptet; nam si prius acceptet paternam, non poterit postea deserere eam, & pupillarem, *L. sicut*, C. de repud. hæred. Bart. tamen in dict. *L. fin. col. 3. ff. de acquir. hæred.* per *L. cum hæreditate*, ff. eod. vult, quod si obvenienti pupillari hæreditate, veliet repudiare paternam, quod potest hoc facere, ne & habeat pupillarem; cujus dictum videtur approbari per istam legem Partitarum: sed tene contrarium, prout etiam tenuit ipsemet Bart. sibi contrarius in *L. testamento*, C. de impub. & aliis, & Ang. in *L. qui patri*, ff. de acquir. hæred. Joan. de Imo. in dict. *L. fin. col. 2.* Paul. de Castr. in dict. *L. quidam eulogio*, col. 4. C. de jur. deliber. ubi etiam respondet ad dictam *L. cum hæreditate*, & istam legem Partitæ intellige, ut dixi; vel etiam potest intelligi, quod si est minor, cum adivit, & restituatur contra aditionem, sic restitutus utramque hæreditatem deserat. Sed quid si institutus, qui erat minor, restituatur contra aditionem paternæ hæreditatis, & sic restitutus velit habere pupillarem ex substitutione, an possit? Videtur hic probari, quod non: contrarium tamen videtur de mente Azo. in summa C. de impuber. & aliis substitut. col. 3. ubi dicit, quod si impubes adivit paternam hæreditatem, & decessit in pupillari ætate, & ejus substitutus velit in integrum restitui, ut repudiet portionem paternæ hæreditatis delatæ sibi ex persona impuberis, quod fortè restituatur, sicut etiam pupillus poterat restitui, ut in *L. non solum*, ff. de in integr. restit. licet Azo. videtur loqui in casu, in quo erat alius cohæres pupilli, seu in casu, in quo per existentiam sui hæredis tabulæ pupillares erant confirmatæ, ut in *L. si filius, qui patri*, ff. de vulg. & pupil. Hodie de jure regni videtur idem dicendum, etsi ex testamento paterno hæreditas maneret sine aditione, per *L. 1. tit. 2. lib. 5. Ordinam.* & quia etiam, de jure communi loquendo, si quis restituatur contra hæreditatis aditionem, cum tamen nudo nomine hæres remaneat, ut in *L. etsi sine*, §. *sed quod Papinianus*, ff. de minor. ex eo solo remanent confir-

ço; si en aquel mismo testamento ouiesse establesido el testador a otro alguno (6) por heredero con ellos, estonce, si muriesse el moço ante que fuesse de edad, el sustituto sobredicho heredara por la pupilar sustitucion, e non entrara en los bienes del padre del moço, si non quisiere; mas heredarlos a aquel que fue establesido por heredero con ellos. Pero si el testador diesse sustituto al moço, en la manera que es dicha pupilar tan solamente, e non lo establesiesse por heredero de so vno con el fijo, assi como sobredicho es; si el moço quisiere ser heredero en los bienes de su padre, e entrare en ellos (7), conuiene que el sustituto sea heredero, tambien en la heredad del testador, como en los otros bienes del moço, si muriere ante que sea

firmata tabulæ pupillares, ut tenet Bart. in dict. L. fin. & est etiam de mente ejus in dict. L. si filius, qui patri, ubi etiam Joan. de Imol. & Cuma. & alii moderni illud declarant super 1. lectur. illius L.

(6) *A otro alguno.* A contrario ergo si nullus esset datus cohæres, cujus additione confirmarentur tabulæ pupillares, non posset substitutus habere pupillarem hereditatem, ut probatur hic, & in *L. sed si plures, §. ex asse, ff. de vulg. & pupill.* sed opponitur de *L. si filius, qui patri, eod. tit.* nam cum institutus hic fuerit pupillus, cui datus fuit substitutus cohæres cum eo institutus, licet uterque repudiaverit paternam hereditatem, substitutus habere debet pupillarem, cum existentia sui hæredis pupilli confirmata fuerunt tabulæ pupillares; sed dic, quod talis existentia per dationem cohæredis extranei fuit sublata, ut in *L. apud Julianum. §. idem Julianus, ff. ad Trebell.* & sic de jure communi, cum non adeatur hereditas ex testamento paterno, tabulæ pupillares evanescent; si verò cohæres fuisset alter hæres suus, ut filius in potestate, tunc procederet, quod habetur in *dict. L. si filius, qui patri*, & ita declarat Gloss. & Doctor. in *dict. L. sed si plures, §. filio, ff. de vulg. & pupill.* Hodie tamen de jure regni, cum etiam hereditate non adita valeant relicta, & quæcumque in testamento contenta, videtur, quod etiam si non esset cohæres, qui adeat, substitutus habere possit pupillarem hereditatem, per *dict. L. 1. tit. 2. lib. 5. Ordinam.*

(7) *Entrare en ellos.* Est enim tunc juncta, & facta una hereditas patris & pupilli, & ideo non potest illam substitutus separare, ut in *L. sed si plures, §. filio impuberi, ff. eod. L. si pater, ff. de privileg. creditor. vers. at cum substitutus*; si verò pupillus, qui solus fuit institutus, abstinet se à paterna, tunc substitutus bene potest habere pupillarem, *dict. L. si pater, & L. si pupillus, in princ. ff. de acquir. hered.* si tamen pupillus, qui adivit, poterat restitui contra immixtionem, vel additionem, poterit hoc beneficio uti ejus hæres, ut in *dict. L. non solum, ff. de in integr. restit. Azo. ubi supra. Bart. post Din. in L. fin. col. 3. ad fin. in 1. membro distinctionis, ff. de acquir. hered.* sed adverte in hoc, quia glossa magna in vers. *vel melius, in dict. L. si pater*, tenuit contrarium per textum; imò quod ex quo substitutus approbavit voluntatem testatoris, adeundo ex pupillari, videtur etiam approbasse additionem factam per pupillum, secundum voluntatem testantis; & sic quod dicta *L. non solum*, habeat locum in successione ab intestato pupilli, non autem in succedente sibi ex substitutione pupillari: & illam glossam sequitur ibi Bart. dicens esse notabilem ad declarationem dictæ *L. non solum*, & idem vult Joan. de Imol. in *dict. L. fin. col. fin. ff. de acquir. hered.* ubi dicit istam esse singularem limitationem ad dictam *L. non solum*; & casum in *dict. L. si pater*, esse in hoc singularem, & non alibi: Alberic. etiam in *dict. L. si pater*, transit cum dicta glossa post Din. Idem tenet Joan. de Imol. sibi contrarius, in *dict. L. si filius qui patri, & in L. sed si plures, §. filio ff. eod.* ubi etiam Paul. de Cast. tenet primum dictum Azo.

de edad; e de otra guisa non lo podria auer (8).

LEY IX.

Como aquel que profijasse a algund moço, puede dar sustituto.

SI profijasse algund ome al fijo de otro, que fuesse menor de catorze años, en aquella manera que es llamada en latin, arrogatio (1); e despues desto le dexasse sustituto en su testamento otro alguno en lugar deste moço, en aquella manera que es dicha, substitutio pupillaris; tal sustituto como este non heredara en los bienes del moço. Fueras ende en aquella parte, que el moço deuia heredar de derecho, en los bienes de aquel quel porfijo; que es la quarta parte (2) de todo lo del profijador, e lo

& Bart. in *dict. L. fin. Alexand. perpendit istam contrarietatem in dict. L. quidam eulogio, col. 2.* ubi ipse pro concordia opinionum distinguit, quod, aut sumus in casu, in quo absque additione seu immixtione pupilli, substitutio pupillaris erat confirmata, ut quia filius erat institutus in potestate absque datione cohæredis extranei, & sic existentia suitatis confirmata erat pupillaris substitutio; & tunc non sequitur ex necessitate, quod substitutus agnoscendo hereditatem pupilli ex substitutione pupillari, videatur confirmare immixtionem factam à pupillo; & quod tunc merito procedat opinio Bart. in *dict. §. filio, & in dict. L. fin.* secus verò, si erat necessaria immixtio pupilli ad confirmationem substitutionis, ut quia datus erat filio pupillo cohæres extraneus. Certè iste articulus est valde mihi dubius, neque ista concordia domini Alexandri multum stringit, licet videatur colorata; & fortè in puncto juris verior est opinio Bartoli in *dict. §. filio, seu in §. si ex asse, & in dict. L. fin.* quæ, ut dixi, fuit opinio Azonis, cum dicta *L. non solum*, procedat, sive hæres minoris succedat ab intestato, seu ex testamento; neque de necessitate sequitur, quod adeundo ex pupillari substitutione, videatur approbare additionem factam per pupillum de hereditate patris, cum posset dici, quod approbat, ita tamen, ut saluum sibi remaneat beneficium restitutionis sibi competentes ex persona minoris, per *dict. L. non solum, & L. si pater*, in qua se fundat Glossa ibi; non probat, quod per hoc excludatur substitutus à beneficio restitutionis, quo & ipse minor in casu, in quo esset necessaria immixtio ad confirmationem tabularum pupillarum, posset restitui: ergo & ejus hæres: & procedit maxime stante hodie dicta *L. Ordinam.* ex qua non egerit additione ex testamento paterno tabulæ pupillares.

(8) *Non lo podria auer.* Habita tamen utraque hereditate ex agnitione pupillaris, poterit ex persona minoris restitui, ut dixi in gloss. supra proxima.

LEX IX.

Arrogato filio, potest arrogans pupillariter substituere in quartam solum bonorum arrogantis, & ea, quæ intuitu arrogationis ab amico ejus arrogatus est consequutus: in cæteris verò bonis succedent pupillo venientes ab intestato. Hoc dicit. Habuit originem ista *L. à L. sed si plures, §. in arrogato, ff. de vulg. & pupil.*

(1) *En latin, arrogatio.* Idem si esset adoptio, ex qua filius transiret in potestatem adoptantis, ut si detur à patre naturali avo, juxta *L. cum in adoptivis, C. de adopt. §. sed hodie, Instit. eod. L. 9. tit. 16. 4. Partita.*

(2) *La quarta parte.* Quæ debetur arrogato, ut in *L. 8. tit. 16. Partit. 4. & in L. si arrogator, cum concordant. ff. de adoption. & adverte, quod tunc debetur ista quarta, quando filius arrogatus esset impubes, secus autem esset, si esset pubes; quod satis probatur hic in ista *L. & in dict. L. si arrogator, & in §. cum autem, Instit. de adopt. & ita tenet, & declarat Salicet. in L. penult. in princ. in 2. col. C. de adopt. & in L. 2. eod. tit. lex tamen 8. tit. 16. Partit. 4. de qua supra indistinctè loquitur, ut arrogato filio debeatur ista quarta, ne-**

al que le ouiesse dado algund su amigo (3), de aquel que lo profijo, por amor de aquel su padre adoptiuo. Mas los otros bienes que viniessen a tal moço como este, de parte de su padre natural, e legitimo, o de otra parte, heredarlos han los parientes mas propincos del; si su padre natural non ouiesse (4) ordenado alguna cosa en razon dellos en su testamento.

L E Y X.

Por que razones desfallece la sustitucion pupilar.

DEsatase (1) la sustitucion que es llamada pupilar, por quatro razones. La primera es, quando el moço viene a edad (2) de catorze años, e la moça a doze, a quien establece el sustituto. La segunda es, quando tal moço como este pierde la libertad que ha, e la cibdad, e la familia. E esto seria, como si fue-

neque distinguit, sive sit pubes, vel impubes; unde videtur fortè dicendum, quòd illa sit intelligenda secundum istam, scilicet, quando impubes fuit arrogatus; & quòd aliàs ista quarta non debeatur, sed quòd tunc debetur arrogato filio puberi, tradit Salicet. in dict. L. 2. vide quæ dixi in dict. L. 8.

(3) *Su amigo.* Adde dict. §. in arrogato, L. sed si plures, ff. de vulg. & pupil. dicitur ergò profectitium quidquid habet filius contemplatione seu occasione patris, vel aliàs, ut hic, & in dict. §. in arrogato, & ibi Bart. & Doctor. latè. Adde Bart. in L. annua, §. 1. ff. de annuis legat. Abb. in cap. sedes, col. 5. de rescript. Joan. de Plate. in L. 1. C. de castren. omnium Palatinor. pecul. lib. 12. Bald. in L. cum te, C. de donat. ant. nupt. adde L. penult. & ibi Bald. C. de jur. deliber.

(4) *Non ouiesse.* Potuit enim pater naturalis, & legitimus ei substituere, ut supra eod. L. 5.

L E X X.

Expirat pupillaris substitutio per maximam, mediam, vel minimam capitis diminutionem pupilli: idem si in vita instituentis efficitur sui juris pupillus, aut justa ratione ab hereditate patris se abstineat hæres; sed si injusta, cogitur agnoscere eam: & si ab abstinentia in integrum restituitur, reintegratur substitutio, quæ per abstentionem expiraverat. Item expirat, si testamentum patris posthumi agnatione, vel aliàs infirmatur; aut si pupillus ad ætatem XIII. & pupilla ad ætatem XII. annorum pervenerint. Hoc dicit.

(1) *Desatase.* Ortum habet à notatis per Azo. C. de impuber. & aliis substitut. in summa, col. 3. vers. expirat pupillaris substitut. & à Glossa in L. in pupillari, ff. de vulg. & pupill.

(2) *Viene a edad.* Id est, quàm primum attigerit quatuordecim annorum ultimum diem in masculino, & duodecim in foemina, ut in L. à qua ætate, ff. qui testam. Gloss. in L. 2. ff. eod. Bart. & Alexand. in L. in pupillari, ff. de vulg. & pupill. posset etiam pater minori tempore taxare metam pupillaris substitutionis, L. si quis ita, ff. eod.

(3) *Fuesse captiuo.* Si intelligas filium fuisse captivum vivo patre, planè procedit, ut in L. lex Cornelia, vers. quare etiam, ff. de vulg. & pupill. notat Gloss. in L. pater, ff. de captiv. & in L. quod si filius, eod. tit. non tamen expirabit tacita vulgaris, contenta in expressa pupillari, ut vult Gloss. & ibi Bart. in dict. L. Cornelia, idem Bart. in L. 1. col. 8. vers. ulterius quæro, eod. tit. si verò intelligeres, mortuo patre pupillum fuisse captivum, tunc licet de rigore juris videbatur, substitutionem pupillarem expirasse, ut in L. si quis filio exheredato, §. irritum, ff. de injust. rupt. tamen

se captiuo (3) de los enemigos de la Fe (4); ca por tal prision perderia estas tres cosas sobredichas. Pero si al padre (5) acaesciesse este captiuero, non se desataria porende tal sustitucion pupilar, que ouiesse fecha de su fijo que non fuesse captiuo. E la tercera es, quando pierde la cibdad (6), e la familia, e non pierde la libertad: e esto seria, como si fuesse desterrado para siempre en algun lugar cierto. La quarta es, quando pierde la familia (7), e non la cibdad, nin la libertad. Esto seria, como si este fijo atal fuesse emancipado, e non estuiesse en poder de otro, e el mismo consintiesse que le profijasse otro (8) alguno. Ca estonce mudasse en familia agena, porque era ante por si, e se mete en poder de otro, e se faze de la compañía de aquel que lo profijo. E esso mismo seria, si tal moço como este saliesse de poder de su padre, por qualquier manera (9) E por qualquier destas quatro

Ley 3.
tit. 1.
lib. 4.
Recop.

de aquitate confirmantur tabulæ pupillares, ut in dict. L. pater, in fin. & in dict. L. lex Cornelia, hoc si ve in captivitate decedat impubes, sive pubes, quia si non revertatur, fingitur decessisse præambula hora captivitatis.

(4) *Enemigos de la fe.* Sentit ista lex inter Christianos non habere locum jura captivitatis quoad personas, vide per Bart. in L. hostes, in fin. ff. de captiv.

(5) *Al padre.* Adde dict. L. lex Cornelia, in princ. & dict. L. pater, in princ. si verò pater, & filius sunt captivi, vide L. si pater captus, ff. de vulg. & pupillar.

(6) *Quando pierde la cibdad.* Hæc est media capitis diminutio, vide L. neque ei, §. eorum, de adopt. possunt enim hæc poenæ cadere in pupillum doli capacem, L. si arrogati, ff. de tutel. L. impuberem, ff. de furt. L. impuberem, ff. ad leg. Cornel. de fals. ratio est secundum Bart. post Guilielm. de Cugn. in L. in pupillari, ff. de vulg. & pupill. quia etiamsi pupillus esset pubes, in tali statu non posset testari, L. ejus, qui, §. fin. ff. qui testam. fac. L. 15. tit. 1. supra ead. Part. unde testamentum factum irritaretur, ut in dict. §. irritum. Sed cum hodie per L. 4. Tauri possit testari, videtur, quòd non procedat quod hic habetur, & sic quòd substitutio pupillaris non expiret.

(7) *Quando pierde la familia.* Hæc est minima capitis diminutio, & vide L. neque ei, §. eorum, ff. de adopt.

(8) *Que le profijasse otro.* Tunc tamen in effectu non expirat pupillaris substitutio, quia ex stipulatione debetur hereditas illis, qui succedunt ex substitutione, si facta non esset arrogatio, L. non aliter, & L. his verbis, ff. de adopt. Et quid si moriatur arrogator, an reconvescat pupillaris substitutio facta à patre naturali? Vide Gloss. ubi eleganter Bald. col. 5. ff. de adoption. & quid si ex dispensatione Papæ pupillus ingrederetur monasterium, vel traderetur monasterio à parente, an tunc expiret pupillaris substitutio? Vide per Bart. & Imol. in dict. L. in pupillari, ubi vide Alexand. & Jason.

(9) *Qualquier manera.* Et sic videtur, quòd etsi per dignitatem exeat, substitutio pupillaris expiret; ejus contrarium tenet Bart. in L. 2. in princip. col. 3. vers. ulterius quæro, quid si exeat, &c. ff. de vulg. & pupill. & secundum hoc etiam videtur intelligenda ista lex Partitarum, ut etiam terigi in L. 14. tit. 8. Part. 4. est enim commodum filii impuberis, ut pater sibi faciat testamentum, per L. ex tribus, C. de inoffic. testam. licet fortè ex verbis generalibus hujus legi posset dici contrarium, quantum ad substitutionem pupillarem: & textus in authent. constitutio quæ dignitate, in cap. illud, collat. 6. liberans filium à patris potestate, in quo se fundat Bartolus, non loquitur in substitutione pupillari: non

tro razones sobredichas, desfallece la sustitucion que es llamada pupilar. E aun dezimos, que desfallece, si el moço no quiere ser heredero (10) del testador, que le dio el sustituto. Pero si esto fiziesse engañosamente (11) este atal, queriendo mal al sustituto, e porende no quisesse ser heredero de los bienes del padre por razon del testamento (12); estonce el Judgador deuele apremiar, que la reciba; e si non la quisiere recibir maliciosamente, non mostrando alguna razon derecha por que lo fazia, maguer muriesse ante que fuesse de edad, aura el sustituto la herencia del testador (13). Otrosi dezimos, que si despues que el moço desechasse la herencia de su padre, se arrepentiesse, diziendo que queria ser heredero, e pidiera a algun Judgador del lugar, que le entregue de la heredad; estonce, bien puede ser heredero: e ma-

guer desfallecio la sustitucion, porque non quiso a primas entrar la heredad, afirmasse (14) por tal razon como esta, luego que sea entregado della; de guisa, que si muriesse el moço ante que sea de edad de catorze años, heredara el sustituto los bienes del testador, e del moço. Otrosi dezimos, que seyendo quebrantado por alguna razon derecha, el testamento que ouiesse fecho algun testador, en que ouiesse dado sustituto el padre a su fijo, o alguno otro, en la manera que es dicha pupilar, que se desataria (15) la sustitucion porende. E aun dezimos que desfallece esta sustitucion pupilar, si el padre fiziere despues otro testamento acabado (16). Esso mismo seria, si despues que el padre fizo testamento, e dexo sustituto a su fijo, le nasciesse otro fijo (17), o fija.

LEY

non tamen auderem recedere à dicto Bart. cum quo communiter Doctores transeunt; quia ut dixi, substitutio pupillaris est favor, & commodum filii, Gloss. in dict. L. ex tribus.

(10) *No quiere ser heredero.* Habes hic, quod substitutio pupillaris evanescit, pupillo repudiante paternam hereditatem; & sic, quod existentia sui hæredis non confirmat tabulas pupillares. Cujus contrarium probatur in L. pater, ff. de privileg. creditor. & in L. si filius, qui patri, ff. de vulg. & pupill. & in L. si pupillus, ff. de acquir. hæred. unde videtur corrigere jus commune; quod non credo verum, quia ubi iste leges Partitarum hoc non exprimunt, non est de earum intentione jus commune corrigere; imò debet suppleri, intelligi, & limitari per jura communia; unde intellige istam legem, quando pupillo fuit datus cohæres extraneus, quia tunc suitas tollitur, ut in L. apud Julianum, §. idem Julianus, ff. ad Trebell. quando verò existentia sui hæredis non esset sublata, fatendum est ex ea confirmari tabulas pupillares; cum neque per istas LL. Partitarum jura suitatis sint sublata in his, in quibus suitas est favor filiorum suorum, ut in L. 21. & ibi dixi, tit. 3. suprâ ead. Part. & favor est, quod confirmetur testamentum pupillare, ut Instit. de pupill. substit. in princ. vide latè in ista materia Bart. & Alexand. & Doctor. in dict. L. si filius, qui patri, ubi etiam vide, an reviviscat suitas, si extraneus cohæres repudiet, ut ex ea pupillaris substitutio confirmetur, & communis conclusio est, quod non, ut etiam tradit Socinus, ibi colum. 10. quem vide. An autem hodie etiam non adita hereditate conservetur pupillaris substitutio ex L. Ordinam? Vide, quæ dicam infra eod. in gloss. super verbo *se desataria*.

(11) *Engañosamente.* Concordat cum L. 2. vers. *planè*, ff. de vulg. & pupill.

(12) *Del testamento.* Volens ab intestato habere, & vide, quæ in hoc notat Bart. in L. si arrogator, in fin. ff. de adopt.

(13) *Del testador.* Et etiam hereditatem pupilli, ut probatur in dict. L. 2. vers. *planè* & ibi, Paul. de Cast. notat.

(14) *Afirmasse.* Concordat cum L. 2. vers. *ego, etiam si minor*, ff. de vulg. & pupill.

(15) *Se desataria.* Concordat cum L. Papinianus, §. sed nec impuberis, ff. de inoffic. testam. de jure tamen communi per *authent. ex causa*, C. de liber. præter. communis conclusio est, quod conservetur pupillaris substitutio, rupto testamento ex causa præteritionis, vel exheredationis, ut tenet Bart. in L. 1. §. 1. & ibi communiter Doctor. ff. de vulg. & pupill. & in dict. *authent. ex causa*, post Gloss. ibi; Dyn. tamen, ut refert Bart. in dict. §. 1. tenuit contrarium dicens, quod *authentica ex causa* loquitur in legatis, & fideicommissis, quæ etiam sine testamento possunt ab intestato relinqui, non in substitutione pupillari, quæ non tenet sine testamento

paterno, L. 2. §. 1. vers. *adeo*, & §. *prius*, ff. de vulg. & pupill. & suprâ eod. L. 6. & istam opinionem approbat ista lex Partitarum, quæ etiam videtur fuisse opinio Azon. C. de impuber. & aliis substit. in summa, col. 3. C. ad fin. quod tene menti, nam licet ex L. 11. tit. 7. & L. fin. tit. 8. ead. Part. aprobetur id, quod habetur in dict. *authent. ex causa*, tamen in substitutione pupillari procedet hodie in regno ista lex: & opinionem etiam Dini contra communem nititur comprobare Jaso in dict. L. 1. §. 1. ubi vide per eum: opinionem etiam Dini tenet Bald. in *authent. ex causa*, col. 9. & 10 C. de liber. præterit. nec obstat L. 1. tit. de los testamentos, lib. 5. in Ordinam. Regal. quia illa lex tantum decidit casum illum, quando deficit hæredis institutio, quia testator illam non fecit, vel si fecit, hæres non adivit hereditatem; & iste casus, de quo in ista lege Partitarum, quando testamentum dissolvitur ex causa præteritionis, vel exheredationis, non deciditur ibi; ideo remanet sub dispositione juris communis, L. commodissimè, ff. de liber. & posthum. L. si extraneus, ff. de condit ob caus. nisi ad hoc respondeas, quod paria sunt, institutionem non fecisse, vel inutilem fecisse, cap. inter corporalia, de translat. Episc. vel elect. & facit bonus textus in L. si aut nullum, C. de legit. hæred. & paria sunt nullo modo facere, vel ineptè facere, L. 2. & ibi notat Bart. in princ. C. de succes. edicto. Præterea si substitutio pupillaris teneret vigore illius legis Ordinamenti, etiam quando nullum instituit hæredem, ex verbo *en las otras cosas*, ibi posito, nam ista appellatio cæterorum etiam continet tabulas pupillares, ut tradit Bart. in dict. §. 1. à fortiori tenebit, quando instituit, & ex causa præteritionis rumpatur, ex his, quæ dicit Gloss. in dict. §. 1. Item quod procedit illa lex Ordinamenti in his, quæ necessario institutionem hæredis exigunt, & non debet restringi ad ea, que ab intestato in codicillis fieri possent; de quo vide, quæ dixi in L. 2. tit. 7. ead. Part. in gloss. super verbo *no quisiera*. Quid autem in substitutione exemplari? Bald. vult in L. humanitatis, col. 5. C. de impub. & aliis substit. quod non possit fieri filio præterito; & vide ibi additionatorem.

(16) *Otro testamento acabado.* Concordat cum L. si quis cum, §. 1. ff. de vulg. & pupill.

(17) *Otro fijo.* Et sic agnatione posthumi substitutio pupillaris expirat, eo quia rumpitur paternum testamentum, quod Bart. in L. in pupillari, ff. de vulg. & pupill. dicit, quod procedebat olim, & quod hodie non expirabit, per dict. *authent. ex causa*; contra cujus dictum habes casum hic de jure Partitarum, & dixi in glossa præcedenti. Adde etiam, quod si pupillus moriatur vivo testatore, quod expirabit pupillaris substitutio, ut in L. quod si filius, ff. de captiv. & notat Joan. Adr. in addition. ad Speculat. tit. de testam. in princ. in 1. addition. magna, in 3. col. vers. *ex quo sumus*, ubi dicit, quod substitutus non veniet, neque ex pupillari, neque ex

L E Y X I

Como se faze la substitution que es llamada Exemplaris, e como desfallesce.

Exemplar substitution, diximos, que es aquella, que pueden fazer los padres, e las madres (1) a sus hijos (2), que son locos, o sin memoria (3); e fazese en esta manera (4), diziendo assi: Establezco por mio heredero a fulano mio hijo, e si el muriere en aquella locura (5) en que agora

ex tacita vulgari; quod tamen intellige, ut per Bart. in *L. lex Cornelia*, in fin. ff. de vulgar. & pupill. & in *L. cum patronus*, ff. de legat. 2. & in *L. pater*, ff. de adoption.

L E X X I

Exemplariter substituit pater filio fatuo, sic: *insti-
tuo filium meum heredem, & si in stultitia moriatur,
Titium sibi substituo*: sed si descendentes habet mente
captus, illi sunt substituendi, alias ejus frater; & si fra-
trem non habet, quilibet extraneus potest substitui. Et
dicitur exemplaris, exemplo pupillaris, quia utraque prop-
ter sensus defectum fit, & si in furore moritur, admit-
titur substitutus: eo resipiente, vel ei nato filio, aut tes-
tatore per aliud testamentum substitutionem revocante,
expirat dicta substitutio. Hoc dicit. Habuit ortum à *L.
humanitatis*, C. de impuber. & aliis substit. & à *L. ex
facto*, ff. eod. tit.

(1) *Las madres*. Extende hoc, etiamsi mater transie-
rit ad secundas nuptias, secundum Bald. in *L. humanita-
tis*, col. 8. C. de impub. & aliis subst. contra Bart. in
L. ex facto, de vulg. & pupill. cum quo contra Bart.
transit Joan. de Imol. in dict. *L. ex facto*; & Salic. in
dict. *L. humanitatis*, & idem Imol. in cap. Raynutius,
de testam. in materia exemplaris substitutionis, quod
indubiè procedit, si mater humaniter, & honestè circa
filium testata sit, non si corrupto animo tali, quod filius
si esset sanæ mentis, aliter testaretur, ut tradit Angel.
Arét. in §. qua ratione, Instit. de pupil. substit. cujus
verba valdè placent Guiliel. Bened. in repetit. dict. cap.
Raynutius super verbo, si absque liberis moreretur, la
2. in materia exemplaris substitutionis. Poterit etiam ma-
ter filiis suis bastardis non natis ex damnato coitu, juxta
id, quod habetur in *L. 9. Tauri*, exemplariter substi-
tuere, ut vult Bald. in dict. *L. humanitatis*, col. 10.
vers. 2. videamus de personis, & tradit Guiliel. Bened.
ubi supra, col. 4. Quid autem si mater, vel avus mater-
nus concurrant in substituendo exemplariter, quis præfe-
ratur? Vide per Bald. in dict. *L. humanitatis*, col. 11.
vers. 5. queritur, & melius per Bart. in dict. *L. ex fac-
to*, col. 8. vers. quero si avus: ubi etiam in questione
antecedenti, vide per eum, quid si pater, & mater am-
bo substituerint, qualiter, & in quibus bonis substituti
succedent.

(2) *Fijos*. Sed an filio exhæredato possit exemplariter
substitui? Lex ista inferiùs, in forma hujus substitutionis
videtur velle, quod non, & idem probari videtur in dict.
L. humanitatis, ubi Bart. hoc tenet, & in dict. *L. ex
facto*, & utrobique Doctores communiter. Sed in punc-
to juris fortè verior est opinio, quod possit filio exhæreda-
to ita substitui, cum etiam furiosus rectè exhæredari pos-
sit ex causa ingratiitudinis commissa ante furorem, *L. num-
quam*, §. si vi, ff. de usucap. *L. fin. §. sed cum anti-
quitas*, C. de curator. furios. Bart. in dict. *L. ex fac-
to*; sicut enim pupillariter substituitur filio exhæredato, ut
in *L. 6. supra*, eod. sic etiam poterit exemplariter, cum
etiam ista substitutio illam imitetur, ut hic habes; nec
obstabit ista lex in modo formali, quia ex hoc non potest
id inferri, cum idem dixit in *L. 5. supra*, eod. in forma
pupillaris, neque dicta *L. humanitatis*, ita urget, quod
ex ea fundetur communis opinio: & contra communem
tenet Decius, ibi colum. 4. & Didacus à Covarruias in
suo commento cap. Raynutius, §. 6. de testam.

(3) *Locos. o sin memoria*. Adde *L. ex facto*, & dict.
L. humanitatis, & *L. fin. §. fin. C. de curator. furios.*
poterit ergo substitui exemplariter furioso, vel mente cap-
to, ut mutis, & surdis, qui testari non possunt; &
etiam prodigis, quibus facta est interdictio, ut omnes
dicunt in dict. *L. ex facto*, ff. de vulgar. & pupill. Bald.
etiam in dict. *L. humanitatis*, C. de impub. & aliis subst.
col. 11. vers. 6. queritur.

Tom. III.

es, establezco por su heredero en su lugar
a fulano ome. Pero si este loco a quien
dan el sustituto, ouiere fijo, o nieto (6),
o alguno de los otros que descienden por
derecha línea del, deuenlos sustituir (7)
en su lugar, e non otros. E si alguno
destos non ouiere, estonce le pueden dar
sustituto a su hermano, si lo ouiere; e
si non ouiere hermano, puedenle dar por
su sustituto otro extraño (8). E tal sus-
ti-

(4) *Fazese en esta manera*. Fit etiam verbis generali-
bus, ut si dicat: *instituo Titium, & Sempronium filios meos
heredes, & eos invicem substituo*; nam si uterque est
furiosus, vel mente captus, sub his verbis inest exem-
plaris substitutio secundum Bart. in *L. Lucius*, ff. de
vulgar. & pupill. ubi etiam Alexand. col. penult. Jason
col. 11. vel si diceret, *substituo filio meo Titium*, licet
nulla fiat furoris mentio, ut voluit Bart. in *L. ex facto*,
ff. de vulgar. & pupill.

(5) *Muriere en aquella locura*. Institutio sub hac forma
concepta, complectitur vulgarem, si filius, restituta sibi
sana mente, noluerit esse hæres, vel adhuc in furore exis-
tente fuerit ejus nomine hæreditas legitimè repudiata. Com-
prehenderetur etiam pupillaris, si ipse filius decesserit an-
te pubertatem in furore; erit enim tunc verè exempla-
ris, cum decesserit post pubertatem in furore, secundum
Bart. cujus opinio est communis, in dict. *L. ex facto*,
col. 3. ff. de vulg. & pupill. Sed est pulchrum dubium,
an substitutione concepta sub forma hujus legis, scilicet,
si filius meus decesserit in furore, si contingat, quod fi-
lius intra pubertatem cessante furore decedat, an suc-
cedet substitutus ex pupillari contenta in exemplari, &
sic an tali casu in exemplari contineatur pupillaris? Quæ
investigatio magni est effectus & utilitatis, quia in exem-
plari solùm potest substitui, qui debet succedere aliàs ab
intestato, ut statim habetur in ista lege; in pupillari ve-
ro substitui potest quilibet extraneus. Alexand. in dict.
L. ex facto, col. 6. post Salicet. in *L. humanitatis*, col.
7. C. de impub. & aliis substit. vers. nunc quero, vult,
quod isto casu taliter facta substitutio nullo modo valeat,
ex quo testator expressit casum, si filius decesserit in fu-
rore, qui tamen non evenit; quod est benè notandum.
An autem hoc possit limitari, nisi in taliter facta substi-
tutione datus esset substitutus extraneus, & non de il-
lis, de quibus hic, & in dicta *L. humanitatis*; nam
tunc videtur de mente testatoris substituere pupillariter,
ex quo non posset substitutus capere ex exemplari: &
qualis sit substitutio, ex mente, & potestate testatoris de-
pendet, *L. in testamento*, C. de testam. milit. *L. si
ita quis*, ff. de vulgar. & pupill. cogita, quia etiam vi-
detur posse dici, quod etiam isto casu tunc videatur substi-
tuere pupillariter, si filius decedat in furore, non si
sanæ mentis: utilius ergò erit, ut exemplaris substitutio
sic fiat, *filio meo furioso talem substituo*, tunc enim
comprehenditur expressè pupillaris, si filio impuberi facta
sit exemplaris, secundum Bart. & Doctor. ubi supra,
& quod non se astringat testator ad formam hac lege po-
sitam. Nota tamen, quod etiamsi exemplaris concipiatur
in casu furoris, ut hic, trahetur etiam ad casum, si fi-
lius prodigus, vel mutus, vel surdus decesserit, *L. Gal-
lus*, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posthum.
Bart. & Alex. in dict. *L. ex facto*.

(6) *Fijo, o nieto*. Non distinguit si sapiens, seu sa-
næ mentis, vel ne; intelligendum tamen est de sapiente,
prout habetur in dict. *L. humanitatis*, C. de impub. &
aliis substitut. nam mente capti excluduntur ab ista substi-
tutione, licet non excludantur à legitima, ut dicam in
glossa sequenti, & tenet Angel. in dict. *L. humanita-
tis*, ubi etiam Decius, col. penult.

(7) *Deuenlos sustituir*. Et si plures sint filii furiosi,
posset unum tantum ex eis substituere, ut in *L. huma-
nitatis*, C. de impuber. & aliis substitut. dum tamen
alios instituat in legitima, vel exhæredet, prout voluit glos-
sa finalis in dict. *L. humanitatis*, cum qua residet Ale-
xand. & est communis opinio, secundum Angel. in §. qua
ratione, Instit. de pupil. substit. in hoc etiam residet
Decius in dict. *L. humanitatis*, in fin. ubi respondet
ad *L. Papinianus*, §. sed neque impuberis, ff. de inof-
fic. testam.

(8) *Otro extraño*. Qui etiam matrem pupilli furiosi ex-
clu-

titucion como esta, es dicha exemplar; porque es fecha a semejança, e a exemplo de la pupilar. Ca assi como al moço menor de catorze años dan sustituto, porque no ha entendimiento de fazer testamento, si muriere en tal tiempo; por esta misma razon le pueden dar al loco, o al desmemoriado; e si muriere en la locura, aura el sustituto todos los bienes del. Pero tal sustitucion como esta se puede fazer en tres maneras. La primera es, si quando aquel a quien dan el sustituto, es desmemoriado, e despues desso torna en su memoria (9). La segunda es, quando le nasce fijo (10), o fija. La tercera (11) es, si aquel que la fizo, la revoco por otro testamento, que fizo despues.

cludet, ut satis hic innuitur, & tenet Bart. in *L. ex facto*, ff. de vulg. & pupill. col. 6. vers. *juxta hoc quero*, & col. 7. vers. *ultimò quero*, cujus opinio est communis, & eam defendit Decius contra Bald. & alios, in dict. *L. humanitatis*, in 6. notab.

(9) *Torna en su memoria*. Quid, si furor rediret? Dic, quod adhuc substitutio capiet vires, ut tradit Bart. in dict. *L. ex facto*, col. penult. ff. de vulg. & pupill. & probatur in *L. cum aliis*, C. de curator. furios. & in *L. qui tertiana*, ff. de adilit. edict. & procederet planè, si furor in brevi reverteretur; quod si post multum tempus, dubia esset opinio Bart. & fortè non procederet, prout voluit Bald. in dict. *L. humanitatis*, circa fin. vers. 4. *quero*, & Angelus in §. *qua ratione*, Instit. de pupill. substit.

(10) *Le nasce fijo*. Concordat cum *L. ex facto*, in princ. ff. de vulg. & pupill. & intellige de filio legitimo, & naturali, puta ex matrimonio ante furorem contracto, *L. patre furioso*, ff. de his, qui sunt sui, vel alien. jur. & vide per Jason. in dict. *L. humanitatis*, col. fin. Dicit etiam Guiliel. Bened. in repetit. cap. Raynutius, de testam. super verbo *si absque liberis moreretur*, la 2. in materia exemplaris substitutionis, quod intelligi debeat de filio sapienti, quia si nasceretur demens, & in dementia perseveraret, non rumperet secundum eam substitutionem patri suo factam: movetur, quia eo casu filii jam nati eam non rumperent, si dementes essent, ut in dict. *L. humanitatis*; cujus dictum in hoc non videretur verum, propter generalitatem hujus legis, & dictæ *L. ex facto*, in princ. nihil in hoc distinguendum. Et quia, ut dixi, quod disponitur in dicta *L. humanitatis*, debet intelligi, dum tamen alii filii mente capti instituantur in legitima, vel exhæredentur: & imputet sibi testator pater, qui non providit circa istum casum, si filius furiosi demens nasceretur, relinquendo ei legitimam.

(11) *La tercera*. Quartam adde ex defectu ejus, cui est facta, tradit Bart. in *L. ex facto*, ff. de vulg. & pupill. in fin. principii, quem alii Doctores sequuntur.

L E X XII.

Substitutio compendiosa fit in hæc verba: *talem filium meum instituo, & quandocumque moriatur talis sit hæres*: quæ si fit à milite, mortuo filio infra pupillarem ætatem, admittitur substitutus pupilli exclusa matre; sed post pubertatem, habebit mater tertiam bonorum patris, & omnia ejus bona aliunde provenientia, & jura sepulchrorum patris; sed alia bona habebit substitutus. Si verò miles eandem substitutionem extraneo hæredi fecit ad omnia bona, quandocumque decedit, admittitur substitutus. Si autem per dicta verba eam fecit paganus, admittitur substitutus, matre exclusa, infra pupillarem ætatem; postea autem repellitur in totum substitutus: sed si eam fecit per verba *substituo*, aut dixit, *volo, quod sit talis hæres*, tunc post pupillarem mortuo, habebit mater tertiam bonorum patris, & alia, de quibus supra, & substitutus alia bona. Hoc dicit.

L E Y XII.

Como se faze la sustitucion, a que llaman en latin Compendiosa, e que fuerza ha.

Compendiosa sustitucion, de que de suso fablamos, se faze desta guisa (1), como si dicesse el testador: Fago mio heredero a fulano mio fijo (2), e quando quier que el muera, sea su heredero (3) tal ome. En tal caso como este dezimos, que si es Cauallero (4) aquel que la faze por tales palabras, e el fijo, a quien dan el sustituto, ha madre (5), si se muriere el moço ante de catorze años (6), e la fija ante de doze, estonce el sustituto heredara todos los bienes del; e la madre non aura ninguna cosa (7) ende. E si el moço, o la moça, muere despues (8) de la edad

so-

(1) *Se faze desta guisa*. Potest etiam fieri verbis generalibus, etsi non adjiciatur verbum *quandocumque*, ut si dicat, *si decesserit filius meus, substituo Petrum*, hæc enim indefinita æquipollet universali, *L. si pluribus*, ff. de legat. 2. tenet glossa magna in *L. in testamento*, la 1. C. de testam. milit. Item, si dicat, *si sine liberis filius meus decesserit*, Gloss. in cap. *si pater, de testam. lib. 6*. Item etiam ita fit, *si filius meus decesserit intra pupillarem ætatem, vel post, vel intra vicesimum quintum annum*, *L. Centurio*, & ibi Bart. ff. de vulg. & pupill.

(2) *Mio fijo*. Rectè ponit exemplum in filio, ut appareat sub compendio istam substitutionem amplecti diversa tempora, pupillaris scilicet ætatis, & pubertatis, *L. precibus*, & ibi Gloss. C. de impuber. & aliis, & in cap. *si pater*, in verbo *absque deductione, de testam. lib. 6*. fit etiam à milite hæc substitutio extraneo, ut infra ead. *L.* & ibi dicam.

(3) *Sea su heredero*. Ista sunt verba directa, ut dicit Gloss. in *L. verbis civilibus*, & in *L. Centurio*, ff. de vulg. & pupill. vide per Gloss. in *L. eam quam*, in verbo *directis*, C. de fideicommiss. & Bart. in *L. 2. C. communia de legat.*

(4) *Cauallero*. Idem in doctore, vel advocato, & clerico tenet Alexand. qui latè hoc examinat in *L. Centurio*. 1. & 2. col. cum sequentibus, ff. de vulg. & pupill. qui licet in hoc ibidem impugnetur à Socino, tenenda videtur opinio Alexand. cum istud privilegium non detur militibus ratione simplicitatis, sed ratione exercitii militaris; quod militabit in doctore actu legente, & advocato advocacy officium exercente, & clerico, qui est miles cœlestis militiæ; vide *L. 8.* & quæ ibi dixi, tit. fin. 2. Part. & de quo milite intelligatur, vide ibidem per Alexand. & Bald. in *L. in testamento*, in fine, C. de testam. milit. nam intelligitur de militantibus causa reipublicæ, & quæ dixi in *L. 49. tit. 5. Part. 5.*

(5) *Ha madre*. Idem si haberet aviam vel alios descendentes, quibus deberetur legitima, ut in *L. nam & si parentibus*, ff. de inoffic. testam. *L. 6. in Ordinam. Tauri.*

(6) *Ante de catorze años*. Et sic patet, quod in casu hujus legis substitutio compendiosa facta fuit filio impuberi. Quid autem, si per verba directa, de quibus hic, substituerat miles filio puberi, an etiam matre existente in medio, valeret jure directo, & excluderet matrem etiam à legitima? Gloss. in *L. precibus*, super verbo *fideicommissi*, C. de impuber. & aliis substit. vult, quod sic, & est de mente Azo. C. eod. in summa, & opinio illius glossæ est communiter approbata, & ibi per eam vide rationem diversitatis.

(7) *Ninguna cosa*. Concordat cum *L. precibus* C. de impuber. & aliis substit. & *L. Papinianus*, §. *sed neque impuberis*, ff. de inoffic. testam.

(8) *Muere despues*. Sine liberis intellige, *L. cum avus*, ff. de condit. & demonstrat. *L. cum acutissimi*, C. de fideicom. *L. 10 tit. 4. ead. Part.* ubi vide, quæ dixi.

sobredicha, estonce aura la madre (9) la tercera parte (10) de la heredad, de todos los bienes que el moço heredo de su padre, e todo lo al que gano de otra parte, onde quier que lo ganasse; otrosi las sepulturas que le pertenescen de li-

nage de su padre (11): mas todos los otros bienes (12) del finado (13) deue auer el sustituto. Mas si el Cauallero, non auiedo fijos, estableciesse en su testamento por heredero alguno, que non fuesse de los que descendiesen del (14), estonce el

(9) *Aura la madre.* Sed an habebit, ut succedens ab intestato in bonis filii, cum onere fideicommissi restituendi reliqua bona paterna substituto; vel an habebit, ex eo quod directa militaris post pubertatem non comprehendat legitimam filii, nec alia, de quibus hic favore matris, licet ex directa militari substitutus succedat in bonis patris privilegio militari? Non satis aperit ista lex; imò cum hic non exprimat, quod substitutus capiat reliqua bona patris de manu matris, prout expressit in casu finali hujus legis, videtur isto casu voluisse, quod substitutus directo per se capiat; & ista investigatio magni est effectus ob ampliores utilitates, quas habet directa substitutio, quam fideicommissaria, ut tradit Bart. & Angel. in *L. Centurio*, col. 2. ff. de vulgar. & pupill. ubi etiam Alexand. & latius Guiliel. Benedic. in *repetit. cap. Raynutius, de testam.* in verbo *si absque liberis moreretur*, la 2. in tractatu compendiosa: vide, quæ dicam in gloss. sequenti, & in gloss. super parte de linage de su padre.

(10) *La tercera parte.* Hæc erat jure isto Partitarum, & de jure communi legitima filii, *L. 17. tit. 1. 6. Partit.* & in *authent. novissima, C. de inoffic. testam.* & ex hoc videtur reprobari hic communis Doctorum opinio in *L. Centurio*, ff. de vulgar. & pupill. qui sequentes ibi Bart. volunt, quod substitutio compendiosa verbis directis facta à milite filio impuberi, post pubertatem valeat, ut directa militaris, & substitutus succedat in omnibus bonis patris, exclusa matre etiam à legitima filii; licet Paul. de Cast. in *dict. L. precibus*, col. penult. concludat, nec per directam militarem post pubertatem posse legitimam tolli; nedum matri, si ipsa existat, sed neque aliis venientibus ab intestato ad successionem filii; quod etiam tenet Alexand. de jure novissimo *Authenticarum* hodie procedere, licet non de jure antiquo Digestorum, quo poterat miles filium privare legitima, quia etiam illo tempore poterat filium etiam sine causa exhæredare, *L. fin. de inoffic. testam.* Sed hodie dicto jure novissimo statutum fuit, quod non possit exhæredari etiam à milite, ut est magis communis opinio, juxta Gloss. in *L. adversus*, & in *L. fin. C. de inoffic. testam.* tenent Bart. & Doctor. in *authent. ex causa, C. de liber. præter.* unde videtur, quod hodie non possit filio militis legitima tolli ex directa militari. Socinus verò in *dict. L. Centurio*, respondens ad hoc fundamentum Alexand. tenet opinionem Bart. & aliorum, dicens, quod licet facta sit correctio in actu odioso, ut non possit filius exhæredari, non sequitur, quod etiam facta sit correctio, quando filius est institutus, & gravatus per substitutionem directam, & in materia correctoria strictè proceditur. Decius etiam in *dict. L. precibus*, col. penult. num. 25. tenet idem cum Socino, dicens, quod etiam videtur, quod alia sit ratio, ut possit miles ex directa militari filium privare legitima, quam illa, quæ colligitur ex dictis Alexandri, videlicet, quod hoc sit ex natura ipsius directæ substitutionis, quæ est, quod omnia bona absque diminutione in substitutum transferantur; hæc enim videtur peculiaris natura directæ substitutionis, unde secundum eum opinio, quod ex hac directa filius privetur legitima, indistinctè videtur verior, etiam de jure novissimo, vide ibi per eum, & per Socinum in *dict. L. Centurio, chart. penult. col. 3.* Approbatur ergò hic in ista lege Partitarum, favore matris existentis in medio, opinio Azon. in *summa, C. de impuber. & aliis substit.* col. 3. vers. *compendiosa substitutio*, ut directa militaris favore matris obliquetur post pubertatem, & valeat jure fideicommissi; quam etiam tenet Gloss. in *dict. L. precibus*, in qua lege satis hoc probatur, cui nulla responsio Doctorum tenentium contrarium satisfacit, & sic in fideicommissaria substitutione non comprehenditur legitima filii, ut in *L. quoniam in prioribus*, & in *L. ex tribus, C. de inoffic. testam. L. 11. tit. 4. ead. Partit.* Adverte tamen, quod cum hoc sit favore matris, si mater non existat, aliis hæredibus filii existentibus, quibus non debetur legitima, tales hæredes in totum excluduntur à bonis patris militis, ex directa militari, etiam quoad legitimam debitam filio,

Tom. III.

per rationes, de quibus suprà: si tamen miles substitueret per verbum commune, veluti per verbum *substituto*, tunc post pupillarem ætatem, etiam matre non existente in medio, traheretur ad fideicommissum, ut tradit Alexand. in *dict. L. Centurio*, 14. col. vers. *ex prædictis*. Adverte etiam, quia in casu, quo mater debet habere legitimam filii, videtur intelligi debere, si filius hæreditatem patris adivit, prout etiam habetur in *dict. L. precibus*, nam si non adisset, succederet substitutus ex vulgari in compendiosa contenta, & matrem etiam à legitima excluderet, cum per vulgarem succedatur defuncto, non ei, cui facta est substitutio, *Instit. de vulgar. substit. in princ.* & quæ notantur per Gloss. & Doctor. in *L. fin. C. de instit. & substit.*

(11) *De linage de su padre.* Intelligi debet de omnibus sepulchris, tam familiaribus, quam hæreditariis, *L. quia perinde, §. restituta, ff. ad Trebell. L. familiaria, & L. vel quod, ff. de religios. & sumpt. fun. & C. eod. L. si sepulchrum*, & sic substitutio compendiosa, de qua in isto primo casu hujus legis, post pubertatem filii favore matris obliquetur, & valet, ut fideicommissaria; quia si valeret, ut directa militaris, jura sepulchrorum, tam quæ habentur à genere paterno, quam reliqua, transirent in hæredem directum, ut habetur in *dict. L. vel quæ, & in dict. L. si sepulchrum*; quia tamen lex ista isto casu voluit, quod ista substitutio obliquaretur, & valeret jure fideicommissi, inde est, quod jura sepulchrorum ex parte patris, sive hæreditaria, sive familiaria, manere debeant apud matrem succedentem filio, & non transeant in substitutum, eo quia venit jure fideicommissi, ut in *dict. L. quia perinde*, quia fideicommissarius non est hæres, licet loco hæredis habeatur. Idemque erit dicendum in jure patronatus ecclesiæ, ut non transeat in substitutum fideicommissarium, ut notat Bart. in *dict. L. quia perinde*, & ibidem Alexand. legens dictam legem sub *L. quamvis, §. nihil, eod. tit. & in L. Centurio*, col. 9. ff. de vulgar. & pupill. Joan. de Imol. in *L. si patroni, in princ. ff. ad Trebell.*

(12) *Todos los otros bienes.* Sed an prælegata, & donationes, quas pater fecit filio, venient ad substitutum, vel manebunt apud matrem, colliges ex *L. Marcellus, §. quidam, & ibi per Alexand. ff. ad Trebell. & ex L. cum virum, C. de fideicommiss.* & nota hic, cum dicit, *todos los otros bienes*, nam probatur expressè matrem non posse deducere Trebellianicam, ut etiam voluit Gloss. in *L. precibus, in gloss. final. C. de impuber. & aliis substit.* & sic habes ex testamento militis non deduci Trebellianicam, contra opinionem Bart. & Doctor. in *L. 1. §. in filii, ff. ad Trebell.* quorum sententiam Socin. & Ripa. asserunt communem in *dict. §. in filii, Jaso. in L. in testamento*, la 1. *C. de testam. milit.* & in hoc sequuta est ista lex opinionem Glossæ in *dict. L. precibus, in gloss. fin.* cujus opinionem etiam asserbat esse communem Alexand. in *L. Marcellus, in princ. in 3. notab. ff. ad Trebell.* vide quæ dicam infra *ead. L. gloss. fin.*

(13) *Del finado.* Ex isto verbo poteris dicere, quod fructus inventi in hæreditate tempore mortis testatoris, pertinent ad substitutum, ut in *L. Centurio, ff. de vulgar. & pupill.* si verò percepti fuerunt per hæredem, & recollecti post mortem testatoris, licet reperiantur non consumpti tempore mortis hæredis, non pertinent ad substitutum, cum illa non fuerunt bona defuncti, sed hæredis, quæ non veniunt in restitutione, *L. in fideicommissaria, in princ. & L. mulier, §. si hæres, cum §. sequenti, ff. ad Trebell.* nec pertinent substituto ex directa militari, secundum magis communem conclusionem Doctor. Angel. Paul. Alexand. & aliorum in *dict. L. Centurio*, contra Bart. ibi; quæ opinio satis probatur hic.

(14) *Que non fuesse de los que descendiesen del.* Prosequitur dicta Azon. *C. de impuber. & aliis substit.* in *summa, col. 3. vers. compendiosa*, cum dicit, at ubi miles homini extraneo puberi, posteaque hæres existit, substituit directo, non habetur illa consideratio, habet vel non habet matrem; nam nihil ad legem, vel ad testatorem de matre ejus.

el sustituto que fuesse y puesto por las palabras sobredichas (15), auria toda la heredad (16) del heredero, quando quier que muriesse (17). E si aquel que fizo la sustitucion por las palabras sobredichas (18), non es Cauallero, e aquel a quien dan el sustituto, es menor de catorze años, si muriere este atal ante que sea de edad de catorze años, seyendo varon, o muger de doze, aura el sustituto la heredad, e la madre non

aura ende ninguna cosa. Mas si muriere despues desta edad, estonce el sustituto non heredara ninguna cosa (19) de los bienes de aquel en cuyo lugar fue sustituto; ante los deue auer la madre, si la ouiere, o sus parientes del muerto los mas propincos. Pero si este, que non es Cauallero, dixesse assi, quando fiziesse su testamento: Establezco tal mio fijo por mio heredero, e quando quier que el muera sin fijos (20), dexole por sustituto en su

(15) *Por las palabras sobredichas.* Ex hoc collige, & ex dictis Azon. quæ retuli in glossa præcedenti, substitutionem à milite factam extraneo per verba *quandocumque decesserit*, dici compendiosam, licet non sit ibi temporis diversitas pubertatis vel impubertatis, sed additionis, vel non additionis hæreditatis: imò isto casu in milite est propria species compendiosæ, ut tradit Joan. de Imol. in *L. Marcellus*, §. *quidam*, ff. *ad Trebell.*

(16) *Toda la heredad.* Non tamen venient prælegata, quæ relicta sunt à milite primo hæredi, secundum Alexand. contra Joan. de Imol. ibi in *L. Marcellus*, §. *quidam*, col. 2. ff. *ad Trebell.*

(17) *Quando quier que muriesse.* Potest enim miles ex privilegio etiam post additam hæreditatem directò substituere, & pro tempore habere unum hæredem, & pro tempore alium, *L. milites*, & ibi Gloss. & *L. miles ita*, in princ. & in §. *ex hæredato*, ff. *de testam. milit.*

(18) *Por las palabras sobredichas.* Id est, verbis directis, quæ posuit suprâ. Si verò verbis obliquis conciperet substitutionem, omni tempore substitutio esset fideicommissaria, ut in *L. cohæredis*, §. *cum filia*, ff. *de vulgar. & pupil.* Bart. in *L. Centurio*, eod. tit.

(19) *Non heredara ninguna cosa.* Et sic post pubertatem talis substitutio expirat; ita ut neque valeat, ut fideicommissaria, quia compendiosa facta à pagano per verba directa non valet ultra tempus pubertatis, neque jure fideicommissi, *L. verbis civilibus*, ff. *de vulgar. & pupil.* & approbatur hic opinio Azon. *C. de impub. & aliis substitut. in summa*, col. 3. vers. *compendiosa*, quam etiam tenet Gloss. in *L. in pupillari*, & in dict. *L. verbis civilibus*, & in *L. Centurio*, ff. *de vulgar. & pupil.* & in *L. precibus*, *C. de impuber. & aliis substitut.* & in §. *qua ratione*, *Institut. de pupil. substitut.* & Gloss. in cap. *si pater*, in verbo *absque deductione*, de testam. lib. 6. & istam opinionem, ut communem tenet Alexand. in dict. *L. Centurio*, col. 16. cum sequent. & Jaso. num. 19. cui opinioni satis favet dictum cap. *si pater*, ubi habetur, quòd compendiosa verbis directis facta ob causam, trahitur interdum ad fideicommissariam, inueniunt, quòd regulariter non possit esse fideicommissaria: reprobat ergo hic opinio Joan. Andr. in dict. cap. *si pater*, volentis, quòd imò tunc trahatur ad fideicommissum; quam plerique Doctor. sequuti sunt, quos refert Alexand. in dict. *L. Centurio*, ubi latè insistit Decius etiam in dict. *L. precibus*, col. 6. num. 17. dicit istam opinionem Joan. Andr. majori niti æquitate, quia conservatur voluntas testatoris, qui voluit etiam facere substitutionem fideicommissariam, faciendo compendiosam, in qua etiam fideicommissaria includitur, ut probatur in dict. *L. precibus*: & licet utatur verbis directis, quæ non conveniunt fideicommissariæ, verba testatoris debent potius impropriari, ut voluntas testatoris servetur, ut dicit Bart. in *L. in ambiguo*, ff. *de reb. dub.* & subdit, quòd ista opinio Joan. Andr. maximè deberet servari in curia Delphinali, ubi ut plurimum æquitas abundat, & voluntas testatoris inspicitur, etiam coram arbitratore, vel si persona substituta esset multum dilecta testatori, vel esset pia causa substituta, ut tradit Joan. Baptis. de S. Severin. in dict. *L. precibus*, quem Decius refert. Limita tamen istam legem Partitarum tenentem primam opinionem, nisi testator in substitutione compendiosa adjecerit verbum *sine liberis*, ut si dixisset, *quandocumque sine liberis decesserit*; tunc enim, etsi concipiat substitutionem sub verbis directis, trahetur post pubertatem ad fideicommissum, ut infra in ista lege, ubi dicam. Secundo limita, nisi in testamento apponatur clausula codicillaris, quæ hodie communiter apponitur in testamento, nam tunc trahetur ad fideicommissum, ut notabiliter vo-

luit Bald. in dict. *L. verbis civilibus*, ubi etiam Angel. Imol. & Alexand. Decius in dict. *L. precibus*, col. 10. & probatur in *L. si frater tuus*, *C. de fideicom.* & ibi Paul. de Cast. & idem vult Guiliel. Bened. in repetit. cap. Raynutius, de testam. super verbo *si absque liberis moreretur*, la 2. in tractatu compendiosæ, col. 18. si testator verba æquipollentia clausula codicillari apponat, vel favore liberorum subintelligeretur; & vide per Joan. Baptis. ubi suprâ. Et ex predictis bene inferitur, quòd si substitutio compendiosa fiat in testamento puberi à pagano per verba directa, quòd erit funditus nulla, & nihil habebit substitutus, ut etiam voluit Gloss. in §. *extraneo*, *Institut. de pupil. substitut.* tradit Alexand. in dict. *L. Centurio*, col. 19. vers. & ex prædictis.

(20) *Sin fijos.* Iste fuit ultimus casus, quem in materia hujus compendiosæ posuit Azo. ubi suprâ. Quid autem, si istud verbum non fuerit adjectum, sed per verbum commune, puta *substituto*, paganus fecisset istam substitutionem; an tunc infra tempora pubertatis valebit jure directo, & post pubertatem jure fideicommissi? Vel an omni tempore erit fideicommissaria? Ista lex non apperit, quia non posuit istum casum, si substitutio tantum esset facta quandocumque decesserit, non addens, si sine liberis decesserit; & Azo. ubi suprâ, dicit hanc substitutionem omni tempore esse fideicommissariam, quia verbum *substituto* adaptatur ad fideicommissum, *L. generaliter*, §. *fin.* *C. de institut. & substitut.* & quia talis interpretatio rem omni tempore valere suadet, *L. quotiens*, ff. *de reb. dub.* & idem voluit Gloss. in *L. Centurio*, ff. *de vulgar. & pupil.* & in *L. precibus*, *C. de impub. & aliis substitut.* etiam Gloss. in dict. cap. *si pater*, & istam dicit communem opinionem Bald. in *L. jam hoc jure*, ff. *de vulg. & pupil.* & in aliquibus consiliis relatis à Decio in dict. *L. precibus*, ubi etiam refert alios istam opinionem tenentes. Gloss. tamen in §. *qua ratione*, *Institut. de pupillar. substitut.* tenet, quòd si impubes moriatur in pupillari ætate, sit directa substitutio jure pupillaris ætatis, & ita valeat, & matrem excludat; post pubertatem tamen obliquetur: & istam opinionem comprobatur, & sequitur post alios quam plures, quos refert, Alexand. in dict. *L. Centurio*, col. 2. & seq. & multi alii à Decio relati in dict. *L. precibus*, col. 11. Bart. in dict. *L. Centurio*, & in dict. *L. precibus*, tenet primam opinionem, quando mater est in medio, & Bald. in dict. *L. precibus*, col. 2. & multi alii; ita quòd Francisc. de Aret. consil. 159. dicat istam esse magis communem opinionem. Alii verò dicunt magis communem opinionem esse contra Bartolum, contra quos insurgit Decius in dict. *L. precibus*, dicens, quòd non facile judicari potest, quæ sit communis opinio, refertque ibi quamplures opinionem Bartoli tenentes, subdens, quòd hæc opinio Bart. habet magnam æquitatem, & per illam justo scedere distinctionis opiniones concordari possunt; & quia incertum est de communi opinione, judex, qui habet judicare de æquitate, deberet, si posset, componere cum matre, quòd ipsa habeat solam legitimam debitam jure naturæ, & non Trebellianicam, & quòd talis concordia videtur juridica in rebus valde dubiis. Guiliel. Benedict. ubi suprâ, col. 24. & 25. audacter asserit opinionem Glossæ in dict. §. *qua ratione*, esse communem, ibique eam latè defendit, inducens aliquas absurditates, quæ resultarent, si opinio contraria teneretur. Ut dixi, lex ista Partitarum non decidit istum casum, sed casum quando fuit in compendiosa adjectum, *si sine liberis moreretur*, in quo casu etiam loquitur dictum cap. *si pater*, de testam. lib. 6. voluitque lex ista in hoc multum esset ponderis, ut etiam si substitutio tali casu concipiatur, etiam per

su lugar a fulano ome; o, quiero que sea su heredero fulano; estonce, si el muriere despues de la edad sobredicha (21), aura la madre del fijo de las tres partes de los bienes la una, e las otras cosas (22) que de suso diximos; e todos los otros bienes (23) deue auer el sustituto de mano della, quando quier que muera el moço.

per verba directa, obliquetur post pubertatem jure fideicommissi; quæ tamen non obliquaretur, si non addito dicto verbo *substitutio compendiosa* etiam cum verbo *quandocumque* conciperetur, ut ista lex dixit in præcedenti casu. Ergo videbatur concludendum, quod casus iste remaneat sub dispositione juris communis, & quod ista lege non decidatur; imò ista lex in finali casu posset induci contra opinionem Glossæ in dict. §. *qua ratione*, cum velle videatur, quod verbum *substituto*, quod est commune, tunc intra tempora pubertatis inducat directam substitutionem; post pubertatem verò fideicommissariam, quando fuit facta, *si sine liberis moreretur*, & non aliàs. Ego verò arbitror opinionem Glossæ in dict. §. *qua ratione*, esse veriolem, & magis accedentem voluntati testatoris, & dispositioni juri, & menti hujus legis Partitarum; nam etsi cum testator concipit substitutionem compendiosam sub verbo, *si sine liberis moreretur*, per verbum commune, vel directum, & posset dici sensisse de tempore post pubertatem, & non de tempore ætatis pupillaris, in quo non est verisimile pupillum habere liberos, nihilominus disponit intra pubertatem valere jure directo, & postea jure fideicommissi; à fortiori idem videtur dicendum, quando hoc verbum non fuisset adjectum, & verba communia conveniunt, tam directæ, quam obliquæ substitutioni; unde nihil mirum si mutatis temporibus mutetur ipsa substitutio ex mente testatoris.

(21) *Despues de la edad sobredicha.* Id est, post pupillarem ætatem: à contrario ergo vult, quod si decedat intra pupillarem ætatem, substitutus admittatur in omnibus bonis, exclusa matre, & cæteris venientibus ab intestato, ex pupillari contenta in compendiosa. Reprobat ergo in hoc ista lex opinionem Azon. in summa, C. de impub. & aliis substitut. circa finem, qui interpretatur talem substitutionem omni tempore fideicommissariam, quia talibus verbis non directa, sed fideicommissaria substitutio consuevit de jure, & de facto fieri. Et nisi verba directa traherentur ad fideicommissum, nullo tempore valeret magis, quam alio; quia etiam illud verbum *sine liberis* innuit, quod etiam in pupillari ætate substituerit per fideicommissum, quia tunc liberos habere non potest: & istam opinionem Azonis tenet Gloss. in L. *precibus*, C. eod. & pro ista opinione Azon. & Gloss. satis facit textus in L. *credendum*, §. *si verò maritus*, ff. qui pet. tutor. allegatus ad hoc per Baldum contra quendam repetentem, ut refert Paul. in dict. L. *precibus*. Ista verò lex Partitarum videtur sequi dispositionem capit. *si pater, de testam. lib.* 6. ubi idem videtur probari: & ista conclusio, de qua hic in ista lege, tenebatur etiam per Gloss. & Bart. in dict. L. *Centurio*, ff. de vulgar. & pupill. & Alexand. col. 5. & 6. Salicet. in dict. L. *precibus*, & est de jure communi opinio communis, ut attestatur Guliel. Bened. in dicta repetit. cap. Raynutius, super verbo *si absque liberis*, la 2. in tractatu compendiosa, antepenult. fol. & etiam Alexand. in dict. colum. 6. & istam etiam partem tenet Oldrald. consil. 125. ubi vide.

(22) *Las otras cosas.* Bona scilicet filii, & jura sepulchrorum, de quibus dixi supra.

(23) *Todos los otros bienes.* Ex hoc videtur, quod etiam in testamento pagani de jure isto Partitarum non poterit mater ultra legitimam filii deducere quartam Trebellianicam, licet gravatus fuerit filius sub conditione, ut hic fuit, *si sine liberis decesserit*; & licet diversis temporibus legitima, & Trebellianica veniant deducendæ, ut est quando filius non gravatur purè, sed sub conditione, vel ad diem incertum; quod videtur contra communem Doctorum assertionem in L. *Centurio*, ff. de vulgar. & pupill. dum ponunt effectus directæ substitutionis, quos

LEY XIII.

De la sustitucion a que dizen en latin Breuiloqua, como se deue fazer, e que fuerça ha.

Breuiloqua substitutio en latin, tanto quier dezir en romance, como segundo establecimiento de heredero, que es fecho breuemente (1). E tal sustitucion como esta se faze (2) en esta manera. Como si algund testador ouiere dos fijos menores (3) de catorze años, a quien es-

non haberet substitutio fideicommissaria. Unde inferitur, quod attento isto jure Partitarum, & Fori, & legum Tauri, quibus permittitur libera dispositio patri in quinta bonorum, vel filio habenti ascendentes legitimos in tertia, non sit locus illi disputationi, an filius, vel pater gravatus à filio possent deducere duas quartas, legitimam scilicet, & Trebellianicam: in quo articulo magis communis erat Canonistarum, & Legistarum opinio, ut tali casu possint duæ quartæ deduci ex dispositione capit. Raynutius, de testam. quod plenius tangam in L. 1. & fin. tit. 11. infra ead. Partit. & licet à filio legaretur, vel restitui juberetur per patrem testantem quinta pars bonorum, vel à filio tertia, non posset filius, vel pater deducere Trebellianicam, quia ille, cui relinquitur, judicatur legatarius, ut tradit Bart. in L. *si quis servum*, §. *fin. cum sequentibus*, ff. de legat. 2. Gloss. in L. *mulier*, §. *fin. ff. ad Trebell.*

LEX XIII.

Breuiloqua substitutio fit sic: *talem, & talem filios meos heredes instituo, & eos invicem substituo*, & tunc si ambo sunt impuberes, continet duas pupillares, & duas vulgares substitutiones; ita quod aliquo eorum non adeunte, admittitur alius pro vulgari; & si adeat, & in pupillari ætate decedat, admittitur substitutus per pupillarem substitutionem. Hoc dicit.

(1) *Breuemente.* L. *cum in testamento*, §. *hæc verba*, ff. de hered. instituend.

(2) *Se faze.* Fit etiam reciproca verbis, de quibus in L. *si fundum, sub conditione*, §. *his verbis*, ff. de legat. 1. Bart. in L. *Lucius*, col. 1. ff. de vulg. & pupillar. ubi etiam vult, quod fiat etiam juxta formam L. *Titius*, ff. de hered. instituend. Quid autem si fiat ultimo morienti, an ex hoc inducatur reciproca substitutio? Vide L. *Titia Sejo*, §. *Seja libertis*, ff. de legat. 2. plenè per Doctor. signanter Socin. in L. *heredes mei*, §. *cum ita*, ff. ad Trebell. & L. *vel singulis*, ff. de vulgar. & pupill. & §. *vel singuli*, Instit. de pupill. substitut. & ultra prædicta ad materiam dicti §. *Seja libertis*, quæ est multum practicabilis, vide Socin. consil. 113. ad finem, vol. 1. & consil. 238. per ultim. & fin. colum. 2. vol. & eod. volum. ubi latissimè, consil. 249. col. 4. 5. 6. & 7. & consil. 104. col. 5. & 7. 3. volum. ubi vide etiam Decium consil. 238. in primo dubio; & vide quod notat Bart. in L. *quandiu*, la 3. ff. de acquir. hered. & nota consilium Alexand. 91. vol. 1. & eod. vol. consil. 105. & consil. 14. volum. 4. colum. penult. & fin.

(3) *Dos fijos menores.* Adde L. *jam hoc jure*, ff. de vulg. & pupillar. & ponit de filiis gratia exempli, & ut ostendat quatuor substitutiones sub ista breuiloqua contineri, nam etiam extraneis ita substitui potest, L. *cum in testamento*, §. *hæc verba*, ff. de heredib. instit. Item ideo hic dixit, *menores de catorze años*, quia aliud esset, si unus filiorum esset pubes, alter verò impubes, ut in dict. L. *jam hoc jure*, & L. 2. & L. *quamvis*, C. de impuber. & aliis substit. L. in testamento quidem, C. de testam. milit. & potest contingere ista disparitas tripliciter; nam aliquando hæc substitutio fit personis disparibus ab initio, & semper; aliquando personis disparibus ab initio, sed non semper, puta, quia eis postea supervenit æqualitas; aliquando fit personis paribus ab initio, quibus postea inæqualitas contingit; quæ singula prosequere, ut per uGilliel. Bened. in repetit. cap. Raynutius, de testam. super verbo *si absque liberis*, la 2. in tractat. breuiloquæ, colum. 13. cum sequentibus. Et adverte, quia quando unus filiorum esset pubes, alter impubes, licet in breuiloqua, seu reciproca substitutione adjungeretur compendiosa, ut quia testator dixerit, *quandocumque decesserint*; tamen propter uniformem determinationem ta-

establescesse por sus herederos, diziendo assi: Fagovos mios herederos a amos a dos, e establezcovos por sustitutos al vno del otro de so vno. E en la sustitucion que es fecha desta manera continense quatro sustituciones (4), dos vulgares, e dos pupilares. Ca qualquier destos moços sobredichos, que non quiera entrar la heredad, o si la entrare, e muriere ante que sea de catorze años, aura el otro toda la heredad.

lis reciproca cum compendiosa non continebit pupillarem substitutionem, ut est de mente Bart. in *L. Lucius col. 2. vers. sed quaro quando*, ff. de vulgar. & pupil. & tenet Angel. in *consil. 151. incipit, quidam Nicolaus*, & Petrus de Anch. *consil. 68. incipit, subtiliter*, & ad plenum, & Socin. *consil. 290. incipit, quoniam præsens consultatio*, vol. 2. col. 2. ubi dicit, istam esse veram, & communem conclusionem; & adde in ista materia, quæ dixit Alexand. post Bart. in *dict. L. Lucius, col. 3. vers. quid autem si testator*.

(4) *Quatro sustituciones*. Item etiam poterit esse, quod contineat octo, ut si fieret duobus filiis impuberibus mente captis, si substitutio conciperetur per hæc verba, *quandocunque decesserint, eos invicem substituo*, nam contineret duas vulgares, & duas pupillares, & duas exemplares, & duas fideicommissarias, Bart. in *dict. L. Lucius, col. 2. ff. de vulgar. & pupil.* & est communis conclusio secundum Alexand. ibi: & istæ substitutiones sunt expressæ generaliter, licet tacitæ specialiter, secundum Bart. in *dict. L. Lucius*, & limita secundum Alexand. ibi in verbo *subsequenter querit hic Bartolus*. Quid autem, si cum reciproca non jungeretur compendiosa, est tamen clausula codicillaris in testamento, ubi tantum continetur reciproca, an virtute clausulæ codicillaris substitutio reciproca comprehendat fideicommissariam? Socin. *consil. 6. vol. 3. incipit, in præsentis consultatione*, tenet quod sic, in 1. & in 2. col. quem vide distinguente in hoc, post Philip. Corne. in *L. si frater, C. de fideicommiss.* & volentem, quod in clausula codicillari dicatur, quod si non valet, vel valebit jure directo, valeat jure fideicommissi. Vide ibi per eum.

LEX XIII.

Fideicommissaria substitutio fit sic: *talem heredem instituo, & rogo, vel mando, seu volo, quod post tantum tempus restituat hereditatem Titio*; tunc institutus restituens potest sibi quartam Trebellianicam retinere: sed si adire recuset, vel restituere, cogitur per judicem ad instantiam substituti hoc facere. Hoc dicit.

(1) *En fe*. Adde §. 1. & §. fin. *Instit. de fideicommiss. hered.* & quod habetur in *L. fin. C. de fideicom.*

(2) *Establezco*. Est enim necessaria hæredis institutio, ut in §. in primis, *Instit. de fideicommiss. hered.* & hoc quando constat voluisse testatorem facere testamentum; alias secus, ut in §. præterea, *Instit. eod.* Hodie in regno indistinctè tenebit fideicommissum, etsi constet testari voluisse, & nullam fecerit hæredis institutionem, ut colligitur ex *L. 1. tit. 2. lib. 3. Ordin. Regal.*

(3) *Ruegole*. Quæcumque verba, sive deprecativa, sive præceptiva sufficiunt, ut hic, & in *L. omne verbum, C. commun. de legat.* & in §. fin. *Instit. de singul. reb. per fideicommiss. relict. L. Scævola, ff. ad Trebell.*

(4) *Tanto tiempo*. Intellige, si testator ita voluit, nam si juberet statim hereditatem restitui, adimplendum ita esset, ut in §. 2. vers. cum igitur, *Instit. de fideicommiss. hered.* Quid autem, si quis gravetur de restituendo post certum tempus, veluti post mortem suam alteri, & interim sic gravatus deportetur, seu ejus bona publicentur, an fiscus capiet bona usque ad mortem naturalem condemnati, & postea restituet, vel an fideicommissa-

LEY XIII.

De la sustitucion que es llamada en latin Fideicommissaria.

Fideicommissaria substitutio en latin, tanto quiere dezir en romance, como establescimiento de heredero, que es puesto en fe (1) de alguno, que la herencia dexa en su mano, que la de a otro; assi como si dicesse el fazedor del testamento: Establezco (2) por mio heredero a fulano, e ruegole (3), o quiero, o mando, que esta mi herencia, que yo le dexo, que la tenga tanto tiempo (4), e que despues que la de, e entregue a fulano. E tal establescimiento como este puede fazer todo ome (5) a cada vno del Pueblo (6), solo que non le

rius posset statim condemnatione facta petere bona jure fideicommissi? Textus est, quod interim fiscus capiat, in *L. Statius Florus, §. Cornelio Felici, ff. de jur. fisci*, & *L. ex facto, ff. ad Trebell.* facit *L. Divi fratres, ff. de jur. patron.* & quod hujus legis argumento, & dicti §. *Cornelio Felici*, notat Bald. in *L. antiquitas, in fin. C. de usufruct.* Limita tamen istam conclusionem, nisi testator prohibuerit alienationem, præcipiens, ut bona remaneant in familia, seu si constaret ipsum voluisse, quod bona etiam vivente instituto non transirent in alium; nam tunc statim admitteretur fideicommissarius, & fiscus excluderetur, *L. Imperator, in princ. & ibi Bart. ff. de fideicommiss. libertat.* & tradit latè, & notabiliter Alexand. quem vide 1. vol. *consil. 23. incipit, optimè consideratis*. Item etsi gravatus restituere hereditatem post mortem suam, intret monasterium, licet censeatur mortuus mundo, ut in *L. Deo nobis, C. de Episcopis, & Cleric.* non tamen admittetur substitutus, nisi eo naturaliter mortuo, *L. cum pater, §. hereditatem, ff. de legat. 2.* Bart. in *dict. §. Cornelio Felici*; quod intelligit, & limitat Bart. in *dict. §. hereditatem*, nisi intrasset monasterium Minorum, qui nec in particulari, neque in communi possunt habere proprium, per *Clement. exivi de paradiso, de verbor. significat.* & idem vult Joann. de Plat. in *L. 1. C. pæn. fiscal. credit. præferr. ad fin. lib. 10. C. & fideicommissum relictum simpliciter post mortem aliquorum, an intelligatur post mortem omnium, vel an admittatur substitutus statim ad partem cujuslibet morientis? Vide L. Lucius, §. Cajo, ff. ad Trebell. & *L. codicillis, in princ.* & ibi Bart. notabiliter, ff. de legat. 2. & *L. hæredes mei, §. cum ita*, ubi Bart. & Doctor. ff. ad Trebell. & communis videtur resolutio, quod si substitutio fiat post mortem plurium, etiam in tota hereditate substitutus admittatur post mortem cujuslibet ad illius partem, cum hæc pluralitas resolvatur in plures singularitates, *L. falsa, §. fin. ff. de condition. & demonstrat. L. 2. ad fin. ff. de condit. instit.* quæ tamen conclusio limitatur, nisi adsit persona, quæ ex verisimili mente testatoris sit substituto præferenda; tunc enim mors omnium erit expectanda, & inter substitutos censebitur substitutio reciproca facta, ex ratione *L. penult. C. de impuber. & aliis substitut.* ubi Alexand. & Decius col. penult. Bart. & Imol. in *dict. §. cum ita*, ubi Socin. fatetur hanc esse communem opinionem: & adde Curium Juniores *consil. 43. n. 9.* Adverte etiam, quod fideicommissum in dubio videtur relictum ab ipso instituto, licet post ejus mortem relinquatur, *L. cohæredis, §. quod si hæredem*, & ibi notat Bart. ff. de vulg. & pupill. & probatur in *L. 12. supra eod.* An autem fideicommissum relictum post certum tempus, vel sub conditione, possit restitui ante diem, vel pendente conditione? Vide notabilem & magistralem textum in *L. filiusfamilias, §. Divi Severus, ff. de legat. 1.* & ibi Bart. & *L. post mortem, C. de fideicommiss.**

(5) *Todo ome*. Ita quod habeat testamenti factionem activam, ut subjicit; de quibus habes in *L. 13. tit. 1. ead. Part.* & per Gloss. in *L. si queramus, ff. de testam.* per Abb. in rubric. de testam.

(6) *A cada vno del pueblo*. Et etiam ipsis civitatibus, & populis, *L. omnibus, ff. ad Trebell.* & etiam collegiis,

le sea defendido (7) por algunas leyes de este nuestro libro. Pero dezimos que este que

es rogado (8), e establecido en esta manera, que deue dar, e entregar la herencia (9) al

giis, vel ecclesiis, cæterisque piis locis, *L. 1. C. de Sacros. eccles.* Item & fratribus ordinis Minorum, non ut bona retineant, sed ut illa vendant, ut pretium in alimenta, seu aliam necessitatem suam convertant, secundum Bart. Alexand. & Doctor. in *L. apud Julianum, §. fin. ff. de legat. 1.* quos sequitur Abb. in *cap. recolentes, de statu monachor.* ubi dicit, quod si emptorem non reperirent, tenerentur illa bona dare pro Deo, vel aliter extra manus ponere, & omnino dimittere. Et adverte, quod si relinqueretur fideicommissum omnibus hominibus talis civitatis, vel loci, videtur relictum non ipsi civitati, sed singulis habitatoribus civitatis, *L. 1. in fin. ff. de colleg. illicit.* & per istum textum; hoc asserit Guilliel. Benedict. in *repetit. cap. Raynutius, de testam. super verbo si absque liberis moreretur*, la 2. col. 4. Sed contra hoc est textus in *L. civibus, ff. de rebus dub.* ubi habetur, quod legatum factum civibus, ipsi civitati videtur relictum; per cives namque civitatis civitas representatur, *L. Lucius, §. civibus, ff. de legat. 2.* & tenet Abb. in *cap. requisisti. circa fin. de testam.* & ut considerat Socinus in *dict. L. civibus*, cum legata fiant ob merita præcedentia, ut in *L. nec adjecit, ff. pro socio*, & in *L. qui filiabus, in princ. ff. de legat. 1.* ideo potius censetur factum legatum civitati, in qua possunt cadere merita præcedentia, quæ tamen non possunt considerari in particularibus civibus omnibus; unde in dubio hoc est sequendum, secundum eum. Procederet ergo dictum Guilliel. quando ex conjecturis alias constaret, non civitati, sed hominibus civitatis fideicommissum fuisse relictum: quando tamen universitas, seu collegium esset reprobatum, tunc non collegio, sed civibus deberetur, *L. cum senatus, ff. de reb. dub.* si vero fideicommissum relinqueretur canonicis talis ecclesiæ, tunc non ecclesiæ, sed ipsi collegio canonicorum acquireretur, secundum Abb. & Cardinal. *quæst. 10. in dict. cap. requisisti.*

(7) *Defendido* Ut quia est incapax passivè, juxta id, quod habetur in *L. 4. tit. 3. supra ead. Part.* & per Gloss. in *§. legari, Instit. de legat.* & ex ista lege videtur approbari opinio Gloss. in *L. eam quam, super verbo coguntur, C. de fideicommiss.* quæ ibi approbatur per Doctor. communiter, ut non valeat fideicommissum universale relictum ab incapace instituto, quando in totum erat incapax, etsi gravetur, ut statim restituat: quod etiam videtur fuisse de mente Azon. in *summa, C. ad Trebell. col. 1. vers. quid si institutus*, licet non bene se firmet, & ejus fundamenta reassumpsit Gloss. in *dict. L. eam quam*, ubi Baldus hoc tenet expressè in spurio à patre instituto, & idem tenet Joan. de Imola in *L. si quis solidum, ff. de hæred. instit.* & Alexand. in *L. cogi, §. hi, qui solidum, ff. ad Trebell.* contra Nicol. de Neapol. qui tenebat contrarium. Adverte tamen, quia cum præcipuum fundamentum Gloss. & Doctorum sit, quod cum institutio non valeat, quæ est initium, & caput testamenti, ut *Instit. de legat. §. ante hæredis*, & supra *ead. Part. tit. 3. in summa*, nihil in testamento scriptum valere debeat, *L. proxime, ff. de his, quæ in testam. delent.* Attenta ista ratione, videtur quod attentio jure regni, de quo in *L. 1. tit. 2. de los testamentos, lib. 5. Ordin. Regal.* quod illa opinio communis non procedat; cum velit dicta lex Ordinamenti, quod etiam deficiente hæredis institutione, legata, & fideicommissa debeantur, & licet illa lex dicat, *si el heredero no quisiere acceptar*, &c. idem videtur velle, etsi adire non potuerit propter incapacitatem, vel alias, sicut videmus subintelligi in illo verbo substitutionis vulgaris, *si hæres non erit*; sive hoc eveniat ratione voluntatis, vel impotentia, cum eadem sit ratio, ut tradit Bart. in *L. 3. §. fin. ff. de liber. & posthum.* ubi ponit exemplum in spurio instituto. Item etiam quia substitutio in casu voluntatis includit casum impotentia, *L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posthum. L. fin.* secundum lecturam Rayn. & Bart. *C. de institut. & substitut.* & dixi in *L. 2. supra, eod. in gloss. super verbo esso mismo*: & quod dixi in filio spurio instituto, attenda æquitate canonica capit. *cum haberet, de eo, qui duxit in matrim. quam poll. per adult.* quam etiam visa fuit sequi *L. 5. tit. 19. 4. Partit.* & ibi dixi, non procederet dicta communis conclusio, eo quod sit capax respectu alimentorum, & ita tenet Alexand. in *dict. §. hi, qui solidum.*

(8) *Este que es rogado.* Et si conditio fideicommissi

veniat post mortem gravati, tenentur hæreses gravati, vide per Bart. in *L. sed si sic, ff. de legat. 3.* & Alex. *consil. 22. ad fin. 3. volum.* & quid si dies cedat vivente fideicommissario, qui postea decessit ante additionem, vel coactionem? vide *L. ille à quo, §. 1. ubi Gloss. & Doctor. ff. ad Trebell. & L. Seius Saturninus, eod. tit.*

(9) *La herencia.* Et an in restitutione talis fideicommissi veniant prælegata? Vide *L. Marcellus, §. quidam liberis*, & ibi Bart. & *L. Lucius, §. pluribus, ff. ad Trebell.* & tetigi supra *eod. in L. 12.* & vide *L. cum virum, C. de fideicom.* ubi Gloss. distinguit, an prælegata præcedant fideicommissum, vel sequantur; quæ ibi communiter approbatur: & idem per Gloss. in *dict. §. quidam liberis*, ubi Alexand. dicit istam esse communem opinionem. Et adverte, quod eo casu, quo alias prælegata non veniunt in restitutione fideicommissi, ut est, quando facta fuit mentio de portione hæreditatis, ut in *dict. §. quidam liberis*; tamen quando major pars hæreditatis continetur in prælegatis, veniunt prælegata in fideicommissum, quia talia prælegata in effectu succedunt loco portionis hæreditatis, secundum Bart. in *dict. L. quid ergo*, la 2. per illum textum, *ff. de legat. 1.* & in *L. ex parte, §. intestatus, ff. famil. ercis.* & in *dict. §. quidam liberis*, Bald. in *dict. L. cum virum, col. 2.* & istam dicit esse communem opinionem Decius, *consil. 254.* incipit, *viso puncto*, ubi hoc eleganter extendit, etsi prælegata facta sint aliquibus, ut faciant de eis ad voluntatem suam; vide ibi per eum: debita tamen à testatore hæredi, licet prælegentur, non veniunt in restitutione fideicommissi, nisi specialiter dicatur, & tunc quarta Trebellianica ad talia debita sufficiat, ut in *L. Lucius, §. maritus, ff. ad Trebell.* Donationes vero, etiam quæ morte defuncti confirmatæ fuerunt, non veniunt in restitutione fideicommissi, *L. sequens quæstio, ff. de legat. 2.* nisi sint testamento confirmatæ, vel sit specialiter dictum: quod verò datur hæredi, causa conditionis implendæ, non venit in tali restitutione, *L. qui hæredi, §. 1.* & ibi Bart. *ff. de condition. & demonstrat.* & quid in donatione inter vivos, quæ fit filio, vide per Bald. in *dict. L. cum virum, vers. quero, numquid in substitutione*: hodie per *L. 17. in Ordin. Tauri*, in tertio teneret donatio facta filio in potestate, ut dixi in *L. 3. tit. 4. 5. Part.* unde non veniret in restitutione fideicommissi. Item non veniunt in restitutione fideicommissi ea, quæ quis iudicio defuncti non percepit, *L. cum quis*, & ibi Bart. *ff. de dot. præleg.* & non veniunt; nisi ea, quæ quis habet ex ultima voluntate, *L. uxorem, §. testamento, ff. de legat. 3.* & per Jason. in *dict. L. cum virum*; venit tamen, quod hæres debebat defuncto, vide *L. penult. in princip. ff. ad leg. Falcid.* Quid autem de eo, quod capitur ex substitutione vulgari, pupillari, vel exemplari, compendiosa, vel ex jure accrescendi? Vide per Bart. in *dict. L. Marcellus, §. quidam*: ubi etiam vide per Paulum de Cast. quid si caprum sit ex alio fideicommissio universali; & adde, quod notat Bart. in *L. liberto §. filium, ff. de annuis legat.* & Decius *consil. 80.* incipit, *visis duobus consiliis*, & Bart. in *L. ita tamen, §. qui suspectam, ff. ad Trebell.* Bald. in *L. ex tribus, C. de inoffic. testam.* & in *dict. L. cum virum*. Et an veniat hæreditas delata servo hæreditario? Vide *L. quidam ita, §. si quis, ff. ad Trebell.* & an veniant fructus precepti, jacente hæreditate? Vide per Gloss. in *L. in fideicommissaria, ff. ad Trebell.* & Gloss. in *L. in fideicommissi, in princ.* in verbo *non lucrum, ff. de usur.* & per Alexand. in *dict. L. in fideicommissaria, col. 5.* ubi concluditur, quod veniant tales fructus in restitutione fideicommissi: & vide in materia regulam, quam ponit Bart. per Gloss. ibi in *L. si patroni, ff. eod. & eod. tit. L. debitor, §. fin.* & an veniat dos per patrem data, vel promissa filia? Vide *L. à filia*, & ibi Paul. de Cast. *ff. eod.*; & vide omnino, quod notat Bart. in *L. Scaevola, ff. eod.* An autem veniat, quod ex pacto de revendendo hæres habuit? Vide per Decium, *consil. 238.* incipit, *proponitur, quod nobilis domina, col. final.* ubi consuluit, quod sic; quia facta recuperatione, dicuntur esse apud hæredem ex causa prima, allegat Bart. in *L. in diem, ff. de aqua pluvia arcend.* debet tamen fideicommissarius, secundum eum, solvere pretium, quod dedit hæres, quia videtur reemisse de suis pecuniis, prout in dubio præsumitur, ut notat Bart. per illum textum

al otro, (10), assi como el testador mando; sacando ende la quarta parte (11) de toda la herencia, que puede tener para si. E esta quarta parte es llamada en latin, Trebellianica. E si este que assi fuesse establescido por heredero, non quisiessse rescebir la heredad, o despues que la ouiere rescebido, non la quisiere entregar al otro, puede apremiar el Judgador (12) del lugar, que lo faga.

in *L. 2. C. pro socio*: & an, quæ reperiuntur in hereditate gravati, præsumantur fuisse hereditatis, quæ fuit relicta per fideicommissum, tangit Socinus *consil. 249. col. fin. 2. vol.* incipit, *materia præsentis consultationis*, faciunt notata per Andream de Isern. *de controvers. inter mascul. & femin. de beneficio, colum. fin.* & per Speculator. *tit. de locat. §. nunc aliqua, vers. 59. & 62. & quæst. 76. & quæ Decius consil. 146. tertio dubio, & Alexand. consil. 55. col. 8. 4. volum.* Socinus, *consil. 167. antepen. & penult. colum. 2. volum.* Et an id, quod filius percepit, agens ad supplementum legitimæ, computetur in eo, quod sibi debet restitui jure fideicommissi? Vide Bartol. quod sic, per textum ibi in *L. liberto, §. filium, ff. de ann. legat.*

(10) *Al otro.* Et si vivente fideicommissario fideicommissum sit delatum, transmittitur ad hæredes, secundum Bart. qui bene hanc conclusionem probat, & sequuntur ibi Doct. in *L. cum filio, in princ. ff. de legat. 1. & limita, & intellige, ut per Bart. & Paul. de Cast. in L. quidam ita, in princ.* ubi bonus textus, *ff. ad Trebell.* Fideicommissum verò conditionale ante eventum conditionis non transmittitur, ut in *L. unic. §. si autem sub conditione, C. de caduc. tollend.* quod etiam Gloss. in *L. unic. C. de his, qui ante apert. tabul.* voluit procedere, etiam si esset de liberis ad liberos; & ita communiter teneretur contra Glossam, quæ contrarium voluit in *L. is, cui, §. fin. ff. de action. & obligation.* ut adducit Bald. in *L. si in personam, C. de fideicommiss.* & Guilliel. Benedict. in *repet. cap. Raynutius, super verbo si absque liberis, la 2. in tractatu fideicommissarie substitutionis, folio totius repetition. 342. col. 2.* non potest tamen jus fideicommissi universalis cedi, & delegari; & sic procuratori in rem suam non potest fieri restitutio fideicommissi, ut probatur in *L. si mulier ita dotem, §. ex asse, ff. de jure dot.* Dicit tamen Angel. in *L. apud Julianum, §. utrum, ff. ad Trebell.* & sequitur Paul. de Cast. in *L. restituta, in princip. eod. tit.* quod procurator in rem suam, ut cessionarius, cui fideicommissarius cessit jura sua, bene potest petere, ut cedenti fiat restitutio ad commodum cessionarii, licet non possit petere, ut fiat sibi, per dict. *§. si ex asse*, & quod ita obtinuit Bononiæ. Adverte tamen, quod de æquitate juris canonici, ut inferius tangam, non videtur opus esse aliqua actuali verbali, vel reali restitutione fideicommissi: imò illo die fideicommissi cedente, hæreditas transit ipso jure in fideicommissarium substitutum, ut est textus, & ibi ad hoc ponderavit eum Bald. *colum. 6. in cap. in præsentia, de probat.* & secundum hoc jura jam competentia fideicommissario cedenti, transirent in cessionarium, qui posset petere, ut actualiter sibi tradatur. Cogita tamen, quia per hoc non videtur recedendum à dispositione dicti *§. ex asse*, & à doctrina Angel. ad quod faciunt dicta Paul. de Cast. in *L. qui ita, §. 1. ff. ad Trebell. super glossa, quæ incipit, ergo:* procuratori tamen fideicommissarii habenti ad hoc speciale mandatum, bene potest fieri fideicommissi restitutio; & tunc jura recta via in fideicommissarium transeunt, nec momento resident apud procuratorem, dict. *L. qui ita, §. 1. ff. ad Trebell.*

TITULO VI.

De como los herederos pueden aver plazo para consejarse, si tomaran aquel heredamiento en que fueron establescidos herederos, o non; e como se deve fazer el inventario. Otrosi, como deve ser la muger guardada despues de muerte de su marido, quando dizen que finco preñada del.

Peligros, e trabajos muy grandes a las vezes vienen a los herederos, quando son dañosas las herencias en que fueron establescidos: e mayormente, si las debdas, e las mandas, que son a pagar, son mayores, e montan mas, de quanto vale el heredamiento. E por desuiar los herederos deste peligro, e deste da-

(11) *La quarta parte.* Hæc vulgò dicitur Trebellianica, quæ inducta fuit per Senatusconsultum Pegasianum, ut in *§. sed quia, Instit. de fideicommiss. heredit.* & de ista habetur *ff. & C. ad Trebell. & in cap. Raynutius, de testam. & cap. Raynaldus:* de hac etiam habetur in *L. fin. tit. 11. infra ead. Part.* ubi vide, quæ in materia hujus quartæ, Deo dante, dicam.

(12) *Apremiar el Judgador.* Et sic, judicis officio fit ista coactio, ut est in *§. quia autem, Institut. de fideicommiss. heredit. L. quia poterat, ff. ad Trebell.* quod si adiret spontè, cogereetur hæreditatem restituere actione directa, vel utili ex eo testamento, Gloss. in *L. restituta, §. 1. ff. ad Trebell. & in L. ex ea, C. eod. tit.* Bart. in *L. legatarius, §. 1. & in L. non est cogendus, ff. ad Trebell.* & quando servus institutus posset cogere hæredem adire, vide distinctionem Bart. in *L. si res aliena, §. servus, ff. ad Trebell.* & hæres, qui coactus adivit, potest cogere fideicommissarium, & ejus hæredem, ut hæreditatem recipiat: & si hæredem non reliquit, bona vendi debent, & creditoribus assignari, *L. si postulante, in princ. ff. eod.* hæres namque debet manere sine incommodo, *L. quia poterat, eod. tit.* ubi etiam habetur, quod hæres, qui coactus adiit, non habet quartam trebellianicam, adde *L. ita tamen, §. qui suspectam, ff. eod.* & ab illa *L. quia poterat*, usque ad *L. ex facto*, videbis multa circa istam coactionem hæredis, & in *L. nam quod, §. qui compulsus:* videas per Paul. de Cast. usque ad quod tempus possit poenitere recusans adire, ut possit habere hanc quartam, & legit illum *§. sub L. apud Julianum.* An autem, qui coactus adiit, non solum perdat quartam, sed etiam jus dicendi fideicommissum esse nullum? Videtur de mente Bart. in dict. *L. apud Julianum, §. si de testamento, ff. ad Trebell.* quod etiam perdet istud jus dicendi nullum; quod Paul. de Cast. dicit ibi esse singulare, si tamen esset verum, & de veritate hujus dicti dicit se dubitare, & non decidit. Tu vide illum textum, nam ex eo deciditur ista quæstio, meo judicio, ut licet hæres coactus adeat, adhuc possit dicere de nullitate fideicommissi. Hodie verò in regno isto propter dispositionem *L. 1. Ordinam. tit. 2. lib. 5. L. 1. ex ipsa lege*, hærede nolente adire, vel repudiante, hæreditas vadit ad substitutum fideicommissarium, unde cessabant hodie istæ subtilitates, & anfractus juris communis super coactione hæredis adire nolentis, & illi circuitus inanes, in quo dicta *L. Ordinamenti* sequuta fuit æquitatem juris canonici, de qua dixi supra in gloss. super parte al otro; secundum quam æquitatem, ut dicit Guilliel. Benedict. in dict. *vers. absque liberis*, judicatur in Parlamento Tholosæ; erant etiam de jure antiquo aliqui casus, in quibus actiones transibant in fideicommissarium, etiam absque alia restitutione, quos vide in *L. penult. §. cum autem*, & ibi per Gloss. *C. ad Trebell.* & per Alexand. in *L. 1. §. sed & quotiens, ff. eod.* in quibus, neque etiam in aliis hodie de jure regni non transit possessio, nisi restitutione facta, Gloss. in dict. *§. sed & quotiens*, cum aliis allegatis per Bald. in dict. *L. penult. in quæst. fin.*

daño, touieron por bien los Sabios antiguos, que pudiesen ante auer consejo, que rescibiesen la heredad, si les era pro, o daño, en tomarla. Onde, pues mostramos en los titulos ante deste, de como los herederos pueden ser establecidos en los testamentos, queremos aqui dezir, de como pueden demandar plazo, para demandar consejo, si rescibiran la heredad en que los establecieron. E mostraremos, que cosa es este plazo. E a que tiene pro. E quien lo puede demandar. E a quien. E quando. E quanto tiempo deue ser otorgado, para tomar consejo. E en que manera deue tomar la herencia del finado, si el entendiere que le es prouechosa; o desecharla, si la non quisiere.

L E Y I.

Que cosa es el Plazo, que el heredero deue auer para aconsejarse, si tomara la herencia, o non: e a que tien pro, e a quien lo puede demandar, e quien non

Deliberare en latin, tanto quier dezir en romance, como auer ome acuerdo por si mismo, o con sus amigos (1), si es bien de fazer aquella cosa, sobre que tomo plazo para aconsejarse. E tiene grand pro (2) este delibramiento a los que son establecidos por herederos en testamento de otri, e avn a los otros (3) que han derecho de he-

L E X I.

Deliberare idem est, quod cum amicis consilium, an recipiat hereditatem, quis habere; & prodest, ut informetur deliberans, an sit ei lucrosa, vel damnosa hereditas; quoniam deliberationem potest habere is, cui hereditas est delata: sed si servus est institutus, ejus dominus petere debet deliberationem, & si minor, ejus curator: & debet peti ante aditionem hereditatis. Hoc dicit.

(1) *Con sus amigos.* Sequitur dicta Azon. in summa C. de jure deliber. col. 1. vers. deliberare.

(2) *Grand pro.* Deliberatio indiscussos hominum calores refrenat & à malo judicio retrahit, cap. anteriorum, in princ. & ibi Archid. 2. quæst. 6. & in autent. de appellat. & intra quæ tempor. collat. 4. in princ. & vide Aristot. 6. ethicor. cap. 7. & dicit Bald. in L. cum precum, C. de liber. caus. quod ubi precessit deliberatio, præsumitur, quod confessio fuit facta ex certa scientia, adde Bald. in L. accusationem, col. 3. C. de accusat. & Gloss. in cap. si quis iratus, 2. quæst. 3. dicentem per textum ibi, quod ibi non erratur, ubi ex deliberatione aliquid fit.

(3) *A los otros.* Idem dic in fideicommissario universalis, in quem transeunt omnia onera, secundum Bart. & Paul. de Cast. quem vide in L. 1. §. ait Prator, ff. de jur. deliber. licet legatario non datur, ut ibi dicit Glossa.

(4) *La mayor partida de la herencia.* Nota hoc, quia non ita benè aperiebatur per LL. juris communis, quod terminus ad deliberandum peti debeat coram judice, ubi est major pars hereditatis, facit L. si fideicommissum, in princ. ff. de judic.

(5) *Ante que se otorguen.* Adde L. si curatoris, C. de jure deliber.

(6) *Las cartas.* Intellige tam de debitis, quam de creditis, & ut exhibeantur instrumenta creditorum hereditatis, fiet proclama, ut infra tale tempus exhibeantur, ut hæres deliberans possit inspicere, ut dicit Gloss. Bart.

Tom. III.

redar, por razon de parentesco, los bienes de alguno que muriesse sin testamento. Ca en tal plazo como este pueden ver, si tomando la herencia, les viene ende pro, o daño. E deuen demandar los herederos plazo para esto, al Rey, o al Juez del lugar, do es la mayor partida de la herencia (4) del finado. E este plazo deuen demandar, ante que se otorguen (5) por herederos de palabra, o de fecho. Otrosi les pueden pedir, que les fagan mostrar las cartas (6), e los escritos, que pertenescen a la herencia, porque ellos se puedan mejor aconsejar. E estas cosas, dezimos, que pueden pedir los herederos, quantos quier que sean, vno, o muchos. Fuera ende, si alguno dellos fuere sieruo (7) de otri. Ca el que tal fuesse, non lo puede fazer; ante lo deue demandar su señor por el. Otrosi, quando alguno de los herederos fuesse menor de veynte e cinco años (8), non podria el demandar por si tiempo para demandar, e auer este consejo; mas deuelo demandar por el, aquel que lo ouiere en guarda.

L E Y II.

Quando tiempo deue ser otorgado por plazo a los herederos, para auer el consejo sobredicho.

VN año (1) de plazo puede el Rey dar a los herederos, en que se con-

& Paul. in L. Aristo, ff. eod. & post terminum non audiuntur creditores, si non exhibuerint, L. 1. §. cum dicitur, ff. si cui plus quam per leg. Falcid. & facit secundum Angel. in dict. L. Aristo, quod si actor in libello faciat mentionem de aliquibus instrumentis, possit petere reus, ut illa exhibeat, ut deliberare possit; & quod alias non tenebitur respondere, & est practica Innocen. in cap. 1. de probat.

(7) *Sieruo.* Et si delata sit hereditas monacho, Abbas, & non monachus petet tempus ad deliberandum; cum jura loquuntur in servis, locum habeant in monachis, secundum Innocen. in cap. cum olim, de privil. maxime quia & Abbas solus potest adire hereditatem sine monacho, ut notat Innocen. in cap. 1. de probat. in fin. glossæ magnæ, Paul. de Castr. in L. 1. ff. de jure deliber.

(8) *Menor de veynte e cinco años.* Non ita benè expressum reperies de jure communi, nam L. ait Prator, ff. eod. loquitur in pupillo, & non in adulto: imò videbatur, quod sicut adultus per se potest adire hereditatem; ut in L. puberem, C. de jure deliber. L. 13. infra, eod. in fin. ita etiam posset petere terminum ad deliberandum: unde videtur, quod ista lex debeat intelligi in adulto habente curatorem, L. si curatorem C. de in integrum rest. minor. nam si non haberet, sicut posset adire, posset etiam à judice petere tempus ad deliberandum.

L E X II.

Quando tempus deliberandi petitur à Rege, Rex concedit annum; sed si petatur à judice loci, ubi est major pars bonorum hereditatis, indulget novem menses, vel minus, si sibi visum fuerit; non tamen minus, quam centum dies: & si hæres intra tempus deliberationis indultum moritur, ejus hæres habebit reliquum tempus, quod superest. Si verò post tempus illud moritur, si non erat mortuus de liberis, ejus hæres repellitur; si autem erat de liberis, admittitur hæres ejus, tempore lapso non obstante. Hoc dicit.

(1) *Vn año.* Ortum habet à L. fin. §. & hæc quidem, C. de jure deliber.

L

consejen, si quisieren tomar la herencia, en que son estables, o non; mas los otros Juezes les deuen dar nueue meses (2). Pero si entendieren, que en menor tiempo se podria acordar, bien les pueden menguar este plazo, dandoles cient dias (3) a lo menos (4). E si por auentura alguno de los herederos muriesse,

(2) *Nueue meses.* An procedit hoc, etiam si hæres sit de liberis testatoris, quibus ad agnoscendam bonorum possessionem dabatur annus, ut in *L. 1. per totum*, & in *§. largius*, ff. de successor. edict. & iubetur iudici in præfixione huius termini imitari prætoris edictum, ut in *L. si quis instituatur*, §. 1. ff. de hæredit. instituend. Doct. communiter velle videntur, quod non possit minus anno dari liberis, ut tradunt Alexand. & Jas. in rubric. *C. de success. edict.* sed Ludov. Roman. in *L. quandiu institutus*, ff. de acquir. hæred. & consil. 493. incipit, in casu consultationis propositæ advertendum, vult, quod non habita distinctione inter hæredem suum, vel extraneum, hodie tantum dentur novem menses, per textum in *L. fin.* §. 13. vers. *sed quia quidam*, *C. de jure deliber.* Ad quem textum respondent Alexand. & Jason, ubi supra, quod loquatur in extraneo hærede, videtur de mente huius legis Partitarum, quod tam hæredi de liberis, quam extraneo tantum assignentur novem menses, & non annus ille, qui dabatur de jure prætorio; ex eo quia ista lex, ut patet ex fine, loqui videtur in utroque, & quia istæ LL. Partitarum non curarunt de illis bonorum possessionibus inductis à jure prætorio.

(3) *Cient dias.* Adde *L. itaque*, ff. eod. sed an post lapsum termini assignati poterit, si adhuc vivat, adire? Textus cum glossa est, quod non, in *L. quandiu institutus*, ff. de acquir. hæred. licet nullo assignato termino perpetuo possit adire, *L. licet*, *C. de jure deliber.* Gloss. in *L. cum antiquioribus*, *C. eod.* & tenet Azon. in *summa ejusd. tit.* Bald. in dict. *L. licet*. In hoc tamen dicat, quod si iste terminus assignetur ad petitionem filii exhæredati, servandum est, quod habetur in *L. scimus*, §. illud, *C. de in offic. testam.* si vero ad petitionem creditorum, tunc post tempus præfixum videtur adire, ut in *L. scimus*, §. penult. *C. de jure deliber.* dixit tamen in hoc Bald. in rubric. *C. de success. edict.* unum verbum singulare, quod hoc non prodest omnibus, sed solum creditoribus, ad quorum petitionem est terminus assignatus, argument. *L. de ætate*, §. qui tacuit, ff. de interr. actio. versic. *contumax autem*, & *L. fin.* Tene menti hoc dictum Baldi; non enim reperio Doctores ibi, qui in hoc ei contra dicant: si vero terminus statuatur ad petitionem substituti, tunc elapso termino videtur hæres repudiasse, seu habetur pro repudiante, ut in dict. *L. quandiu*, & ibi Gloss. & Bart. & idem Bartol. in *L. si quis suus*, ff. de jure deliber. & in *L. filii mater*, ff. ad Tertul. Adverte etiam, quod si hæres sit de liberis, videtur, quod ex lapsu termini sibi præfixi ad deliberandum, non excludatur à successione per istam legem Partitarum in fine, ubi dicam. Quid autem si motu proprio hæredis, & non ad instantiam alterius petita esset dilatio ad deliberandum; Cynus, & Fulgo. in *L. fin.* vers. *sin autem hoc*, *C. de jure deliber.* dicunt, quod tunc procedet ille textus, scilicet, quod habetur pro adeunte elapso termino; quod limita, & intellige, ut per Alexand. ibi, quando tempus ad deliberandum fuit datum integrum, secus si fuerit per iudicem abbreviatum; quia tunc secundum eum, etiamsi datum esset ad instantiam substituti, non videretur repudiare; vide ibi per eum, qui & aliis modis etiam dictam limitat conclusionem. Adverte etiam, quod si hæres dicat, *credo hæreditatem esse respuendam*, si cum his verbis transeat cursus trium mensium, inducitur repudiatio, vide in *L. fin.* in princ. cum Gloss. ibi, super verbo *melius*, & ibi Bart. & Paul. & Alexand. *C. de jure deliber.*

(4) *A lo menos.* Innuit, quod iste terminus non possit per iudicem abbreviari; non enim hæredes sunt præcipiendi, ut in *L. 1. §. largius*, ff. de success. edict. & ita tenet Bart. in *L. si quis instituatur*, ff. de hæred. instituend. dicens, quod ex hoc mille processus devastabuntur; & Bartolum sequitur ibi Joannes de Imol. & idem tenet Bart. in *L. quandiu institutus*, ff. de acquir. hæred. quod tamen limita, & intellige, ut procedat

ante que se compliesse el plazo que les era puesto (5), aquel tiempo que le fincaua (6) despues de su muerte, deuelo auer su heredero, para consejarse. Pero si se muriesse despues del plazo (7), ante que se otorgasse por heredero, si este atal era extraño, el su heredero non aura derecho ninguno en la herencia,

so-

quoad habendum hæredem pro adeunte, vel repudiante, juxta id quod dixi in gloss. præcedenti; sed quoad hoc, ut curator detur bonis, qui respondeat creditoribus, minor terminus posset præfigi, ut in *L. 1. §. largius*, vers. *sane*, ff. de success. edict. *L. si curatoris*, *C. de jure deliber.* & tenent Doct. communiter, ubi etiam Jason, & Alexand. in rubric. *C. de success. edict.* ubi Alexand. & Decius volunt, quod ex causa possit iudex etiam istum terminum abbreviare, ex regula, quam tradit Bart. in *L. 2. ff. de re judic. cap. cum sit Romana*, ubi etiam Decius, de appellat. & causa posset esse, si aliquid celeritatis requireret, ita ut hæredis longa deliberatio damnum afferat; ut si jussus sit hæres dare alicui alimenta ex die postquam hæreditatem adierit, qui interim periret fame; vel alius casus occurreret desiderans celeritatem, ut etiam tradit Bart. in dict. *L. 2.* & satis hoc placet.

(5) *Que les era puesto.* Idem dic, etsi nullus terminus esset à iudice datus; tunc enim succedit respectu transmissionis juris adeundi annus legalis, de quo in *L. cum in antiquioribus*, *C. de jure deliber.*, & ibi Gloss. in verbo *meruerit*, quæ communiter approbatur. Sed pone, quod aliquis sciens hæreditatem sibi delatam, stetit per decem menses, quibus neque adivit, neque repudiavit; qui tamen intra duos menses, qui restabant ad complendum annum, petiit à iudice dilationem ad deliberandum, juxta terminos huius legis, & sic iudex dedit ei novem menses, vel centum dies; numquid infra istum terminum à iudice præfixum, licet annus legalis sit elapsus, transmittet jus adeundi ad suum hæredem, ut hic dicit? Baldus in dict. *L. cum in antiquioribus*, in quinta questione, determinat, quod sic; ubi idem tenet Paul. de Cast. & idem Paulus in *L. fin.* §. finali, *C. de jure deliber.* Jason tamen ibi tenet contrarium, dicens in contrarium esse textum clarum, & apertum in dict. *L. cum in antiquioribus*, ibi cum dicit: *ita tamen, ut unius anni spatium eadem transmissio fuerit conclusa*, junctis præcedentibus, in quibus Imperator loquitur etiam quando novum spatium est impetratum à Principe, vel à iudice; & ita dicit, quod tenuit expressè Raphael & Alexand. in *L. fin.* §. fin. ubi dicit Alexand. in fine glossæ, in verbo *minime positam*, in dict. *L. cum in antiquioribus*, hoc ita voluisse. Tu tene menti istam legem Partitarum, quæ videtur approbare dictum Baldi, & Paul. cum nullam mentionem faciat, quod transmissio ista concludatur anno; & quia dicta *L. cum in antiquioribus*, non clarè, & aperte, ut dicit Jason, est contra dictum Baldi; imò vult illa lex, quod, etsi dilatio major anno detur à iudice, quod posset ex causa per iudicem fieri, ex notatis per Bartolum in *L. 2. ff. de re judic.* & per Abbatem in cap. 1. col. 2. de dilation. sicut etiam posset minui ex causa, ut dixi supra in gloss. super parte *alomenos*, tamen respectu transmissionis, non poterit prorogari annus ille per dictam legem; non verò negat illa lex, quod si beneficium iudicis jungitur cum beneficio legali, procedat dictum Baldi.

(6) *Que le fincaua.* Et sic, si fuerunt assignati centum dies, & decessit hæres post quinquaginta, hæres ejus poterit adire intra alios quinquaginta, & non postea; quia ubi habetur terminus à iudice ad deliberandum, non est tractandum de termino legali anni, & tantum transmittitur residuum illius temporis, quod defunctus à iudice habuit, ut etiam declarat Paul. de Cast. in dict. *L. cum in antiquioribus*, ubi etiam vult Gloss. in verbo *meruerit*.

(7) *Despues del plazo.* Intellige de dilatione à iudice statuta, vel si non fuit statuta, de annali dilatione à die scientiæ delatæ hæreditatis, juxta dict. *L. cum in antiquioribus*, *C. de jure deliber.* & nota, quod vehemens opinio habetur pro scientia, *L. in summa*, §. *idem La-beo*, el 2. ff. de aqua & aquæ plu. arcend. licet ei non congruat diffinitio scientiæ, quæ tunc habetur, cum quis novit causas, & principia usque ad elementa, ut tradit Aristot. in princip. *Metaphys.* ita Angelus in dict. *L. cum in antiquioribus*.

sobre que el finado auia tomado plazo para consejarse. Mas si aquel que fino, descendiesse de la línea derecha (8) del testador que lo establecio por su heredero (9), estonce su heredero puede auer la herencia; maguer aquel a quien heredaua, sea muerto despues del plazo que le fue dado (10) para consejarse.

L E Y III.

Como, mientras durare el plazo en que se deue consejar el heredero, non puede vender, nin enajenar ninguna cosa de la herencia.

Vender, nin enajenar (1) ninguna cosa de los bienes del testador, non

(8) *Descendiesse de la línea derecha.* Nam hæreditatem suorum parentum ex paterna, vel materna linea, quilibet de liberis perpetuò potest adire, & perpetuò potest transmittere, etiam ignorans delatam sibi esse hæreditatem, *L. licet, C. de jure deliber. & L. unic. C. de his qui ant. apert. tabul.* Et adverte cum hic dicit, *descendiesse*, nam ex hoc videtur decidere quæstionem illam, an liberi transmittant hæreditatem ad ascendentes, ex dispositione dictæ *R. unic.* de qua per Gloss. in *L. 2. C. ad Orfician.* quæ voluit, quòd transmitteretur etiam ad ascendentes: sed communiter Doctores tenent contrarium ibi, & in dict. *L. unic.* & in *L. si infanti, C. de jure deliber.* & hoc quando transmissio consideratur ex potentia sanguinis, ut est in casu hujus legis, & dictæ *L. unic.* nam si esset ex potentia suitatis, filius suus hæres nedum transmitteret hæreditatem patris ad matrem, vel alios ascendentes; imò etiam ad quoscumque hæredes extraneos, ut in *L. apud hostes*, ubi Gloss. *C. de suis, & legit. hæred.* Bartol. & Alexand. in dict. *L. si infanti*, & alii multi relati à Decio consil. 331. col. 3. incipit, *pro resolutione casus propositi*, & consil. incipit, *antiqua*; & satis nota.

(9) *Su heredero.* De filio, vel alio ab eo descendenti intellige, qui etiam debet esse hæres; nam si esset ex hæredatus, licet esset de liberis, non fieret in eum ista transmissio, Gloss. & Doct. in dict. *L. unic.* & propterea ista lex, dixit, *su heredero*. Item intellige de liberis legitimis, & naturalibus; nam ad adoptivos non fit hæc transmissio, neque ad naturales non legitimos, quia appellatio liberorum in legali dispositione, non refertur ad naturales, *L. generaliter, C. de institut. & substitut.* secundum Angelum in dict. *L. unic.*

(10) *Muerto despues del plazo, que le fue dado.* Tene perpetuò menti istam legem, quæ vult, quòd ille qui est de liberis testatoris, etsi decedat post terminum sibi à judice præfixum ad deliberandum, non per hoc censetur exclusus ex lapsu termini; imò, & adhuc transmittit jus adeundi ad suos descendentes ex potentia sanguinis, prout hic habetur, & in dict. *L. unic. C. de his qui ante apertas tabul.* & sic ista lex Partitarum in hoc videtur adversari dictis Azon. *C. de jure deliber. in summa*, col. 3. vers. *præter hæc sciendum est*, & Gloss. in dict. *L. cum in antiquioribus*, super parte, *beneficio*, ubi Gloss. dicit, quòd suus, seu qui est de liberis testatoris, perpetuò adit, & perpetuò transmittit ad liberos suos, ut in *L. unic. §. in novissimo, C. de caducis tollend.* & in dict. *L. unic.* hoc ita dicit Gloss. nisi repudiavit, vel certum tempus adeundæ hæreditatis non præterit, per textum, quem Glossa allegat in *L. quandiu institutus, ff. de acquir. hæred.* Bartol. etiam in *L. ex militari, §. 1. ff. de testam. milit.* quando terminus ad deliberandum est statutus à judice, vult idem esse in suo, quòd in extraneo; ubi verò nullum tempus est statutum, tunc dicit ipse, quòd remanet differentia inter suum, & extraneum, quia suus ad quoscumque, & quandocumque transmittit, extraneus infra annum tantum: & idem vult Alexand. in dict. *L. cum in antiquioribus*, num. 4. Et sic tam Gloss. quàm Doctor. distinguunt, an terminus ad deliberandum sit legalis, ut annus, de quo in dict. *L. cum in antiquioribus*, ut tunc suus, vel qui est de descendantibus perpetuò transmittat, etiam elapso anno illo: vel an sit terminus statutus à judice, & tunc etiam in suo procedat, ut elapso termino habeatur pro Tom. III.

deue (2) el heredero, mientras durare el plazo que le fue otorgado para acordarse. Fuera ende, si lo fiziesse por mandado del Juez por alguna razon derecha. E esto seria, como si mandasse vender alguna cosa, que fuesse menester para enterramiento (3) del finado, o para gouerner su compañía, o para reparar, o fazer las casas; o para labrar la heredad (4), si entendiere que es menester, o que se menoscabarian, si assi non lo fiziesse; o si ouiesse a pagar algun debdo a dia cierto, e si non, caeria porende en alguna pena; o si acaesciesse que ouiesse de fazer alguna cosa otra, que si la

adeunte, vel repudiante, secundum quod habetur in dict. *L. quandiu*, cum gloss. & dixi supra super gloss. in verbo *cient dias*; & ut dixi, tam Gloss. quàm Doctores moventur per textum in dict. *L. quandiu*, intelligentes eam tam in suo, quàm in extraneo: & ut in ista lege Partitarum vides, deciditur contrarium; imò, quòd in hoc sit differentia, inter suum, seu descendantem testatoris, & extraneum. Ludovic. verò Roman. quem etiam refert Alexand. in dict. *L. cum in antiquioribus*, in *L. ventri, ff. de acquir. hæred.* relinquebat cogitandum, an decisio Bartoli in dict. *L. ex militari*, sit vera, & adducebat contra Bartol. quia licet filius petiisset terminum ad deliberandum, potuisset illi renuntiare, & venire recta via per facultatem adeundi sibi perpetuò concessam, *L. suum*, juncta *L. licet, C. de jure deliber.* ergo hæres ejus debet etiam idem posse facere, quia est ejusdem conditionis, cujus erat transmittens, *L. si quis filium, §. 1. ff. de acquir. hæred.* & idem tenet Fulgosius, ubi vide Jason. in *L. qui se patris, C. unde liber.* & vide per Jasonem, in *L. fin. C. de repud. hæred.* in 9. limitat. & dictis Roman. satis favet ista lex Partitarum; menti igitur eam commenda. Et non potest dici, quòd in hoc corrigat aliquam legem juris communis; dicta enim *L. quandiu*, licet indistinctè loquatur, non tamen exprimit de suo hærede, seu de descendente, qui perpetuò potest adire, & transmittere: & quatenus dicta glossa, & Doctores intelligebant eam etiam in tali suo hærede, reprobat hic per istam legem.

L E X III.

Deliberatione pendente non potest hæres vendere rem hæreditariam, nisi ex mandato judicis, & ex justa causa. Hoc dicit.

(1) *Vender, nin enagenar.* Innuit prohibitionem venditionis non comprehendere omnem speciem alienationis: in contrarium videtur textus in *L. statuliberi, §. 1. ff. de statuliber.* vide per Bald. & Jas. in *L. fin. ff. de cond. dict. ob causam*, per Abb. in cap. 1. de his quæ fiunt à Prælat. & in cap. 1. de rer. permutat. & Joan. de Plat. in *L. quemadmodum, in princ. C. de agricol. & censu lib. 11.* & dixi supra, §. Part. tit. 5. *L. 43.*

(2) *Non deue.* Hoc dicit, quia si aliter faceret hæres, videretur adire; unde ne sibi præjudicet, ita ad alienationem procedere debet, *L. Aristo, §. si major.* ibi: *sine præjudicio*, & ibi Bart. *ff. de jur. deliber.* ubi etiam dicit Paul. de Castr. quòd & requiratur, ut protestetur expressè, quòd non facit animo adeundi, argum. *L. 4. ff. quib. mod. pignus, vel hypoth. solvit.* quod non credo, quia satis est adire super hoc judicem, ex quo videtur tacitè hoc protestari, ut probatur in dict. *L. Aristo, §. 1.* & hic. Si tamen hæres infra tempus deliberandi esset constitutus curator hæreditatis, quod fieri posset juxta *L. si quis instituatur, ff. de hæred. instituend. §. fin.* posset etiam sine judicis licentia ista facere, ut declarat Bart. in *L. ait Prætor, ff. de jure deliber.* & hoc quando hæres est major; si tamen sit pupillus, licet datus sit curator hæreditati, nihil posset minuere sine licentia judicis, ut in dict. *L. ait Prætor*, & ibi Bart.

(3) *Enterramiento.* Sumptum est à dict. *L. ait Prætor, §. 3.* vers. *ergo & funeris causa, ff. de jure deliber.* ubi etiam de his, quæ statim subjicit ista lex.

(4) *O para labrar la heredad.* Angel. in dict. *L. ait Prætor, §. 1.* inducit, ut pro bovis emendis ad culturam agrorum, & pro ædificiis sarcendis, quæ sunt des-

la non fiziessen, que vernia porende daño, o menoscabo, a los herederos que ouiessem de auer la herencia.

LEY IIII.

Como el heredero, que tomo plazo para aconsejarse, deve tornar la herencia a los que la deuen auer, quando non la quisiesse.

QVeriendo auer consejo, si tomara la heredad, o non, el que fuese establecido por heredero; si acaesciesse, que la non quisiesse recibir, tenuto es de tornar (1) toda la herencia, e los bienes del testador (2), a los que deuiere algo el finado, o a los que ouieren derecho de la auer. E si por auentura non les quisiesse entregar en los bie-

tructa, possit Prælati ecclesiæ vendere de bonis ecclesiæ: & intelligitur etiam de Prælati, qui non possunt alienare inconsulto Principe, seu Papa, ut sunt communiter omnes magni Prælati.

LEX IIII.

Si deliberans repudiet, tenetur bona hæreditaria creditoribus, vel successoribus restituere; vel prævia iudiciali taxatione jurabunt ipsi in litem super bonorum quantitate. Hoc dicit.

(1) *De tornar.* Innuit ista lex, quod pendente dilatione, quæ datur hæredi ad deliberandum, res hæreditariæ debent esse penes se. Idem probatur in *L. fin. §. si autem hoc*, & ibi notat Alexand. post Fulgos. *C. de jure deliber.* & ibi in vers. *quod si post deliberationem.*

(2) *Los bienes del testador.* Quæ defunctus reliquit tempore mortis; non tamen ea quæ per dominationem inter vivos, seu alio contractu hæres habuit à defuncto: sed contractus firmi permanent, licet hæres repudiet, *L. si cut, C. de action. & obligat.* etiamsi fiant in testamento, juxta Gloss. in *L. hæredes palam, in fin. ff. de testam.* quantumque postea irritetur testamentum, argumento *L. fin. ff. de rebus eorum*, secundum Bald. in *L. hæredes, C. de omni agr. desert. lib. 11.* ubi etiam Joann. de Platea; imò capere posset etiam prælegatum, *L. qui filiabus, §. fin. & L. sequenti, ff. de legat. 1.* & donationes ratæ manent, ut in *authent. unde si parens, C. de inoffic. testam.* casus tamen est specialis in dict. *L. hæredes*, in quo hæreditati renuntians perdit omnia, quæ quocumque titulo à defuncto perceperat, scilicet in hærede scripto à debitore tributario fisci; quam legem Bart. & Joann. de Plat. inducunt in argumentum, quod institutus hæres à debitore communis perusii, si repudiet ejus hæreditatem, privetur omnibus bonis, quocumque titulo à testatore acquisitis. Lucas tamen de Pen. in dict. *L. hæredes*, intelligit aliter illam legem, scilicet, quod nulla sit specialitas in hærede; nec illa lex dicat, quod hæres nolens pro minus idoneis prædiis præstare tributa fisco, amittat alia bona, quæ alias quocumque titulo sibi à testatore obvenierunt: imò vult illa lex, quod amittat alia bona utilia, quæ à fisco quocumque titulo susceperat; & cum textus dicit, *ex eisdem bonis*, exponit, scilicet fiscalibus, non testatoris; quia sic esset etiam in alio possessore, *L. qui fundos, & L. seq. eod. tit. & L. quæ utilia*, quæ statim sequitur post dictam *L. hæredes*, cum aliis concordantiis allegatis ibi per eum. Angel. etiam in *L. 1. ff. de acquir. hæred.* ubi Gloss. allegat dictam *L. hæredes*, dicit istam legem esse peregrinam, & quod loquatur, cum ex dispositione legali aliquid defertur; quo casu, licet illud si dividuum, non tamen est licitum pro parte acceptare, & pro parte renuntiare; & ideo secundum eum, si ex forma statuti bona immobilia patris condemnati filiis conservantur, ne cogantur mendicare, non possunt acceptare partem eorum, & partem repudiare: quinimo si civitas statuens habet privilegia fiscalia, ut Florentia, coguntur filii talia bona agnoscere, si obnoxia sunt debitis fiscalibus; & nisi

nes del testador, que passaron a el, estonce aquellos que han derecho de los auer, deuen jurar quantos son, e ser creydos por su jura (3); estimandolos primeramente el Juez, segun su aluedrio, quanta suma deuen jurar.

LEY V.

Como el heredero, non queriendo tomar plazo para aconsejarse, debe entrar los bienes del defuncto seguramente, faziendo inuentario primero.

Inventario en latin, tanto quiere dezir en romance, como escritura que es fecha de los bienes del finado. E fazen los herederos (1) tal escritura como esta, porque despues non sean tenudos de pagar las debdas (2) de aquel que he-

illa agnoscant, privantur aliis bonis jam quæsitis à paterna substantia ex alio capite. Alexand. in dict. *L. 1.* intelligit dictam *L. hæredes*, prout Bart. & Plat. intelligunt, quando bona obvenierunt jure hæreditario, & quod sit specialis casus favore fisci; unde non posset ad alium casum extendi. Tu cogita, quia lex illa utrumque intellectum partitur.

(3) *Por su jura.* Intellige, quando hæres non fecit inventarium, prout loquitur *L. fin. §. penult. vers. quod si post deliberationem, C. de jure deliber.* de qua ista sumpta est.

LEX V.

Inventarium debet incipere heres infra tringinta dies, postquam scit se hæredem, & tenetur perficere infra tres menses; sed si omnia non sunt in eodem loco, datur ei anni spatium ultra illos tres menses; & convocatis legatariis debet scribi per notarium eis præsentibus; & si absint, vel præsentem non veniunt, fiat coram tribus probis testibus hæredem cognoscentibus. Et in ejus principio faciat hæres signum crucis; deinde omnia bona hæreditaria scribantur; & in fine subscribat hæres se ibi omnia bona scripsisse. Hoc dicit.

(1) *Los herederos.* Quid de usufructuario omnium bonorum, an teneatur ad confectionem inventarii, ne aliàs in solidum teneatur creditoribus, & legatariis? Videtur, quod sic; cum onus æris alieni eum sequatur, licet non onus legatorum, ut tradit Bart. in *L. fin. ff. de usufruct. legat.* & vide per Decium, *consil. 418.* incipit, *visa, & iterum lecta, in 4. dubio*, ubi an possit sibi per testatorem remitti confectio inventarii; de veritate tamen dicti Bartoli in dict. *L. fin.* videas omnino per Alexand. in *L. usufructus, ff. ad leg. Falcid.* & per Guill. Bened. in *repet. cap. Raynuitius, de testam.* in verbo *cetera bona, 6. & 7. fol.* Et nota benè, cum hic dicit *herederos*, nam succedentes non hæreditario jure, ut illi, quibus bona adjiciuntur causa libertatum conservandarum, vel monasterium occupans bona ingredientis propter ingressum religionis, vel pater occupans bona filii jure peculii, vel fiscus occupans bona confiscati, etsi non faciant inventarium, non tenebuntur in solidum; & idem de executoribus hæreditariis, qui tenent vicem hæredum, ut tradit Joann. Andr. in *addit. ad Specul. tit. de instrument. edition. §. nunc aliqua, in addition.* incipienti Jacob. de Aren. & Angel. in *L. 1. §. hæc stipulatio, col. 2. ff. si cui plusquam per leg. Falcid.*

(2) *Las debdas.* Adde etiam legata, ut in *authent. de hæred. & Falcid. cap. 2. §. si verò non fuerit, col. lat. 1. & infra eod. L. 7. & ex ista ratione, quam dicit ista lex, videtur probari, quod hæres cohæredi, neque universali fideicommissario, non teneatur facere inventarium; quod etiam tenuit Joan. Andr. in *addit. ad Specul. tit. de instrum. edition. §. fin. in addition.* super verbo *fecerit.* Contrarium tamen, respectu universalis fideicommissarii, tenet Socin. *consil. 51. 3. vol.* incipit, *viso testamento*, ubi non allegato hoc dicto Joan. Andr. dicit, quod licet lege non caveatur, quod hæres fi-*

heredaron, fueras ende en tanta quantia, quanto montaren los bienes (3) que heredaran del finado. E deuen començar a fazer este inuentario a treinta dias (4), desde sopieren (5) que son herederos del finado, e hanlo acabar fasta tres meses. Pero si todos los bienes de la herencia non fuessen en vn lugar, estonce bien les pueden dar plazo de un año, demas de los tres meses (6), para reconocerlos, e me-

terlos en escrito. E la manera de como debe ser fecha la escritura de tal inuentario, es esta: que se deue escreuir por mano de algund Escriuano publico, e deuen ser llamados (7) todos aquellos a quien mando el testador (8) alguna cosa en su testamento, que esten presentes, quando fizieren tal escrito. E si por auentura, alguno de aquellos que han de auer las mandas, fuesse a otra par-

te

fideicommissario universali teneatur facere inventarium, tamen concludendum est ex mente Doctorum, quod teneatur hac ratione, quia tenetur reddere rationem, ut est casus, & ibi Gloss. Bart. & Doctor. in *L. cum tale*, §. Titius, ff. de condition. & demonstrat. sed inventarium est caput rationum, *L. 1. §. officio*, ff. de tutel. & ration. distrahend. igitur tenetur facere inventarium; & satis hoc placet, ex quo militat eadem, & major ratio, quam in legatis particularibus. Adde Alber. in dict. *L. fin.* versic. *sin autem dubius*, col. 2. vers. *item queritur*; vide quod dicit Alexand. in *L. in ratione*, §. quod vulgò, col. 8. ff. ad leg. Falcid. post Rapha. Cuna. ubi vult, quod licet hæres ad instantiam fideicommissarii universalis teneatur facere inventarium, tamen si non faciat, non tenebitur ultra vires hæreditarias, neque poterit ob hoc jurari in litem contra hæredem.

(3) *Bienes*. Adde *L. fin.* §. & si præfatam, C. de jur. deliber. ubi etiam ponitur aliud commodum, quod sentit hæres ex confectione inventarii, scilicet, quod sibi non imputatur, si solvat primò venientibus: quod an procedat, etiamsi aliquibus defunctus extorserat usuras (quibus dicebat Archid. in cap. sanè, 14. quæst. 5. prius esse solvendum, quam legatariis, licet primò veniant) vide per Alexand. in dict. §. & si præfatam, vers. *item nota*. ubi etiam quid de executore dato ad emendationem damnorum datorum per testatorem, an possit solvere primò venientibus.

(4) *Treynta dias*. Quid si non incipiat inventarium infra triginta dies, sed postea in aliis duobus mensibus inchoavit, & perfecit? Cyn. Bart. & Bald. in dict. *L. fin.* C. de jure deliber. tenet, quod sufficiat, quia inchoare infra mensem est commissio levis solemnitis. Albericus tamen & Angel. ibi tenent contrarium, quod etiam tenuit Joan. Andr. in addit. ad Specul. tit. de instrument. edition. §. fin. in addition. incipienti, quid si perfecto, & etiam post multos antiquos, quos ibi refert. Sed Alexand. in dict. *L. fin.* §. si verò postquam, dicit, quod post factum teneret opinionem, quod valeat; sed re integra servaret opinionem Joan. Andr. & sequacium.

(5) *Sopieren*. Gloss. in *L. fin.* in princ. super verbo *delatam*, C. de jur. deliber. supplet, & postquam adita sit hæreditas, volens, ut tempus confectionis inventarii non currat ante aditam hæreditatem, allegat Gloss. §. si verò postquam, in ead. *L.* qui textus non concludenter hoc probat, quia ibi non dicitur, quando incipiat tempus conficiendi inventarii; & idè ibi facit mentionem de additione, quia si non adivisset, non posset hæres conveniri in solidum. Bart. etiam in dict. *L. fin.* & in *L. statulibero*, §. si quis hæredi, ff. de statu liber. per illum textum tenet opinionem Glossæ; qui textus revera hoc non probat, quia in casu illo non poterat legatarius dare hæredi, ut jussit testator, nisi esset hæres per additionem: & ista opinio Glossæ, & Bart. est magis communis, secundum Alexand. in dict. *L. fin.* in princ. col. 3. ubi refert tenentes istam opinionem; & illam etiam tenet Alber. ibidem in verbo, *sin autem dubius*, qui etiam refert Marti. Silla. dicentem, quod conficiendo inventarium, hæres videtur adire, per textum in *L. pro hærede*, §. penult. ff. de acquir. hæred. quod tamen non credo verum, neque dictus §. penult. hoc probat; & contrarium probatur in dict. *L. fin.* §. penult. vers. *quod si post deliberationem*, C. de jure deliber. potest namque fieri inventarium citra additionem hæreditatis, ut ibi colligitur, & in §. *sin autem hoc aliquis*, ejusd. *L.* Contrariam opinionem, & quod istud tempus currat à die scientiæ delatæ hæreditatis, tenuit Ricardus Malun. in dict. *L. fin.* in princ. Specul. & Joan. Andr. tit. de instrum. edition. §. fin. Salic. in dict. *L. fin.* ubi etiam Paul. de Castro, quod cautum esset observare istam opinionem. Mihi satis placet opinio Gloss. & com-

munis, maxime cum temperamento Bartoli in dict. *L. fin.* quando non malitiosè, & inculpabiliter hæres distulit additionem; pro qua satisfaciit ista lex Partitarum, ibi: *fazen los herederos tal escritura como esta, porque despues*, &c. sentit enim de hærede, qui jam adivit, & qui alias astrictus esset omnibus oneribus hæreditariis; & clariùs, & expressius probatur in *L. 10. infra eod.* ibi, *de que ouiere entrado la heredad del testador*. Et idem videtur dicendum de substituto per fideicommissum, ut currat sibi istud tempus à die acceptationis fideicommissi, & non à die scientiæ, licet Joan. Andr. in dict. §. fin. in addition. ad Specul. col. 6. in addition. incipienti, secundum Uber. aliud voluerit.

(6) *Tres meses*. In *L. fin.* in princ. de qua ista sumpta est, dicitur de nonaginta diebus; & sic vult ista lex Partitarum, quemlibet mensem continere triginta dies, cum fit mentio mensis; & Gloss. voluit aperte in dict. *L. fin.* in princ. super verbo *sexaginta*. Vide de hoc per Gloss. in cap. *quam sit*, de elect. lib. 6. super verbo *mensem*, & per alios relatos per Alexand. in dict. *L. fin.* quibus adde Bart. in authent. *ut factæ nos constitut. collat. 5.* & in authent. *ut cum de appellat. cognos. §. 1. collat. 8.* & Rochum in tractatu de jure patronat. chart. 11. col. 2. & notatur per Alexand. consil. 114. col. penult. & fin. §. vol. & per Bald. in *L. 1. ff. si quis cautioni*. Videtur tamen ex quo ista lex usa est hoc termino trium mensium, quod etiamsi inventarium perficiatur nonagesimo primo die, quod satis sit, ut in *L. ubi lex*, ff. de regul. jur.

(7) *Llamados*. Sufficit unica citatio, etsi non sit preceptoria, cum judex nullam debeat ferre sententiam, sed tantummodo coram eo debet explicari actio inventarii, secundum Angel. in *L. 1. §. hæc stipulatio*, col. 5. ff. si cui plusquam per leg. Falcid. ubi etiam vult, quod ista requisitio posset fieri per judicem laicum; & si legatarii, vel creditores sunt sacerdotes, prælati, vel judices assistentes in magistratu, licet tutiorem dicat esse viam, quod judex laicus scribat superiori illius sacerdotis, vel prælati, si ejus copia de facili haberi potest, quod moneat talem sacerdotem, vel prælarum, quod si sua putaverit interesse, compareat coram tali judice laico ad videndum fieri inventarium.

(8) *El testador*. De citatione creditorum non reperitur textus, qui de hoc faciat mentionem, sed Gloss. in dict. *L. fin.* in princ. super verbo *caterorum*, idem voluit, quod in legatariis, & Gloss. in authent. *de hæred. & Falcid.* in §. *sancimus*, in verbo *in fideicommissarios*; & istæ glossæ magis communiter approbantur, secundum Alexand. in dict. *L. fin.* in princip. in 4. col. qui etiam concludit, quando sunt certi creditores & legatarii, non sufficere generalem citationem, secus si essent incerti; & si aliqui fuerint citati, alii verò non, non tenebit inventarium quoad non citatos, ut adducit Bald. in authent. *si omnes*, C. si minor se ab hæred. abstin. & an sufficiat citatio procuratoris absentium, vel una tantum citatio, vide per Bald. in dict. *L. fin.* §. cum igitur, col. 5. Quid autem si plenè, & fideliter hæres fecit inventarium, defuit tamen ista citatio? Vide per Bald. in authent. *sed cum testator*, col. 2. C. ad leg. Falcid. qui vult non tenere inventarium; vide tamen in hoc Bart. consil. 154. incipit, *maritus*, col. fin. vide omnino; & ponit etiam Bald. ibi unum bonum verbum, nisi alia sit consuetudo loci in confectione inventarii; & vide eundem Bald. in fine principii dict. *L. fin.* & Paulum in §. *cum igitur*, col. 2. & adverte, quod hæres debet facere inventarium coram judice, non ratione decreti, quia non est necessarium, sed propter citandos creditores, & legatarios, vide Bald. in *L. 1. col. 2. C. qui bon. ceder. poss.* & Speculat. tit. de instrument. edition. §. fin. col. 3.

te (9), o fuere en el lugar, e non quisiere (10) venir quando le llamaren, estonce deuese fazer tal escrito ante tres testigos (11), que sean omes de buena fama, e a tales que conozcan (12) a los herederos. E en comienço de la carta deue el heredero fazer la señal de la Cruz (13), e de si a de comenzar el Escriuano a escreuir, diziendo assi: En el nombre de Dios (14), Padre, e Fijo, e Spiritusanto; e de si, escreuir, e poner en el inuentario todos los bienes de la herencia (15). E en la fin de tal carta deue escreuir el heredero de su mano (16), que todos los bienes del testador son escritos en este inuentario lealmente, e que non fizo ningun engaño. E si por auentura el non sopiere escre-

uir, deue rogar a alguno de los Escriuanos publicos, que lo escriuan en su lugar ante dos testigos.

LEY VI.

Como, aquellos que han de rescebir debdas, o mandas de las herencias del finado, si non se acaescieren al inuentario, pueden pesquerir, e saber, si son y puestos todos los bienes.

Legatarios llaman en latin, aquellos a quien manda el testador alguna cosa en su testamento. E si estos tales non se acertassen (1) quando escriuiesen el inuentario, e por auentura dudassen, que non eran escritos en el todos los bienes del testador; estonce (2) pueden

(9) *Fuesse a otra parte.* Id est, absens esset, adde in *authent. de hered. & Falcid. cap. 2. §. 1. vers. si verò absunt, collat. 1.*

(10) *E non quisiere.* Nota hoc verbum, & sumptum est à dictis Azon. *C. de jur. deliber. in summ. col. 2.*

(11) *Tres testigos.* Sumptum est ex dict. vers. *si verò absunt.*

(12) *Que conozcan.* Sumptum est ex dict. *L. fin. §. cum igitur*, ubi vide per Gloss. & Bart. casus, in quibus requiritur, quòd testes cognoscant contrahentes, seu personas, de quibus testificatur, & ibi per Jason. De tabellione verò, an debeat cognoscere contrahentes, vide *L. 54. tit. 18. 3. Partit. & quæ ibi dixi.*

(13) *La señal de la Cruz.* Omissio illius solemnitas non vitiaret inventarium, Bart. & Bald. & Paul. & Alexand. in dict. *§. cum igitur*, & ista opinio est æquior, & benignior, secundum Alexand. in *L. 2. §. prius*, ubi latè discuit hunc passum, ff. *de vulgar. & pupill.* opinio verò contraria, quòd requiratur de necessitate ista solemnitas, est magis communis: mihi placet opinio Bart. per adducta per Alexand. in dict. *§. prius*, & maxime per istas LL. Partitarum, quæ conditionaliter non faciunt mentionem hujus solemnitas, prout videbatur fieri in *§. & si prefatam, dictæ L. fin. C. de jur. deliber.* quod erat præcipuum fundamentum Doctorum tenentium partem contrariam: & sic benè facit pro ista parte *L. 1. §. fin. ff. de ventr. inspic.*

(14) *En el nombre de Dios.* Similiter, etsi omitteretur, non vitiaretur inventarium, ex his, quæ dixi in gloss. præcedenti.

(15) *Todos los bienes de la herencia.* Etsi res non sint suæ *L. non tantum, ff. de petitione hered. Bald. in dict. §. cum igitur, col. 4. L. fin. C. de jur. deliber.* & per Alexand. in *L. si de eo, §. si fortè, ff. de acquir. poss.* & instrumenta ponentur in inventario, juxta formam *L. chirographis, in fin. ff. de administ. tutor.* Bart. in *authent. sed cum testator, col. fin. C. ad leg. Falcid.* & adde Bald. in *L. si quis intra, C. de bonis damnator.* & ibi vide, quòd tunc dicitur inventarium legitimum, quando omnia continet distinctè, & clarè. Et si hæres unam rem subtrahit, an per hoc corrumpatur totum inventarium? Gloss. in *authent. de hered. & Falcid. §. si verò non fecerit*, super verbo *lucrari*, dicit, quòd sic, quod intelligit Bald. in dict. *authent. sed cum testator, col. penult.* si intervenit dolus, secus si culpa, nam culpa non nocet, nisi eatenus, quatenus: quinimò secundum eum, nec nocebit culpa levissima, & multò minùs justus error: vide ibi per eum, qui dicit, utile esse facienti inventarium protestari, quòd si quid invenerit in posterum, in inventario ponet, nam protestatio repellit doli præsumptionem; quod nota, quia aliàs præsumeretur, quòd fraus intervenerit, si postea res aliquæ reperiantur, ut in dict. *L. si quis intra*, & tangit Joan. de Plat. in *L. fin. ad fin. C. de bon. vacant. lib. 10.* nisi dolus excluderetur ex alijs conjecturis; vide tamen, quæ dico in *L. 10. infra eod. in 1. gloss.* Et quid si non servaret protestationem; imò quod postea devenit in notitiam, non posuit in inventario? Bald. ubi suprà,

dicat, quòd non perdet beneficium, nisi quoad illam rem; vide ibi per eum. Item quando nihil reperitur in bonis defuncti, protestatio de hoc habetur loco inventari, secundum Bald. in *L. fin. col. 2. C. qui bon. ceder. poss.*

(16) *De sumano.* In aliquibus tamen locis de consuetudine istud non observatur, prout dicit Specul. tit. *de instrum. edition. §. dicto, vers. fin.* & credo, quòd in isto regno ista subscriptio non est de consuetudine, & istam legem intellige, quando hæres per se ipsum conficit inventarium; si verò conficeret per procuratorem, quod potest, ut in *L. fin. sin autem dubius, in fin. C. de jur. deliber.* & notat Bart. in *authent. de hered. & Falcid. §. si enim, collat. 1.* tunc ipse procurator faciet istam subscriptionem, ut declarat Paul. de Castr. in dict. *§. cum igitur, col. 2.* Intelligit tamen Paul. de Castr. & sequitur ibi Jaso. quando res non erant præsentibus in loco, ubi est hæres, ut tunc demum possit inventarium confici per procuratorem, ut cantat dictus *§. cum igitur, in fin.* & quòd aliàs inventarium fieri non posset per procuratorem: & nota benè, quòd non requiritur, quòd inventarium fiat uno contextu, ut notat Gloss. in dict. *authent. de hered. & Falcid. §. hinc nobis*, super parte *inventarium*; debet tamen fieri per eundem tabellionem, ut dicit dicta glossa, quam ad hoc dicit Bart. notabilem, in *L. 1. in quasi. 17. ff. de offic. consul.* & alibi dixit Bald. quòd confectio inventarii dicitur quid individuum, in *§. vassallus, si de feud. fuer. contr. inter domin. & agn.*

L E X VI.

Si legatarii in confectione inventarii non affuerint, possunt judicem requirere, ut per sacramentum hæredis, & testium requiratur, an legaliter fuit confectum, & etiam per quæstionem servorum hæreditariorum. Hoc dicit.

(1) *Non se acertassen.* Sive quia erant absentes, vel quia venire noluerint, ut suprà *L. proxima*; & melius probatur in *authent. de hered. & Falcid. cap. 2. vers. si verò absunt, collat. 1.*

(2) *Estonce.* Non ergò procedit, quod hic habetur, si legatarii fuerunt præsentibus confectioni inventarii, ut postea admittantur ad petendum ea, quæ disponit ista lex Bald. tamen per textum ibi in *L. fin. §. licentia in fin. C. de jur. deliber.* vult contrarium, notans expressè ex illa lege quòd presentia legatariorum, vel creditorum, vel eorum absentia, repleta presentia trium testium idoneorum, non impedit, contra inventarium posse probari; & est ratio secundum eum, quia res possunt eis inscijs occultari, *L. tres fratres, ff. de pact. & L. de his, ff. de transact.* potest dici, quòd ista lex Partitarum, & dictus vers. *si verò absunt*, de quo sumpta est, suppleatur à dispositis in dicto *§. licentia, L. fin. C. de jur. deliber.* & sic remedium, de quo hic, etiam competat legatariis & creditoribus, qui fuerint præsentibus, si eo uti velint; maxime si de novo supervenit scientia, quòd aliquæ res fuerunt occultatæ, argum. *cap. insinuante, de offic. delegati.*

den pesquerir , para saber la verdad , tomando la jura del heredero , que non encubrio ninguna cosa , nin fizo engaño ninguno en aquel escrito. Otrosi puede fazer jurar a los testigos , que se acertaron , quando se fizo el inuentario , si fue fecho bien , e lealmente. E aun demas desto , pueden pesquerir en los sieruos de la heredad , metiendolos a pena , e a tormento , que les muestren toda la heredad , e les digan todos los bienes del testador quantos eran. E por esta carrera pueden entender , si fue fecho por el heredero lealmente el escrito , o non. E esta pesquisa deve fazer el Judgador del lugar , a la demanda de los legatarios sobredichos.

L E Y VII.

Como , mientra faze el inuentario el heredero , non le deuen mouer pleyto los que han de rescebir las mandas , e que fuerza ha el inuentario , e que pro viene ende al heredero.

DE mientra que dura el tiempo que otorga el derecho al heredero para fazer el inuentario , non pueden mouer (1) contra el pleyto , para demandarle ninguna cosa , aquellos a quien ouiesse mandado algo (2) en su testamento , fasta que aquel tiempo sea cumplido. E esta es vna fuerça que ha el inuentario. Pero por este tiempo sobredicho non se pierde su derecho (3) , a ninguno de aquellos que han de auer algo de los bienes del testador. E otra fuerça ha aun el inuentario ; que despues que es acabado , non es tenuto el heredero de responder a los que han de recebir las debdas (4) en los bienes del finado , nin a los que mandasse (5) el testador alguna cosa en su testamento , si non quanto montaren (6) los bienes , e la he-

re-

L E X VII.

Durante tempore concesso ad confectionem inventarii , non tenetur hæres creditoribus , vel legatariis respondere ; saluum tamen remanebit eis debitum à testatore : nec tenetur hæres ante legatariis satisfacere , quam omnibus creditoribus satisfecerit. Item utetur Falcidia contra legatarios , si ei non remanet quarta pars hæreditatis : & si primò legatariis , quam creditoribus satisfaciatur , si non remanet , de quo extra quartam satisfaciatur creditoribus , non contra eum , sed contra legatarios creditores agent , & his non sufficientibus contra hæredem , quatenus accedit Falcidia retenta. Hoc dicit.

(1) *Non pueden mouer.* Extende , etiamsi hæreditas sit locupletissima , secundum Bald. in *L. fin. §. cum igitur , in princ. C. de jure deliber.* Extende etiam , etsi scriptura inventarii sit redacta in publicam formam , si ibi dicatur , inchoatum fuit præsens inventarium , si ibi non dicatur , quòd fuit perfectum & consumatum , si adhuc tres menses ad hoc dati , non sint elapsi ; ex quo non apparet , quòd hæres habuerit pro perfecto , & absoluto , secundum Joan. de Imol. in *L. 1. §. hæc stipulatio , ff. si cui plusquam per leg. Falcid. col. 5.* post Angel. ibi *col. 6.* & satis placet , ex quo ibi non est subscriptio hæredis , juxta formam *L. 5. supra eod.* licet Alexand. in *dict. §. donec* , dicat in contrarium facere *L. si is , qui , ff. de testam.*

(2) *Mandado algo.* Idem dic in creditoribus hæreditariis , de utrisque enim loquitur *L. fin. §. donec , C. de jur. delib.* de qua ista sumpta est , & vult etiam ista lex , cum inferius subdit , *a ninguno de aquellos que han de auer algo.* Et limita istam *L. & dict. §. donec* , in his , qui agunt , ut contra hæredem non audiantur , durante isto tempore confectionis inventarii ; & secus est in his , quæ conveniunt non ut hæredem , sed ut quemlibet alium , ut veluti si agant rei vendicatione , *L. de eo , §. fin. ad exhibend. L. Nensenius , §. fundum , ff. de rejudic.* Item limita in hærede convento ad restitutionem usurarum , quas defunctus jussit restitui , vel cavit , secundum formam capit. *quamquam , de usur. lib. 6.* quia agitur de periculo animæ , secundum Alber. post Richar. in *dict. §. donec.* Et idem , si hæres conveniretur pro expensis funeris , vel pro alimentis relictis pauperibus , qui fame perirent , secundum Angel. & Joan. de Imol. in *L. 1. §. hæc stipulatio , ff. si cui plusquam per leg. Falcid.* Limita etiamsi ipse hæres voluntariè conveniat debitores hæreditarios , quod facere potest etiam durante dicto tempore , secundum Bart. in *dict. §. donec* , nam tunc

poterit reconveniri à conventis , secundum Ang. in *dict. §. hæc stipulatio , col. 6. vers. 3. fallit per L. 2. §. sed si agant , ff. de judic.* secus si necessitate compulsus eos conveniret , ut quia debitores hæreditari fugiebant cum pecunia , vel domus vicinæ minabantur ruinam super domum hæreditariam , ut tradit Ang. ibidem.

(3) *Su derecho.* Impedito namque impedimento juris , vel facti , non currit effectualiter præscriptio , ut hic , & in *dict. §. donec* , & in *L. 1. §. fin. C. de annal. except. & in cap. quia diversitatem , de concess. præbend. & vide notata in tractatu præscript. fol. 31. col. 2. & 3. & chart. 57. col. 4. & char. 62. col. 3. & 4. ubi latè , & vide quod tradit ad limitationem Alexand. consil. 1. ad fin. §. vol. limita etiam ut notatur per Jason. in *L. si stipulatus fuero , §. 1. col. 1. ff. de verb. obligat.**

(4) *Las debdas.* Adde *L. fin. §. etsi præfatam , C. de jur. delib.*

(5) *A los que mandasse.* Adde *§. si verò non fecerit. in autent. de hæred. & Falcid.*

(6) *Quanto montaren.* Et nota , quòd illud , quod hæres solvit in poenam contumaciæ , non nocebit legatariis ; & licet conficiatur inventarium , non proderit sibi , quominus teneatur solvere de suo , si nihil restat in hæreditate , solutis debitis & legatis , ut in *L. cum pater , §. 1. & ibi notat Paul. de Cast. ff. ad leg. Falcid.* Limita etiam legem ex eo , quod notabiliter voluit Angel. consil. 31. incipit , *Dominus Philipus , col. 3.* ubi dicit , quòd istud beneficium inventarii , quod datur hæredi , competit , quando agitur contra hæredem immediate ex causa hereditaria , secus si debitum hæreditarium sit reformatum ex concordia , & conventionione facta cum hærede ; quia si hæres postea conveniatur immediate virtute conventionis , non habebit beneficium inventarii , quia istud solum datur , cum ex causa hæreditaria hæres convenitur , & talis causa renovata non dicitur hæreditaria ; allegat *L. cum hæreditas , ff. ad Trebell. & in simili casu tradit Aretinus , consil. 148. incipit , in questione proposita , col. penult. & tradit Decius ista referens , consil. 137. incipit , & diligenter pro tenui facultate mea , col. penult. num. 4.* An autem hæres vendens res hæreditarias pro solvendis debitis , vel legatis , teneatur se obligare de evictione , cum fecerit inventarium ? Vide notabiliter per Joann. Andre. in *addition. ad Specul. tit. de instrument. edition. §. fin. col. 4. & 5. in addition. super parte fecerit* , ex cujus dictis colligitur hæredem tali casu non compelli vendere proprio nomine , sed ut hæres cum beneficio inventarii , ne damnum patiatur , prop-

redad, que fueren escritos en el inuentario. Otrosi dezimos, que non es tenuto el heredero, que fizo tal escrito en la manera que de suso diximos, de dar, o de pagar las mandas que fizo el fazedor del testamento, fasta que sean pagadas todas las debdas (7) primeramente, que el finado debia. E aun dezimos que puede despues retener para si la quarta parte de los bienes que fincaren, despues que fueren pagadas las debdas, a que llaman en latin, Falcidia. (8) E si tantos bienes non le fincassen, despues que fuesen assi pagadas las debdas, de que el heredero podria ser entregado cumplidamente de la Falcidia; estonce puede retener para si, e sacar la quarta parte de cada vna de las mandas del testador, fasta que aya su derecho, assi como sobredicho es. Pero dezimos, que si el heredero, despues que ha fecho el inuenta-

rio de todos los bienes del testador, pagasse ante las mandas, que las debdas (9) del finado, de manera, que le non fincasse a el mas de la quarta parte (10) de la heredad, estonce aquellos que deuen auer las debdas, non pueden primeramente demandar al heredero, que gelas pague; mas deuenlas demandar a los que recibieron las mandas, e ellos son tenudos de les tornar aquello que recibieron, de que se puedan pagar las debdas: e si fuessen tan pocas, que non cumpliesen a pagar las debdas, estonce, por lo que finca dellas, deue el heredero fazer pagamiento, a aquellos que lo han de recebir, de aquella quarta parte (11) que retuuu para si. E esto es, porque el se deuia guardar de fazer pagamiento de las mandas, ante que pagasse las debdas (12); pues que sabia (13), que non abundauan los bienes, para pagarlo todo.

LEY

propter periculum evictionis: & vide per Cyn. in dict. §. *etsi prefatam*, ubi etiam vide Jason. in vers. 4. *utilitas est*, ubi etiam Alber. col. fin. vers. *item queritur*; ubi etiam vide per eum, quod ista exceptio beneficii inventarii, si omissa fuit ante sententiam, non poterit oponi in executione sententiae, vide ibi per eum, vers. *solet etiam queri*, ubi dicit, quod ita communiter Doctores tenent. Sed contrarium tenent Joan. And. in addition. ad Specul. tit. de instrument. edition. §. fin. col. 7. in addition. incipit, secundum Uber. & ista opinio Joan. And. est magis communis; vide per Doctor. in L. ex diverso, §. 1. ff. solut. matrim. per Bald. in L. ab executione, col. penult. C. quorum appel. non recip.

(7) *Las debdas*. Adde L. fin. §. *sin verò creditores*, vers. *licentia*, & ibi Gloss. in verbo *accommodare*, C. de jur. deliberand.

(8) *Falcidia*. Vide in L. 1. tit. 11. infr. ead. Partit.

(9) *Que las debdas*. Vel si solvisset creditoribus primò venientibus, ut in dict. §. *et si prefatam*; hæc enim est una ex utilitatibus inventarii, quod sibi non imputatur, si solvat primò venientibus; & intellige, quando hæres ignorabat alios creditores potiores, & sic solvit bona fide, aliàs secus, si cautionem non exigeret, ut in L. dolo, ff. ad leg. Falcid. & tenet glossa parva in dict. §. *et si prefatam*, & ibi Bart. unde etiam Paul. de Castr. in dict. §. *et si prefatam*, referens Archid. in cap. non sane, 14. quæst. 5. dicit, quod hæres usurarii, licet confecit inventarium, non debet solvere primis venientibus, nisi si recepta cautione de restituendo; quia scit, vel scire potest alios subesse, & sic esset in dolo quoad illos, & non haberet dictum beneficium inventarii; quod dictum intellige, quando dolo vero vel præsumpto hæres solveret, secus si bona fidei, ignorans alios creditores usurarii, secundum Alexand. in dict. §. *et si prefatam*, referentem Lapum, & Dominic. in cap. quamquam, de usur. lib. 6. & Hostien. in summ. de test. §. *at quid hæres*. Quid autem executoribus datis ad restitutionem damnorum vel ablatorum post testatorem, vel hæredibus ad hoc gravatis, an possint solvere primò venientibus? Joan. And. in addition. ad Specul. tit. de instrum. addition. §. *nunc vero aliqua*, col. 33. in addit. incipienti, *quæstio facti*, refert Jacob. de Rave. dicentem fatuum talem executores solventem primò venienti simpliciter, vel sine cautione; vide ibi, cujus dictum sequitur Paul. de Cast. in dict. §. *et si prefatam*, innuens eandem rationem, ex eo, quia scire debet alios subesse damnificatos, & intelligerem juxta declarationem præcedentis dicti. Numquid autem alii creditores possint retractare solutiones factas aliis creditoribus? Vide in dict. §. *et si prefatam*, & quæ dicit Paul. de Castr. in L. tutores, ff. de condition. indeb. Et quid in creditoribus ejusdem temporis, an possint petere se admitti ad communionem cum his, quibus facta est solutio? Oldrad. di-

cebat, quod sic, per L. & si non expedierit, §. 1. ff. de bon. auctorit. judic. possiden. Albericus verò in dict. §. & si prefatam, inducit in contrarium L. pupillus, in fin. ff. de his, quæ in fraud. creditor. & sic, quod nihil abstrahatur à creditoribus, qui vigilaverunt ad suum debitum consequendum: dictum Oldrad. procederet, quando utroque creditore instante, hæres uni gratificavit; aliàs procedere posset dictum Alberici, per dict. L. pupillus, & ita est de mente Bald. in dict. §. & si prefatam, in final. verbis, licet paulò ante referens dictum Oldrad. simpliciter pertransierit. Et ista inducit Angel. in L. fin. §. *licentia*, C. eod. pro mercatoribus, qui confluent, & concurrunt contra mercatorem cessantem fugitivum, si sunt aliqui inter eos, qui de proximo ante fugam solutionem receperunt, an debeant receptum communicare cum aliis, prout pluries dicit se vidisse de facto Perusii: vide, quæ dixi in L. 11. tit. 14. 5. Partit. & in L. 9. tit. fin. ead. Partit. & an contra emptores rerum hæreditarium, quibus hæres vendidit, creditores habeant recursum? Vide in dict. §. & si prefatam, & vide ibi Paul. de Castr. in vers. 5. *utilitas*.

(10) *Quarta parte*. Nota istam legem, per quam limitatur, quod notat Cyn. in L. 2. C. qui potior. in pign. habeant. & Bart. in L. is, cui, §. *postquam*, ff. ut in possess. legat. vel fideicom. ubi dicunt, quod quando hæreditas est solvendo, dato quod hæres fecerit inventarium, creditores non possunt inquietare legatarios, quibus primò solutum est, sed agere debent contra hæredem; nam procedet, quando apud hæredem, solutis legatis, remanet plus quarta falcidia, secus si apud hæredem tantum remaneat quarta ista; nam tunc agent contra legatarios, & non contra hæredem, nisi quando, quod redderent legatarii, non sufficeret ad solutionem debitorum, ut infra subditur: videtur tamen, quod tali casu legatarii haberent recursus contra hæredem, ut concurrant cum eo in dicta quarta, ita ut solutis debitis de residuo hæreditatis solvantur legata, deducta falcidia de quolibet legato.

(11) *Quarta parte*. Nam quando hæreditas non est solvendo, neque valent legata, neque hæres detrahit falcidiam, L. 1. §. *penult.* ff. ad Trebell. Gloss. in L. fin. §. & si prefatam, C. de jur. deliber. super parte falcidiæ.

(12) *Las debdas*. Legata enim debentur ære alieno deducto, L. creditoribus, ff. de separationibus, L. si universæ, C. de legat.

(13) *Sabia*. Vel debebat scire; idem enim, & si ignoraret, nam creditores agunt contra eum ratione talis quartæ, etiamsi non per modum quotæ, sed in una re, vel in certa quantitate hæredi remansisset, ut declarat Paul. in L. 1. §. *si is, qui*, & in §. *si hæres*, & in §. *idem Julianus*, ff. ad Trebell. nam æs alienum præferatur quartæ, L. in imponenda, & L. irritum, C. ad leg. Falcid.

LEY VIII.

Quales expensas non es tenuto el heredero de poner en el inuentario.

LAs despendas que el heredero fiziere en razon de soterrar (1) aquel cuyo heredero es, o las que fiziere derechamente en otra manera qualquier, non es tenuto de las contar, nin escreuir en el inuentario; pero si acaesciere alguna contienda sobre estas despendas, deue el heredero prouar con testigos ante quien las fizo, o por su jura (2). E si aquel que es establecido por heredero, ouiesse alguna demanda, o le deuiessse alguna cosa aquel que le establecio por su heredero, en saluo le finca (3) la demanda, o aquello quel deuia el tes-

LEX VIII.

Expensas funeris testatoris, vel alias justas non tenentur hæres scribere in inventario, sed probet eas per testes, vel proprio juramento; & quod hæredi debetur à defuncto, consequitur hæres facto inventario, sicut cæteri creditores. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. fin. §. in computatione, C. eod. tit.*

(1) *Soterrar.* Idem in expensis, quas fecisset in curando defunctum, Bald. in *L. in restituenda, C. de petit. hæred.* vel in insinuatione testamenti, ut in *L. fin. §. in computatione*, de qua ista sumpta est, *C. de jur. deliber.* vel in eo, quod solvit hæres proxenetis, vel similibus, cum venderet res hereditarias, secundum Bart. in *L. ubi purè, §. fin. ff. ad Trebell.* Et quid de expensis, quas hæres fecit, litigando cum alio contendente, se hæredem, vel creditorem hereditarium? Vide per Angel. Paul. & Alexand. & Jason. in *dict. §. in computatione*, tenentes, quod deducantur, quando hæres obtineret, & hæreditas non esset solvendo ad omnia, contra Bald. ibi aliter volentem.

(2) *Su jura.* Approbat opinionem Glossæ in *dict. §. in computatione*, super verbo *approbaverit*, contra quam ibi tenebant Cynus, & Alberic. & intellige, quando expensæ essent parvæ, secus si magnæ; nam tunc requirerentur testes, vel instrumenta, secundum Bart. & communiter Doctor. ibi. Et appellat Angel. ibidem minutas expensas, sumptus quotidianos, puta carniū, oleris, porcinæ, & similia, nam ad hoc difficulter habentur testes continuū; & tandem concludit arbitrio boni viri hoc relinquendum, omnibus hinc inde pensatis.

(3) *Le finca.* An ipso jure, vel quoad effectum? Gloss. in *dict. §. in computatione*, dicit, quod quoad effectum, quasi impossibile videatur, quod hæres sibi ipsi sit obligatus; vide ibi per Alexand. & in *L. debitori, C. pact. ubi tenet opinionem Glossæ*, & dicit magis communiter teneri per Doctores. Si tamen aditio hæreditatis facta sit cum beneficio inventarii, vel ante aditam hæreditatem fiat inventarium, tunc confusio actionum impediri videtur ipso jure, quia si confectio inventarii resolvit quoad effectum confusionem factam, à fortiori videtur impedire confusionem fieri, argumento *L. patre furioso, ff. de his, qui sunt sui, vel alien. jur.* secundum Decium in *dict. L. debitori*. Et nota dictum Bald. in *dict. L. debitori, col. 2.* quod hæres, qui solemniter fecit inventarium citatis creditoribus, & legatariis, potest implorare officium judicis super separatione bonorum, ut pro ejus debito aliqua res sibi assignetur; imò etiam secundum Bald. in *dict. §. in computatione, col. 1. vers. ex hoc sequitur*, hæres possit sibi ipsi solvere, eligendo rem, in qua vult sibi esse solum pro debito, argumento *L. creditoris, ff. de distract. pignor.* quod secundum Decium ubi supra, de plano procedit aliis creditoribus consentientibus; si verò contradicerent, nullam deberet hæres in hoc habere prærogativam, imò similem cum aliis creditoribus debet habere fortunam, ut in *dict. §. in computatione*. Limita istam legem, nisi hæres institutus sit animo compensandi cum eo, quod sibi testator debebat, *L. si compensandi, C. de hæredib. instit.* Limita etiam

Tom. III.

tador, si el inuentario fiziere, assi como sobredicho es.

LEY IX

Que pena deue auer el heredero, que maliciosamente faze el inuentario.

Maliciosamente faziendo el heredero inuentario, encubriendo, o furtando alguna cosa de los bienes del testador; si esto le fuere prouado, deue pechar doblado, tanto quanto encubrio, o furto, a aquellos que deuian rescebir (1) algo de los bienes del muerto. E mandamos, que tales contiendas como estas, que acaescen en razon del inuentario (2), que las libren los Judgadores, que lo ouieren de fazer, a lo mas tarde, fasta un

in quasi debito ex dispositione legali, ut est illud, quod pater tenetur dotare filiam, *L. capite trigesimo, ff. de ritu nupt.* nam si filia institueretur à patre, & gravaretur legatis, non deduceret primò dotem, & postea falcidiam; sed primò falcidiam, & si ad dotem sufficeret, de illa deberet se dotare; & si non sufficeret, detraheret quatenus deficeret, per notata in *L. mulier, §. cum proponeretur, ff. ad Trebell.* ita tenet Paul. de Cast. in *L. si debitor, ff. ad legem Falcidiam*, & vide etiam, quod idem Paul. notat in *L. quod de bonis, §. quod avus, ff. ad leg. Falcid.* ibi nota istud verbum, & tene menti. Adverte etiam, quod contra fideicommissarium universalem, etiam non confecto inventario, hæres detrahit, quod sibi defunctus debebat. Vide Paul. de Cast. in *L. ita tamen, §. si ex Trebelliano, ff. ad Trebell.* & Socin. consil. 44. vol. 3. incipit, *non parva difficultas*: alia in ista materia vide per Alexand. & Doctor. post Gloss. in *dict. in §. computatione*.

LEX IX.

Si quid extra inventarium fraudulenter occultat hæres, tenetur ad ejus duplum his, qui aliquid juris habent in bonis testatoris: & causa inventarii non durat ultra annum, licet aliæ civiles instantiæ usque ad triennium, criminales usque ad biennium durent. Hoc dicit. Concord. *L. fin. C. eod. tit. §. licentia, cum §. sequent.*

(1) *Rescebir.* In *L. fin. §. licentia*, vers. *illo vide licet*, de quo ista lex sumpta est, adjicitur, *vel hæreditatis quantitati computare compellantur*: finge enim hæreditatem locupletem ita, ut ex ea etiam ultra rem illam occultatam vel subreptam ab hærede, remanet, unde integrè satisfiat creditoribus, & legatariis; & sic melius erit hæredi, quod istud duplū imputetur hæreditati, quia sic manebit sine poena, quam quod ipsis creditoribus & legatariis solvat istam poenam dupli, ut exponit ista lex Partitarum. Viderur tamen, quod ista lex suppleri debeat ex illa, cum ista poena sit inducta, ut amplius sit in hæreditate, ex quo legatarii & creditores consequantur suum debitum; quod etiam suaderi videtur ex ista lege cum dicit, *maliciosamente*, & sic quando hæres animo fraudandi creditores, vel legatarios surripit, vel occultat rem hereditariam; secus quando nulum ex hoc generaretur præjudicium, & sic fraus, seu occultatio non induceret detrimentum, argumento *L. penult. C. de revocand. his quæ in fraud. alien. sunt*, & *L. 7. tit. fin. §. Part.* & quæ ibi dixi. Adde etiam, quod & ultra poenam dupli punitur hæres surripiciens vel occultans, ut perdat falcidiam quoad omnes legatarios, ut in *authent. de hæred. & Falcid. cap. 2. vers. sancimus*, & ibi Gloss. super verbo *fortè*; & illud jus Autenticarum est rationabile, quia cum talis subtractio inducat, & augmentet falcidiam quoad omnes, æquum est, ut respectu omnium puniatur, & sic à nemine falcidiam detrahat; & bene potest stare poena hujus dupli, de qua hic, cum poena amissionis falcidiæ, de qua in dicto vers. *sancimus*, ut declarat Salic. quem vide in *dict. vers. illo videlicet*.

(2) *Del inuentario.* Nota hoc verbum, ex quo declaratur textus in *authent. de hæred. & Falcid. cap. illud*

M

quo-

un año, como quier que los otros pleytos que son llamados en latin, civiles, pueden durar a lo menos, fasta tres años (3), e los criminales fasta dos años (4).

quoque, collat. 1. de quo ista lex sumpta est; nam largius, quam hic disponitur, Gloss. & Doctor. intelligunt illum cap.

(3) *Tres años.* Nota benè; quia habes hic approbatam de isto jure Partitarum decisionem *L. properandum, in princ. C. de judic.* & non reperies alibi in isto libro Partitarum. Video tamen ista in desuetudinem abiisse, & sicut observatur in curiis ecclesiasticis, ut instantia non expiret triennio, ut voluit Gloss. *in dict. L. properandum, in parte triennii, in fin.* & Gloss. *in cap. fin. de dolo & contum.* Gloss. & Doctor. *in cap. venerabilis, de judic.* sic etiam video in curiis regalibus, & certè benè, cum per hoc parcatur laboribus & expensis partium, & breviori via justitia ministretur.

(4) *Dos años.* Adde *L. 7. tit. 29. Part. 7.* cujus dispositio, & etiam istius in hoc, in desuetudinem abierunt; vide quæ ibi Deo dante dicam.

LEX X.

Hæres intra tempus juris inventarium non conficiens, tenetur creditoribus & legatariis etiam ultra vires hæreditatis, & falcidie commodo privatur. Hoc dicit. Hæruit ortum à *L. fin. C. de jure delib. §. sin vero postquam.*

(1) *El inuentario.* Quid si fecit, sed omisit ponere aliquam rem in inventario fraudulenter vel malitiosè; an tenebitur in solidum creditoribus vel legatariis, ac si nullum fecisset? Bart. *in L. Paulus, ff. ad legem Falcid.* tenet, quod ex hoc hæres perdat beneficium inventarii in omnibus. Angel. verò ibi tenet, quod solum perdat beneficium inventarii quoad falcidiam, non verò, ut ex hoc teneatur ultra vires hæreditarias, & idem tenet Paul. de Cast. & Joann. de Imol. & Alexand. Et idem tenet Salic. *in L. fin. §. illo videlicet, C. de jure delib. in fin.* ubi dicit de hoc fuisse quæstionem arduam, & ita se consuluisse; solum ergo tenetur creditoribus, & legatariis in duplo rerum occultatarum, ut suprà *eod. L. proxima, & in amissione falcidie.* Quid autem si imperfectè fecit inventarium, quia non designavit res, prout habetur *in L. 100. tit. 18. 3. Part.* sed simpliciter dixit, *pono in inventario res, quæ sunt in tali loco*, an gaudebit beneficio inventarii? Videtur dicendum, quod non, cum hoc ita sit substantiale, & probatur *in L. fin. §. sin vero postquam, C. de jur. deliberand.* ibi: *secundum formam præsentis constitutionis*, paria enim sunt, non facere, vel inutiliter facere, *cap. inter corporalia, de translat. Episcop. cum similib.* & adde quod suprà dixi *in L. 5. in gloss. super verbo todos los bienes.*

(2) *Las mandas.* Limita nisi agentes contra hæredem in solidum confiterentur, quod in hæreditate non remansit ultra id, quod hæres asserit; quia contra omnem præsumptionem juris, & de jure, facientem contra hæredem non conficientem inventarium, quod occultaverit bona, admittitur probatio in contrarium per confessionem partis, ut notant Cynus, & Bart. *in authent. sed jam necesse, C. de donat. ante nupt.* & Gloss. *in corpore*, unde sumitur illa authentica: & ita tenet Bald. singulariter *in L. filium quem habentem, col. penult. C. fam. l. ercis.* & licet Bald. ibi loquatur de legatariis, ex ejus mente, & ex dicta ratione idem vult in creditoribus; & ita etiam vult Alexand. *in L. fin. §. & si præfatam, col. 1. C. de jure delib.* ubi etiam Jason *col. 2. vers. limita tamen.* Dictum Baldi non caret scrupulo, prout etiam tradit Socin. *in L. 1. §. si is qui ante, ff. ad Trebell. & Alexand. in L. in ratione, §. quod vulgo, col. 8. num. 13. ff. ad legem Falcid.* & quia hæres ad eundo, videtur qua-

LEY X.

Como deveu pagar las mandas, e las debdas complidamente el heredero, si non fizo el inuentario al plazo que le fue puesto.

SI el heredero, de que ouiere entrado la heredad del testador, non fiziere el inuentario (1) fasta aquel tiempo que de suso diximos, dende adelante fincan obligados, tambien los sus bienes que ouiere de otra parte, como los que ouo del testador, para pagar complidamente las debdas, e las mandas (2) del fa-

si contrahere cum creditoribus & legatariis, *L. apud Julianum, §. fin. & L. seq. ff. quib. ex caus. in possess. eatur, & in §. hæres, Instit. de obligat. quæ ex quasi contractu nascuntur*, & sic ex suo quasi contractu ex propriis bonis tenetur: hoc etiam vult ista lex Partitarum ibi, cum dicit, *tambien los sus bienes, que ouiere de otra parte, como los que ouo del testador.*

Præterea *cap. 2. vers. sancimus, in authent. de heredib. & Falcid.* qui videtur esse fundamentum dicti Baldi, non videtur se omnino fundare in illa præsumptione subtractionis, ut patet cum dicit *fortè*, & sic innuit, quod idem sit, si non subtraxerit; & videtur illa ratio impulsiva, & non finalis, textus cum glossa & ibi Joann. de Imol. *in Clement. 1. de appellat.* Gloss. *in L. in commodati, §. sicut, ff. commodati.* Hoc etiam suaderi videtur ex *L. fin. §. sin vero postquam, C. de jure delib.* ubi non fit fundamentum in præsumptione surreptionis & occultationis rerum hæreditariarum; imò quia ex quo non fuit hæres usus beneficio inventarii, remanet in antiqua dispositione juris communis, ex cujus dispositione tenebatur creditoribus etiam ultra vires hæreditarias, *L. quæ dotis, ff. solut. matrim. L. si te bonis, C. de jure delib.* & quia in pupillo cessat dicta præsumptio usurpationis, & nihilominus in pupillo etiam non doli capace procedit, ut teneatur ultra vires hæreditates, *cap. 4. §. pupillis, in dict. authent. de hered. & Falcid.* ut etiam adducit idem Alexand. *in L. fin. §. fin. C. de jure delib.* in illa quæstione, an ecclesia non conficiens inventarium teneatur ultra vires hæreditarias. Hoc etiam probari videtur ex *cap. 2. §. si vero non fecerit, in authent. de hered. & Falcid.* ibi: *licet puræ substantiæ morientis transcendat mensuram legatorum datio*; & ibi: *sed dabit ei penam exactio suæ malignitatis, cum transcendit leges, ex quibus cautè omnia agens nihil poterat damificare.* Fortè posset distingui inter creditores, & legatarios, ut dictum Baldi procedat in legatariis, prout re vera ipse loquitur, & non in creditoribus; & est ratio differentie maxima, quia creditores tractant de damno, legatarii verò de lucro. Item quia hæres reputatur eadem persona cum defuncto, ut *in authent. de jurejurando à moriente præstito*, & sicut defunctus tenebatur in solidum, sic & ejus hæres, qui non fecit inventarium; quæ ratio cessat in legatariis, quibus defunctus in nihilo tenebatur; & quia de jure communi antiquo ita erat constituta in hoc differentia inter creditores & legatarios, nam respectu creditorum hæres tenebatur in solidum, etiam si constaret hæreditatem non esse solvendo, *dict. L. quæ dotis*; legatariis verò non tenebatur ultra vires hæreditarias, ut *in L. 1. §. si is qui, ff. ad Trebell. L. in ratione, la 1. §. quod vulgo, ff. ad leg. Falcid.* Gloss. *in dict. §. si vero postquam.* De jure tamen Authenticarum additum fuit, ut etiam similiter legatariis teneretur in solidum, non facto inventario, ut *in dict. §. si vero non fecerit, & in authent. sed cum testator, C. ad leg. Falc.* & dicta authentica quodammodo se fundat in præsumptione subtractionis, & sic in legatariis habere possit locum dictum Baldi attento jure communi; ista tamen lex Partitarum resistit, cum æquiparet in hoc creditores, & legatarios, nihil asserens de tali præsumptione; imò expressè disponens, ut de propriis bonis hæres teneatur: & in rigore juris istud videtur verius, tam in legatariis, quam in creditoribus. Tu cogita, quia dictum Baldi fulcitur maxima æquitate, & Doctores magis communiter cum eo transeunt, & adde Paul. *in L. in ratione, §. quod vulgo, ad fin. ff. ad leg. Falcid.*

fazedor del testamento: e non puede retener, nin sacar para si, la su quarta parte de los bienes del testador, de las mandas (3); ante las deve pagar enteramente, pues que non fizo el inuentario a la sazón que deuia.

LEY XI.

En que manera deve el heredero tomar la heredad, si entendiere que le es prouechosa.

Tomado auiendo acuerdo el heredero, si le plaze de rescebir la herencia, en que es establescido por heredero de otri, o le pertenesce por razón de parentesco, deuélo dezir llanamente (1), otorgandose por heredero. E

aun

cid. An autem in foro conscientie hæres teneatur ad debita ultra vires hæreditarias? Bart. tenet, quod non, in rubrica, ff. de acquir. hæred. vers. & ex hoc sequitur, allegat Hostien. in summa, de testam. §. penult. vers. quid si bona, & Joann. Andr. in cap. quanquam, de usur. lib. 6. in novella, & quod ita tenent Theologi, ut dicit se vidisse in multis sententiis eorum, & idem tenet Bald. in dict. L. filium quem habentem, col. penult. allegat cap. parrochiano, de sepult. subdens, quod si legatarius plus extorqueret, tenetur ad restitutionem in foro conscientie, quia ille forus non sequitur jus civile, quia jus civile fundat se in fictione, non in veritate: & ibi subdit, quod licet ad petitionem hæredis super talibus articulis, quod nulla alia bona manserunt, nisi talia, non cogantur legatarii respondere, tamen iudex optimè facit, si interroget ex officio, ut obviet iniquæ extorsioni, L. illicitas, in princ. ff. de offic. Præsid. Joan. de Imol. in dict. rubrica, ff. de acquir. hæred. postquam retulit Angel. in L. 1. §. hæc stipulatio, ff. si cui plus quam per leg. Falcid. volentem, quod etiam in foro conscientie hæres teneatur ultra vires hæreditatis, distinguit, quod si hæres sciebat vires hæreditatis non sufficere, & nihilominus adivit; quia tunc videtur obligari ex suo quasi contractu, teneatur etiam in foro conscientie, cum videatur se creditoribus obligasse; si autem ignoravit, vel dubitetur, an sciverit, vel ignoraverit, & tunc non teneatur ultra vires hæreditarias, quia tunc non videtur se obligasse ultra vires: cum sententia Bart. transit Alexand. in dicta rubrica, ubi Jason. dicit, ita esse communem opinionem. Fredericus verò de Senis consil. 21. & Joann. de Imol. sibi contrarius in L. gerit, ff. de acquir. hæred. & Paul. de Cast. in dict. rubrica, tenent contrarium, dicentes, nullam in hoc esse differentiam inter forum conscientie, & judiciale, lex etenim humana, quæ justa est, etiam in foro animæ est servanda, secundum S. Thom. 1. 2. quæst. 96. art. 4. Gloss. communiter approbata in cap. quæ in ecclesiarum, de consuet. Articulus iste est satis disputabilis, & totum pondus ad decisionem consistit, an lex humana se fundet in præsumptione, vel non; quia si ex præsumptione, non obligaret in foro animæ, ubi veritas attenditur: quod autem istæ leges de confectione inventarii disponentes, non se fundent ex sola præsumptione, satis liquet ex supra dictis. Aretin. in dict. rubrica, distinguebat inter creditores, & legatarios, ut etiam dixi in quæstione præcedenti, quæ distinctio fortè posset procedere attento, quod dictus §. si vero non fecerit, moveatur ex præsumptione, & quod saltim suspicans ita statuit; sed attenta dispositione hujus legis Partitarum, quæ non se fundat in tali præsumptione, videtur de rigore idem debere dici in legatariis, quod in creditoribus; benignior tamen est sententia ita distinguens, cum fortè ista lex Partitarum habuerit eundem intentum, quem dictus §. si vero non fecerit, de qua ista sumpta est. Tu cogita alios casus, in quibus hæres non convenitur in solidum, licet non fecerit inventarium, vide per Alexand. in dict. §. & si præfatam; & quid de ecclesia, vide eundem in dict. L. fin. §. fin. & per Gloss. & Doctor. in cap. 1. de testam.

(3) De las mandas. Non ergo perdet Trebellianicam, vide per Bartol. & Doct. in L. Marcellus, §. quod autem, ff. ad Trebell. & Bald. in authent. sed cum testator, C. ad leg. Falcid. col. 1. neque obstat cap. 2. §. fiat igitur, & §. si vero non fecerit, in authent. de hæredib. & Falcid. cum dicit de fideicommissariis, nam intelligitur de fideicommissis particularibus, non de fideicommisso universali: unde constitutiones loquentes de falcidia amittenda, corrigentes in hoc jus commune, non sunt trahendæ ad Trebellianicam; vide latè per Alexand. in dict. L. Marcellus, in princip. col. penult. & fin. versic. 3. quæsiuit hic Bartol. ubi refert plures, qui te-

nuerunt contrarium; sed ipse residet, quod non amittat Trebellianicam, dicens esse magis communem opinionem, & satis in istam partem confert hæc lex Partitarum: & vide quæ dixi suprà eod. L. 5. in gloss. 1. Contrariam tamen opinionem, imò quod hæres non conficiens inventarium privetur Trebellianica, dicit magis communem, & veriorum Decius consil. 236. in §. dubio, ubi plures istam partem tenentes refert, & idem vult Didacus à Covarruvias in cap. Raynutius, §. 2. limit. 16. de testam. neque perdet legitimam debitam jure naturæ, Gloss. in §. si vero non fecerit, in authent. de hæred. & Falcid. tenebitur tamen, dato quod non perdat legitimam, solve debita & credita de suo, ut declarat Bart. in dict. §. si vero non fecerit, & adde Gloss. in dict. L. fin. §. penult. in gloss. fin. in fin. C. de jure deliberandi, ubi Alexand. dicit istam opinionem magis communiter teneri, quæ opinio approbatur per L. 7. tit. 11. infrà, ead. Part. diminuuntur ergo legata ratione legitimæ, sed sic diminuta solventur ultra vires hæreditarias, ut per Bartol. & Alberic. in dict. authent. sed cum testator. C. ad leg. Falcid. ubi declarat Albericus, quæ utilitas erit filio detrachere legitimam, cum de residuo, & proprio teneatur solvere legata integraliter. Adde etiam Baldum in L. 1. C. de bon. auctor. judic. possid. gravato ergo filio legatis, deducetur legitima, & tenebunt legata respectu quintæ partis, & integraliter solvet illa filius, licet excedant quintum; interesse ergò affectionis ad bona paterna erit utilitas, quam ex hoc consequetur filius, & quia propria bona filii augentur ex deductione legitimæ.

LEX XI.

Potest hæres declarare se verbis hæreditatem adire, vel etiam factis, ut colendo prædia, & alia, quæ citra jus & nomen hæredis, & domini fieri non possunt. Sed si quis, non ut hæres, sed pietatis causa faciat, ut servos hæreditarios curare, vel res, ne perdantur, custodire, non videtur propter hoc adire; debet tamen (ne de hoc dubitetur) prædicta non ut hæres se facere, protestari. Hoc dicit.

(1) Deuenlo dezir llanamente. An autem aditio hæreditatis solo animo consistens, non declarata per actum verbi vel facti, obliget hæredem in foro conscientie ultra vires hæreditarias? Tangit Angel. Aretin. in §. fin. Institut. de hæred. qual. & different. & vide, quæ dixi in præcedenti lege. Requiritur ergò, ut hic vides, quod animus adeundi declaretur per actum verbi vel facti, Gloss. & Bart. in L. gerit, ff. de acquir. hæred. & Gloss. in dicto §. fin. & requiritur actus exterior ad declarandum animi motum, nam consilium in corde retentum non facit quem hæredem, quia consensus mentalis tantum, neque verbo, neque facto demonstratus, non accommodatur actibus hominum, neque reddit actus ipsos essentialiter perfectos, verba sunt Bald. in L. potuit, col. 1. C. de jure deliber. & ibidem, col. 3. vers. nonò queritur, dicit, quod si positio fiat alicui, quod animo adivit hæreditatem, non tenetur ei respondere, nisi positio sonet de animo aqualiter declarato: & an per hæc verba ego sum hæres talis, indicatur aditio? Bald. tenet, quod sic, in dict. L. potuit, col. 2. vers. sexto queritur, post Bart. in L. si filius familias, ff. de tutel. & ibidem vide per Bald. col. 3. vers. octavo queritur, de aditione facta per hæc verba, adeo, si de jure possum, vel si prædecessor meus non adivit: & post tempus datum ad deliberandum, si quis dicat, puto mihi hæreditatem expedire, videtur ex hoc adire, L. omnes, & ibi notat Bart. ff. ad Trebell. & idem si dicat, volo adire, Gloss. & Bart. in L. servi electione, in princ. ff. de legat. 1. vide Bart. & Doctor. in dict. L. gerit.

aun se puede esto fazer por fecho, maguer non lo diga paladinamente. Esto seria, como si el heredero vsasse de los bienes de la herencia, assi como heredero, e señor, labrando la heredad (2), o arrendandola (3), o desfrutandola (4), o vsando della en otra manera qualquier semejante destas (5). Ca por tales señales, o por otras semejantes, se prueua que quiere ser heredero; e es tenudo de guardar, e de fazer todas aquellas cosas, que heredero deue fazer. E esto ha lugar, non tan solamente en el que es establecido por heredero, mas en otro qualquier, que ouiesse derecho de heredar algund ome, que muriesse sin testamento. Pero si algund ome, que ouiesse derecho de heredar los bienes de otri, vsasse de la heredad, o de los bienes del

(2) *Labrando la heredad.* Sumptum est à §. fin. *Institut. de hered. qualit. & different.* facit, quod notat Gloss. in L. 3. C. finium regundor.

(3) *Arrendandola.* Ex eod. §. fin. sumptum est, & ibi notat Bald.

(4) *Desfrutandola.* Adde L. si filius, ff. de tutelis, & ibi Bart. & nota hoc, quod colligere fructus hereditatis, inducit additionem; quod limita, nisi possit capitalia conjectura, quod non animo adeundi fortè fecisset, prout declarat Bart. in L. gerit, col. 6. vers. ad secundum, & col. 7. ibi: fructus colligi fecit, & reponi, ff. de acquir. heredit. & probatur in L. 1. C. de repud. heredit. Et tene menti istam legem Partitarum, nam Bart. dict. colum. 7. volebat, quod cum iste actus colligendi fructus poterat fieri licite utroque modo, nomine scilicet suo, vel nomine alieno, quod staretur super hoc declarationi heredis; nam ista lex vult contrarium; imò quod cessante protestatione, de qua infra in ista lege, probaretur aditio; & ita etiam Joan. de Imol. tenet contra Bart. in dict. L. gerit, col. penult. per dict. L. 1. C. de repud. heredit. oportet ergo probari de protestatione, ut dixi, vel quod probetur, quod actus iste colligendi fructus non fuit animo adeundi, ut expressè habetur in dict. L. 1. & tradit Bartol. in dict. col. 6. vers. ad secundum, & Bald. in dict. L. 1. quem vide.

(5) *Semejante destas.* Ut si possideat res hereditarias, ut in L. gerit, ff. de acquir. heredit. & in L. eum, qui bonis, eod. tit. & notat Bald. in L. 1. col. 11. C. qui admit. in 2. quæst. Alexand. consil. 32. vol. 3. incipit, viso processu: & adverte, quod licet filius, accepta pecunia, faciat pacem cum occisoribus patris, non per hoc videtur se immiscere, seu adire hereditatem paternam, neque propter illud, quod accepit, posset conveniri à creditoribus patris, secundum Nicol. de Neapol. in L. cum tutor, ff. de tutel. & ration. distrah. limitat tamen, nisi statutum diceret, quod occisores debent habere pacem ab heredibus defuncti, quia tunc filius, accipiendo aliquid, videtur hereditatem adire: adde L. quæsitum, & ibi per Bart. ff. de sepulc. violat. quod faciens pacem accepta pecunia de morte patris, seu agens actione injuriarum pro injuria illata patri, non videtur adire: vide etiam per Salicet. in L. eum, qui, C. arbitr. tutel. & ibi etiam per Bald. & alios: ubi est textus elegans, quod etiamsi filius consequatur interesse à tutoribus suis, pro eo quod abstinerunt eum ab hereditate paterna locuplete, non tenetur creditoribus patris; & adde Bart. in L. si filius, qui patri, in fin. ff. de vulgar. & pupill. & vide Joan. de Plat. in L. fin. C. de primipil. lib. 12. adde Jason. in L. eadem, §. Cato, penult. colum. ff. de verbor. obligat. Nota etiam, quod & legatarius ex facto non videtur acceptare legatum, nisi sit factum tale, quod fieri non posset citra jus, & nomen legatarii, secundum Bartol. in L. verò procuratori, §.

muerto, non con entencion de ser heredero, mas mouiendose por piedad (6); assi como en fazer guarescer los sieruos que fueron del testador, si fuessen enfermos; o en darles a comer, o les dar otras cosas que les fuessen menester, o en guardar la heredad, e los bienes della, porque se non perdiessen, nin se menoscabassen; por tal vso como este, dezimos, que non se muestra que quiere ser heredero: pero, porque de tal usança, como sobredicha es, non nazca ende dubda, si la fizo con entencion de ser heredero, o non; este atal deue dezir (7), e afrontar manifestamente ante algunos omes, como lo faze por piedad, e non con voluntad de ser heredero.

LEY

sed si non verò, ff. de solution. Sed an pater, qui mortua uxore, retinuit diu penes se dotem maternam, videatur per hoc adire nomine filiorum? Bald. notabiliter dicit, quod non, in L. dos à patre perfecta, C. solut. matrim. contra Bart. in L. gerit, ff. de acquir. heredit. col. 8. vers. venio ad quartum, movetur, quia ista mens est in corde retenta, quæ non accomodatur actibus hominum, & quia aditio hereditatis requirit actum verbi vel facti; in casu autem isto nihil simpliciter gestum est à patre. Inducit etiam L. si prateritus, ff. de bonor. possess. contra tabul. vide ibi per eum, & per eundem in L. cum antiquioribus, col. 1. C. de jur. deliber. & in L. si certis annis, ad fin. C. de pact. per Bart. in dict. L. gerit, & ibi vide distinctionem Joan. de Imol. colum. penult. & fin. Dic etiam, quod similis modus erit, si solvat creditoribus; nam ex hoc videtur adire, L. 2. C. de jur. deliber. & vide, quod notat Jason. in L. frater à fratre, col. 17. ff. de condib. indeb. & idem, si solvat legata, velolvere promittat; nam videtur adire, secundum Paulum de Castr. in L. quod de bonis, §. 1. ff. ad leg. Falcid. filius etiam recipiendo, quod patri erat debitum, licet naturaliter tantum, videtur adire, ut vult Bart. & vide ibi per Jason. colum. 17. in dict. L. frater à fratre, ff. de condition. indeb. & ibi multum exaltat dictum Bart. Et nota bene, quod oportet, ut allegetur, quod hæres fuit visus adire, seu adivit; quia ita demum prædicta procederent, quod ex actibus, quæ fieri nequeunt citra jus & nomen heredis, inducatur aditio, si hoc allegetur, ut tradit Alexand. consil. 94. vol. 2. col. 2. vers. plus dico, incipit consilium, in causa, & lite vertente coram arbitris, vide ibi per eum. Et quid si hæres det elemosinas pro anima defuncti, an ex hoc videatur adire? Vide per Bart. in dict. L. gerit, col. 7. vers. sed quæro, & vers. quæro, & per Bald. in L. cum te, in 1. lect. col. fin. C. de donation. ante nupt. quid autem de tutore gerente pro hærede, vide Bald. in L. potuit, C. de jur. deliber.

(6) *Por piedad.* Concordat cum L. pro hærede, vers. cæterum, & §. 1. vers. servus, ff. de acquir. heredit.

(7) *Deue dezir.* Sed an si non protestetur, præsumatur aditio? Glossæ in hoc fuerunt contrariæ, in dict. L. pro hærede. & quod Doctor. magis communiter tenent, est quod hoc perpendatur ex qualitate personarum, & casuum, super quo Bartolus facit longum tractatum in dict. L. gerit, ff. de acquir. heredit. vide ibi per eum & per Joann. de Imol. & hoc idem videtur velle ista lex cum dixit: *porque de tal usanza non nazca ende dubda*; & sic innuit, quod ne veniat in dubium, an fecerit causa pietatis, vel animo adeundi, utile erit, quod protestetur.

LEY XII.

Como el fijo se otorga por heredero del padre, por algunas cosas que faze, maguer non lo diga por palabra.

SI el fijo de algund ome que fuesse finado, non quisiessse recibir (1) la heredad de su padre, entendiendo que era mucho cargada de debdas; e maliciosamente (2) comprasse los bienes (3) del padre, faziendo esta compra (4) fazer a otri para si; o si traspusiesse, o furtasse (5) algunas cosas de la heredad,

LEY XII.

Si quis de descenditibus in potestate testatoris constitutus fraudulenter abstinens, bona hereditaria per eum, aut alium substrahi fecerit, videtur per hoc adire alia bona: sed si hæres fuit extraneus, ut fur de subtractione tenetur. Hoc dicit.

(1) *Non quisiessse recibir.* Videtur in istis verbis lex ista approbare intellectum Glossæ, & Din. in *L. si, qui bonis*, ff. de acquirend. hæred. ad illam legem, scilicet quod illa lex loquatur, quando ante abstensionem filius mercatus est bona patris, quasi velit, quod secus esset, si post abstensionem, & merito, quia etiamsi post abstensionem furto surripiat res paternas, non videtur se immiscere hæreditati, & abstensionem revocare, ut in *L. si servum*, §. fin. ff. de acquirend. hæred. à fortiori debet hoc procedere, si non surripiat, sed emit post abstensionem, licet mala fide, & malitiosè emit; & cum dicta lex dicit, *se abstinuit*, dicebat Dinus, id est abstinere potuit. Sed Doctor communiter in dict. *L. si is, qui bonis*, & in *L. 2. C. de repud. hæred.* tenent contrarium, & intelligunt dictam *L. si is, qui*, prout jacet, non violando litteram *abstinuit*, & sic quod dispositio illius legis procedat etiam post abstensionem; quod etiam voluit glossa 1. in dict. *L. 1. C. de repud. hæred.* ex eo enim, quod filius licet post abstensionem, emit res hereditarias, præsumatur, mala fide fecisse in damnum creditorum, & abstensionem procedentem non fuisse veram, sed fictam & simulatam, & quod censeatur revocata abstensio: & ad *L. si servum*, §. fin. respondent, quod ibi non constabat, quod mala fide abstinuit, sicut constat in casu isto; ex quo infert Alexand. in dict. *L. 2. in fin.* quod si in casu dictæ *L. si servum*, §. fin. hæreditas, vel meliora bona hereditatis consistebant in illis rebus, quas filius furto substraxit post abstensionem, præsumeretur similiter abstensionem fuisse factam mala fide, & quod intelligi debeat revocata, sicut in casu dictæ *L. si is, qui*, quod dicit esse notandum, & à Doctoribus non ita tradi: voluntque Doctores, quod etiam ista mala fides in tribus casibus præsumatur. Primus, quando post abstensionem reperiatur omnia bona possidere, ut dict. *L. si is, qui*, *L. omnes*, §. *Lucius*, ff. quæ in fraud. credit. Secundus, quando aliquid clam per interpositam personam mercatus est, dict. *L. si is, qui*. Tertius, quando invenitur incontinenti post abstensionem possidere; ita Cynus, & Albericus, post Jacob de Aren. in dict. *L. 2.* ubi etiam addit Angel. quartum casum, scilicet, etsi non omnia bona emisset, sed tantum meliora, vel pretiosiora, quia patratio fraudis est, per *L. summa cum ratione*, in princ. ff. de pecul. Alexand. ad hoc dicit melius facere notata per Gloss. & Bart. in *L. nomen*, §. 1. ff. de legat. 3. Alias etiam præsumptiones malæ fidei vide ibi per Baldum. Tu nota istam legem Paritarum, quæsumpta fuit à dicta *L. si is, qui bonis*, videtur certè approbare intellectum Glossæ ibi, licet illa glossa communiter à Doctoribus reprobetur. Benè tamen esset concedendum, quod si ex aliquibus conjecturis constaret de simulata abstensione, idem esset dicendum, cum ficta, & simulata abstensio perinde haberi debeat, ac si facta non esset: & ex quibus præsumatur simulata, relinquendum esset arbitrio iudicis, ex conjecturis traditis per Doctores ubi supra, & non quælibet earum sufficeret, prout etiam inferius dicam in ista lege.

(2) *Maliciosamente.* Secus ergò, si bona fide, ut in *L. 2. C. de repud. hæred.* & ista fraus præsumitur, ut subijcit, ex emptione bonorum per interpositam personam.

o de los bienes della; dezimos, que por razon de aquello que encubrio, o furto, se entendio que rescibio la heredad de su padre, e que es obligado por ella; de manera, que non la puede despues desechar (6), si alguna cosa destas le fuere prouada. E esto ha lugar en el fijo (7), o en los otros herederos que descendiesen por liña derecha del finado, e en que eran en su poder (8) a la sazón que fino; mas en los otros herederos, que son dichos estraños (9), que non

(3) *Los bienes.* Idem si meliores res, seu majorem partem bonorum, ut dixi in gloss. 1.

(4) *Faziendo esta compra.* Duo ergò requirit lex ista, ut ejus dispositio procedat; omnium bonorum emptio, & quod per interpositam personam fiat, & idem videtur per *L. si is, qui bonis*, de qua sumpta est: Jacob. tamen de Aren. Cynus, Alberic. Bart. & communiter Doctor. in dict. *L. 2. C. de repud. hæred.* & in dict. *L. si is, qui*, tenent quodlibet istorum sufficere. Primum de emptione omnium bonorum, per dict. *L. omnes*, §. *Lucius*, ff. quæ in fraud. credit. Secundum per *L. pupillus*, §. *sed si per interpositam*, ff. de auctor. & cons. tutor. & per dict. *L. si is, qui*. Lex tamen ista Paritarum, imò & dicta *L. si is, qui*, volunt contrarium; non obstat *L. omnes*, §. *Lucius*, neque *L. 7. tit. fin. 3. Partit.* quia loquuntur in eo, qui jam erat obstrictus creditoribus; hic verò filius, necdum erat eis obligatus, quia vel non adierat, ut in casu hujus legis, vel se abstinerat in casu dictæ *L. si is, qui*; secundum quod communiter Doctores intelligunt: & sic non videtur trahenda dispositio dicti §. *Lucius*, ad nostrum casum. Præterea, quia dispositio dicti §. *Lucius* procedit, quando omnia bona sunt empta valde minori pretio, quam valeant, ut dixi in dict. *L. 7.* neque etiam textus in dict. §. *sed si per interpositam*, induci potest ad casum hujus legis, neque dicta *L. si is, qui*, quia ibi prohibitum erat rem pupilli tutorem clam emere, quod hic cessat; & licet filio nolenti se immiscere, vel abstinenti, emere per se, vel per interpositam personam, aliquas res ex hæreditate; & licet prohibitum reperiatur emere omnia per interpositam personam, non reperiatur ei prohibitum emere unam, vel aliquas particulares res per interpositam personam; unde non sine mysterio dicta *L. si is, qui*, & hæc lex duo ista copulativè requirunt: aliqua tamen possunt concurrere cum quolibet istorum, quæ probarent, seu arguerent fraudem, & tali casu hoc relinquerem arbitrio iudicis, cum dolus ex perspicuis indicis probetur, *L. dolum*, C. de dol. & lex ista ad arguendam fraudem gratia exempli ponat ista duo.

(5) *Traspusiesse, o furtasse.* Concordat cum *L. si servum*, §. fin. ff. de acquirend. hæred. & in hoc etiam clarè patet, quod lex ista in casu præcedente loquitur, quando filius non se abstinerat.

(6) *Desechar.* Nota hoc ad limitationem *L. fin. infra eod.* & *L. fin. C. de repud. hæred.* ut dispositio illius legis non procedat contra, si filius velit revocare immixtionem, & adde *L. suus hæres*, & ibi Jason. col. 1. C. de repud. hæred. inò & plus probatur hic, quia etiamsi talis immixtio sit involuntaria, vel quæ à lege potius inducitur, non possit à filio revocari.

(7) *En el fijo.* Cum enim filio in potestate beneficium abstinendi fuit indultum ex beneficio speciali contra rigorem juris civilis, ut in §. 2. vers. *sed his permittit Prætor*, Instit. de hæred. qualis. & different. facilius amittit filius jus abstinendi, quam extraneus jus repudiandi, cum facilius perdatur beneficium ex jure speciali, quam concessum ex jure communi, *L. ejus militis*, §. *militia missus*, ff. de testam. milit. istam rationem ponit Gloss. in *L. si quis extraneus*, in princ. ff. de acquir. hæred.

(8) *En su poder.* Vide, quæ dixi in *L. 22. tit. 3. supra*, ead. Partit. de aliquibus effectibus suitatis, qui etiam adhuc hodie durant.

(9) *Estraños.* Concordat cum *L. si quis extraneus*, in princ. ff. de acquir. hæred.

non descenden por la liña derecha, non seria assi. Ca maguer alguno esto fiziesse, non seria obligado porende, a recibir la heredad; como quier que les seria demandado, que tornen a la herencia lo que tomaron della, assi como en manera de furto.

LEY XIII.

Quales omes, que son establescidos por herederos, pueden tomar, e ganar la herencia por si; e quales por otorgamiento de otri.

PVede ganar (1), e entrar la herencia, quel pertenesce por testamento, o de otra manera derecha, todo ome que non es sieruo, e que non es en poder de padre, e que non es desmemoriado, e que es mayor de veinte y cinco años (2), e que sabe que aquel cuya heredad quiere entrar, que es muerto. Ca maguer el sieruo puede ser establescido por heredero, non puede el (3) para si ganar,

LEX XIII.

Paterfamilias compos suæ mentis major vigintiquinque annis, qui scit eum, cuius fuit hæreditas, jam defunctum, & sibi delatam hæreditatem, potest adire: filius tamen familias vel servus, jussu patris vel domini precedente adire debet hæreditatem; adventitiam tamen hæreditatem bene potest filiusfamilias adire sine jussu patris, & filio absente, pater potest adire. Furiosus verò, vel demens, hæreditatem non adit, nec infans, sed pater nomine infantis, vel curator nomine furiosi; & mortuo infante, adire potest pater, & acquirere sibi. Minor autem quatuordecim annorum major infante, adire debet cum auctoritate patris vel curatoris, vel iudicis, si patrem vel curatorem non habeat. Si verò sit major quatuordecim annorum, sed minor vigintiquinque, & careat curatore, adire potest salvo sibi restitutionis beneficio. Hoc dicit.

(1) *Puede ganar.* Prosequitur lex ista dicta Azon. *C. de jur. deliber. & de acquir. hered. in summa, col. 4. vers. potest hæreditatem adire.*

(2) *Mayor de veinte y cinco años.* Hoc dicit, quia minores non possunt hæreditatem adire, nisi ut infra ista *L.* sequitur.

(3) *Non puede el.* Concordat cum §. *item vobis*, vers. *sed si hæres, Instit. per quas pers. nob. acquir.* & cum *L. si quis mihi bona, in princ. & §. 1. ff. de acquir. hered. & L. placet, ff. eod.*

(4) *Otorgamiento.* Otorgamiento in vulgari nostro idem est, quod licentia, *L. 33. tit. 4. 1. Part.* & licentia idem videtur, quod jussus, vel perceptum, ut declarat Bart. in *L. si quis mihi bona, §. jussum, ff. de acquirend. hered.* ubi Bart. voluit, quod si licentia debet in aliquo actu intervenire, requiritur, quod præcedat, sicut etiam in jussu; bene facit textus in *cap. licet, de regul.* & adde Joan. Add. in *cap. cum in veteri, de elect.* ubi dicit, quod ubi requiritur licentia, satis est, quod interveniat ante, etiam ex intervallo ab ipso actu. Habes ergo hic, & in dict. §. *jussum*, quod non potest servus hæreditatem adire, nisi præcedat licentia, seu jussus domini, & idem dic in repudiatione hæreditatis, secundum Bart. in *L. qui in aliena, in princ. & in L. is, qui hæres, §. fin. ff. de acquirend. hered.* & est communis conclusio, secundum Alexan. in dict. §. *jussum*, quamvis Salicet. tenuerit contrarium in *L. fin. in princ. C. de bon. quæ liber.* facit bene textus in *L. servus dotalis, ff. solut. matrim.* Satis autem dicitur præcedere, si dominus, & servus simul agnoscant, vel repudient hæreditatem, *L. is, qui hæres, §. fin. ff. de acquir. hered.* & tenet Angel. in dict. §. *jussum*, & satis probatur hic: & quæ sit ratio quod iste jussus, seu licentia debet præcedere, na-

nin auer la heredad, mas para su señor, e con otorgamiento (4) del. E esso mismo dezimos, del fijo que es en poder de su padre; ca si aquel que lo establescio por su heredero, lo faze con intencion que gane la heredad para su padre (5), estonce non puede el fijo (6) ganar la heredad para si, mas para el padre, e con su otorgamiento (7). E tal heredad como esta es llamada en latin, Profectitia. Pero si tal fijo como este sobredicho touiesse herencia de parte de su madre (8), o de otro alguno, que le establesciesse por su heredero, con intencion (9) quel fijo aya la heredad, e non el padre; estonce bien puede el fijo (10) ganar la heredad, e auerla sin otorgamiento de su padre; e aun si el fijo non fuesse en el lugar (11), puede el padre entrar la heredad en nome de su fijo; e tal heredad como esta dizen en latin, Aduentitia; de la qual es el señorío del fijo, e el usufruto del padre mientras biuiere, por razon del poderio

que sufficiat ratihabitio sequens, vide per Bart. & Alexand. in *L. qui in aliena, in princ. ff. de acquir. hered.*

(5) *Para su padre.* Adde *L. aditio, ff. de acquir. hered. & L. sed si plures, §. in arrogato, ff. de vulgar. & pupill. & Gloss. in L. cum oportet, in princ. super verbo ex ejus substantia, C. de bon. quæ liber.* & ibi vide per Bald. col. 2. vers. *quero*, quando dicatur relinqui filio contemplatione patris; & vide *L. filio, ff. de condit. & demonstrat.*

(6) *Non puede el fijo.* Approbatur, ut hic vides, communis opinio Glossæ, & Doctor. quod in profectitia hæreditate jura antiqua remanent incorrecta, Gloss. in *L. 1. C. qui admit. & in L. fin. ff. quis ordo in bonor. possess. servet.* Bart. & communiter Doctor. in *L. is, qui hæres, §. fin. ff. de acquir. hered.* & Joann. de Imol. & Paul. de Castr. in dict. §. *jussum*, licet contrarium voluit Bart. in *L. fin. §. similique modo, C. de bon. quæ liber.* quem ibi sequitur Paul. de Castr. in princ. illius *L. colum. 1. idem tamen Paul. in dict. L. is, qui hæres, §. fin. & in dict. §. jussum* sequutus est communem opinionem; & hinc dicebat Bald. in dict. *L. cum non solum, in princ. col. 3. vers. quero filius meus*, quod quando filius meus est institutus mea contemplatione, si filius non vult adire, pater non habebit beneficium illius legis, ut recusante filio pater possit adire. Subdit tamen ibi Bald. unum verbum satis notabile, quod si filius esset absens, vel pater de facto non possit eum compellere, vel si filius esset furiosus, succurrendum esset patri de æquitate illius legis; allegat in argument. *L. neque infantes, §. fin. ff. fideicommiss. libertat.*

(7) *Con su otorgamiento.* Adde dict. §. *jussum*, & *L. qui in aliena, in princ. ff. de acquirend. hered.*

(8) *De su madre.* Vel ab avo, vel avia ex linea materna, seu proavo, vel proavia, *L. 1. & 2. C. de bon. mater. L. 1. C. de bon. quæ liber.* & idem videtur, si ab avunculo, vel alio cognato ex parte matris, *L. sed si plures, §. in arrogato, & ibi Bart. & Doctor. ff. de vulgar. & pupill. & adde authent. item hæreditas, C. de bon. quæ liber.*

(9) *Con intencion.* Quia non fuit contemplatione patris, ut supra dixi in profectitia, sed contemplatione ipsius filii, vel matris filii.

(10) *Puede el fijo.* Concordat cum *L. fin. C. de bon. quæ liber.* & sic est correcta hodie *L. qui in aliena, in princ. ff. de acquirend. hered.* quatenus loquitur in hæreditate filii sibi delata per Orficiatum: & ita post Din. ibi tenet Paul. de Cast. & adde Gloss. in dict. *L. fin. super verbo recusante, in prin. & distingue in hoc circa ætatem filii, ut habetur in dict. L. fin.*

(11) *En el lugar.* De longa absentia intellige, ut in *L.*

que ha sobre el. E tal heredad como esta non puede el padre (12) fazer, que la non aya el fijo; e otrosi el fijo non puede contrastar al padre (13), que non aya el vsofruto della. Mas si el heredero fuesse desmemoriado (14), o loco, o menor de siete años (15), non podria ganar por si mismo la heredad quel pertenesciese, nin auerla; pero aquellos que lo ouiessem en guarda (16), la pueden entrar en nome del, si entendieren que le es prouechosa. E si el menor de siete años, que es establescido por heredero de otri, fuesse en poder de su padre (17), bien puede el padre (18) entrar la heredad en nome del fijo. E si por auentura muriesse el moço ante que fuesse

L. fin. §. ubi autem voluntas, C. de bon. quæ liber, absens enim, & infans æquiparantur; unde sicut addit pater filio constituto in infantili ætate, ut in dict. L. fin. §. ubi autem puerilis ætas, & L. si infanti, C. de jur. deliber. sic etiam si longè sit absens.

(12) *Non puede el padre.* Quid in alia hæreditate, in qua esset institutus pater; an possit pater excludere ab ea filium, repudiando vel nolendo eam adire, vel an tali casu filius possit eam adire, sicut pater potest recusante filio in casu huius legis, & dictæ *L. fin.* Vide per Jason. in *L. cum proponas*, col. 8. *C. de hæred. instit.*

(13) *Non puede contrastar al padre.* Vide in dict. *L. cum non solum, in princip. & in §. sin autem in secunda, C. de bon. quæ liber. & L. qui hæres, §. fin. ff. de acquir. hæred.* & quod hic dicit, *que non aya el usufructo.* Adde, quod imò recusante filio adire hæreditatem adventitiam sibi delatam, pater poterit eam adire, & pleno jure sibi quærere, ut in dict. *L. fin. in princ. §. sin autem in secunda.* Quid autem in querela inofficiosi testamenti delata filio, an pater, recusante filio, possit illam intentare? Paul. de Castr. in *L. Papinianus, in princ. ff. de inoffic. testam.* relinquit super hoc cogitandum, eo quod querela sit odiosa: videtur, quod hanc quæstionem decidat textus ille, ut invito filio pater non possit movere querelam inofficiosi: cui legi videtur standum etiam in hæreditate adventitia, cum quoad querelam non reperiatur correctio: unde per illam legem dicebat Angel. ibi. quod invito monacho exheredato à patre, monasterium non intentat querelam; & ibi etiam in alia quæstione dicit Angel. quod dicta lex finalis corrigens jura antiqua, non est extendenda etiam ad casum similem. Limitat etiam Bald. in *L. 2. C. ad Tertul.* dictam legem finalem volentem patrem posse adire hæreditatem adventitiam delatam filio, recusante filio, ut procedat, quando filius fuit institutus in totum, secus si pro parte; tunc enim cum vocetur cohæres per jus accrescendi, ipse præferetur patri venienti, ex privilegio dictæ *L. fin.* cum potentius sit jus commune, quam privilegium: hoc tamen dictum impugnat Joann. de Imol. in *L. si paterfamilias Titium, col. 7. ff. de hered. institut. & inducit dictam glossam in verbo recusante, in dict. L. fin. in princ.* quæ vult patrem præferri substituto; vide ibi Imol. qui etiam respondit ad dictam *L. 2. §. si quis ex liberis, ff. ad Tertul.* in qua Bald. se fundat: vide ibi per eum.

(14) *Mas si el heredero fuesse desmemoriado, o loco.* Adde *L. qui servum, & Gloss. in L. is potest, ff. de acquir. hæred.* & Gloss. in *L. mutum, 1. responso, ff. eod.* adivit tamen hæreditatem ejus curator, ut in *L. fin. §. tali itaque & ibi Gloss. C. de curator. furios.* & vide ibi in *§. sin autem ex alia*, ubi patet, quod hoc debet intelligi, agnoscendo bonorum possessionem; & sic improprie Gloss. ibi, & in *L. pupillus, ff. de acquir. hæred.* dixit, *adit*, ut declarant Angel. Imol. & Alexand. in dict. *L. pupillus*, ubi Alexand. quod isto casu hodie erit necessaria bonorum possessio, & si furiosus in furore decedat, habetur pro non agnita: vide in dict. *§. tali*, qui est valde notabilis. Si tamen furiosus esset sub potestate patris, cum sit pater ejus legiti-

de edad de siete años, ante quel padre la entrasse; estonce puede aun el padre entrar, e tomar la heredad que era dexada al fijo (19), e auerla para si. E esto es por razon del fijo, que la auia ya como ganada. E otrosi dezimos, que ningund moço que fuere menor de catorze años, que estouiesse en poder, o en guarda de otro, non puede ganar, nin tomar la herencia, en que le estableciessen por heredero, a menos de otorgamiento de su padre (20), o de aquel que lo ouiesse en guarda (21). E si por ventura non estouiesse en poder de ninguno, non la puede otrosi ganar sin otorgamiento del Juez del lugar (22). E si el que fuesse establescido, es menor de

veyn-

mus administrator, poterit adire hæreditatem pro furioso, quantum ad quærendum hæreditatem perfectè ipsi furioso, sicut tutor infanti, secundum Bartolum, quem sequuntur ibi Angel. Alexand. & alii, in *L. si infanti, C. de jure deliber. super gloss. in verbo, quæsitæ*; vide ibi per Alexand. & adde Bart. in *L. infantis, in fin. C. qui admitti ad bonorum possessionem poss.* & nota bene ad limitationem eorum, quæ habentur in dict. *§. tali.*

(15) *O menor de siete años.* Adde *L. pupillus, si fari potest, ff. de acquir. hæredit. & L. si infanti, C. de jur. deliberandi.*

(16) *Pero aquellos que lo ouiessem en guarda.* Adde dict. *L. si infanti, C. de jure deliber.* sed an ipse infans tutore actore, posset adire? Communiter concluditur, quod sic, si pupillus fari possit, Gloss. Bart. Alexand. in dict. *L. pupillus, ff. de acquir. hæredit.* & non repugnat lex ista Partitarum, cum dicit, *no podria ganar por si mismo*, nam intelligi debet, quando ipse solus sine tutore, non quando tutore auctore. Si verò infans, neque tutorem, neque patrem habuit, & in infantili ætate decessit, vide quæ habentur in dict. *L. si infanti, C. de jure deliber.* ubi vide per Bald. in 4. colum. an transmitat per existentiam suæ, vel per beneficium restitutionis, vide per eum ubi supra, colum. 5. & in *L. unic. §. in novissimo, C. de caducis tollendis*, & an transmitat per *L. unic. C. de his, quæ ante apertas tabul.* vide ibi per Bart. notabiliter.

(17) *Fuesse en poder de su padre.* Idem dic, si infans esset emancipatus, ut in *L. si infanti, §. 3. vers. ea verò, C. de jur. deliber.*

(18) *Bien puede el padre.* Adde dict. *L. si infanti, C. de jur. deliber.* & idem dic in avo, vel alio ascendente per lineam paternam, ut ibi habetur.

(19) *La heredad que era dexada al fijo.* Videtur vellemus ista lex, quod pater debeat adire hæreditatem delatam filio infanti, non aditam vivente filio: dic tamen, quod satis erit, quod pater adeat hæreditatem infantis absque eo, quod aliter adeat hæreditatem, quæ delata erat infanti, quæ numquam fuit adita, ut intelligunt Angel. & Paul. de Castr. & Alexand. in dict. *L. si infanti*, ubi Alexand. in 4. notab. Si verò neque hæreditatem infantis pater adiret, non transmitteret hæreditatem sic delatam, si moreretur pater post annum datum ad deliberandum, ut vult Bald. in *L. cum antiquioribus, col. 3. vers. 7. quæritur, C. de jur. delib.*

(20) *De otorgamiento de su padre.* Concordat cum *L. fin. §. sin autem in secunda ætate, C. de bon. quæ liber. & in §. ubi autem voluntas, & L. is qui, §. fin. ff. de acquir. hæredit.*

(21) *En guarda.* De tutore dicit; adde *L. pupillus, ff. de acquir. hæred. & L. potuit, C. de jur. deliber.*

(22) *Sin otorgamiento del juez del lugar.* Concordat cum *L. bonorum, C. qui admit. & L. si infanti, in fin. C. de jur. deliber.* & approbatur hic opinio illa, quod etiam quoad aditionem hæreditatis auctoritas judicis supplet defectum tutoris, quæ fuit opinio Azon. *C. de jur. deliber. in summa, col. penult.* licet non allegat LL. prædictas: tenet etiam Bart. in *L. si curatorem, C. de in integr. restit. minor.* Bald. & Salicet. in *L. potuit, C. de jur. deliber.* Gloss. in *§. neque, Instit. de auctorit. tutor.*

Ale-

veynte e cinco años, e mayor de catorze años, e non esta en guarda, nin en poder de otro, estonce, bien puede por si (23) entrar la heredad, e auerla; mas si por auentura, despues que la ouiesse entrada, entendiesse que non era su pro de la tener, bien se puede arrepentir, e desampararla. E esto puede fazer por derecho de restitucion (24), porque non era de edad cumplida de veynte e cinco años, quando la rescibio.

LEY XIV.

Como deue ser cierto el heredero de la muerte de aquel quel establesco, ante que entre la herencia; otrosi, si es atal ome que gela podria dexar.

Cierto deue ser el que es establesco por heredero, o ha derecho de heredar los bienes de otri por parentesco, de la muerte (1) de aquel a quien quiere heredar, Ca, de mientras que durare (2), si es bino, o muerto, non puede entrar, nin ganar la heredad del; nin la puede renunciar, maguer quiera. E otrosi, el que fuesse establesco por heredero so alguna condicion, non puede entrar la heredad, nin desampararla (3), fasta que la condicion sea cumplida (4).

Alexand. in dict. L. bonorum, licet contrarium tenuit Paul. de Castr. ibi & Angel. in L. fin. C. unde legati, & in L. restituta, §. fin. ff. ad Trebell. & nota, quod si pater recuset adire hereditatem adventitiam delatam filiofamilias pupillo, tunc ipse pupillus, etiam sine tutore, neque auctoritate iudicis, poterit adire, ut est textus in L. fin. §. sin autem in secunda, C. de bon. quæ liber. & tenet Alexand. in dict. L. bonorum, in 1. limitatio- ne, & est communis opinio, secundum Decium ibi, licet Jason contradicat.

(23) Por si. Adde L. impuberibus, & L. ei, qui se, & L. necessariis, ff. de acquir. heredit. & L. puberem, C. de ius. delib.

(24) De restitucion. Adde dict. L. necessariis, ff. de acquir. heredit. & L. 1. C. si minor se ab heredit. abst. & an detur istud beneficium restitutionis minori, et si non probet hereditatem esse damnosam? Istam questionem tractat Joan. Andr. in addit. ad Specul. tit. de restituit. in integr. §. quis autem, in princip. in 2. addit. super parte minores, & ibi refert opiniones contrarias; dicit enim, quod Guilliel. in dict. L. 1. C. si minor se ab heredit. abst. tenet minorem, qui adivit, restitui, etiam si de bonis suis nihil diminuatur, allegat L. si hereditatem, ff. mandati, & L. quia poterat, ff. ad Trebell. & quod dicit, quod aliqui contra, sed male. Refert etiam, quod Cynus post Jacob. de Aren. tenet contrarium: & ibi refert eorum motiva, & tandem dubius videtur residere Joan. Andr. neutram sententiam firmans, licet respondeat aliquibus motivis Cyni, & Jacob. de Aren. Primam opinionem tenuit Bald. post Jacob. Brutic. in dict. L. 1. & etiam Salicet. in authent. si omnes, eod. tit. qui pro hac opinione allegat textum in L. defendente, ff. de auctorit. tutor. Joan. de Imol. verò in dict. L. necessariis, tenet secundam opinionem Cyni, & Jacob. de Aren. & vult, quod non sufficiat minori probare, quod sunt creditores in hereditate; quia non sequitur, sunt creditores, ergo ego sum læsus, quia potest esse, quod hereditas sit locuples: subdit tamen Imol. quod si minor probasset aliquos creditores esse in hereditate, quorum creditum ascendit usque ad mille, & in hereditate non dicit esse ultra centum, quod obtinebit, & volens dicere contrarium prober; allegat textum cum gloss. in L. cum de lege Falcidia, ff. de probat. & in ista sen-

E aun dezimos, que todo ome que establescrien por heredero, deue ser cierto de la persona de aquel que lo establesce, si es ome que pueda fazer testamento, o non (5). Ca, si tal ome fuere, a quien defiendan las leyes deste libro, que non pueda fazer testamento, non puede el heredero entrar la herencia de tal ome. E como quier que la entre, non gana derecho ninguno en ella. Mas si el heredero dubdasse de la condicion de si mismo (6), si por si, segund derecho, podria ganar la heredad, o non, tal dubda non le empesce. E esto seria, como si dubdasse, si era salido de poder de su padre, o non; o si era sieruo, o forro. Ca, maguer dubdasse en alguna de estas cosas, o en otra semejante dellas, non se le embarga porende, que non pueda entrar, e ganar la heredad; pues que cierto es, que el testamento vale, e que lo fizo aquel que auia poder de lo fazer.

LEY XV.

Como el heredero deue rescebir la herencia llanamente, sin condicion, e por si mismo, e non por otra persona.

Seyendo algun ome establesco por heredero en parte cierta maguer el non

tentia Imolæ residere videtur Alexand. in dict. L. necessariis, per textum ibi, dicens istam opinionem esse veriorum: ista lex Partitarum satisfacit pro prima opinione, ibi cum dicit, mas si despues que la ouiesse entrada, eniendiesse que no era su pro de la tener &c. & sic innuit in hoc stari arbitrio petentis restitutionem, an hereditas sit damnosa, vel non.

LEX XIII.

Dubitans testatorem mortuum esse, vel an potuit condere testamentum, non potest adire ejus hereditatem: idem si est institutus sub conditione, ea pendente non potest etiam interim repudiare hereditatem: sed si de sua conditione dubitet hæres, an sit sui juris, vel non, potest adire. Hoc dicit.

(1) De la muerte. Concordat cum L. qui hereditatem, & L. neminem, & L. hæres institutus, cum L. seq. ff. de acquir. heredit. & nota, quod neque executoribus testamenti currit tempus, nisi ex quo sunt certi de morte testatoris, vide Bald. in cap. 1. §. 1. col. fin. quo tempore miles & dicitur hæres esse de hoc certus, si de hoc sit communis opinio, ut in L. cum quidam, §. quod dicitur, ff. de acquir. heredit. & tenet Alexand. post Roman. in dict. L. qui hereditatem.

(2) Que durare. Adde L. is, qui hæres, §. si quis dubitet, ff. de acquir. heredit. juri ergo, quod quis dubitat sibi competere, non potest renuntiari, secundum Alberic. ibi.

(3) Desampararla. Limita, nisi repudiet coram iudice, veluti ad instantiam creditorum, L. in plurimum, ff. de acquir. heredit.

(4) La condicion sea cumplida. Concordat cum L. is, qui hæres, 1. respons. ff. de acquir. heredit.

(5) Que pueda fazer testamento. Adde L. hæres institutus, sed & si de conditione testatoris, ff. de acquir. heredit.

(6) De si mismo. Adde L. sed & si de sua, ff. de acquir. heredit. & eod. tit. L. is, qui putat, §. fin. & L. qui se pupillum.

LEX XV.

Non valet aditio sub conditione facta, nec potest fieri per procuratorem, nisi sit Rex, vel communitas hæres instituta; sed aditione facta, potest possessio bonorum per procuratorem recipi. Hoc dicit.

non sepa quanta es, bien puede entrar la herencia (1); solamente, que la entre con condicion (2) de la auer, quanta quier que sea. E esto deue fazer puramente, sin ninguna condicion (3); ca si condicion alguna y pusiesse, como si dixesse; Quiero entrar la herencia de fulano, que me establescio por heredero, so tal condicion, que si yo fallare que es atal que me puedo aprouchar (4) della, sere heredero; o si dixesse: So heredero della, fasta tal tiempo (5); o otra condicion qualquier, que el pusiesse, semejante destas, quando la entrasse, non valdria, nin ganaria poren de la heredad. Otrosi dezimos, que el heredero non puede ganar la herencia por Procurador (6), fueras ende, si fuesse Rey (7), o Concejo (8); ante ha menester, que el por si mismo venga dezir, e otorgar, si la quisiere recebir, o non.

(1) *Puede entrar la herencia.* Concordat cum *L. si quis extraneus*, §. ff. *si quis partem*, & *L. ex semisse*, ff. *de acquir. hered.* & ibi Gloss.

(2) *Con condicion.* Id est, eo proposito, vide *L. qui jure*, ff. *de milit. testam.* & Gloss. *in dict.* §. *si quis partem*, & *in dict.* *L. ex semisse*, quæ communiter approbatur. Quid tamen si de tali proposito non constaret? Dic, quod in dubio, si sibi utile erat habere etiam aliam partem, præsumendum est, quod illam voluerit, secus si esset damnosum illam habere: ubi autem non apparet de utilitate, vel damno, præsumitur, quod si adivit minorem, velit adire majorem, ut *in dict.* *L. ex semisse*, voluit Gloss. secus è contra, secundum Bart. & Joan. de Imol. *in dict.* *L. ex semisse*, licet Bald. ibi isto ultimo casu voluit contrarium, eo quod in maiori parte inest minor; & procedit dispositio hujus legis, siue dubitet de quota, siue erret; nam quando adiens talis erat propositi, ut hic dicitur, error nihil nocet, ut tenuit Gloss. & Doctor. communiter *in dict.* §. *si quis partem*, & tale propositum, seu voluntas ex eo ostendetur, si is, qui fecit aditionem, dixerit, quod eam fecit omnia via, jure, modo, & forma, quibus melius potuisset, ut tradit Decius *consil.* 14. & *pro tenui facultate mea diligenter consideratis*, & ibi allegat ad hoc quoddam consilium Anchar. Vide ibi per eum.

(3) *Sin ninguna condicion.* Nam actus legitimi non recipiunt conditionem, neque diem, *L. actus*, ff. *de regul. jur.* & *cap. actus*, eod. tit. lib. 6.

(4) *Que me puedo aprouchar.* Sumptum est à *L. eum qui*, §. *fin.* ff. *de acquir. hered.* & procurator constitutus ad adeundum sub tali conditione, non acquireret, etiam si simpliciter ipse curator adeat, secundum Bald. *in rubrica. C. qui admit. ad fin.* 4. col. & ibi in *adition.* posset tamen constitui sub ista conditione ad petendum bonorum possessionem, secundum Bald. ibi, & Joan. de Imol. *in L. Paulus*, ff. *de acquir. hered.*

(5) *Fasta tal tiempo.* Vitiatur enim hæreditatis additio, quæ sit usque ad talem diem, vel tempus, *dict. regul. actus*, ff. *de regul. jur.*

(6) *Por procurador.* Concordat cum *L. Paulus*, aliàs incipit, *per procuratorem*, ff. *de acquiren. hered.* & intellige, siue sit generalis, siue specialis.

(7) *Rey.* Adde *L. 1. §. fin.* §. *de offic. procurat. Cæsar.*

(8) *Concejo.* Nota bene, quia non memini ita vidisse expressum in jure communi; bene tamen facit, quod notant Bart. & Angel. *in dict.* *L. per procuratorem*, quod ubi aliqua opera requiritur in additione, ut est quando monachus vult adire hæreditatem, quod non potest nisi præcedat jussus abbatis, vel pupillus, qui non potest nisi cum tutore auctore, vel filius, qui non potest sine jussu paterno, posset tunc constitui procurator. Et idem dicit Bald. in muliere, quæ non potest adire sine consensu conjunctorum, *in L. 1. in 30. oppos. C. qui admit.* ubi Tom. III.

Mas despues que ouiere el otorgado que quiere ser heredero, bien podria entrar, e tomar la possession della (9) por personero.

LEY XVI.

Como, quando algund ome muere sin testamento, e dexa su muger que es preñada, non deuen los parientes del finado tomar la herencia, fasta que sean ciertos, si es assi, o non.

Sin testamento (1) muriendo algund ome, dexando su muger preñada, o cuydando que lo era (2), dezimos, que nin hermano, nin otro pariente del muerto, non deue entrar (3) la heredad del finado; ante deue esperar, fasta que la muger encaesca (4). E estonce, si el fijo, o la fija nasciere biuo (5), el aura la heredad, e los bienes del padre. Pero si sopiere cierto (6), que la mu-

ger

etiam idem dicit in ecclesia; cum enim non possumus aliquid facere sine ministerio & adminiculo alieno, licitum est constituere procuratorem: bene tamen esset concedendum, quod civitas, vel collegium possit per se contrahere, & sic etiam adire hæreditatem absque eo, quod ad id constituat syndicum, ut notat Paul. de Castr. post Bart. *in L. 1. §. fuit quæsitum*, ff. *ad Trebell.*

(9) *La possession della.* Idem si constitueretur procurator ad agnoscendam, & petendam bonorum possessionem, quæ juris est, *L. 3. §. adquirere*, ff. *de bonorum possess.* & per Gloss. & Doct. *in dict.* *L. per procuratorem.*

LEX XVI.

Si dubitatur, an uxor intestati remansit prægnans, vel non, nullus potest ingredi hæreditatis bona, & si peperit filium, ille erit hæres; aliàs proximior. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. cum quidam*, §. *quod dicitur*, cum sequent. ff. *de acquir. hered.*

(1) *Sin testamento.* Idem dic, si cum testamento, si posthumus fuit præteritus, vel exhæredatus, cujus exhæredatio pro præteritione habetur, cum posthumus non possit committere causam ingratitudinis. *L. si quis in suo*, §. *legis*, C. *de inoffic. testam.* *L. non putavit*, §. *non quævis*, ff. *de bonor. possess. contra tabul.* Gloss. *in L. si posthumus*, ff. *de liber. & posthum.* *in gloss.* 1. Cum enim posthumus si nasceretur, rumperet testamentum, ut *in L. 20. tit. 1. supra ead. Partit. cum ibi allegatis*; ita & antequam nascatur, impedit institutum adire; ut *in L. cum quidam*, §. *quod dicitur*, ff. *de acquirend. hæred.* si vero posthumus fuisset cum alio institutus, tunc adire posset institutus, si esset alter filius, pro dimidia, vel quarta, secundum quod Gloss. & Joan. de Imol. & Paul. de Castr. declarant *in dict.* §. *quod dicitur*; si esset extraneus pro quinta parte, secundum leges regni, nam reliqua bona sunt legitima filiorum.

(2) *O cuydando que lo era.* Item si sciret esse prægnantem, nam in hoc non est vis, ut *in dict.* §. *quod dicitur*, sed hoc posuit ista lex gratia exempli, innuens, ideò non testatus pater, quia sciebat, vel credebatur uxorem prægnantem.

(3) *Non deue entrar.* Ut *in dict.* §. *quod dicitur.*

(4) *Encaesca.* Vulgare antiquum Hispanorum, id est pariat.

(5) *Nasciere biuo.* Hodie per *L. Tauri* requiritur, quod etiam sit baptizatus, & vivat per 24. horas, & quod tali tempore nascatur, quod sit possibile eum vivere naturaliter, ut *in L. 13. in Ordin. Tauri*, per quam legem fuerunt sublata multa dubia, quæ erant de jure communi, & propter istam legem Partitarum, & *L. 3. tit. 6. lib. 3. For. LL.*

(6) *Sopiere cierto.* Quia mulier dicebat se non prægnantem, & ita etiam attestantur obstetrices, vide *in dict.* §. *quod dicitur*, vel erat de hoc communis opinio, vide ibi per Paul. de Castr.

ger non finca preñada, estonce puede el mas propinco pariente entrar la heredad del muerto, como heredero del; parandose a pagar las debdas, e fazer las otras cosas, que era tenuto de dar, e de pagar el señor, cuyos fueron los bienes. E esto deve fazer con otorgamiento (7) del Juez del lugar.

L E Y XVII.

Que guarda deuen poner los parientes del finado, quando su muger dize que es preñada del.

Mugeres y ha algunas, que despues que sus maridos son muertos, dicen que son preñadas dellos: e porque en los grandes heredamientos que fincan despues de muerte de los omes ricos, podria acaescer, que se trabajarian las mugeres de fazer engaño en los partos, mostrando fijos agenos, diziendo que eran suyos; porende mostraron los Sabios antiguos manera cierta, por que se puedan los omes guardar desto. E dixeron, que quando la muger dixesse que fincaua preñada de su marido, que lo deve fazer saber (1) a los parientes mas propincos (2) del, diziendoles, de como era preñada de su marido. E esto deve fazer dos vezes en cada mes, desde el tiempo que su marido fuesse muerto, fasta que ellos embien catar, si es preñada, o non. E si por auentura los parientes dudaren en esto, deuen embiar cinco buenas mugeres, que sean libres, que le caten el vientre de manera que non la tangan contra su voluntad (3), e de si, puedan embiar quien la guarde, si quisieren. E la guarda desta muger deve ser desta guisa. Ca el Juez de aquel lugar, do esto acaesciere, si los parientes del

muerto lo demandaren, deve catar casa de alguna buena dueña, e honesta, en que more esta muger fasta que para. E ella, morando en casa desta buena dueña, quando asmare que deve parir, deuelo fazer saber a los parientes del finado, treynta dias antes que encaezca; porque ellos embien otra vez algunas buenas mugeres, e honestas, que le caten el vientre. E en aquella casa do ouiere a parir, non deve auer mas de vna entrada; e si mas touiere, deuenlas cerrar: e a la puerta de aquella casa, do esta la muger que dizen que es preñada, pueden poner los parientes del finado tres omes, e tres mugeres libres, e ayan ellos dos compañeros, e ellas dos compañeras, que la guarden. E cada que ouiere esta muger a salir de aquella casa, a otra que sea dentro en aquella morada, para entrar en baño, o por otra cosa qualquier, que sea menester; deuen catar aquellas que la guardan, toda la casa, do quier que entrare, o el lugar do se quisiere bañar, de guisa, que non sea dentro otra muger que fuere preñada, o algund niño ascondido, o otra cosa alguna, en que pudiesen rescebir engaño. E quando algund ome, o muger, quisiere entrar a ella, deuenla escodriñar (4), de manera que en su entrada otrosi non pueda ser fecho engaño. Otrosi dezimos, que sintiendo la muger en si misma tales señales, por que entendiesse que era cerca el parto, deuelo aun fazer saber a los parientes otra vez, que la embien a catar, e guardar, si quisieren. E quando fuere cuytada por razon del parto, non deve estar en aquella casa, do ella esta, ome ninguno (5); mas pueden estar y fasta diez mugeres buenas, que sean libres, e fasta seys siruientas

(7) *Con otorgamiento del juez del lugar.* Istud non habetur in dict. §. *quod dicitur*, neque Doctores, quos ego viderim, id tangunt: ideo tene menti istam legem, quæ hoc addit, fortè ne ex additione hujus consanguinei, & occupatione bonorum, oriri possit discordia, cum fortè uxor, quæ à defuncto reputata fuit prægnans, esset in possessione bonorum; unde opportunum fuit, ut judici constaret, an uxor prægnans esset, vel ne, ut sic ejus auctoritate hæres institutus ingrederetur hæreditatem.

L E X XVII.

Hæc lex latè ponit formam, quæ debet servari, quando mulier post mortem viri dicit se prænantem, ut evitetur dolus, & fraus, ne alienus partus supponatur. Hoc dicit. Habuit ortum à L. 1. ff. *de ventre inspic.* §. *de inspiciendo*.

(1) *Lo deve fazer saber.* Si non malitia, sed imperitia mulieris hoc factum non esset, remittendum esset, ut in L. *edictum*, ff. *de vent. inspic.* cum videamus istud non esse in usu, nisi quando peteretur à propinquis defuncti; & mos regionis inspiciendus est, & secundum eum observari ventrem, & partum, & infantem oporteret, L. *edictum*, ff. *eod.* & infra *ead.* L. *in fin.*

(2) *Mas propincos.* His scilicet, quos proxima spe successionis contingit, non autem substituto, L. 1. §.

denuntiari, ff. *de vent. inspic.* facit ad quæstionem, an sententia lata contra possessorem majoriæ, & bonorum ejus, præjudicet aliis post eum vocatis ad majoriam; de quo vide, quæ dixi in L. 20. tit. 22. 3. *Partit.*

(3) *Que non la tangan contra su voluntad.* Concor-dat cum L. 1. §. *de inspiciendo*, vers. *hæc simul*, ibi cum dicit: & *nequa earum, dum inspicit, invita muliere ventrem tangat*, hoc fortè ne sequatur abortus ex tactura ventris, datur enim licentia inspiciendi ventrem, etiam invita muliere, sed non tangendi ventrem ea invita.

(4) *Escodriñar.* Facit, ut custodes, qui ponuntur in limitibus regni, possint transeuntes perscrutari, ne secum deferant extra regnum res vetitas extrahi; vide per Joan. de Plate. in L. 3. C. *de curs. publ. libr.* 12. per textum ibi, dum tenet, quod resistentes tali scrutinio, debent acriter puniri. Facit etiam, ut officiales possint de nocte perscrutari deferentes arma prohibita deferri, vide L. *omnis servitus*, & ibi Joan. de Plat. C. *de aquæ duct. lib.* 11. & quæ traduntur per Bart. Bald. & alios in L. *requirendi*, C. *de servis fugitivo*.

(5) *Home ninguno.* Nota hoc, quia non ita clarè dicitur in L. 1. ff. *de vent. inspic.* vide in §. 10. vers. *mittantur mulieres*; & facit, quod viri, seu masculi non debeant adesse in partu mulierum, sed tantum foeminae.

LEY XVIII.

Como puede el heredero desecharla herencia, que le pertenesce por testamento, o por razon de parentesco.

tas (6), que non sea ninguna dellas preñada (7), e dos otras mugeres sabidoras (8) que sean vsadas de ayudar a la muger, quando encaesce. E deuen arder en aquella casa cada noche tres lumbres (9), fasta que para, porque non pueda y ser fecho algund engaño ascondidamente. E quando la criatura fuere nascida, deuenla mostrar a los parientes del marido, si la quisieren ver. E seyendo guardadas estas cosas en la muger, de que fuere dubda si era preñada, o non, heredara el fijo que nasciere della, despues de la muerte de su marido, los bienes del. E si esta muger sobredicha, de que fuere dubda, si era preñada, o non, non se quisiessse dexar catar el vientre, o non quisiere que la guardassen, assi como sobredicho es, o en otra manera que fuesse guisada, e vsada en el lugar do biue, maguer pariesse, e biuiesse el fijo, non le entregarian (10) de los bienes del muerto; a menos de ser prouado, que la criatura nasciera della, en tiempo que pudiera ser fijo, o fija de su marido.

Renunciar puede el heredero la heredad en dos maneras, por palabra, o por fecho: por palabra, como si dixesse ante que entrasse la heredad, que non la queria recebir (1); de fecho, como si fiziesse algun pleyto, o postura, o alguna cosa, en la heredad, o en los bienes della, non como heredero, mas como estraño, e como ome que lo quiere auer por otra razon (2); o si fiziesse alguna cosa en la heredad, por que se entendiesse, que non auia voluntad (3) de la recebir como heredero. Otrosi dezimos, que auiendo el heredero desechada la heredad, que le pertenescesse por testamento, o por razon de parentesco, non la puede (4) despues demandar, nin auer; fueras ende, si el heredero fuesse menor de veynte e cinco años. Ca si este atal entendiere que fizo mal en renunciarla, e la quisiessse demandar, e cobrar despues, bien lo puede fazer (5), por razon que non era de edad, cumplida, quando la desecho. E otrosi dezimos, que aquel que se ouiesse

(6) *Sirvientas.* In dict. L. 1. §. 10. vers. *mittantur*, has vocat ancillas.

(7) *Preñada.* Et ideò omnes mulieres, quæ ibi futuræ sunt, debent excuti, nequa earum prægnans sit, vel ne aliquem parvulum possit secum deferre, & submittere, vide in dict. L. §. 10. vers. *mittantur*.

(8) *Mugeres sabidoras.* De obstetricibus dicit, nam & scientia & experientia requiritur in obstetricando, ut hic, & habetur etiam Exodi cap. 1. v. 19. ibi: *non sunt Hebrææ, sicut Ægyptiæ mulieres; ipsæ enim obstetricandi habent scientiam.* Et confert, ut ad Protomedicos regni, istarum, sicut & medicorum examinatio competat, L. 1. vers. *sed obstetrices*, ff. de variis, & extraordin. cognit. L. item *obstetrices*, ff. ad leg. Aquil.

(9) *Tres lumbres.* Quia tenebræ ad subiiciendum partum aptiores sunt, dict. L. 1. vers. *tria lumina*.

(10) *Non le entregarian.* Ex facto ergò matris generatur filio præiudicium in possessorio, non in petitorio iudicio, ut hic, & in L. 1. §. 10. vers. *et cui*, ubi Gloss. & Doctor. ff. de vent. in spic.

LEY XVIII.

Potest hæres verbis, vel factis hæreditati renunciare; & si unus ex hæredibus adit, & alius repudiet, nec sit substitutus, potest is, qui adit, eligere, si vult, partem repudiantis, & totam habere hæreditatem; vel dimittere partem, quam prius adivit. Item semel repudians hæreditatem, non potest amplius illam rehabere, nisi sit minor. Hoc dicit.

(1) *Recebir.* Non autem videtur repudiare hæreditatem, qui importunatus à creditoribus dicit, nolo istas brigas, secundum Bald. in L. 2. C. qui bon. ced. poss. Nota tamen, quòd qui repudiat onus hæreditati annexum, videtur repudiare hæreditatem, vide in L. proinde, ff. de rebus credit. ubi Salicet. Repudiare etiam videtur hæreditatem, qui post terminum ad deliberandum dicit, sibi non expedire, seu quòd non putat sibi expediens, hæreditatem adire, L. sed & si alio, & ibi Bart. ff. ad Trebell. & repudians hæreditatem simpliciter, videtur repudiare, tam ex testamento, quàm ab intestato; vide glossam singularem in L. 1. §. sed videndum, in verbo succedat, ff. de successor. edict. & per Bald. in L. 1. col. Tom. III.

2. C. quando non petent. partes, & Paul. in L. quando, la 1. ff. de acquir. hæredit. L. penult. infra eod. quam vide. Non tamen videtur repudiari hæreditas, si repudietur officium commissarii relictum in testamento, secundum Bald. in L. cum proponas, C. de fideicommiss. liberat.

(2) *Razon.* Unde si petat sibi debitum, videtur repudiare hæreditatem, L. si præteritus, ff. de bon. possess. contra tabul. vide per Bald. in L. ut debitum, C. de hæredit. action. ubi bonus textus; vel si soror permittit fratres diu possidere hæreditatem paternam, & cum aliquo egebat, petebat ab eis, ut à fratribus exclusa intelligitur renunciando tacite potentie succedendi, licet solus cursus longi temporis, non sufficeret, L. licet, C. de jur. deliber. si autem siluit diu cum fratribus, ac nunquam quicquam habuit commune ab eis petendo, vel cum eis rationem calculando de aliis gestis inter eos, hoc solum diuturnum silentium tacitam repudiationem non inducit, secundum Bart. & Angel. in L. recusare, ff. de acquir. hæred. ubi etiam Joann. Imol. per dict. L. licet: quod videtur bene notandum ad limitationem L. 2. tit. 11. lib. 2. For. LL. quæ est inserta in ordinationibus regalibus, lib. 3. tit. de las prescripciones; & adde L. fin. & quod ibi notat Bart. & Paul. ff. pro dote.

(3) *Voluntad.* Ut si patiat rem hæreditariam perire, vel destrui, L. 2. C. de infantib. exposit. Alberic. & Joann. de Imol. in dict. L. recusare.

(4) *Puede.* Adde L. sicut, C. de repud. hæredit. & quæ ibi notant Bart. Paul. & Alexand. & de sorore renuntiante hæreditati in unum ex fratribus, an prosit omnibus, vel illi tantum? Vide Paul. de Cast. in L. 1. §. inde Neratius, ff. ad Trebell. vide in hoc L. fuit questionis, de acquirend. hæred. & Bald. in L. si defunctus, C. de suis & legitim. hæred. & in L. pactum, 2. questione, C. de collation. & Joann. And. in addition. ad Speculat. tit. de testament. §. 1. in additione incipienti, Uberrus; & vide Socin. consil. 91. col. 3. 1. vol. & consil. 147. & consil. 91. in §. dubio, 3. vol. & vide L. si aviam, C. de jur. deliberand.

(5) *Fazer.* Adde L. 1. & 2. C. si ut omis. hæredit. vel bonor. poss. & L. fin. C. si minor. se ab hæred. abstijn.

se vna vez otorgado por heredero de otro, non puede despues desamparar (6) la herencia. Pero quando dos omes (7) fuessen establesidos en vno por herederos, e el vno dellos otorgasse (8) que lo queria ser, e el otro non la quisies-

(6) *Desamparar*. Adde dict. *L. sicut*, *C. de repudian. hered.* & limita, nisi ex beneficio minoris ætatis, ut supra in casu præcedenti, *L. 1. C. si minor se ab hered. abstin.* & *L. necessariis*, ff. de acquir. hered. & supra eod. *L. 13.*

(7) *Omes*. Sive sint sui, vel extranei, vel unus suus hæres, alter extraneus, Gloss. & Doctor. communiter in *L. cum hereditate*, ff. de acquirend. hered. de qua ista sumpta est; nam propter beneficium abstinendi, idem habet suus, quod emancipatus, *L. nam neque emancipatus*, ff. de legat. 1. *L. pro herede*, §. *Papinianus*, ff. de acquirend. hered.

(8) *Otorgasse*. Quid si repudiasset partem suam, & postea cohæres similiter repudiasset partem suam, an possit primus repudians adire totam hereditatem? Videbatur, quod sic, quia aditio, & repudiatio sunt convertibilia, *L. is potest*, ff. de acquirend. hered. quod bene procederet in suo, qui abstinuit, & postea vellet adire, seu abstentionem revocare, juxta *L. fin. infra eod.* & *L. fin. C. de repudiand. hered.* in emancipato vero, seu extraneo herede non videtur, quod possit procedere, ut supra ista *L. ibi: otrosi dezimos*, & *L. sicut*, *C. de repudian. hered.*

(9) *Quisiesse*. Post additionem cohæredis; nam si cohæres adisset post repudiationem alterius, tunc non procederet ista lex, sed indistinctè cogeretur habere utramque portionem, *L. si duo*, ff. de acquirend. heredit. Intelligere etiam, quando cohæres postea repudiet ipso jure, sine aliquo beneficio restitutionis; nam si adiverat, & postea repudiet beneficio restitutionis, non cogitur cohæres, qui adivit, habere portionem repudiantis, vel admittere suam; sed potest habere suam, & aliam dimittere creditoribus, *L. si minor*, ff. eod. quid autem in fideicommissio, vide *L. antepenult.* & *penult.* ff. ad Trebell. & ibi Bart.

(10) *Sustituto*. Nam substitutus præferretur conjuncto, *L. 2. §. si duo*, ff. de bonor. poss. secund. tabul. *L. penult.* ff. de injust. rupt. & in authent. hoc amplius, *C. de fideicommiss.* & in *L. unic. §. in primo*, & in §. *pro secundo*, *C. caduc. toll.* & notatur in *L. qui patri*, ff. de acquir. hered. & non solum expressa substitutio, verum etiam tacita potentior est, quam jus accrescendi, Gloss. in *L. fin.* & ibi Bald. *C. de institut. & substitut.* Si tamen substitutus repudiaret (quia, & tunc accresceret illa portio cohæredi, ut in dict. §. *si duo*) procederet adhuc tunc ista lex. Quid autem, si & ipse cohæres, qui prius adivit, erat substitutus cohæredi repudianti, an etiam tunc præcederet hujus legis dispositio? Bart. in *L. testamento*, *C. de impub. & aliis substit.* vult, quod tunc non procedat ista dispositio, quia tunc devolvitur ex expressa dispositione defuncti, quam ignorare non potuit; & sic ei invito illa portio repudiata accrescet, quia eo ipso, quod adivit, censeretur obligatus, seu se obligasse ad recipiendum aliam partem, in qua erat substitutus vulgariter, sicut etiam obligatur ad recipiendum hereditatem pupilli, in qua est substitutus pupillariter, *L. qui patri*, ff. de acquir. hered. & idem tenet Angel. in dict. *L. cum hereditate*, non allegans Bartolum & sibi hoc dictum approprians, fortè, ut dicit Paul. quia non vidisset ibi Bartolum: & est singularis limitatio, secundum Paul. de Castr. ibi. Idem etiam tenet ibidem Joan. de Imol. motus ex eo, quia iste casus potuit per heredem provideri, & non fuit inopinatus: adverte tamen quod Gloss. in dict. *L. in testamento*, tenuit contrarium; imò, quod etiam si cohæres sit substitutus, adhuc habeat locum dispositio dictæ *L. cum hereditate*, intelligens dictam *L. in testamento*, cum dicit, *invitis accresceret*, scilicet, si nolunt dimittere partem suam juxta dispositionem istius legis, & dictæ *L. cum hereditate*: & opinio Glossæ confirmatur, quia si ratio istius dispositionis, ut Doctor. volunt, est casus inopinatus, ita hoc est in vocato per jus substitutionis, sicut etiam in jure accrescendi, cum qualibet via hæres sciret, seu scire deberet partem heredis repudiatam sibi accrescere; & expressio eorum, quæ tacitè insunt, nihil operatur,

se (9), non auiendo sustituto (10); dezimos, que este que la entro, en su escogencia (11) es, de tomar la parte del otro, e deue auer toda la heredad, o dexar la suya (12), que auia entrada.

LEY

L. 3. C. de fidejuss. L. hæc verba, ff. de legat. 1.

Præterea etiam succedere per jus accrescendi ex dispositione testatoris venit, sicut & quando ex substitutione, *L. si Titio & Mavio §. Julianus*, ff. de legat. 2. licet huic rationi posset responderi, quod non exprimitur per eundem modum, qui tacitè inest, quando cohæres est substitutus, imò additur sibi jus ex substitutione unita cum jure accrescendi; nam etsi repudiaret partem suam, posset venire ad partem cohæredis per jus substitutionis, & ita demum habebit partem suam per jus accrescendi, *L. si tu ex parte*, ff. de acquirend. hered. & tamen si non esset substitutus, & repudiaret partem suam, perpetuò esset exclusus: opinionem etiam Gloss. aliquibus rationibus defendit Aretinus in dict. *L. cum hereditate*. Et rationibus, quas adducunt Doctores tenentes cum Bartol. respondet etiam Decius in dict. *L. testamento*: & licet iste articulus sit dubius, mihi magis placet opinio Glossæ in dict. *L. testamento*, cum enim substitutio fiat inter hæreses ad commodum ipsorum, non debet redundare in odium, *L. quod favore*, *C. de legib.* & in odium esset, si præcisè cogeretur acceptare portionem repudiantis. Et ista opinio videtur æquior, licet tu posses etiam istam legem Partitarum inducere pro opinione Bartol. Angel. & aliorum, cum dicit non auiendo sustituto, si intelligere velis, etsi cohæres esset substitutus; sed non videtur sensus germanus literæ, & *L. 8. tit. 5. supra ead. Part.* potest induci pro opinione dictæ glossæ, nisi intelligas, ut ibi dixi in gloss. super verbo *o los desampare todos*: nihilominus opinio Bart. est magis communis, & pro se habet dictam *L. testamento*, quæ multum facit; unde in practica non esset ab opinione Bart. recedendum.

(11) *Escogencia*. Intellige, quando erant creditores, à quibus iste hæres posset conveniri & vexari, cum & hæc videatur ratio finalis hujus legis, ut patet in dict. *L. cum hereditate*, à qua ista sumpta est; si verò nulli essent creditores, neque legatarii, hoc non procederet, secundum Bart. & Paul. in dict. *L. cum hereditate*; ex quo Bart. ibi infert ad quæstionem notabilem, vide ibi per eum. Et an si confectum esset inventarium, procedat dispositio hujus legis? Bart. & Paul. quod non, in dict. *L. cum hereditate*, ubi contrarium tenet Joan. de Imola, & magis mihi placet, cum hæc lex non distinguat, fiat, vel non inventarium: & quia ut dicit Imola, licet fecit inventarium pro sua parte, non tamen fecit pro parte cohæredis, in quo sentit Imola, quod si de qualibet portione factum fuit inventarium, non procederet illa lex, neque ista, & sic isto casu procederet opinio Bart. & Paul. de Castro: & quia adhuc militat alia ratio, ne sumptibus, & laboribus in respondendo creditoribus hæres vexetur, & verecundi, & honesti viri est lites execrari, *L. 4. ff. de alienat. judic. mut. caus. fact.* & hinc dicebat Bald. in dict. *L. cum hereditate*, quod etiam si essent creditores, licet non tot, quod absorbeant vires hereditatis, quod adhuc habeat locum beneficium illius legis, quia interest heredis ad evitandas vexationes, *L. minoribus*, ff. de minor. vide ibi per Imol. qui vult in hoc contrarium: & Doctores in dict. *L. cum hereditate*, ponunt duplicem practicam circa istam electionem; vide ibi per eos, signanter Paul. & Joan. de Imol. post Bart.

(12) *La suya*. *L. cum hereditate*, addit de creditoribus, ut si dicant, se contentos portione adeuntis, & quod non convenient eum ultra vires hereditarias, in casu quo non conficit inventarium, nisi pro illa dimidia; & quod repudiatam accipiant ipsi creditores, vel dato quod maneat apud heredem, non convenient eum pro illa ultra vires hereditatis; quod tunc compelleretur hæres habere utramque portionem, vel dimittere repudiatam creditoribus, & respondere pro altera, quam adivit, secundum duas practicas positas ibi per Gloss. & Doctor. Et est bene advertendum, quod lex ista Partitarum nihil de hoc dixit, & meritò, nam utitur illa *L. cum hereditate*, in hoc verbis obscuris, & quæ vix bene intelligi possunt; supplendum tamen videtur huic legi, cum, ut dixi, ratio finalis recedendi à regula juris fuit, ne ex in-

LEY XIX.

Como, aquel que es establecido por heredero en testamento de otro, que era su pariente, si desechare la heredad por razon del testamento, non la puede despues cobrar por parentesco.

QUando alguno es puesto por heredero en testamento de otro, de quien el fuesse el mas propinco pariente, si el, sabiendo que era assi establecido por heredero en el testamento, desechasse la herencia, diziendo que la non queria tomar por razon del parentesco; si estonce non se otorgasse luego por heredero por razon del testamento, non lo podria despues fazer; porque se entiende (1) que la desamparo del todo. Mas si el heredero, non sabiendo que era escrito en el testamento del finado, desechare la herencia, di-

inopinato casu hæres vexetur à creditoribus, & legatariis, & conveniatur ultra vires hæreditatis; quæ ratio cessat, si creditores contententur juxta prædicta. Solum enim propter creditores defertur hæredi ista electio, ut ubi patet; ex quo infert Bartolus, quòd si non essent creditores, neque legatarii, licet in hæreditate essent aliæ implicationes, quæ fortè requirunt laborem animi & personæ, non tamen propter hoc defertur hæredi ista electio, cum enim ex benignitate hæc electio concedatur contra regulas juris disponentes, quòd qui semel est hæres, non potest desinere esse hæres, *L. & si sine, §. sed quod Papinianus, ff. de minor.* & quòd pars cohæredis repudiantis cohæredi invito accrescat, *L. qui ex duabus, §. fin. ff. de acquirend. hæredit.* restringenda est, ut locum non habeat, si creditores contententur prædictis. Et tene menti circa materiam hujus legis notabile dictum Baldi in *L. mater, in fine C. ad Tertull.* ubi voluit, quòd in casu, quo mater privatur proprietate bonorum filii, cui successit, propter transitum ad secundas nuptias, & tantum sibi remanet ususfructus, quòd si mater sit gravata solvere legata relicta in testamento filii de propria bursa, quæ postea nubat, quòd tunc cedendo usufructui, liberaretur, allegat dict. *L. cum hæreditate*; quod dictum non video, quòd possit esse alicujus effectus, cum mater succedens ex testamento succedat pleno jure, ut in *authent. ex testamento, C. de secund. nupt.*

LEX XIX.

Si institutus in testamento alterius sit ejus propinquior consanguineus, & hoc sciendo repudiet hæreditatem ratione propinquitatis, si statim non adeat ratione testamenti, excluditur utraque via: si autem ignorans se scriptum hæredem, renuntiet ab intestato, non excluditur ex testamento, quia non potuit, quod sibi ignorans compete-
bat, renuntiare. Hoc dicit.

(1) *Se entiende.* Probatur hic dictum Glossæ in *L. 1. §. sed videndum, ff. de successor. edict.* de quo dixi supra *cod. in L. 18. in gloss. 1.* patet etiam hic, quòd ad destructionem consequentis sequitur etiam destructio antecedentis, *L. illud, ff. de acquirend. hæredit. L. ad rem mobilem, & L. ad legatum, ff. de procurator.* & ad istum brocardum, *qui vult consequens, &c.* vide notabile consilium Decii. 77. incipit, *viso puncto superscripto.*

(2) *La podria.* Adde *L. nec is, §. hæres institutus, ff. de acquirend. hæred.* exclusus enim ab uno remedio, non videtur exclusus ab alio, *L. si filius qui patri, ff. de bon. libert. L. si domus, ff. de servit. urban. prædior.*

(3) *Non sabia.* Quia non videtur quis renuntiare juri, quod quis ignorabat sibi competere, ut hic, & in *L. mater, ff. de inoffic. testam. L. Clodius, ff. de acquirend. hæred.* & idem si dubitaret sibi competere, *L. manifestissimi, §. sin autem nescius, C. de furt.*

(4) *De renunciar.* Hæreditati enim nondum delatæ renuntiare non potest, ut hic, & *L. si ita sit scriptum, §. si sub conditione, ff. de legat. 2. L. is qui hæres, ff. de acquir. hæred.* nisi talis renuntiatio fiat per pactum,

ziendo, que non la queria ganar por razon que era pariente mas propinco del muerto, estonce bien la podria (2) despues cobrar por razon del testamento. E esto es, porque non podria renunciar el derecho que auia en la heredad por razon del testamento, pues que lo non sabia (3). E otrosi, non podria desechar el derecho que auia el en la heredad por razon del parentesco, a menos de renunciar (4) primeramente el derecho que auia en ella por razon del testamento. E porende, tal renunciacion non le empesce, si quisiere auer la heredad despues.

LEY XX.

Hasta quanto tiempo puede el fijo, o nieto, cobrar la heredad que ouiesse desechada.

DEsachando (1) el fijo (2), o el nieto (3), la heredad de su padre,

L. 1. C. de pactis, L. de fideicommissis, C. de transact.

LEX XX.

Filius, vel nepos major ætate, ascendentium hæreditatem repudians, potest eam habere, si bona non sunt alienata, usque ad triennium; sed si alienata sunt, non potest, nisi sit minor. Hoc dicit.

(1) *Desachando.* Et sic lex ista loquitur in repudiatione expressa. Quid autem in tacita per lapsum temporis datum ad se immiscendum, vel abstinendum? Gloss. & Bart. in *L. 3. C. de juris & facti ignor.* volunt, quòd non habeat locum disposito *L. fin. C. de repudian. hæred.* de qua ista sumpta est, & tenet Bald. & Paul. in *L. si quis suus, ff. de jur. deliber.* Alexand. & Jason. in *6. limitatione, in dict. L. fin.* contrarium tamen videtur probari in *L. 2. in fin. supra eod. tit.* vide quæ ibi dixi in gloss. *fin.* Quid autem si filius repudiet legitimam, an habeat locum ista lex? Bald. vult, quòd non, in dict. *L. fin.* vide tamen Joann. de Imol. qui vult contrarium in *L. quia poterat, ff. ad Trebell.* per *L. ita tamen, §. si patronus, ff. eod.*

(2) *El fijo.* De suo in potestate loquitur juxta *L. fin. C. de repudian. hæred.* de qua sumpta est hæc lex, & *L. si quis suus, ff. de jure deliberand.* licet Gloss. in dict. *L. fin.* voluit, quòd procederet etiam in filio emancipato, per *L. nonnumquam, ff. de collat. bonor.* quæ satis urgebat. Communiter tamen Doctores tenent contra illam glossam, & quòd illa *L. fin.* non procedat in filio emancipato, ut attestatur Alexand. ibi; & idem voluit Gloss. in *L. si emancipata*, ubi bonus textus, *C. de juris & facti ignor.* Paul. de Castr. in dict. *L. si emancipata*, tenet contra communem opinionem, quia emancipato ita de æquitate prætoris debita est hæreditas patris, sicut filio in potestate: & quia hodie præterito filio emancipato, ita redditur testamentum nullum, si præterito facta fuit sine causæ expressione, sicut si filius in potestate esset præteritus sine causa, ut in *authent. de hæred. & Falcid. §. exheredatos*: quæ tamen fundamenta dicit fragilia Alexand. in dict. *L. fin.* fatetur tamen, post Cynum, & Ray. in dict. *L. fin.* & Bald. in dict. *L. si emancipata*, quòd emancipatus infra annum poterit revocare repudiationem suam, argumento dictæ *L. nonnumquam*, idemque esse in quocumque descendente, qui non esset suus, vel emancipatus eadem ratione, sicut in hæreditate materna potest repudiatio revocari per filium intra annum, *L. filii mater, §. 1. ff. ad Tertull.* & ibi Bart. & idem Bartolus in dict. *L. si quis suus*, licet contrarium tenuerit in dict. *L. fin.* Primum tamen tenet Alexand. in *L. qui se patris, col. 4. C. unde liberi*, & in dict. *L. fin.* post Cyn. & Fulgos. ibi & Jacob. de Rave. Cyn. & Bald. in *L. 2. C. de juris & facti ignor.* & ad *L. 2. C. de juris & facti ignoran.* quæ videtur obstare, responde, ut per Alexand. ibidem post Gloss. in dict. *L. 2.* quòd ibi erat elapsus annus, vel sequens adiverat.

(3) *El nieto.* Intellige de eo, qui est suus hæres avo,
ve-

o de su abuelo, despues de la muerte dellos, seyendo mayor de edad de veinte e cinco años (4), si la heredad, o los bienes della non fuessen enagenados, bien los puede despues cobrar (5), e auer, fasta tres años. Mas si las cosas de la herencia (6) fuessen enagenadas, non las podria despues cobrar, nin auer; fueras ende si fuesse de menor edad, assi como de suso diximos (7).

TITULO VII.

De como, e por que razones, puede ome desheredar en su testamento a aquel que deue heredar sus bienes. E otrosi, por que razones puede perder la herencia, aquel que fuesse establescido por heredero en el, maguer non lo desheredasse.

Graueamente yerran los omes a las vegadas, contra aquellos en cuyos bienes deuen ser herederos; por que los han a su finamento, a desheredar dellos. Onde, pues que en los titulos ante deste mostramos de los establecimientos de los

veluti quia est in potestate avi, ut in §. 1. *Institut. de nupt.* tenet Bart. in *L. si quis suus*, ff. *de iure deliber.* & in *dict. L. fin.* unde cum hodie per legem Tauri filius per matrimonium liberetur à patria potestate, filii ab eo geniti, cum non sint in potestate avi, non habebunt in successione avi beneficium huius legis: habebunt tamen beneficium *L. nonnunquam*, ff. *de collat. bonor.* ut & ibi tenet Glossa: & ut hic vides, cum istud privilegium detur descendantibus ratione suitatis, non procedet hæc lex è contra in successione descendantium quoad ascendentes, quia cessat ibi suitas, tenet glossa finalis in *fin. in L. non justam*, C. *ad Trebell.* possent tamen usque ad annum revocare abstensionem, per *dict. L. filii mater*, §. 1. ff. *ad Tertull.* tenet Jason in *dict. L. fin.*

(4) *De veynte e cinco años.* Quid si esset minor tempore abstensionis? Dic ut in *dict. L. fin.* à qua ista sumpta est, & adverte, quia ista lex videtur reprobare opinionem Glossæ, & Bartol. in *dict. L. fin.* volentium per textum ibi, ubi etiam idem tenet Alberic. & Bald. quod etiamsi major viginti quinque annis repudiet hæreditatem paternam, si tamen repudiet intra vigesimum nonum annum, & sic intra quadriennium, quod adhuc habebit aliud triennium; quod etiam tenet ibi Paulus de Castro, reprobata opinione aliorum, qui dicebant, tunc non dari nisi tantum triennium; quæ videtur fuisse opinio Azon. quam aprobat ista lex. Tene ergo menti istam legem Partitarum, & textus in *dict. L. fin.* non probat opinionem Glossæ, & Bart. & Paul. quia loquitur in tempore, quo filius vult abstensionem vel repudiationem revocare, & sic, quod si reperit se in minori ætate, vel intra quadriennium tempore talis revocationis, non verò si tempore repudiationis, cum erat major, & fecit illam intra quadriennium; quia cum tunc nulla tempora restitutionis ei supersint, illicò currit triennium, ut etiam habetur in *dict. L. fin.*

(5) *Despues cobrar.* Limita, nisi suus hæres haberet substitutum, nam per dationem substituti vulgaris tollitur suitas, *L. apud Julianum*, §. *idem Julianus*, ff. *ad Trebell. L. si filius hæres*, ff. *de liberis, & posthum.* & tenent Alexand. & Jason in *dict. L. fin.* post Gloss. ibi. In casibus tamen specialibus, in quibus per dationem substituti non tollitur suitas, adhuc procederet ista lex, secundum Alexandrum ibi; & sic videtur, quod si filius repudiasset majoriam, in qua fuit institutus, non posset poenitere, cum semper in majoria habeat substitutum. Item limita, si haberet conjunctum, qui adiverat, quia tunc jam non esset res integra, secundum eundem Alexandrum ibi; secus si non adiverat. Et idem dic, si legitimus jam adierat, secundum Bald. in *L. 2. C. de juri & facti ignor.* quasi æquiparentur isti duo casus,

herederos, como pueden ser fechos, e de todas las otras cosas que les pertenescen; queremos aqui dezir de los Desheredamientos, que los omes fazen a las vegadas a su fin, con pesar que reciben de aquellos, de quien deuen recebir seruiçio, e plazer. E mostraremos primero, que cosa es desheredamiento. E quien lo puede fazer. E a quien. E como deue ser fecho. E por que razones. E que fuerça ha. E otrosi diremos, por quales yerrores puede perder la herencia, aquel que fue establescido por heredero en el testamento, maguer non fuesse desheredado.

LEY I.

Que cosa es Desheredamiento.

Desheredar (1) es cosa, que tuelle a ome el derecho que auia de heredar los bienes de su padre, o de su auuelo, o dotro qualquier quel tanga por parentesco. E esto seria, como si el testador (2) dixesse: Desheredo mio fijo; o; Mando que sea extraño (3) de todos mis bie-

bona jam esse distracta, vel hæreditatem per additionem jam alteri esse acquisitam, pro quo Alexand. in *auct. L. fin.* allegat *L. filii mater*, §. 1. ff. *ad Tertul.*

(6) *De la herencia.* Omnes vel aliquæ earum, ita quod rerum distractio ponderosa sit; non enim venditio unius vegetis vini, vel unius sacci tritici, faciet hæreditatem in eodem statu non esse, secundum Angel. in *dict. L. fin.* argumento *L. cui dens abest*, ff. *de ædilit. ædict.*

(7) *Diximos.* Supra eod. *L. 18.* & adde *L. fin. C. eod.* & ad contrarium de *L. quod si minor*, §. *Scævola*, ff. *de minor.* responde, ut per Alberic. in *dict. §. Scævola*, ubi optimè loquitur.

TITULUS VII. DE EXHÆREDAT. LIBEROR.

LEX I.

Exhæredatio est consanguinei ab hæreditate, in qua jus habet succedendi, expulsio, & fit per hæc verba; *exheredo filium meum propter talem causam, & alienum eum facio à bonis meis.* Hoc dicit.

(1) *Desheredar.* Sequitur dicta Azon. *C. de liber. præterit. in summa*, vers. *exheredare.*

(2) *El testador.* Sive sit masculus, sive fœmina, cum neque patri, neque matri permittatur hodie exhæredare, vel præterire filium sine insertione justæ causæ, ut in *authent. non licet*, C. *de liber. præterit.* & in *authent. ut cum de appellat. cognoscit. cap. aliud quoque capitulum*, collat. 8. unde hodie etiam contra testamentum matris, in quo filium non ritè exhæredavit, daretur bonorum possessio contra tabulas, licet enim de jure antiquo Digestorum filius contra testamentum matris non habebat bonorum possessionem contra tabulas, ut in *L. illud*, §. *ad testamenta*, ff. *de bonor. posses. contra tabul.* & §. *mater*, *Institut. de exhæred. liberor.* tamen post jura Authenticarum, & jura ista Partitarum, cum eodem jure detur bonorum possessio contra tabulas, quod datur jus dicendi nullum, ut inquit Bart. in *L. post mortem*, §. *fin. ff. de bonor. posses. contra tabul.* per *L. 1. in princ. eod. tit.* & filio exhæredato à matre sine expressione causæ detur jus dicendi nullum, per *dict. cap. aliud quoque capitulum*, & infra eod. *L. 10.* & *dict. authent. non licet*, dabitur ergo etiam bonorum possessio contra tabulas contra testamentum fœminarum; & hoc etiam voluit Alexand. *consil. 89. col. 2. vol. 2.* incipit, *viso puncto.*

(3) *Que sea extraño.* Adde *L. si quis filium*, C. *de liber. præterit.* & facit ista lex, quod per exhæredationem fiat extraneus exhæredatus etiam à bonis, quæ titulo majoris fratri majori fuerunt relictæ & ejus descendantibus, & his deficientibus, aliis fratribus, ut in ta-

bienes, porque tal yerro me fizo. E esso mismo seria, si tales palabras dicesse contra su nieto, o contra otro qualquier, que le deuiesse heredar de derecho (4).

LEY II.

Quien puede deseredar, e a quien.

Todo ome que pueda fazer testamento, a poder de deseredar (1) a otri de sus bienes. Pero si el testamento en

que fuesse alguno deseredado, se rompiesse (2) por alguna derecha razon, o le reuocasse aquel que lo fizo, o se desatasse por razon que los herederos que eran escritos en el, non quisiessen entrar la heredad (3) del testador; estonce, el que fuesse desheredado en tal testamento, non le empesceria. Ca, pues que el testamento non valiesse, non valdria el deseredamiento; que fue fecho en el. Otro-
si

LEX II.

Evacuato testamento, seu annullato, vel infirmato evacuatur exhæredatio in eo facta; & potest fieri exhæredatio cuilibet ascendentium, & descendantium, dum tamen sit major decem annis cum dimidio. Item collateralis potest præteriri. Hoc dicit.

(1) *Ha poder de deseredar.* Prosequitur dicta Azon. *C. de liber. præterit. in summa. col. 1. vers. potest exhæredare*; & colligitur hic, ad validitatem exhæredationis opus esse, quod fiat in testamento, quia in codicillis neque dari, neque adimi hæreditas potest, *L. quidam, §. fin. ff. de condit. institut. & Instit. de codicillis, §. codicillis*, & *L. non codicillum, C. de testam.* Quid autem si exhæredatione facta in codicillis, codicilli testamento confirmantur, an tenebit exhæredatio? Azon videtur velle, quod non, *ubi supra, vers. quod dixi in testamento*, quod est dictum singulare; cui adde, quod notabiliter tradit Joan. And. *in addition. ad Specul. tit. de instrum. edition. §. compendiose, col. 15. in addition. super parte habetur*, & Azon ibi loquitur sub dubio fortè: & vidi semel hoc in causa arduissima, in casu quo pater filiam exhæredaverat extra testamentum in quadam scriptura, & postea contentum in dicta scriptura approbavit in testamento, & reficabatur in dubium validitas dictæ exhæredationis, & pronuntiatum fuit valere dictam exhæredationem; & bene, ex quo testator in testamento in hoc expressè se retulit ad exhæredationem contentam in scriptura, per *L. asse toto*, & ibi Joan. de Imol. *ff. de hæredib. institut.* Alexand. & Jason *in L. hæreditatem, C. de codicillis*.

(2) *Se rompiesse.* Modis, de quibus *in L. 1. ff. de injust. rupt. & in L. 18. & 19. cum sequent. tit. 1. supra ead. Partit.* absurdum enim est vigere exhæredationem, ubi testamentum non valet, *L. si patronus testamento, §. ex testamento, ff. de bon. libert.* & adde quæ habentur *in L. fin. ff. de liber. & posthum.*

(3) *Entrar la heredad.* Concordat cum *L. filium, §. sed cum exhæredatio, ff. de bonor. posses. contra tabul.* & cum dict. *L. si patronus testamento, §. ex testamento, ff. de bon. libert.* Hodie tamen de jure regni Ordinamentorum lib. 5. tit. 2. *L. 1.* tenebit exhæredatio, licet non adeatur hæreditas ex testamento; nisi dicas, quod illa lex tantum procedat in his, quæ ab intestato sine testamento poterant fieri, prout dicebat Dinus ibi relatus à Bart. & Doctor. *in L. 2. ff. de vulg. & pupill. quæ certè esset magna restrictio ad dictam L. Ordinament.* de cujus intentione fuisse videtur, idem velle disponere in casu, quo non adeatur hæreditas per hæredem scriptum, quod disponebatur à jure antiquo juris communis, & Partitarum in casu, quo testamentum rumpebatur ex causa præteritionis vel exhæredationis, ut *in authent. ex causa, C. de liber. præterit.* & in corpore unde sumitur, & *L. fin. tit. 8. ead. Partit.* nam etiam tutela non poterat ab intestato relinqui, *L. 1. ff. de testam. tutel.* & tamen tutelæ datio conservatur per dict. *authent. ex causa*, & cap. 3. §. *si autem hæc, vers. si verò, in authent. ut cum de appell. cognosc.* Neque videtur justum, neque consonum rationi, ut in manu hæredis scripti esset eludere exhæredationem filii ingrati, non adeundo; licet istam rationem parvi pendebant LL. juris communis, & Partitarum: stante tamen dicta dispositione Ordinamenti, urgere videtur ista ratio, & quia nemo auderet asserere, stante dicta lege Ordinamenti, vitari dationem tutelæ non adita hæreditate, quæ tamen, ut dixi, non poterat ab intestato relinqui. Cogita tamen, quia articulus est dubitabilis, & vide quæ dixi *in L. 4. tit. infra proximo*, & quo notat Bartol. *in L. illud, in princ. ff. de bonor. posses. contra tabul.*

li substitutione non veniat exhæredatus: vide ad hoc bonum textum *in authent. de hæred. & Falcid. cap. 1. §. exhæredatos.* Et quid si maledicat filium cum expressione causæ, an ex hoc dicatur ritè exhæredatus? Bald. quod non, *in proæmio Decretalium, col. fin. vers. item quæro nunquid pater maledicendo filium*; quod dictum retulit, & sequutus fuit Jason *in dict. authent. non licet, col. 1. C. de liber. præterit.* & in aliis locis relatis per Gulielm. Benedict. *in repetitio. cap. Raynutius, de testam. super verbo in eodem testamento relinquens, num. 213.* Idem tamen Jason *in L. si pater tuus, C. de hæredib. instituend. col. 2.* tenet contra dictum Baldi, ex quo maledictio non est in genere, sed in specie, allegat *L. quotiens, §. si quis nomen, ff. de hæred. institut.* & ibi Gloss. Et fortè hoc esset verius, dum tamen ex conjecturis constet patrem animo exhæredandi filium maledictionem protulisse, cum lex non sit imponenda verbis, sed rebus, *L. 2. C. communia de legat.*

(4) *Que le deuiesse de heredar de derecho.* Ex ista lege videtur comprobari dictum Baldi *in repetit. L. pater filium, col. 6. ff. de inoffic. testam. & in repetit. L. in suis, ff. de liber. & posthum. & in L. posthumorum, ad fin. ff. de injust. rupt. test.* quod quando exhæredatur, vel præteritur sine causæ expressione ille qui non tenet primum locum in successione, valeat exhæredatio, vel præteritio; & ratio hujus dicti est, quia ille 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.* ex quo dicto resultat, quod si filius emancipatus exhæredavit filium, & etiam exhæredavit, seu præterit patrem, cujus præteritio habetur pro exhæredatione, ut *in dict. L. pater filium* & ibi notat Bart. & mortuo testatore filius in judicio inofficiosæ querelæ fuit exclusus per sententiam à querela, & per hoc fuit aperta via querelandi patri, qui tempore mortis non tenuit primum locum, cum præcederetur à filio testatoris, quod pater non poterit succedere ab intestato, neque dicere testamentum nullum, & habebit necesse intentare querelam inofficiosi testamenti, tanquam ritè exhæredatus, quamvis in sua exhæredatione, vel præteritione non fuerit inserta causa, ut etiam tradit, & notat Alexand. *in authent. non licet, num. 5. & 6. C. de liber. præterit.* Et eadem ratione idem videtur dicendum, si pater filium ritè exhæredet causa inserta, nepotem verò ex eo exhæredet sine expressione causæ, quod excluso filio à querela, nepos non poterit rumpere testamentum per jus dicendi nullum, vel per contra tabulas, sed habebit necesse intentare querelam inofficiosi testamenti tanquam exhæredatus, cum exhæredato etiam de jure antiquo sine causæ expressione non dabatur contra tabulas, neque jus rumpendi testamentum, ut *in L. non putavit, in princ. ff. de bonor. posses. contra tabul.* si verò nepos esset præteritus à patre, tunc ejus præteritio non haberetur pro exhæredatione; imò cõpeteret nepoti jus dicendi nullum, vel contra tabulandi, ut notat Gloss. *in L. illud, §. 1. ff. de bonor. posses. contra tabul. & in L. si is qui, ff. de inoffic. testam. & quæ habentur in L. Gallus, in princ. & per totam leg. ff. de liber. & posthum. & procederet hoc, si filius exhæredatus decesserit vivo patre avo nepotis, secus si superviveret; nam tunc nepoti opus esset querela, ut *in L. si quis filio exhæredato, in princ. & ibi Gloss. ff. de injust. rupt. & tradit novissimè latè, & planè Rod. Suar. in repet. L. quoniam in prioribus, in 10. ampliatione, fol. 11. vers. superest, & fol. sequenti*, post Bald. & Doctor. *in L. si quis filium, C. de inoffic. testam.**

si dezimos (4), que todos aquellos que descenden por la línea derecha, pueden ser desheredados de aquel mismo de quien descenden, si fizieren por que, e fueren de edad de diez años e medio (5) a lo menos. E aun todos los otros que suben por la línea derecha, pueden ser desheredados de los que descenden della, en los bienes que pertenescen a los fijos, o a los nietos tan solamente, por essa misma razon. E todos los otros parientes que son en la línea de trauiesso (6), maguer que los unos pueden heredar a los otros seyendo los mas propincos, si non ouieren fijos, e muriendo sin testamento, con todo esto, qualquier que faga testamento, puede desheredar en el a los otros, si quisiere, tambien a sin razon, como con razon: e puede a otro estraño establecer por su heredero, e heredara todos sus bienes, maguer non quieran estos parientes atales, e aunque el testador non fiziesse mencion dellos en su testamento.

(4) *Dezimos.* Prosequitur dicta Azon. ubi *suprà*.

(5) *De diez años e medio.* Nam ante istam ætatem non potest committere ingratitudinem, & sic neque poterit exheredari, *L. si quis in suo, §. legis, C. de inoffic. testam.* & post decimum annum cum dimidio, lex ista reputat eum doli capacem, quia committere posset omne delictum præter vitium carnis, ut in *L. auxilium, §. 1. & ibi per Gloss. & Doct. ff. de minor. L. 9. tit. 1. Part. 7.*

(6) *De trauiesso.* Concordat cum *L. fratres, & L. fratris, C. de inoffic. testam.* & in fratre vide *L. 12. infra eod.*

LEX III.

Certus & indubitatus debet esse exheredandus, siue nominatim, siue per signa; idem si habeat unicum filium dicendo: *filium meum exheredo*; sed si haberet plures, per hæc verba nullus esset exheredatus. Potest etiam pater cum convitio filium exheredare, ut si dixerit, *non nominandus*, vel *non filius meus*, *latro, gladiator, ex adulterio natus*. Et exhereditatio debet fieri purè sine conditione, & à tota hæreditate; aliàs non valet. Hoc dicit.

(1) *Ciertamente.* Concordat cum *L. 1. ff. de liber. & posthum. & Instit. de exheredat. liber. §. nominatim.*

(2) *Quier sea varon, o quier sea muger.* Adde *L. maximum vitium, C. de liber. præterit.*

(3) *Poder, o non.* Adde dict. *L. maximum vitium, & §. sed hæc quidem vetustas, Institut. de exheredat. liber.*

(4) *Un fijo.* Adde *L. 2. ff. de liberis & postum.* per quam dicebat ibi Bart. quòd quando non præcessit nisi unicum tantum testamentum, sufficit generalis revocatio, etsi nihil dicat de clausula derogatoria in primo testamento contenta; quòd dictum reprehendunt ibi Angelus, & Joannes de Imola, & Paulus de Castro, & Alexand. consil. 25. 3. volum. ubi dicit communiter teneri contra Bartolum in hoc: sed adverte, quia Bartol. in dict. *L. 2.* refert se ad id, quòd dixit in *L. si quis in principio testamenti, ff. de legatis 3. col. 4.* ubi formaliter dicit: sed quæro, si esset ponere casum, in quo sufficeret revocatio generaliter facta dicens, *cassans omne aliud testamentum*, in quo sunt verba derogatoria, & hoc voluit prævalere? Respondeo sic, si unum tantum præcessit. Et in istis terminis rectè loquitur Bart. ut probatur in *L. 22. tit. 1. supra ead. Partit. & quæ*

LEY III.

Como deve ser fecho el deseredamiento.

Ciertamente (1), nombrandolo por su nome, o por sobre nome, o por otra señal cierta, deve el testador desheredar a qualquier de los que descenden del por la línea derecha, quando lo quiere fazer; quier sea varon, o quier sea muger (2), o sea en su poder, o non (3), de manera que ciertamente pueda saber, qual es aquel que deshereda. Pero manera y a, en que desheredaria el testador alguno de los que descendiesen del, non nombrandol por su nome. E esto seria, como si el testador ouiesse un fijo (4) tan solamente, e dicesse: Desheredo mio fijo. Ca essaz se entiende, que desheredado es, pues que non ha mas de aquel fijo. Mas si ouiere mas fijos, non seria desheredado ninguno dellos por tales palabras (5). Otro si dezimos, que quando el testador ha vn fijo tan solamente, a quien quiere desheredar, e dizele mal, que lo puede fazer diziendo assi: El malo, o el ladron (6), e el matador, que non mercesce ser llamado mio fijo (7), desheredo-

ibi dixi: vide etiam Socin. consil. 2. volum. 3. incipit, in causa testamentaria, ubi in fin. colum. 3. & in 4. col. defendit dictum Bartoli in dict. *L. 2.* Sed ego restringerem ad formam & modum, quo posuit in dict. *L. si quis in principio testamenti*, & per hoc quòd hic dicitur, & in dict. *L. 2.* Dicit etiam Bart. in *L. 1. §. 1. vers. & ideo, ff. de his quæ in testam. delent.* quòd licet quando in instrumento sunt plures superscriptiones, ut tollatur suspicio instrumenti, requiritur, quòd notarius dicat, *quæ supra scripta sunt in tali, & tali parte, mea propria manu subscripsi, & addi*; si tamen est unica tantum superscriptio, sufficit, si dicit quòd *suprascriptum est*, nam ad illum tantum refertur: vide etiam in simili, quòd notat Bald. post Guiliel. in *L. in ipsius in fine, C. famil. eriscun.* Dicit etiam Bartol. in *L. 1. §. inter, ff. ad leg. Cornel. de fals.* quòd generalis subscriptio habet vim specialis subscriptionis, quando testamentum haberet solum unum casum. Adde etiam in simili, quòd notat Paulus de Castro, sic limitans illum textum, in *L. Lucius, §. maritus, ff. ad Trebell. in vers. istud faciebat dubium*, & vide *L. fundus quem, cum L. seq. ff. annuis legat.* quando enim non de alio, nisi de uno necessitas non cogit sentire, clausula generalis ad illum refertur, ut in quæstione notabili tradit Bald. in *L. eam quam, 9. col. C. de fideicommiss. vers. demum quæro*: & dicebat Baldus in *L. liberti col. 8. C. de oper. libert.* quòd si filia, quæ cessit jus, quòd habebat super bonis patris, nullum aliud jus habebat, nisi jus dotis maternæ; quòd illud videtur cedere, per *L. fundus qui locatus, ff. de fundo instruct.* & licet alias stipulatio intelligi debeat de eo, quòd de præsentì debetur purè, & non de debito conditionali, vel in diem, ut in *L. si stipulatus fuerim, §. 1. ff. de verbor. obligat.* si tamen nullum aliud debitum purum subesset, tunc comprehenderetur debitum in diem, vel sub conditione, ne aliàs dispositio reddatur inutilis, ut tradit Jason in dict. *§. ad fin. colum. 1. vers. 3. principaliter limita*, argumento dict. *L. fundus qui locatus*: vide etiam in ista materia multa alia per Felinum in cap. 1. col. 5. & 6. de rescript. qui tamen non adducit prædicta, quæ tu nota ex longo studio collecta.

(5) *Palabras.* Adde dict. *L. 2.*

(6) *El malo, o el ladron.* Concordat cum *L. pepercerit, in princ. ff. de liber. & posthum.*

(7) *Ser llamado mio fijo.* Quid si exheredet eum dicens, non esse suum filium? Vide *L. 1. §. idem ait, & ibi*

dolo, por tal yerro que me fizo; ca tal desheredacion como esta tanto vale, como si lo nombrasse señaladamente, quando le desheredasse. E qualquier a quien desheredassen, deue ser desheredado sin ninguna condicion (8), e de toda la heredad lo deue heredar, e non de vna cosa (9) tan solamente; e si assi non lo fiziessen, non valdria.

non...
200...
ab...
lo...
pu...

ibi Gloss. & Bart. ff. de Carbon. edicto, & L. si posthumus, §. fin. ff. de liber. & posthum. & dict. L. & si perperit, in princ.

(8) Sin ninguna condicion. Prosequitur notata per Azon. ubi supra, col. 2. vers. exheredatio autem debet fieri pure: & etiamsi conditio tacite insit, non tenet exheredatio conditionalis, L. si quis Sempronium, ff. de heredit. instit.

(9) E non de una cosa. Concordat cum L. cum quidam, ff. de liber. & posthum. & sic in exheredatione non est locus juri accrescendi, secundum Baldum ibi, eo quia exheredatio inducit privationem, non positionem, & ideo non est habilis ad recipiendum incrementum: vide ibi per Alexand. duas limitationes in ista materia.

L E X IIII.

Ingratitudinis multe sunt species: quatuordecim assignantur, quibus liberi exheredantur vel prætereuntur a parentibus, ut in hac lege cum duabus legibus sequentibus. Hoc dicit.

(1) Padres. Intellige de omnibus parentibus ascendentibus, ut in authent. ut cum de appellat. cognoscit. cap. aliud quoque capitulum, collat. 8.

(2) Desheredar. Et adde, quod etiam ista causa excludunt filium a jure agendi ad supplementum, & a remedio L. hac edictali, in princip. C. de secund. nupt. secundum Bald. ibi, colum. 3. & ex eisdem causis non cogitur pater ad alimenta filii, ut in L. si quis a liberis, §. idem iudex, ff. de liber. agnoscend. L. 6. tit. 19. Partit. 4. & ex istis etiam causis filius perdit privilegium filii; unde si pater eum occideret, non teneretur lege Pompeja, de parricid. & idem si pater committeret aliquam causam ingratitudinis, ex qua posset a filio exheredari, quia ut in dict. L. 6. perderet jus petendi alimenta, & etiam perderet jus paternum, & filius patrem occidens non tenebatur poena parricidii, secundum Bart. in L. Dionus, ff. ad leg. Pompei. de parricid. ubi idem dicit de collateralibus. An autem extra istas causas hic expressas, ex aliis æquè gravibus vel gravioribus filius possit exheredari? Vide per Jasonem in authent. non licet, C. de liber. præterit. colum. 2. ubi dicit, communiter teneri, quod sic, vide ibi latè per eum; licet Alexand. ibi tenuit contrarium: & pro dicto Alexand. satis urget L. 8. infra eod. & ibi dicam. An autem sit justa causa exheredationis, si filius ignominiosam uxorem duxerit? Vide Gloss. & Bart. quod non, in L. 3. §. si emancipatus, ff. de bonor. possess. contra tabul. & vide, quæ dixi in L. 10. & 11. ubi bonus textus, tit. 1. 4. Partit. Et quid si post ingratitudinem commissam filius fuit gratus patri, faciens sibi magna servitia? Vide per Bald. & Salicet. in L. liberi, C. de inoffic. testam. & si pater exheredavit filium ex justa causa, & postea se reconciliavit cum eo, quod videatur adempta exheredatio, vide per Bart. in L. 3. §. non solum, in fin. ff. de adimend. legat.

(3) Manos yradas. In cap. 3. §. si quis, in authent. ut cum de appellat. cognosc. unde ista sumpta est, dicitur, si quis parentibus suis manus intulerit, ex quo videtur, quod non sufficeret, si levaret manus minando, si non esset inferendo; sunt enim hæc diversa, ut patet ex L. item apud Labeonem, §. si quis pulsatus, ff. de injur. & ibi Angelus, qui dicit, non teneri tanta poena manus levans contra aliquem, sicut si actum consummasset, per notata per Cynum, & Doctores in L. si Tom. III.

L E Y IV.

Porque razones puede el padre, o el abuelo, desheredar a los que des-cienden dellos.

Ciertas razones son, por que los padres (1) pueden desheredar (2) sus hijos; assi como quando el hijo a sabiendas, e sañudamente, mete manos yradas (3) en su padre, para ferirle, o para prenderle; o si le deshonrrasse de palabra gravemente (4), maguer non lo firiesse; o si lo acusasse (5) sobre tal cosa, de que el padre deue morir, o ser desterrado (6) si gelo prouassen; o en-

fa- quis non dicam rapere, C. de episcopis, & clericis. In contrarium tamen facit ista lex Partitarum, cum subdit, para ferirle, o para prenderle, & etiam L. 6. tit. 9. Partit. 7. ibi, alçando la mano con palo, o con otra cosa para lo ferir, maguer non lo fiera, fazele muy gran deshonrra. Primum videtur verius, cum LL. istæ requirant manus injectionem seu illationem, quæ non verificatur in minatione vel levatione manus, quæ non est ita gravis injuria; & istud verbum mete manos yradas non bene verificatur, nisi realiter manus inferantur in parentem; facit etiam cap. fin. de donat. ibi: impias manus injecerit; & etiam ista lex, cum loquitur de injuria verbali, inferius dicit, maguer non le firiesse, & sic sentit, primum procedere, cum actualiter manus sunt injectæ; facit etiam L. 1. §. si filius, ff. de obseq. a liber. & libert. parent. & patron. præstand. ibi: vel impias manus eis inferit.

(4) Palabras gravemente. In dict. cap. 3. §. si gravem, dicitur, si gravem, & inhonestam injuriam eis ingesserit; unde tene menti istam legem Partitarum, quæ hoc exponit in injuria verbali gravi: sic etiam Joann. Andr. in dict. cap. final. de donation. super glossa in verbo atroces, colum. 3. exponit illum textum, cum dicit atroces injurias, de verbali contumelia, quem ibi sequuntur alii Doctores: sic etiam intelligit dictum §. si gravem Alexand. consil. 203. volum. 2. incipit, super themate. Quæ autem sit gravis injuria verbalis, collige ex notatis in §. atrox, Instit. de injur. & in L. 20. tit. 9. 7. Partit. & ut hic vides, non quælibet injuria verbalis facta per filium sufficeret, sed debet esse gravis: & si vocavit patrem proditorem, dicitur gravis injuria secundum Alexand. in dict. consil. dicens, quod tali casu non potuisset esse quasi gravior injuria, cum ex hoc, si verum esset, pater esset decapitandus; nam censetur, quid esse grave, vel leve, ex qualitate poenæ, L. 2. ff. de public. judic. L. auxilium, ff. de minor. Gloss. in L. adeo, ff. de regul. jur. cum aliis ibi per Alexandrum allegatis: & multum est in hoc attendenda consuetudo regionis, ut cognoscatur, quæ sit levis, vel gravis injuria, Angel. in L. levia, ff. de accusation. L. sunt quedam, ff. de extraord. crimin. qui est ad hoc melior textus, quam sit in jure, secundum Bald. in L. 2. in fin. C. de noxalib. Idem si filius vocaret matrem affaturatricem, quæ vulgò dicitur hechizera: vide Gloss. juncto textu in L. 1. ff. de obseq. a liber. parent. præstand. & adde de injuria facta parentibus L. 1. tit. 9. lib. 8. Ordinam. Regal.

(5) Si lo acusasse. In dict. cap. 3. §. si eos, dicitur, si eos in criminalibus causis accusaverint, quæ non sunt adversus Principem, vel rempublicam.

(6) Morir, o ser desterrado. Non ponitur hoc verbum in dict. §. si eos, & per hoc videtur, quod loquitur de accusatione in capitalibus causis, juxta L. 2. ff. de public. judic. requiritur ergo, quod delicti accusatio sit talis, ex qua veniat imponenda mors naturalis vel civilis, ita quod perdatur vita vel civitas; unde etiam si esset poena abscissionis membri, cum improprie dicatur poena capitalis, cum ex eo non perdatur vita vel civitas, ut notat Bart. in dict. L. 2. non possit filius exheredari, licet de crimine inferente amissionem membri parentem accusaret: in contrarium tamen facit L. 3. tit. 2. 3. Partit. ibi: fueras ende si entendiesse, que la manda era tal, de que pudiesse nacer muerte, o perdimiento de miembro, o enfamamiento, &c. Item etiam L. 18. tit.

famandolo (7) en tal manera, por que valiesse menos. Pero si el yerro de que le acusaua fuesse atal, que tangesse a la persona del Rey, o al pro comunal de la tierra, estonce, si lo prouasse el fijo, non lo puede el padre desheredar porende. Otrosi dezimos, que el padre puede desheredar al fijo, si fuere fechizero (8), o encantador (9), o fiziesse vida con los que lo fuessen; o si se trabajasse de muerte de su padre (10) con armas, o con yeruas (11), o de otra manera qualquier; o si el fijo yoguyesse con su madrastra, o con otra muger que to-

uiesse su padre paladinamente por su amiga (12); o si enfamasse (13) el fijo a su padre, o si le buscasse tal mal (14), por quel padre ouiesse a perder gran partida de lo suyo, o a menoscabar. Ca por qualquier destas razones que sean puestas en el testamento (15) del padre, o del auuelo, si fuere prouado, deue el fijo, o el nieto, perder la herencia, que pudiera auer de los bienes dellos, si non ouiesse fecho por que. Otro si dezimos, que seyendo el padre preso por debda que deuiesse, o de otra manera, si el fijo non le quisiere dar en quanto pu-

4. ead. Partit. ibi: de muerte, o de perdimiento de miembro, o de echamiento de tierra. Item etiam L. 12. tit. 5. ead. Partit. ibi: sobre que pueda venir sentencia de muerte, o de perdimiento de miembro, o desterramiento de tierra para siempre. Item & expressim L. 11. infra eod. ibi: o perder algun miembro; & in multis aliis legibus istarum Partitarum, ubi reperies semper æquiparari poenam mortis, vel abscisionis membri. Facit etiam ista eadem lex, cum inferius dicit, *enfamandolo*; unde istam partem credo veriore, & quia textus in dict. §. si eos, non dicit in capitalibus, sed in criminalibus causis: & si pro injuria verbali gravi potest exheredari filius, quanto fortius ex accusatione ad membri abscisionem. Unde supplenda est in hoc lex ista per alias leges, & quod dicit *desterrado*, intellige de perpetuo exilio; hæc enim est mens istarum legum Partitarum, cum loquuntur de exilio: & si crimen esset leve, de quo accusaret filius patrem, non videtur, quod procederet hæc poena, si ex eo non sequeretur infamia, argumento L. si magnum, & L. si sororem, C. de his qui accusar. non poss. & etiam istius legis Partitarum.

(7) *Enfamandolo*. Ex hoc patet, quod si ex accusatione, seu condemnatione posset sequi infamia contra patrem, potest filius exheredari; unde procedit hoc, etiam si parens non occusetur de crimine capitali, sed de alio inferente infamiam, & fortè procederet ex generalitate hujus legis, & ex eo quod habetur in L. sed si hac, §. Prætor ait, ff. de in jus vocando, si sequeretur tantum infamia apud bonos & graves, & facit L. 2. tit. 5. & L. 2. tit. 6. infra, 7. Partit.

(8) *Si fuere fechizero*. In dict. cap. 3. §. si cum maleficis, habetur: si cum maleficis hominibus, ut maleficus versatur; Gloss. verò in cap. Quintavallis, de jur. juran. posuit separatim istos duos casus: si cum maleficis versatur; si maleficus efficiatur: & istud intellectum approbat ista lex.

(9) *Encantador*. Qui sunt incantatores, habes in L. 1. §. medicos, ff. de var. & extraordinar. cognit. ibi: non tamen si incantavit, si imprecatus est, si (ut vulgari verbo impostorum utar) exorcizavit, non sunt ista medicinae genera, tametsi sint, qui hos sibi profuisse cum prædicatione affirmant, de his etiam vide C. de malefic. & mathematic. per totum, ubi Angel. in L. eorum, notat per incantationem animum mulierum ad libidinem flecti: & subdit, ideò non truferis, cum audis istas facturas fieri, quia veræ sunt; vide etiam ibi in L. multi, ubi Angel. summat, qui Dæmones incantavit, aliàs invocavit, vel per imagines cereas incantavit, punitur; ibique subdit super glossa: Nota benè contra facientes imagines ceræ, qui pingendo eas, vitas hominum labefactant, & ideò non derrideas ista.

(10) *Se trabajasse de muerte de su padre*. In dict. cap. 3. §. vel vitæ, habetur, vel vitæ parentum suorum per venenum, vel alio modo insidiari tentaverit, & punitur hic attentatum, licet non sit sequutus effectus.

(11) *Con yeruas*. Venenosis scilicet, ut in L. ejusdem, §. 1. ubi Bart. distinguit genus veneni, ff. ad leg. Cornel. de sicar. L. quod sæpè, §. veneni, ff. de contrahend. emptio. L. capitalium, §. venenarii, cum gloss. ff. de penis.

die-

(12) *Por su amiga*. Vide, quæ dixi in L. fin. tit. 24. supra, 4. Partit. in gloss. antepenult.

(13) *O si enfamasse*. Suprà dixit de ista infamia, quæ sequeretur ex accusatione criminali, nunc verò loquitur de infamia extrajudiciali. Adverte tamen, quod in dict. cap. 3. §. si delator, unde ista L. sumpta est, hoc non sic habetur, sed dicitur ibi: si delator contra parentes filius extiterit, & per suam delationem gravia eos dispendia fecerit substinere; unde videtur dicendum, quod ista lex Partitarum restringatur ad formam, & dispositionem illius, de qua sumpta est; vel dic, quod hæc lex apertius declaret illam: & sic, si ex diffamatione, vel ex delatione filii parens substineat magnam jacturam suorum bonorum, filius possit exheredari, & iste videtur versus sensus hujus litteræ; vel dic, quod etiam hæc lex velit, quod non solum quando ex tali diffamatione, vel delatione actualiter parens substinuit talem jacturam, verum etiam si ex parte filii diffamantis, vel deferentis fuit data occasio, ut hoc fieri posset, filius possit exheredari; & probatur ibi, cum dicit: *porque el padre ouiesse a perder*, &c. Et idem crederem, si ex tali diffamatione, vel delatione immineret periculum parenti substinendi aliquam poenam corporalem à judice per sententiam, cum talis poena sit major quavis pecuniaria, L. in servorum, in fin. ff. de pen. Si verò crimen, de quo filius diffamaret parentes, esset leve, unde ista sequi non possent, non videtur, quod filius possit exheredari ex diffamatione extrajudiciali citra accusationem, argumento L. 8. tit. 6. 7. Partit. & hujus L. supra, cum dixit de injuria verbali gravi. Tu cogita, quia passus iste in terminis, quibus lex ista loquitur, dignus est consideratione; vel dic, quod si ex diffamatione filii etiam extrajudiciali parenti sequeretur infamia facti juxta formam L. 2. tit. 6. 7. Partit. quod etiam ex ista causa filius posset exheredari, ex verbis & mente istius legis Partitarum hic & superius, cum dixit: *enfamandolo* &c. licet de jure communi hoc non ita reperitur cautum, quando infamia sequeretur citra accusationem: sed potest dici, quod cum diffamare aliquem, sit eum injuriari, ut in L. item apud Labeonem, §. ait Prætor, ne quid infamandi causa, ff. de injur. hoc idem comprehendebatur de jure communi, cum in dict. cap. 3. §. si gravem, dictum fuit si gravem, & inhonestam injuriam eis ingesserit: benè tamen placet, ut dixi, quod diffamatio de crimine levi non sufficeret ad exheredationem per prædicta.

(14) *Le buscasse tal mal*. Deferendo parentem, ut dixi, & habetur in dict. cap. 3. §. si delata, & ex generalitate hujus legis Partitarum idem esset, si alio modo, quam ex delatione hoc damnum procuraret parentibus.

(15) *Puestas en el testamento*. Et non tenetur exheredans in testamento, exprimere locum, & tempus commissæ ingratitudinis, vel delicti per filium, quia hoc non reperitur jure expressum; hæres tamen debet probare locum, & tempus, argumento L. item exigat, ff. de dolo, & L. Prætor, in princ. ff. de injur. & cap. præsentium, de testib. lib. 6. & secundum Alexand. ubi refert consilium quoddam Baldi in consil. 203. 2. vol. vers. confirmo, & idem tenet Socin. 3. vol. consil. 105. colum. fin.

LEY V.

Como el padre puede desheredar al fijo, si se fiziere juglar contra su voluntad; e de las otras razones por que lo puede fazer.

diere (16), para sacarlo de la prision (17), que le puede desheredar el padre. E esto se entiende de los fijos varones, e non de las mugeres. Ca a las mugeres (18) defiendeles el derecho, que non puedan fiar a otri. E aun puede el padre desheredar el fijo, si le embargare que non faga testamento. Ca, si el padre fiziere despues otro testamento, puedelo desheredar en el por esta razon. E demas dezimos, que aquellos a quien tiene el padre en voluntad de mandar algo, e non lo puede fazer (19) por embargo que le fizo el fijo, puedenlo acusar por esta razon; e si lo prouaren, deve perder el fijo (20) aquella parte que deuia auer de la herencia del padre, e ser del Rey. E cada vno de los otros a quien queria mandar algo en el testamento, deuelo auer, segund que fallaren en verdad, que el testador auia voluntad de les mandar, si el testamento ouiesse fecho.

(16) *En quanto pudiere. In dict. cap. 3. §. si quemlibet, dicitur: in quantum esse qui petitur, probatur idoneus, unde non esset inspiciendum, an se obliget ultra quintam partem bonorum, dato quod habeat filios legitimos, non enim hoc est donare, sed id facere, ad quod filius ex debito pietatis, & ne exheredetur, tenetur; facit L. non usque adeo, ff. si quis a parente fuerit manumissus. vide per Bald. in L. 2. C. si in fraud. patron.*

(17) *De la prision. Idem si ab excommunicatione, cum sit gravius ligamen animæ, quam corporis, secundum Joan. Fab. in authent. si captivi, C. de episc. & cleric.*

(18) *Ca a las mugeres. Nota istum textum ad id quod dixi in L. 3. tit. 12. §. Partit. in gloss. quod ob piam causam mulier non possit pro alio fideiubere. Nota etiam, quod licet renuntiando Velleyano, & legibus disponentibus mulierem non fideiubere pro alio, perdat hoc beneficium, ut in dict. L. 3. non tamen, licet non renuntiet, poterit a patre in hoc casu exheredari per istam legem, quæ noluit eam adstringere ad talem renuntiationem; quod multum nota ad similia.*

(19) *E non lo puede fazer. Quia decessit in ipsa prohibitione sine possibilitate faciendi liberè testamentum, ut declaratur in dict. cap. 3. §. si convictus, ibi: si autem in ipsa prohibitione.*

(20) *Perder el fijo. Sequitur Gloss. in dict. §. si convictus, & L. 1. ff. si quis aliquem test. prohib. & L. 2. C. eod. & vide supra ead. Partit. tit. 1. L. 26. & 27. & quæ ibi dixi.*

LEX V.

Octava causa exheredationis est si quis se fecit ioculatorem, patre hoc officium non exercente. Nona, si pro pretio cum homine, aut cum fera bestia propugnauit. Decima, si patre filiam maiorem viginti quinque annis maritare nolente, ipsa meretricalem vitam elegit. Undecima, si filius patrem furiosum alimentare, seu custodire noluit. Hoc dicit.

(1) *Juglar. Istos in dict. cap. 3. §. si præter, appellat mimos, ut sunt saltantes, & representantes in scena, ut in L. 2. §. ait Prætor, ff. de his, qui notant. infam. & hos ibi Angel. vocat ioculatores, & repelluntur isti a promotione ordinum, ut in cap. maritum, 33. dist. ibi: aut in scena lusisse dignoscitur, quod notanter Bald. in L. si fratres, C. ex quibus caus. infam. irrog. limitat in maioribus ætate; & quod parcedum sit minoribus; ut illi possint promoveri ad ordines; & istos Baldus vocat ioculatores. Et idem videtur quoad istam legem, ut intelligatur de maioribus, non de minoribus, per dict. L. si fratres: & donare istis histrionibus vitium est immane, cap. donare, 86. dist. & vi-*

Tom. III.

de Chrysost. super Matthæum Homil. 49. colum. penult. & fin. & intellige istam legem, quando filius in hac professione permanserit, prout etiam habetur in dict. §. si præter. Videtur etiam ista lex limitanda in his ioculatoribus, qui sine delectu sui ludibrium faciunt; isti enim sunt infames, ut in dict. §. ait Prætor: qui autem cum delectu, ex eo quod in loco omnes intrare non possunt ad videndum, ut est exemplum, cum in militia, & actu doctoratus alicujus magna fiunt convivia, & intra domum canitur vel salitur; tales enim non sunt infames, ut declarat Angel. in dict. §. ait Prætor: & hoc etiam probatur in L. 4. tit. 6. 7. Partit. ubi declaratur de istis ioculatoribus pretio recepto, seu causa quæstus; requiritur enim, quod assuescerint se in arte ista, ut declarat Innocent. & ibi Abb. loquentes quoad promotionem ordinum, in cap. cum decorem, de vita & honestat. Cleric. secus autem secundum eos, ubi in occulto hoc fecissent, maxime ad complacentiam infirmi. Idem dicit Innocent. si semel, vel pluries in publico hoc fecerit, dummodò non assuescerit se; quod Abbas ibi limitat, nisi in publico saltem bis illam artem causa quæstus exercuerit, nam efficeretur infamis, argumento L. palam, ff. de ritu nuptiar.

(2) *El padre fuesse jugar. Nam nihil dolosus doloso, nihil Cathilina Cethego, ut etiam tradit Gloss. in dict. §. si præter.*

(3) *Lidiasse por dineros. Ut erant arenarii, L. in arenam, C. de inoffic. testam. & in dict. §. si præter, sunt enim infames, qui causa quæstus in certamina descendunt, dict. L. 2. §. fin. ff. de his, qui notant. infam.*

(4) *Segund la riqueza quel ouiesse, e segund que pertenesciesse, &c. Tene menti istam legem, ut scias qualiter dicatur, quod pater dotet competentem filiam, & adde L. si filia pater, ff. de legat. 3. non ergo legitima erit meta dotis; vide quod dixi in L. 8. tit. 4. in gloss. super parte a otro, circa fin. 5. Partit.*

(5) *Que non queria casar. Hoc idem habetur in dict. cap. 3. §. si alicui, ibi: & illa non consenserit. Quid tamen si hoc non contigit, scilicet quod pater antea quam filia pervenisset ad ætatem 25. annorum, non se obtulit maritare & dotare filiam, quia fortè facultas non se obtulit, vel aliàs hoc fieri non potuit, seu factum non fuit etiam negligenter per patrem; an tunc filia luxuriosam vitam eligens ante 25. annos, possit exheredari a patre? Ista litera videtur innuere, quod non; quod verò subditur, pero si el padre alongasse el casamiento. innuit contrarium, cum pater non videatur negligens, neque culposus usque ad illam ætatem: & ita intelligit hoc Gloss. in dict. §. si alicui, & est glossa finalis super parte si alicui: & est de mente Glos. in cap. Quintavallis, de iurejurand. & probatur in L. si filiam, cum*

Oz

auc-

ria (6), poderla ya el padre desheredar (7) por tal razon. Pero si el padre alongasse el casamiento de su fija, de manera que ella passasse de edad de veinte e cinco años (8), si despues desto fiziesse ella yerro, o enemiga de su cuerpo, o se casasse contra voluntad de su padre, non podria el desheredarla por tal razon; porque semeja, que el fue en culpa del yerro que ella fizo, porque tardo tanto que la non caso. E otrosi dezimos, que seyendo algun ome furioso, o loco, de manera que andouiesse desmemoriado, e sin recabdo; si los fijos, o los otros que descenden del por línea derecha, non le guardassen, o non pensaren del en las cosas quel fuere menester; si otro extraño se mouiesse (9) por piedad, e que ouiesse duelo del, doliendose de su locura e de su mala andança, e lo lleuasse a su casa, e pensasse del; si este atal despues desto rogasse, e afrontasse a aquellos que descendiessen del furioso sobre dicho, que pensassen de su pariente; si

authent. ibi posita, C. de inoffic. testam. & ad istam legem, & ad dictum §. si alicui, in verbo si alicui, potest dici, quòd intelligantur, quando pater hoc fecisset, etiam quando filia haberet ætatem 25. annorum, & per eam stetit, nolens nubere cum eo, quem pater volebat; & si filia esset minoris ætatis, supplendum ad hoc esset maximè, quia idem esset, si pater ante dictam ætatem ad hoc se non obtulisset.

(6) *En puteria.* In dict. §. si alicui, non ponitur istud verbum, sed dicitur: *luxuriosam degere vitam elegerit*; unde videtur, quòd lex ista Partitarum requirat, ut locum possit habere exheredatio, quòd filia in lupanari turpiter vivat, ad hoc *L. ancillarum, ff. de petitione hered.* & sic quòd in loco publico meretricetur; quòd videtur durum, cum sufficere debeat ad causam exheredationis, quòd filia vitam luxuriosam etiam extra locum lupanaris faciat; & istud videtur verius, & iuxta LL. juris communis, & mentem ipsarum, de qua ista sumpta est. Intellige ergo istam legem iuxta dictas LL. juris communis, dict. *L. si filiam, C. de inoffic. testam. & dict. §. si alicui*, & quòd hic dicit, *en puteria*, non intelligas pro loco publico lupanaris, sed intellige, quòd filia faciat malam vitam meretricando; & sic quòd intelligatur, *en puteria*, id est luxuriosè vivendo, seu meretricando; & probabitur filiam luxuriosè vivere per locum à communiter accidentibus, ut quia passim juvenes accedebant ad juvenulam cum fama publica, secundum Bald. 2. vol. consilior. consil. 253. neque excusabitur secundum eum, si dicat, quòd non potuit cognosci, quia erat arcta; nam licet stuprum non sit consummatum, sufficit conatus, allegat cap. 1. §. item si fidelis, quibus mod. feud. amittat. & quòd sine contactu corporalis immixtionis potest vita luxuriosa, indecens, & inhonesta intervenire, *L. non tantum, §. si emancipatus, ff. de bonor. possess. contr. tabul. L. athletas, §. Pomponius, ff. de his, qui notant, infam.*

(7) *Desheredar.* Sed an mater, quæ similiter esset meretrix, posset filiam ob meretricatum exheredare? Bald. post Bart. per textum ibi in *L. in arenam, C. de inoffic. testam.* dicit, quòd non; idem tamen Bald. in *L. si filiam, C. eod.* dicit, quòd si tempore mortis mater erat correcta, & ad honestam vitam redacta, quòd tunc poterit filiam exheredare, cum non debeat tunc reputari turpis persona, & ultima consuetudo inspicienda sit, *L. mella, §. 1. ff. de adimen. legat.* & idem tenet ibi Angel. post Guillel. per *L. imperialis, in princ. & §. tales, C. de nupt.* Quid autem in ipsa filia, quæ ob luxuriosam vitam poterat exheredari, si ipsa ante testamentum patris, eo vivo, ad honestam vitam rediit, an etiam tunc

ellos non lo quisiessen fazer, e el furioso muriesse sin testamento, este sobre dicho que lo lleuo a su casa, e que penso del, deue auer todos sus bienes del furioso: e los parientes que lo desampararon, non deuen auer ninguna cosa. E si por auentura, este atal tornasse en su memoria ante que muriesse, podria desheredar por esta razon, a aquellos que lo deuian heredar por derecho, si non errassen contra el. E aun dezimos, que si este atal que fuera desmemoriado, ouiesse fecho testamento en antes que cayesse en la locura, e en aquel testamento ouiesse establescido por herederos a sus fijos, o algunos de los otros que descendiessen del por línea derecha; si el furioso muriesse despues en casa del extraño que pensaua del, non vale el testamento quanto es en el establescimiento de los herederos; ca non deuen ellos (10) auer la heredad, mas aquel extraño que penso del, e le ayudaua, en cuyo poder murio. Mas bien valdria el testamento,

poterit exheredari? Videtur quòd non, ex notatis per Specul. tit. qui filii sunt legitim. §. 1. col. 4. vers. quid si ipsa peniteat de peccato, ubi concludit, tali casu patrem teneri ad alimenta, & sic vult, quòd non possit exheredari, cum ista ambulent pari passu, *L. si quis à liberis, §. si quis ex his, ff. de liber. agnos.* & similiter tali casu pater tenebitur eam dotare, secundum Abb. in cap. Quintavallis, col. 2. de iurejur. quia causa dotis non minus favorabilis est, quam causa alimentorum. Baldus novell. in suo tractat. de dote, fol. 13. col. 2. in 16. speciali privilegio, vult idem in dote, licet non alleget Abb. ubi supra, & respondit ad dictum §. si alicui, dicens, quòd illa dispositio non debet extendi ad istum casum dotis, ne matrimonium impediatur; & sic innuit, quòd licet filia tali casu adhuc possit exheredari, deberet tamen dotari, ne matrimonium impediatur. Alexand. verò de Imola relato dicto Hostiens. in *L. 1. col. 9. num. 33.* infert ex eo, quòd filius, qui ingratitude commisit, adeo quòd exheredari possit, si tamen vivo patre poenitentiam agat, vel ante testamentum conditum, non poterit exheredari; & satisfact pro hoc dicto seu illatione Alexand. dictus §. si prater, ibi: & in hac possessione permanserit; & facit quòd notat Bald. in *L. fratres*, vers. quaro quid si institutus, *C. de inoffic. testam.*

(8) *Que ella passasse de edad de veynte e cinco años.* Quid si de consuetudine patriæ filia maritatur usque ad vigesimum annum, & filia post istud tempus nupsisset, patre ignorante vel contradicente, cum indigno; an propter hoc possit exheredari? Baldus novell. in tractatu de dote, in 16. speciali privilegio, fol. 13. col. 2. tenet, quòd non, ne aliàs per indirectum tollatur ipsi filia libertas matrimonii, quam libertatem non potest impedire jus civile, ut notatur in cap. 1. de sponsal. ubi Abb. hoc tenet; secus tamen secundum eum, si filia non expectavit tempus consuetum secundum morem patriæ, vide ibi per eum: (licet non in ista materia), quòd attendi debeat consuetudo patriæ circa ætatem, qua mulieres maritentur, vide per Alexand. consil. 20. col. 2. vol. 2. incipit, viso processu; ætas tamen ista 25. annorum expectabitur, adhuc etiam stante dicto more regionis, si filia inhonestam vitam elegerit meretricando, secundum Bald. novellum ubi supra.

(9) *Otro extraño se mouiesse.* Quid si nullus procuraret furiosum? Dic quòd etiam adhuc hereditas est auferenda filiis, ut notat Gloss. in authent. liberi, *C. de episcopat. audient.*

(10) *Non deuen ellos.* Intellige, si sint maiores decem & octo annorum, ut infra eod. *L. proxima.*

to, quanto en las otras mandas que el testador sobredicho ouiesse fecho en el.

L E Y VI.

Como el padre, o el auuelo, pueden desheredar a sus fijos, o a sus nietos, si non le quisieren sacar de captiuo.

Captiuando (1) algun ome, o muger, que ouiesse fijo, si los fijos fuessen negligentes (2), non auiendo cuydado de redimir su padre, o su madre, o lo dexassen captiuo, pudiendolo redimir, si despues desto saliere este atal de poder de los enemigos, puede por esta razon desheredar sus fijos. Mas si por auentura muriesse en poder de los enemigos, aquellos que le deuen heredar, que fueron negligentes en sacarle de captiuo, non deuen heredar (3) ninguna cosa de los sus bienes. Mas el Obispo de aquel logar, onde era natural este que murio en la captiuidad, deue entrar todos sus bienes, e fazer ende escrito cierto de quantos son; e despues desto, deuelos vender todos, e dar el precio en redencion de captiuos (4). Ca, pues que este que era señor, non se aproueche de sus bienes, nin fue redemido dellos, bien es que sean otros redemidos (5) en su logar. E lo que diximos en esta ley de los fijos, entiendasse tambien de los otros parientes, que auian debdo de parentesco con

L E X VI.

In hac L. ponitur duodecima causa exheredationis, si filius patrem captiuum redimere valens nolit. Hoc dicit.

(1) *Captiuando*. Sive capiat ab hostibus, sive à latronibus, seu piratis, seu alia privata persona, quia ille qui paritur, quem in carcere mori, videretur cum necare, secundum Bald. in *authent. si captiuo*, C. de *Episcopis & clericis*. & idem dic, si condemnatus à iudice detineatur in carcere, ut tædio carceris affectus veniat soluturus, L. 1. C. qui bonis ceder. poss. L. 3. §. tutores, ff. de suspect. tutor. Bald. ibidem, col. 1. quia ex quo carcer pecunia redimitur, habebit locum ista lex; secus, si detineatur in carcere, ut quia est ei inflicta poena perpetui carceris, vel ad tempus, quia non cadit luitio, nisi inveniatur compositio, vel si detineatur pro investigatione delicti, L. 2. C. de exhiben. reis, Bald. in *dict. authent. si captiuo*, & etiam Paul. de Cast.

(2) *Negligentes*. Quid si ipse carceratus, vel captivus fuit similiter negligens, quia ipse poterat se redimere sine aliorum auxilio, & neglexit? Bald. in *dict. authent. si captiuo*, dicit, quod tunc parcendum est aliis, si eum non redimant, argum. L. 5. ff. mandati, & cap. 2. de fideius. Si tamen constaret, quod ipse noluisset redimi, tunc diceretur filius, vel conjunctus negligens, si ipse non redimat; & ipse, vel hæres scriptus privaretur hæreditate ejus, argum. L. is qui reipub. causa, la 2. & quod ibi notatur, ff. ex quib. caus. major. &c. secundum Bald. ubi suprâ.

(3) *Non deuen heredar*. In *dict. cap. 3. §. si unum de prædictis*, dicitur, illos ad successionem ejus venire non putimur: in *authent. si captiuo*, C. de *Episcopis & clericis*. dicitur, sed etiam lege denegatur ejus successio, ex quo patet, quod tales filii, vel conjuncti, seu hæredes scripti sunt insuccessibiles ipsi captivo ipso jure absque alia sententia; unde supervacua est quæstio, quam in hoc ponit Bald. in *dict. authent. si captiuo*, an isti sint indigni, & insuccessibiles ipso jure, vel per sententiam, ut etiam advertit ibidem Paul. de Cast.

(4) *El precio en redencion de captiuos*. Non ergo hæreditas devolvitur ad sequentem in gradu, ex quo lex

el captiuo. Otrosi dezimos, que si alguno, ante que cayesse en captiuidad, ouiesse fecho testamento, en que ouiesse establecidos algunos por sus herederos; si muriesse en poder de los enemigos, non lo queriendo ellos redimir, non valdria el testamento quanto en el establecimiento de los herederos, mas valdra (6) en las otras cosas, segund diximos en la ley ante desta, que fabla del furioso. E la pena, que diximos en esta ley, e en la que fabla del furioso, deuen auer tan solamente los parientes, e los herederos, que son mayores de diez e ocho años (7), e non los otros que fuessen menores desta edad, maguer errassen assi como sobredicho es. E non se pueden ende escusar los herederos sobredichos, maguer digan, que non rescibieron mandado de los catiuos, para vender (8), o obligar sus cosas, por razon de quitillos. Ca sin su mandado las podrian ellos vender, e obligar, tambien como las sus cosas proprias; assi como dize en el titulo de los Captiuos, en las leyes (9) que fablan en esta razon,

L E Y VII.

Como el padre puede desheredar al fijo, que se tornare Moro, o Judio, o Herege.

Herege (1), o Judio, o Moro, tornando el fijo, o el nieto, si el

pa-
sta aufert existenti in primo gradu, ad quem hæreditas pertinet, & defert eam ad Episcopum, vel ecclesiam in redemptionem captivorum; quia cum lex privat, potest, in quem vult, conferre, secundum quod declarat Paul. de Cast. in *dict. authent. si captiuo*.

(5) *Bien es que sean otros redemidos*. Nota istam rationem, quæ etiam ponitur in jâribus, unde ista lex sumpta est, scilicet in *dict. authent. ut cum de appellat. cognosc. §. si unum de prædictis*, & potest ad alia induci.

(6) *Mas valdra*. Tenet enim ejus testamentum, licet capti ab hostibus, quia fingitur decessisse præambula hora captivitatis, L. lex Cornelia, ff. de vulgar. & pupill.

(7) *Mayores de diez e ocho años*. Et non competit eis restitutio in integrum, si post istam ætatem etiam ante vigesimum quintum annum negligant, secundum Bald. in *dict. authent. si captiuo*, col. 2. & sufficit, si patre existente captivo ista ætas compleatur, secundum eum ibidem; quia obsequium filii erga patrem habet tractum successivum, non instantaneum.

(8) *Vende*. Istud verbum non ita exprimitur in dicto §. si unum de prædictis, neque in *dict. authent. si captiuo*, ubi dicitur: qui autem redimere student, si proprias non habeant pecunias, super quibuslibet rebus ipsius in eam causam rectè contrahunt. Et sic limita istam legem, quando isti filii, vel conjuncti proprias non haberent pecunias, & inducit Bald. in *dict. authent. si captiuo*, ad fideiussorem non habentem unde solvat, & timentem se poni in carcerem, quod possit vendere bona principalis, L. si procuratorem, §. si ignorantes, ff. mandat.

(9) *En las leyes*. Non ita benè, sicut hic, ibi hoc explicatur.

L E X VII.

Hæc lex ponit decimam tertiam causam exheredationis, scilicet si filius fiat Hæreticus, Judæus, vel Maurus. Hoc dicit. Habuit originem ab *authent. ut cum de appellat. cognosc. cap. 3. §. si quis de prædictis*, el 2.

(1) *Herege*. Adde *dict. §. si quis de prædictis*, & *cap. excommunicamus*, §. credentes, de hæretic.

padre fuesse Christiano, bien lo puede desheredar por esta razon: mas si el padre fuesse Herege, o de otra Ley, e los fijos, e los nietos fuessen Catholicos (2), estonce el padre es. tenuto de establecer (3) a estos fijos atales por herederos, maguer non quiera. E si por auentura el padre ouiesse fijos que fuessen Christianos, e otros que lo non fuessen, otrosi los Catholicos deuen heredar (4) del padre, e los otros no auran ende ninguna cosa. Pero si despues desto se tornassen a la Fe (5), deuenles dar su parte de la heredad. Mas los frutos (6) que ouieren lleuado los Catholicos, entre tanto que los otros fijos fuessen Hereges, e non creyan en la nuestra Fe, non los pueden demandar. E si por auentura el padre, e los fijos, fuessen Hereges, e los otros parientes (7) mas cercanos fuessen Catholicos; estonce, los que creen bien, auran la heredad, e non los otros. E si

por auentura alguno fuesse Herege, el, e todos los otros parientes que ouiere, tambien los que descien den por la liña derecha, como los que suben por ella, e otrosi los de las liñas de trauiesso, fasta el dezeno grado; si este Herege atal fuere Clerigo (8), estonce heredara la Eglesia todos sus bienes, si los demandare fasta vn año (9), despues que fuere dado por Herege. E si passare vn año, e la Eglesia non los demandare, estonce auerlo ha el Rey. E si este atal fuere lego, aura el Rey otrosi todos los bienes.

LEY VIII.

Que fuerça ha el desheredamiento, quando es fecho derechamente.

SI el padre deshereda su fijo por alguna razon qualquier, de las que diximos en las leyes ante desta, si fuere prouada (1), dezimos que deue perder porende el fijo la heredad del padre.

(2) *Catholicos.* Adde *L. cognovimus, C. de heretic. & in dict. §. si quis de prædictis*, & sic habes, quod filii catholici succedunt patri hæretico. Contrarium tamen cavetur de jure canonico, ut in *cap. vergentis, de heretic. & in cap. filii, & in cap. quicumque, §. hæretici, de heretic. lib. 6.* habetur etiam in *authent. Gazaros, C. de heretic.* idem tamen, quod in ista lex Partitarum, habetur etiam in *L. 2. tit. 26. 7. Partit.* An autem in hoc servabimus jus canonicum, vel istas LL. Partitarum? Diversæ opiniones fuerunt circa hoc; nam Gloss. 23. *quæst. 7. in summa*, dixit correctas esse leges in hoc disponentes, ut orthodoxi filii haberent bona parentum hæreticorum: & sequuntur ibi Archidiac. & Joan. de Fantu. Gofred. autem tenuit contrarium, scilicet, quod in bonis temporalibus servantur leges, & non canones, nisi in terris subjectis Romanæ ecclesiæ, etiam quoad jurisdictionem temporalem, ita notavit in *summa, tit. de heretic. §. quid si hæretici filios habeant*: & istud etiam voluit Joan. And. in *dict. cap. vergentis*, ubi dixit, quod in terris Imperii servantur in hoc LL. seculares, quæ majori æquitate nituntur. Abb. verò ibidem dicit, mirandum esse de opinione Joan. And. quia non habet in se rationem & probabilitatem, cum in dicto *cap. vergentis*, Papa expressè faciat mentionem de terris Imperii, & mandet Principes seculares ad hoc compelli; neque curandum est in hoc casu de legibus, cum crimen hæresis sit merè ecclesiasticum, ut in *cap. ut inquisitionis, vers. prohiberimus, de heretic. lib. 6.* & poenæ impositio spectat ad judicem ecclesiasticum, non ad secularem, §. in *hoc, 24. quæst. 2.* & istud etiam tenet Alberic. in *dict. L. cognovimus, C. de heretic.* & tenet Gloss. quam ibi Doctor. communiter sequuntur, in *dict. cap. vergentis*; hoc etiam voluit glossa finalis in *cap. cum secundum leges, de heretic. lib. 6.* Adverte tamen, quia de jure antiquo minus dubitationis ista quæstio habere videbatur, stante dispositione dictæ *authent. Gazaros*. Attentis verò istis LL. Partitarum majus dubium videbatur; sed adhuc tenendum est, quod juris canonici dispositio in hoc servetur, cum istud crimen sit merè ecclesiasticum, & jus canonicum hanc poenam filiis infligit, considerans poenam filiorum esse parentum, *L. isti quidem, ff. quod met. caus.* & cum idem sit in crimine læsæ majestatis temporalis, quanto magis divinæ, ut in *dict. cap. vergentis*; & ita in practica servatur: & adde Joan. Lup. de Palac. Rub. in *repetit. cap. per vestras*, super textu, *col. 340. in formis minoribus*, vers. *ex istis*, ubi vide per eum, an filii de æquitate debeant alimenta habere à fisco, vel filiarum dotes? Et ibi etiam, quid in filiis ante delictum hæresis, à patre commissum natis.

(3) *Establiescer.* Innuit hæreticum posse condere testamentum, vide *L. 16. tit. 1. supra, ead. Part.* & quæ ibi dixi.

(4) *Los Catholicos deuen heredar.* Videsuprà in gloss. 2.

(5) *Tornassen a la fe.* Innuitur hic, quod bona debent restitui hæreticis reversis ad fidem; adde Gloss. 23. *quæst. 7. in summa*, quæ dicit, quod licet bona sint ablata hæreticis, si tamen revertantur ad fidem, ex misericordia eis restituantur, ut in *cap. ipsa pietas, 23. quæst. 4.* & nota, cum dicit, *ex misericordia*, nam de rigore non sunt eis restituenda, ut voluit Archidiac. in *cap. si vos, 23. quæst. 5.* Adde etiam quod habetur in *cap. ad abolendam, de heretic. & in cap. ut officium, vers. si vero, de heretic. lib. 6.* & *cap. ut commissi, vers. necnon*, & ibi Archidiac. *eod. tit. & lib. & vide Dominic. in cap. cum secundum leges, de heretic. lib. 6.* & pragmaticam Regum catholicorum datam Cordubæ, anno Domini 1487.

(6) *Los frutos.* Facit, ut ei, cui jubentur bona restitui, veluti bannito, vel aliàs damnato, non debeant restitui fructus, & adde Alberic. in *authent. idem de Nestorianis, C. de heretic.*

(7) *Parientes.* Hoc etiam corrigitur per jus canonicum; quia nec filiis reservantur bona parentum hæreticorum, ut dixi suprà in gloss. 2.

(8) *Clerigo.* Adde *cap. excommunicamus, §. 1. de heretic.* ubi vide Abb. & Joan. de Ana. ubi videbis, quid faciendum de bonis clerici hæretici.

(9) *Fasta un año.* Nota de annali præscriptione, ut etiam notat Gloss. in *dict. §. si quis de prædictis*. An autem leges istæ regie hoc tempus ecclesiæ præfinire possint, non est sine dubio, ex his, quæ habentur in *cap. quæ in ecclesiis, & in cap. ecclesia S. Mariæ, de constit.* licet in contrarium adduci possent ea, quæ cumulat Guillel. Benedict. in *repetit. cap. Raynutius super verbo uxorem nomine Adelastiam, num. 240. cum sequenti.* Vide quæ dicam in *L. 2. tit. 26. Partit. 7. in gloss. penult.*

LEX VIII.

Legitima causa exhæredationis à testatore inserta, & ab hærede probata, tenet exhæredatio: & si plures causæ inserantur, sufficit unam legitimam probari. Hoc dicit.

(1) *Si fuere prouada.* Adde *L. omnimodo, C. de inoffic. testam. & in authent. non licet, C. de libert. præterit.* & in corpore, unde sumitur, in *authent. ut cum de appellat. cognos. cap. 3. §. ult. vers. sive igitur*: & dicit Angel. in *authent. de nupt. §. ingratitudinem, collat. 4.* quod sit cautus advocatus, ut semper contra filium exhæredatum faciat causam ingratitudinis probari; nam etiam si pater in exhæredatione filii causam ingratitudinis non inseruerit, licet testamentum ob hoc non teneat, & succedatur ab intestato, utpote exhæredatione non legitime facta, tamen adhuc filius exhæredatus, probata causa ingratitudinis, excludetur à successione intestati, per textum in *dict. §. ingratitudinem.* Et istud dictum Angel. di-

dre. Otrosi dezimos, que como quier que el padre pusiesse muchas razones destas sobredichas contra su fijo, quando lo deseredare; si non pudiere todo prouargelo, el, o el heredero que fuesse escrito en el testamento, abonda que sea prouada la vna cosa (2) tan solamente: Mas si por alguna otra razon qualquier (3), que non fuesse de las sobredichas en estas leyes, deseredasse el padre a su fijo, non le valdria tal deseredamiento.

LEY IX.

Como, quando el fijo es desheredado en el comiençamiento del testamento, o en la fin, se entiende que es desheredado en todos los grados de la herencia.

GRados llaman en latin, al establecimiento del heredero que es fecho primeramente, e a la sustitucion que fazen despues, quando dan sustituto a aquel heredero; e esto es puesto por semejança (1) Ca, assi como ha en la escalera muchos grados, quel vno esta ante del otro, assi en los establecimientos de los herederos ha grados, que esta vno ante quel otro, en que son llamados sustitutos: onde, si el padre desereda su fijo, en ante del primero grado (2), o des-

dicat singulare Jason in dict. authent. non licet, in 7. limitat. & transibit ibi cum eo. Ego tamen semper dubitavi de veritate hujus dicti, quia videtur contra textum in dict. authent. ut cum de appellat. cognos. §. aliud quoque capitulum, collat. 8. & dict. vers. sive igitur: & contra LL. 4. & 10. tit. 7. Partit. 6. & quia ingratitudo non excludit à successione intestati, L. cognatis, ff. unde cognati, & tenent Guilhelm. Bart. Bald. & alii in L. fratres, C. de inoffic. testam. ubi respondent ad dictum §. ingratitudinem: & tenet etiam, & latè probat hoc Franciscus de Aretin. in L. 3. §. filius quoque, ff. de liber. & posthum. tenet etiam Socin. consil. 105. incipienti, viso processu in causa querelæ, 3. vol. col. fin. De jure tamen isto Partitarum ingratitudo excludit fratrem etiam à successione intestati, ut in L. 12. infra, eod. ubi vide, & quæ dixi in L. 10. infra eod.

(2) Una cosa. Adde dict. vers. sive igitur, & cap. 4. §. si tales, in authent. ut cum de appellat. cognos. & facit ad illud dictum singulare Innoc. in cap. in presentia, de renuntiati. quod sententia lata expressa duplici causa, si una sit vera, licet alia sit falsa, tenet sententia ex causa vera; & adde Bald. in L. 2. §. ignominia, ff. de his, qui notant. infam. & inducit Bart. dictum vers. sive igitur, quod si in libello plura simul narrantur, vel mandantur, quorum alterum per se sufficit, non esse necesse omnia probari, sed alterum tantum, & remittit ad notata in cap. licet causam, de probation. & in cap. 2. de rescript. ubi vide Abb. & latè per Felin. col. 16. & 17. cum sequenti. An autem videatur quis se adstringere ad probandum eo modo, quo in libello narrat? Vide Bart. in L. habebat, in princ. ff. de institor. & in dubio nemo videtur se adstringere, nisi quatenus agere desiderat, ut tradit Bald. in L. edita, in 2. lectura, col. 2. C. de edend. & nota etiam, quod licet quis se adstringat ad probandum, non per hoc fundat intentionem adversarii agentis, Bald. in L. 1. C. si advers. creditor. & vide, quod notat Jaso post Salicet. in L. cum virum, C. de fideicom. Item nota, quod licet pars se adstringerit ad probandum per testes & instrumenta, poterit congruo tempore facere positiones, Bald. in L. 2. §. quod observari, C. de juram. column. vide notabilia in ista materia per Bald. in L. 1. penult. colum. C. de condit. indeb. ubi ad intellectum dicti cap. licet causam, in verbo se adstringit: & ibi dat regulam, quod ad qualitatem probandam numquam videtur quis se adstringere, nisi quando qualitas mutat speciem actionis vel exemptionis, vel facit aliquem admitti ad id, ad quod alias non admitteretur: & dat etiam aliam regulam, quod quando plura requiruntur loco unius causæ finalis, tunc omnia sunt probanda conexim; secus si resultent plures causæ finales, vide ibi per eum: & in causa criminali adstringere se ad ea, quæ non sunt de natura punitionis, nihil operatur, Gloss. in dict. cap. licet causam, & Bald. in dict. L. penult. Vide etiam in ista materia, quod notat Bald. in L. 2. col. 1. C. de probat. & in L. 2. col. 6. C. de servit. & in L. frustra, & in L. cum te minorem, C. eod. tit. & in L. testium, col. 3. C. de testib. & in L. si non, C. de contrahenda

emp. & Bart. in L. qui uxori, §. quid tamen, ff. de adulter. & quod dicit Bald. in L. 1. 14. & 15. col. C. qui accusar. non poss. & in L. fin. C. de sal. & in L. fin. col. 12. C. de edicto divi Adrian. toll. & in L. minoribus, C. de his, quibus ut indignis, & Joan. de Plate. in L. 2. C. de delator. lib. 10. nota hæc, quia collegi longo studio, & poterunt prodesse, cum casus se obtulerit.

(3) Otra razon qualquier. Nota valdè istam legem, nam per ea videtur reprobari illa communis opinio, de qua dixi in L. 4. in gloss. 2. supra, isto tit. scilicet, quod ex aliis causis æquè gravibus vel gravioribus, quam in istis legibus expressis, filius possit exheredari; nam hic aperte confunditur illa communis opinio, cum dicit, otra razon qualquier: & satis benè etiam, quod dicitur in dict. §. aliud quoque capitulum, in princ. in authent. ut cum de appell. cognos. per quem textum hoc idem voluit Alexand. in dict. authent. non licet, col. 2. num. 4. Sed ista lex Partitarum probat hoc clariùs, cum dicit, qualquier, de cujus dictionis natura est, quod intelligatur universaliter, nihil excipiendo, ut in cap. solita, de majorit. & obedient. tradit latè Jason in L. quodcumque, ff. de verbor. obligat. non enim sequitur, ita generaliter intelligendo, aliqua inhumanitas, imò favor & exclusio exheredationis, quæ est odiosa, ut notat Gloss. per textum ibi in L. 2. ff. de liber. & posthum. neque sequeretur aliquid absonum, neque oporteret per aliam legem aliquam restrictionem facere; imò expressè excluduntur omnes aliæ ingratitudines per LL. expressæ, ut in dict. §. aliud quoque capitulum, & sic cessant limitationes, quæ dantur ad id, quod habetur in dicto cap. solita. Hanc etiam opinionem ultra Alexand. ubi supra, tenuit Hostiens. in summa, de testam. §. qualiter. infirmetur, in 6. col. ibi: sed & si alia causa, quem Felinus dicit ad hoc à nemine allegatum, in cap. pastoralis, col. 1. de rescript: & facit, quod notat Salicet. in L. fratres, in tertia opposit. C. de inoffic. testam. Quid autem de filia, vel filio, quæ nupsit contra voluntatem patris, an possit exheredari? Vide L. antepenult. & penult. tit. 1. 4. Part. & quæ ibi dixi. Quid autem si exheredatio fieret in favorem filii, vel ipso filio volente? Vide per Alexand. quod tunc etiam extra istos casus teneat, in authent. non licet, col. 1. & 2. C. de liber. præterit.

LEX IX.

Exheredatus ante substitutionem, vel post omnes gradus substitutionis, videtur ab omnibus gradibus exheredatus. Hoc dicit.

(1) Por semejança. Adde L. Jurisconsultus, §. gradus, ff. de gradib. affinitat.

(2) Ante del primero grado. Azo. C. de liber. præterit. in summa, dicit. Item fieri debet exheredatio ab omnibus hæredibus, non ab unius persona tantum, ff. de liber. & posthum. L. 3. §. filius. Item fieri potest ab omnibus gradibus hæredum, quod est, si fiat exheredatio ante gradus omnes, vel post gradus omnes, vel in-

despues (3) de todos los grados de los herederos institutos, e sustitutos en su testamento, entiendesse (4) que es desheredado de todos estos grados sobredichos.

L E Y X.

Como el testamento en que el padre non deshereda a su fijo, nin habla del, non vale.

Preteritio, en latin, tanto quiere dezir en romance, como pasamien-

tra gradus: & est tunc inter gradus, quando persona præcedens exheredationem est in alio gradu, quam persona, quæ sequitur exheredationem, dict. L. 3. §. filius, & §. ante, & §. in eo, & C. eod. L. 1. & vide de hoc per Gloss. & Doctor. in dict. L. 1.

(3) O despues. Adde dict. §. filius, & dict. L. 1. C. de liber. præterit.

(4) Entiendese. Ita quod dicebat Gloss. in dict. L. 1. quod nec probatio in contrarium admitteretur, cum exheredatio facta fuit post omnes gradus; sed communiter Doctores ibi tenent contrarium, & in dict. §. filius. Si verò exheredatio fiat à persona unius ex hæredibus, non valet, ut dixi in gloss. 1. cum enim exheredatio sit ab hæreditate exclusio, ut in L. quidam cum filium, ff. de verbor. obligat. non valet, si à persona tantum fiat, argum. L. cum quidam, ff. de liber. & posthum. & quia si respectu illius, à quo fit, valeret, & respectu alterius non valeret, esset dicere, quod quis decederet pro parte testatus, & pro parte intestatus, contra regulam L. jus nostrum, ff. de regul. juris. Si tamen unus tantum esset institutus, tunc valeret exheredatio, licet ab illius persona etiam proprio nomine nominata fieret, arguendo à contrario ex dispositione dicti §. filius, & L. non putavit, §. si ab uno ex hæredibus, ff. de bonor. poss. contr. tabul. L. si à primo, ff. de liber. & posthum. & idem esset, si plures essent instituti, & ab omnibus etiam proprio nomine nominatis fieret exheredatio, ut probatur in L. penult. ff. de injusto rupto. Item ex ista lege cum ejus concordantiis, nota, quod clausula in principio, vel in fine appositæ, refertur ad omnia in scriptura contenta, & adde L. si quis ex argentariis, §. si initium, ff. de edend. & L. talis scriptura; & ibi plenè notata, ff. de legat. 1. Item clausula in medio capitulorum posita, refertur ad præcedentia, & sequentia, ut in dict. §. filius, & cap. secundo requiris, de appellat. & procedunt prædicta etiam in poenalibus dispositionibus, quando ipsamet clausula continet dispositionem poenalem, adeo quod non potest dispositio censeri repetita sine poena; sed quando poena esset distincta à dispositione, tunc non refertur ad capitula sequentia, gloss. magna in Clement. 2. ad fin. juncta glossa fin. de vita, & honest. clericor. est tamen Gloss. contraria in cap. de multa, de prebend. quam dicit veriore ibi Abb. colum. fin. ubi nota, quod si in fine alicujus statuti finalis fit aliqua additio, quod poena appositæ in principio videtur repetita in illa aditione, ex quo enim adjicitur, videtur, quod sit pars illius statuti; quod intelligit, cum ponitur in statuto verbum adjicientes, vel simile, vide latè in materia per Alexand. in dict. L. talis scriptura, & per Felin. in cap. causam quæ, de rescript. ubi etiam Abb. colum. 2. vide etiam per Abb. in cap. ecclesia vestra, 6. notab. ubi bonus textus, de election. & quod dicit Gloss. in cap. constituimus, 3. quest. 5. & vide, quod dicit Bald. notabiliter in L. 1. C. de legitim. hæred. & in §. penult. si de feud. fuer. controuv. inter domin. & agnat. & per Bart. in L. si servus, §. eritque differentia, ff. vi bonorum raptor. & in L. mariti, §. hoc quinquenium, ff. de adulter. & in L. si legatum, ff. de annuis legat. & in L. fin. §. penult. ff. de liberat. legat. Adde etiam de poena in fine appositæ Joan. de Plat. in L. penult. C. de aquæ ductu, lib. 11. & quod etiam de clausula in fine appositæ dicit Bart. in authent. at liceat matri, & avia, §. fin. collat. 8. & notabiliter per eundem Bart. & Paul. in L. fin. ubi bonus textus, ff. de reb. dub. & Bald. in L. 1. ff. de constitut. Princ. & quod dicit Bald. in L. quisquis, C. si certum petat. & adde, quod habetur in cap. inquisitioni, de appel. Et nota, quod quando commodè non possunt referri verba clausulæ sequentis ad præcedentes, non fit ista relatio, seu

to que es fecho calladamente, non faziendo el testador mencion en el testamento, de los que auian de heredar lo suyo por derecho. E esto seria, como si el padre estableciesse algund extraño (1), o otro su pariente por su heredero, non faziendo enmiente de su fijo, heredandolo, nin desheredandolo (2). Pero el testamento que fuesse fecho en esta manera, non valdria (3); e

por-repetitio, L. 1. §. 8. vers. hoc edicto, ff. de postul. Gloss. & Doctor. in L. si idem cum eodem, ff. de juris. omn. judic. Item quando præcedentes clausulæ habent suam propriam, & specialem determinationem, generalis clausula sequens non refertur ad illas, L. doli clausula, ff. de verb. obligat. L. talis scriptura, & ibi Bart. ff. de legat. 1. cap. cum dilecti, de donat. ubi Cardinal. & Imol. Bald. in L. 1. C. de legitim. hæred. & quando verba, quæ sunt in ultima clausula, non sunt per se principaliter posita, sed ad aliam dispositionem qualificandam, ut quia conditionalis modus inseritur legato ultimo loco appposito, tunc ad ultimo loco positum tantum refertur, L. filium, ff. quando dies legat. cedit, Bart. in L. fin. ff. de rebus dub. Item neque referuntur, quando ex tali relatione annullaretur præcedens dispositio, Paul. de Castr. in dict. L. fin. & in L. 1. C. de liber. præterit. Item si clausula apponitur in medio alicujus capituli, ad solum illud capitulum refertur, dict. L. 3. §. filius, Gloss. Bart. & Doctor. communiter in dict. L. 1. C. de liber. præterit. Abb. in dict. cap. secundo requiris, & eleganter consil. 75. incipit, illud de jure quaeritur. In his locis reperies in ista materia multa notanda, quæ sparsim dispersa hic collegi, quæ cum casus occurrerit, dabunt tibi honorem.

L E X X.

Si in exheredatione causa specialiter non designatur, vel designata non probatur, repellitur institutus, & succedit exheredatus; licet hæres, quando non est expressa causa per testatorem, se offerat justam causam exheredationis probaturum: & idem si filius est præteritus. Hoc dicit.

(1) *Estrañó*. Idem dic, si institueret alios filios, & unum præteriret, L. si post mortem, §. fin. ff. de bonor. poss. contra tabul.

(2) *Heredandolo, nin desheredandolo*. Habes hic, quod præteritus dicitur, qui non fuit institutus, neque exheredatus, unde licet de eo aliàs facta sit mentio in testamento, dicitur filius præteritus, L. quidam, & ibi notat Bart. C. de fideicom. idem Bart. in L. 3. C. de liber. præterit. Bald. in authent. ex causa, col. 1. C. eod. & procedit etiam, si relinqueretur hæreditas filio præterito per fideicommissum, L. ita tamen, §. qui rogatus, & ibi Bart. & Paul. ff. ad Trebell. An autem filius, cui pater in vita dedit suam legitimam, possit adhuc tanquam præteritus dicere testamentum nullum? Bart. in L. Gallus, §. & quid si tantum, col. 4. vers. præterea posito, dum allegat L. Papinianus, §. quarta, ff. de inoffic. testam. velle videtur, quod non, & ibi etiam notant alii Doctor. post eum: ille enim, cui non debetur legitima, non potest regulariter impugnare testamentum, eo quod tunc nulla sibi fit injuria, & ita etiam consulendo tenet Alexand. consil. 180. incipit, visis duobus instrumentis, vol. 5. col. 2. Decius, consil. 86. num. 2. Tu adde, quod hoc probatur in L. cum quaeritur, C. de inoffic. testam. & limita, nisi turpis persona esset à patre instituta; nam tunc filius, etiam si sibi sit relicta integra legitima, poterit agere querela ad residuum odio instituti, per L. Paconius, ff. si quis à parente fuer. manum. idem tenet Paul. in L. fratris, C. de inoffic. testam. sicut etiam est in fratre, instituta turpi persona, secundum eundem Paul. quod nota. Contrarium tamen in fratre voluit Salicet. in L. fratres, C. de inoffic. testam. 4. quest. ad fin. idem etiam volens in filio, & respondet ad L. Paconius, quod loquitur, quando pater ex toto erat præteritus: & istud etiam in fratre tenet Bart. in §. 1. in authent. de hæred. & Falcid. & Angel. in dict. L. fratris, & istud videtur verius, tam in filiis, quam in fratribus.

(3) *Non valdria*. Intellige, sive filius præteritus sit in po-

porende ha menester, que quando el padre quiesse que vala su testamento, e ouier sabor de desheredar su fijo en el, que muestre razon cierta por que lo faze, nombrandola, diziendo señaladamente (4) que por aquella razon lo desereda; ca de otra guisa non valdria (5) el testamento. Pero dezimos, que maguer diga el padre en su testamento razon cierta, por que desereda su fijo, o su nieto, que non deue ser creydo, a menos de la prouar (6) el mesmo, o aquellos que establescio por sus herederos. E si por ventura el padre non dixesse en

su testamento razon cierta, por que desredaua a los que descienden del, o por que non fazia enmiente dellos (7) en su testamento, non la podria despues mostrar (8) el heredero, nin deue ser oydo sobre esta razon; maguer diga, que el prouara contra el fijo, que erro en tal manera contra el padre, por que deuia ser deseredado: ante dezimos, que el fijo deue auer la heredad de su padre, e el otro estraño, que fue escrito en el testamento, non deue auer ninguna cosa.

LEY

potestate, ut in *L. inter cetera*, ff. de liber. & posthum. & *L. 1. ff. de injust. rupt.* sive sit emancipatus, hodie per iura authenticarum, & per istam legem indistincte loquentem, & tenet Bart. in dict. *L. 1. & in L. Gallus*, §. in omnibus, ff. de liber. & posthum. Limita tamen istam legem per textum singularem, secundum Bart. ibi in *L. si duobus*, §. si prius, ff. de bonor. poss. cont. tabul. & per illum textum inferebat quidam solemnibus advocatus, & satis doctus, quod si pater habens facultatem faciendi maiorem in primum filium vel secundum, & eorum descendentes, quod si fecit per viam testamenti maiorem in primum filium, & ejus descendentes, & deinde mortuo isto filio, relicto nepote ejus filio, pater fecit secundum testamentum, in quo prateriit quemdam alium filium, monachum novitium forte in ordine S. Francisci, & fecit illam maiorem in secundum filium, quod tenebit maiora secundo loco facta, & non prima, per illum textum; quod procederet, si teneremus opinionem Paul. de Castr. consil. 327. incipit, *dubium facit*, vol. 1. quest. §. si quis autem, *L. hac consultiissima*, C. de testam. procedat, etsi in primo testamento essent instituti venientes ab intestato; cujus contrarium tenet Alexand. in dict. §. si quis autem, in fin. ut dixi in *L. 22. tit. 1. supra*, ead. Partit. forte tamen conservaretur maiora secundi testamenti, quando non esset facta per viam institutionis, per *authent. ex causa*, C. de liber. prater. secus si per viam institutionis; cogita. Et quid si pater tendens ad mortem, fecit maiorem in filium, ipsumque gravavit, ut daret mille filio spurio; contigit, quod testamentum, in quo facta est maiora, rumpitur ex causa prateritionis, vel allegatur alias, quod ille spurius non potest habere, quia haberet plusquam filii legitimi, & sic est obtentum; cujus lucro cedent ista mille, an majoris, vel ad lucrum aliorum filiorum? Et videtur, quod lucro filiorum, per textum in *L. hi quibus*, secundum lecturam, Gloss. 2. & Bart. in *L. 3. §. item si quis*, ff. de legat. prastad. Quid autem si filius prateritus taceat per annum, an excludatur a jure dicendi nullum? Gloss. in *L. si impubes*, §. fin. ff. de Carbonian. edict. vult, quod excludatur: & cum illa glossa transit Bart. in *L. filio praterito*, col. penult. vers. si vero tanto tempore non taceat: & hoc etiam tenet idem Bart. in *L. uxoris*, C. de posthum. hered. instit. & *L. nonnumquam* Bald. vero in *L. 1. C. de legitim. hered.* argumento illius legis, dicit Bartolum pessime locutum in hoc, in dict. *L. filio praterito*, & ponderat, quod Gloss. in dict. §. fin. *L. si impubes*, dixit interim, ex quo patet fuisse de mente Glossae, quod adhuc dici possit testamentum nullum; interim tamen donec dicatur nullum, & postquam per cursum anni prateritus est exclusus a contra tabulas, bene valet testamentum æquitate Prætoris; ita quod interim institutus etiam moveat actiones, & lucratur fructus hæreditatis; & istum dicit esse casum singularem in dict. §. fin. incipienti, *quæsitum*. Et idem tenet Bald. in *L. 2. col. 1. C. de bonor. poss. cont. tabul.* ubi Alexand. col. 9. vers. *juxta prædicta est videndum*, tenuit idem post Bald. Ang. Paul. de Castr. & Ludovic. & Francis. de Rampo. & Imol. in dict. *L. filio praterito*, & alios per cum relatos, ubi latè de intellectu dicti §. *quæsitum*; & cum per prateritionem filii testamentum sit nullum, non potest hæreditas adiri, vide in *L. ventre*, ff. de acquir. hered. & in *L. illud*, §. fin. ff. de bonor. poss. cont. tabul. quæ notat Gloss. & ibi Doctor. in *L. 2. C. de bonor. poss. cont.*

Tom. III.

tabul. in gloss. fin. Et quid si filia praterita nolit dicere testamentum nullum; an possit petere dotem ab extraneo hærede instituto? Vide Bald. quod sic, in *L. fin. C. de dot. promiss.* An autem prateritus possit approbare testamentum in præjudicium fratrum, quibus est aperta via? Vide per Bald. in dict. *L. 2. C. de bonor. poss. contra tabul. col. 1.* ubi tenet, quod non, per *L. si post mortem*, §. fin. ff. de bonor. poss. contra tabul. in quo sunt opiniones: vide per Alexand. in dict. *L. 2. col. 2. vers. subsequenter queritur.*

(4) *Señaladamente.* Adde dict. *authent. non licet*, & in corpore, unde sumitur, & intellige, & limita, quando filius venit per modum hæredis, secus enim, si beneficio legis vocetur ad aliquid; nam tunc repellitur ingratus, etsi nulla fieret expressio causæ, ut in *L. fin.* & ibi Baldus, 2. lectur. C. de secundis nupt.

(5) *Ca de otra guisa, non valdria.* Approbatur hic opinio Joan. de qua in *authent. ex causa*, C. de liber. praterit. & est opinio communis, de qua per Bart. & alios, in *L. 1. ff. de testam.* & per Bald. & Salicet. in dict. *authent. ex causa*, & reprobat opinio Fulgosi ibi, & Joan. de Imol. in dict. *L. 1.* qui dicebant, quod etiam hodie, quando filius est exhæredatus sine expressione causæ legitimæ, nihilominus valet testamentum, & opus sit, illud per querelam rescindere.

(6) *De la prouar.* Vide, quæ dixi in *L. 8. supra eod.* & est liquidò probanda ingratitude, ut in dict. *L. fin. C. de secund. nupt.* ubi Bald. quod non possit in defectum probationis deferri juramentum, ex quo lex exigit liquidam probationem: & ratio hujus legis est ideò, quia filii habent legitimam à lege; & ideò est probanda, & non statim solo dicto testatoris, alias verò staretur etiam sine alia probatione, ut in *L. Divi*, & ibi Bart. ff. de adimen. legat.

(7) *O porque non fazia enmiente dellos.* A contrario ergo si prateritio fieret causa legitima ingritudinis inserta, teneret testamentum, & probata causa filius excluderetur, vide per Gloss. in *authent. de hered. & Falcid.* §. exhæredatos, & formam apponendi causam in prateritione ponit Bald. in *authent. ex causa*, colum. 6. C. de liber. praterit. ut si testator dicat, *talem filium meum ideò non institui, quia me vulneravit*: vel si dicat, *ideò eum praterco*, vel *non instituo, neque exhæredo, quia &c.* si enim apponeret verba privativa, tunc esset exhæredatio, & non prateritio, & cum ista lex Partitarum indistincte loquatur, videtur, quod, etiam hoc procedat, etsi filius in potestate sit prateritus, dummodò causa legitima prateritionis inseratur. Glossa tamen in dict. §. *exhæredatos*, super verbo *noluit*, tenet contrarium in filio in potestate; imò quod testamentum ipso jure non valeat, si prateratur filius in potestate etiam causa expressa; quam glossam ad hoc dicit singularem Alexand. in dict. *authent. non licet*, col. 4. ubi dicit, hanc esse communem opinionem; licet asserat bene esse fatendum secundum Angel. ibi, & Paul. de Castr. in *authent. ex causa*, C. de liber. prater. & in *L. 3. eod. tit.* quod si causa expressa in prateritione probaretur, excluderetur filius a jure dicendi nullum, sicut excluditur a querela, quando probatur causa expressa in exhæredatione: vide ibi latè per Alexand.

(8) *Non la podria despues mostrar.* Nota bene ad id, quod dixi in *L. 8. supra*, eod. in gloss. 1. & adde in *authent. ut cum de appellat. cognosc. cap. 3. §. fin.* vers. *sive igitur*. Quid autem si nullo condito testamento, pater decedat; an ingratitude probata per

P

suc-

LEY XI.

Por quales razones puede el fijo deseredar al padre, de los bienes que ouiesse aparcadamente, e por quales non.

Ocho razones son ciertas, por que los fijos pueden por qualquier dellas, deseredar sus padres, e sus madres, o los parientes de quien descenden, de aquellos bienes que fueron suyos propriamente. E pues que en las leyes ante desta mostramos las razones por que los padres pueden deseredar los fijos, por ende conuiene que mostremos, quales son estas ocho razones. E dezimos, que la primera razon es, si el padre se trabaja de la muerte de su fijo, acusandole que auia fecho tal yerro, por que deue morir, o perder algun miembro (1); fueras ende, si la acusacion fuesse fecha sobre cosa que tocasse a la persona del Rey. E la segunda razon es, si el padre se trabaja (2) de muerte de su fijo, queriendolo matar con yeruas, o con fierro, o con algund maleficio, o de otra manera qualquier que fuesse. La terce-

succedentes ab intestato repellent filium integratum à successione intestati? Ista lex non aperit, quia loquitur, quando fuit conditum testamentum, & in eo non fuit servata forma in exheredatione, vel præteritione filii, quo casu vult, quòd licet res reducat ad causam intestati, filius succedat patri, & non hæres scriptus; quando verò non fuit à patre factum testamentum, sed decessit ab intestato, lex ista nihil dicit: quo casu videtur dicendum, quòd si ingratitude possit probari per succedentes ab intestato, repellitur filius; sicut etiam repelleretur frater in successione ab intestato fratris, ingratitude probata, ut infra eod. L. 12. in fin. & isto casu saluari potest dictum Angel. in §. ingratiitudinem, in authent. de nupt. de quo dixi supra eod. in L. 8. In contrarium tamen facit L. omnimodò, C. de inoffic. testam. ubi habetur expressè, quòd ingrati non repelluntur à successione, nisi testator eos exheredaverit; nam si nullam eorum, quasi ingratorum, fecerit mentionem, non licebit ejus hæredibus, ingratos eos nominare: sed potest responderi, quòd illa lex similiter loquitur, quando fuit conditum testamentum, & non loquitur, quando succeditur ab intestato, quia testator non fecit testamentum: licet adhuc posses instare, si filius non repellitur à successione, redacto testamento, in quo filius non fuit ritè exheredatus, ad causam intestati, & sic in casu, quo pater ostendit signa ingratiitudinis, ut in L. si defunctus, C. de suis, & legitim. hæred. à fortiori non debet excludi, quando nulla mentio facta fuit, neque exheredationis, neque ingratiitudinis. Item quòd id, quod lex duodecima statuit in fratre, non videtur extendendum ad filios, seu alios descendentes, seu ascendentes, quibus debetur legitima, & hæreditas est eis quasi debita, L. scripto, ff. unde liberi, & inter quos est major pietas, quàm inter fratres; & istud videtur tenendum tamquam æquius, & verius.

LEX XI.

Hæc lex ponit octo casus ingratiitudinis, quibus filius potest parentem exheredare: & habuit ortum ab authent. ut cum de appell. cognos. cap. justum autem perspe- ximus.

(1) O perder algun miembro. Hoc non dicitur in dict. cap. justum autem, in authent. ut cum de appellat. cognos. à quo ista lex sumpta est; solum dicitur, si parentes liberos in interitum vitæ tradiderint, unde tu

ra es, quando el padre yoguiere con la muger, o con la amiga (3) de su fijo. E la quarta (4) razon es, quando el fijo quiere fazer testamento, de los bienes de que ha poder de lo fazer con derecho, e el padre lo estorua por fuerza, de guisa que lo non puede fazer. La quinta es, si el marido se trabaja de muerte de su muger, o la muger de muerte de su marido, dandole yeruas, o de otra manera qualquier. Ca por tal razon puede el fijo destos deseredar (5) qualquier de los que desto se trabajasse. E la sexta razon es, quando el padre non quiere pro- ueer al fijo desmemoriado (6), o loco, de las cosas que le son menester. La setena es, quando el fijo cayesse en catiuo, e el padre non le quisiesse redemir. Ca deseredarle puede por tal razon el fijo. E todas aquéllas cosas que dichas son en las leyes (7) deste titulo, que fablan del padre, quando cae en catiuo, que deuen ser guardadas en los bienes del padre, essas mesmas han lugar, e deuen ser guardadas en los bienes del fijo que cayere en catiuo, si muriesse en catiui- dad

nota istam legem in hoc, & ad id, quod dixi in L. 4. supra eod. An verò etiam sit justa causa exheredationis in filio contra parentem, si parens eum criminaliter de gravi crimine accusaverit, inferente exilium vel infamiam, licet non possit sequi mors, vel membri mutilatio, prout etiam habetur in filiis, supra eod. in dict. L. 4. & in cap. 3. §. si eos, in authent. ut cum de appellat. cognos. videtur, quòd sic, ex natura correlativorum, nam pater & filius sunt correlativa, quia non potest stare unum sine alio, quæ est regula cognoscendi correlativa, ut tradit Jason in L. 4. §. Cato, col. 19. ff. de verbor. obligat. ubi ponit exemplum de patre & filio, & domino & servo; & etiam in poenalibus, & in correctoriis fit extensio de uno correlativo ad aliud, ut latè dicit Jason in L. fin. C. de indicta viduit. tollend. In contrarium tamen facit ista lex & dictus §. si eos, quæ voluerunt diversificare istum casum inter patrem & filium: & quia major reverentia debetur à filio patri, & gravius est filium accusare parentem, quàm parentem filium; & quando in correlativis est diversa ratio, dispositum in uno non extenditur ad aliud, Bart. in dict. §. L. fin. per L. fin. C. de rescind. vendit. Unde etiam dicebat Bald. in L. quicumque, col. 4. C. de servis fugitiv. quòd si statuto cavetur, quòd filii bannitorum expellantur de civitate, non expellentur filie scemina; quia non est eadem ratio præsumenda, ex quo minor audacia est in mulieribus, ut in L. quisquis, C. ad leg. Jul. majest. Præsumitur etiam, patrem non ita pravè filium accusaturum, cum nullus amor vincat paternum, L. fin. C. de curator. furios. L. isti quidem, ff. quod met. caus. facit optimè L. si filius, & quod ibi Bald. C. de patria potestat.

(2) Se trabaja. Adde, quod habetur supra eod. L. 4. & in dict. cap. justum autem, §. si parentes.

(3) Amiga. Adde dict. cap. justum autem, §. si pater, & supra eod. L. 4.

(4) La quarta. Adde dict. cap. §. si parentes filios, & supra eod. L. 4.

(5) Deseredar. Nota istam causam, & an possit hoc casu filius accusare parentem, qui tale delictum commisit? Vide quæ notat Salicet. in L. iniquum, C. qui accus. non poss. & quæ dicam in L. 2. tit. 1. 7. Partit.

(6) Desmemoriado. Adde dict. cap. justum autem, §. si liberis, & authent. liberi. C. de episcop. audient. & supra eod. L. 5.

(7) En las leyes. Suprà eod. L. 6. & in dict. cap. justum autem, & authent. si captivi, C. de episc. & cleric.

dad, o si saliesse ende ante que muriesse. La octaua razon es, quando el padre es Herege (8), e el fijo es Catholico; ca puedelo deseredar el fijo por esta razon. E sobre todo dezimos, que quando el fijo quiere deseredar a su padre, que ha menester, que diga señaladamente (9) alguna de las ocho razones sobredichas, por que lo faze, e que sea aueriguado; e si non lo fiziere assi, non valdra el testamento (10) quanto en el deseredamiento del, mas las mandas, e las otras cosas (11) que el testador estableciesse en el testamento, son valderas.

LEY XII.

Como el ome puede deseredar a sus hermanos, con razon, o sin ella.

LAs razones por que pueden ser deseredados los parientes que descien den, e que suben por la línea derecha,

(8) *Herege.* Adde dict. cap. justum autem, §. si quis, & suprâ eod. L. 7.

(9) *Señaladamente.* Adde dict. cap. justum autem, & in authent. non licet, C. de liber. præter.

(10) *Non valdra el testamento.* Approbat opinionem communem, de qua per Alexand. in authent. ex causa, colum. 3. C. de liber. præterit. contra Joan. de Imol. qui aliud voluit in L. filio præterito, ff. de injust. rupt.

(11) *Mas las mandas, e las otras cosas.* Adde dict. cap. justum autem, §. si tales, & in authent. ex causa, C. de liber. præterit. & L. fin. tit. 8. infrâ ead. Partit.

LEX XII.

Potest frater fratrem suum in testamento suo præterire, seu exhæredare cum causa, vel etiam sine causa, nisi malæ vitæ, aut diffamatum instituat, vel servum; tunc enim per querelam inofficiosi rupto testamento succedet frater, nisi in fratris morte captavit, aut eum criminaliter de casu mortis, vel membri accusavit, vel maiorem partem bonorum eum perdere fecit, aut posse suum ad hoc posuit: nec in aliquo istorum casuum vivus potest succedere fratri ab intestato, si probetur. Hoc dicit.

(1) *Sin razon.* Adde L. 2. suprâ, eod. & L. fratres, & L. fratris, C. de inoffic. testam. & authent. de hæredib. & Falcid. in princip. & in L. 1. ff. de inoffic. testam. & Institut. eod. §. 1. vers. soror.

(2) *De mala vida, o enfamado.* Adde dict. L. fratres, ibi: si scripti hæredes infamiæ, vel turpitudinis, vel levis notæ macula asperguntur, & L. 2. tit. infrâ proximo, & dicuntur turpes personæ meretrices, ut in L. Paconius, in princ. ff. si quis à parent. fuer. manus. & omnes infames, sive sit infamia facti, vel juris, Gloss. & Doctor. in dict. §. soror, & in dict. L. fratres, Joan. Fabr. etiam in dict. §. soror, dicit comprehendi etiam excoiadores equorum, lusores, ebrii, brigosi, disoluti, & malæ vitæ & inhonestæ: unde etiam mulier, quæ passa est secum commisceri, licet sine quæstu, sed solum ardore libidinis, dicitur turpis secundum eundem Joan. Fabr. Item & usurarii secundum Bald. & Salicet. in L. improbum, C. de his, qui notant. infam. Item filius ex sacerdote, secundum Jason. qui alios refert in dict. L. fratres, ad fin. & idem si frater instituerit suam concubinam, vel aliquem exbannitum, aut damnatum de vulnere, seu aliqua violentia, vel de alio maleficio infamiam irrogante, ut tradit Angel. in dict. L. fratres, in princ. & in L. 1. in fin. ff. de inoffic. testam. & adverte cum Angelus dicit condemnatum de vulnere; nam si non esset condemnatus ex eo, quod tantum vulneravit, non censetur vilis persona, quia hoc non probatur jure, ut dicit Philipp. Corn. consil. 176. in causa querelæ, 4. volum. num. 8.

(3) *El hermano.* De utroque conjuncto intellige, vel saltim consanguineo ex eodem patre, non de uterino tantum. III.

mostramos fasta aqui. E agora queremos mostrar, en que manera pueden ser deseredados los que estan en la línea de trauiesso, assi como los hermanos. E dezimos, que el vn hermano puede deseredar al otro con razon, e sin razon (1). E avnque non fiziesse mencion del en el testamento, puede dexar lo suyo a quien quisiere, quando non ouiere fijos, nin otros que descendiesen del de la línea derecha, nin padre, nin auuelos; fueras ende, si estableciesse por su heredero atal ome, que fuesse de mala vida, o enfamado (2). Ca estonce non valdria el establecimiento de tal heredero; ante dezimos que el hermano (3) puede quebrantar el testamento, (4), e auer la heredad (5) de su hermano, prouando esto ante el Judgador assi como deue. Pero tres razones (6) son, por que se non quebrantaria el testamento en que el hermano ouiesse establecido por su here-

de-
tum, prout habetur in dict. L. fratres, de qua ista sumpta est. Item intellige de fratre nato ex legitimo matrimonio, secundum Bald. & Salicet. & Jas. in dict. L. fratres, & Angel. in L. ff. eod. non ergo procedet in fratre naturali, licet legitimatum per rescriptum Principis, secundum Salicet. & Jason. in dict. L. fratres, per L. communium, in princ. C. de natural. liber. Intellige etiam de fratre primi gradus, non de filiis fratrum, L. fratris, C. de inoffic. testam.

(4) *El testamento.* Idem dic, si faciat frater donationem inofficiosam turpi personæ, vide Gloss. & ibi Bart. in authent. de immens. donation. collat. 7. in gloss. super verbo filiorum: & intellige sive frater sit præteritus, sive exhæredatus, secundum Salicet. & Paul. de Cast. & alios in dict. L. fratres. An autem rupto testamento per querelam à fratre præterito vel exhæredato, debeantur legata, per authent. ex causa, C. de liber. præterit. & ut habetur suprâ eod. L. proxim. & L. fin. tit. 8. infrâ, ead. Partit. Salic. disputat in dict. L. fratres, quæst. 4. & dicit de rigore juris non deberi, sed quod pars contraria est æquior, & quod iste articulus egeret decisione principali; vide ibi latè per Jason. dum tenet communem opinionem esse, quod legata non debeantur, & sic quod dicta authent. ex causa, non habeat locum in fratribus turpi persona instituta; & benè facit ad hoc dicta L. fin. tit. 8. infrâ eod.

(5) *La heredad.* Approbatur hic opinio Guiliel. relati à Paul. de Cast. in dict. L. fratres, ut non solum revocetur testamentum per querelam quoad legitimam fratri debitam, sed etiam quoad omnia bona; & idem tenet Bart. seu ille, cujus est illa lectura in authent. de hæredibus & Falcid. in princ. col. 3. per L. Paconius, ff. si quis à paren. fuer. manumiss. in princ. Et quid si aliquid fuit fratri relictum, an tunc agat tantum ad supplementum, sicut etiam agit filius, per L. omnimodo, C. de inoffic. testam. & L. 5. tit. 8. ead. Partit. Glossa, quod tantum agit ad supplementum, in dict. L. omnimodo, super verbo personis; & ista est magis communis opinio, ut attestatur Corneus, consil. 176. in causa querelæ, 4. vol. & tenet Bart. in dict. authent. de hæredib. & Falcid. in princ. col. 3. licet contrarium tenuerint Guiliel. & Salicet. in dict. L. fratres.

(6) *Tres razones.* Sumptum est ex authent. de nupt. cap. 46. §. ingratitudinem, & cap. 47. collat. 4. An autem vilitas vitæ, & infamiæ, quæ ante dictum §. ingratitudinem, repellebat fratrem agentem querela, ut in L. in arenam, C. de inoffic. testam. hodie eum repellat? Salicet. disputat in dict. L. fratres, in 3. oppos. & concludit, quod sic, & quod talis causa non sit correcta, cum sit quædam causa intrinseca à lege inventa per correlationem ad turpitudinem insituri; unde potest dici innata per regulas juris naturalis, & civilis, quibus dicimus nihil dolosus doloso: licet ergo repellantur secundum eum

dero a ome, maguer fuesse enfamado (7), o de mala vida. La primera (8) es, si el testador ouiesse deseredado a aquel su hermano, por razon que se ouiesse trabajado de su muerte en alguna manera. La segunda es, si en algun lugar, o tiempo, le ouiesse acusado criminalmente a muerte, o perdimiento de miembro. La tercera es, si le ouiesse fecho perder la mayor partida de sus bienes; e avnque los non perdiesse, si non finco por el de gelos fazer perder. Ca por qualquier destas tres razones sobredichas, que fueren aueriguadas, puede el vn hermano deseredar al otro, maguer estableciesse a ome mal enfamado por heredero. E aun dezimos, que si pudiere ser prouado, quel hermano erro contra el otro en alguna de las tres maneras que diximos, que si el hermano a quien es

aliaz cause similes istis expressis, quæ ex rei natura non veniunt, sed à facto extrinseco, non repellitur dicta causa extrinseca, & velut innata.

(7) *Enfamado.* Approbat quod Glossa in tertio intellectu dicit in dict. cap. 47.

(8) *La primera.* Aliquantulum latius ponuntur hic istæ tres causæ, quàm in dict. cap. 47. ubi tantum dicitur: qui mortem voluit fratri, aut criminalem inducere contra eum inscriptionem, aut substantia ejus properavit inferre jacturam; ideo tene menti istam legem.

(9) *Sin testamento.* Habes hic, quod ingratitudo ex causis supra scriptis repellit fratrem etiam à successione ab intestato, & sic approbat ista lex primum intellectum Glossæ in dicto §. *ingratitude*, quem etiam ibi tenuit Angelus. Bartolus tamen & Bald. & alii post Guiliel. in *L. fratres*, C. de *inoffic. testam.* reprobant communiter dictum intellectum, & tenent, quod ingratitudo non repellat fratrem à successione ab intestato, & etiam Angel. in *L. 1. in fin. ff. de inoffic. testam.* ut etiam dixi in *L. 8. supra*, eod. in gloss. 1. Ideo tu tene menti istam legem Partitarum approbantem dictam glossam, cujus opinionem etiam tenet Salic. in dict. *L. fratres*, quæst. 8. de cujus mente etiam est, quod hoc procedat, si frater ostendit signa ingratitude contra fratrem ingratum, per *L. si defunctus*, C. de *suis legitim. hered.* & si ingratitudo duravit; quæ esset magna restrictio ad istam legem indistinctè & generaliter loquentem, & fortè sufficeret, quod ingratitudo tacitè, vel expressè non sit à fratre remissa: & quia *L. si defunctus*, non loquitur in fratre, sed in avia, ubi requiritur exheredatio, vel præteritio cum insertione causæ, ut in *authent. de hered. & Falcid. cap. 1. §. exheredatos*, & supra eod. *L. 4. & 10.* Et ut hic vides, juncta *L. 10. supra eod.* leges istæ Partitarum aperte voluerunt constituere differentiam inter exheredationem vel præteritionem, quæ sit inter ascendentes & descendentes absque insertione causæ, & inter eam, quæ sit inter fratres: ut primo casu, etsi ingratitudo proberetur, non excludantur descendentes vel ascendentes à successione ab intestato, quando non fuit facta exheredatio, vel præteritio cum insertione causæ; frater verò repellatur propter ingratitude à successione intestati, etsi in præteritione nulla sit inserta causa: & adde, quæ dixi supra eod. in *L. 10.* In aliis verò cognatis, ingratitudo non repelleret à successione intestati, ut in *L. cognatis*, ff. unde *cognati*, & per Salicet. in dict. *L. fratres*.

L E X XIII.

Ponuntur in hac lege sex casus, in quibus hæres institutus perdit hæreditatem: primus, si quis ope, vel consilio familiæ interficitur, & ante additionem hæres sciens querelam judicalem non apposuit. Si autem ab extraneo interficitur, potest hæres adire, & intra quinquennium conqueri, aliàs aufertur ei hæreditas, & applicatur Regi.

(1) *La primera.* Hic tractat materiam senatusconsulti Syllaniani, in quo continetur, quod neque adire hæ-

fecho el yerro, muriesse sin testamento (9), non podria el otro que auia errado contra el, demandar, nin heredar ninguna cosa de los bienes del, por razon del parentesco.

L E Y XIII.

Por que razon deuen perder los herederos la herencia, que deuián auer.

SEis razones principales mostraron los Sabios antiguos, que por cada vna dellas deue perder el heredero la herencia del finado. La primera (1) es, quando el señor de los bienes fue muerto (2) por obra, o por consejo de algunos de su compañía, si el heredero, sabiendo (3) esto, entrasse la heredad (4), ante que fiziesse querella (5) al Juez, de la muerte de aquel cuyos bienes queria heredar. Mas si al testador ouiesse muerto otros es-
fra-

Ley 11.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.

reditatem, neque bonorum possessionem petere hæres debet, nisi vindicaverit necem defuncti, & quæstionem habuerit de familia, & supplicium ex ea sumpserit, id est poenam capitalem postulaverit imponi, cum domino potuerit succurrere: neque enim hæres per compendium suum familiæ facinus debet occultare in *L. 3. §. quod ad causam*, cum sequent. & §. non tantum, ff. ad Syllan. & in *L. si ea*, C. de his quibus, ut indign. & licet lex ista præcepit, dedit tamen beneficium hæredibus, ut si ipsi interim decessissent, transmittant jus adeundi ad successores suos, *L. penult. C. de his quibus ut indign.* & in dict. *L. 3. §. eleganter*, & §. fin. & tradit Azo. C. de his quib. ut indign. in summa.

(2) *Muerto.* Quid si non apareat? Vide *L. & si percussor certus*, §. si unus, & ibi Angel. ff. ad Syllaniani.

(3) *Sabiendo.* Nam secus si ignoraverit, ut in *L. si ideo*, & in *L. cum fratrem*, C. de his quibus ut indign.

(4) *Entrasse la heredad.* Aprobat opinionem Hugo. relata per Gloss. in *L. in cognitione*, ff. ad Syllan. & reprobat opinionem Joann. & Azon. de qua etiam ibi per Gloss. & opinionem Hugo. approbat Glossa in *L. si ea*, C. de his quibus ut indign. & in *L. 3. §. quod ad causam*, ff. ad Syllan. & pro ista opinione est textus in *L. necessarios*, §. non alias, ff. eod.

(5) *Querella.* Innuit sufficere accusationem proponi, absque eo quod expectetur, quod supplicium summatur ab occisoribus, vel servis, qui dominum non juvarunt; adverte tamen, quod Salicet. in *L. cum fratrem*, C. de his quibus ut indig. in 2. oppors. quærit de hoc, an quando defunctus necatur à familia, sufficiat quæstionem prius haberi de familia, & ea habita statim hæreditas adiri possit, an verò necesse sit supplicium expectari? In quo dicit, quod textus videntur contrarii; nam in *L. 3. §. quod ad causam*, & in *L. necessarios*, §. 2. ff. ad Syllan. videtur textus requirere, quod supplicium expectetur; sed in dict. *L. 3. §. non tantum*, & in *L. si ea*, C. de his quibus ut indign. videtur textus exigere solum quæstionem haberi; & refert quod quidam illos textus supplent per primos, & sic volunt, quod supplicium semper debet expectari in necato palam; si vero clam, quod tunc sufficiat quæstionem haberi. Ipse verò Salicet. quando necatur palam à familia, vult, quod ante vindicatam mortem defuncti, hæres non possit adire, & sic quod supplicium expectetur; si verò clam, dicit necessariò prius haberi quæstionem de familia, & quæstione habita, si confessio aliqua sufficiens habetur, tunc expectetur supplicium, aliàs si nihil sufficiens extortura ab eis haberetur, tunc possit adire impunè, neque aliter sit de supplicio quærendum; & cum dictis Saliceti transit ibi Alexand. Et certè hæc distinctio est satis æqua ad concordiam dictarum LL. & secundum eam videtur hæc lex intelligenda, & limitanda, & supplenda per alias leges: & nota hoc bene, qui jura & Doctores videntur loqui diversimodè, & etiam ista lex breviter

traños (6) que non fuessen de su compañía, bien podria su heredero entrar la herencia, e despues fazer querella de la muerte del, fasta cinco años (7). E si fasta este tiempo non la fiziere, deuella perder (8), e deuegela tomar el Rey, assi como a ome que la non meresce (9). La segunda razon es, quando el heredero abre el testamento (10) de aquel

que lo establescio, ante que fiziesse la acusacion de los matadores del, seyendo sabidor de los que le auian muerto. Pero si non lo supiesse, o fuesse aldeano necio (11), estonce non perderia la herencia por esta razon. La tercera es, si fuesse sabidor en verdad, que el testador fuesse muerto por obra, o por consejo, o por culpa del heredero (12).

La

ter in hoc transit: & si casus occurrerit, cum hac notula subleuabis laborem in intellectu dictarum LL. & Doctor. & etiam hujus legis.

(6) *Estrafios*. Non distinguit ista lex sive clam, sive palam occisus sit ab extraneo: & sic videtur, quod utroque casu ante vindictam mortem defuncti hæres possit adire, cujus sententiæ fuit Azo. ut pater ex dictis ejus, *C. de his quibus ut indign.* & refert Gloss. in *L. cum fratrem*, *C. de his quibus ut indign.* sed opinio Azon. videtur esse contra casum in *L. minoribus*, ad fin. *C. eod.* ut in dict. *L. cum fratrem*, dicunt Bart. Salicet. & Paul. de Castr. Et sic volunt, quod quando occiditur palam ab extraneo, hæres non possit adire ante vindictam mortem defuncti, & supplicium sumptum, & cum ista lex non dicat, sive palam, sive clam occisus fuerit ab extraneo, limitari & intelligi debet juxta id, quod habetur in dict. *L. minoribus*, & ita limitatur & intelligitur infra eadem lex ibi: *la segunda razon es*.

(7) *Fasta cinco años*. Istud quinquennium non arctat hæredes ejus, qui occisus fuit à familia sua quia solum tali casu statuitur, quod hæredes non adeant ante quæstionem de familia habitam, & mortem ultimam, ut dixi supra in gloss. super parte querela, & ita vult Paul. de Castr. in *L. 1. col. 2. C. de his quibus ut indign.* ibi cum dicit, ante autem quam adeat, non videtur, quod debeat sibi aliud tempus præfigi, cum Senatusconsultum imponat sibi hanc necessitatem, antequam adeat; unde sufficit sibi abstinere ab additione, absque eo quod compellatur citius vindictam facere: & idem videtur dicendum quando occisus fuit palam ab extraneo, quia cum sibi jubetur, ne adeat ante ultimam mortem defuncti, ut dixi supra in gloss. proxim. idem erit tunc dicendum, sicut in occiso à familia: & idem tenet Salicet. in dict. *L. 1. in 4. oppos.* ibi; ante aditam hæreditatem statuere non potest, quia totum tempus antequam ei pro dilatione datum ad accusandum, neque punitur si non accusat, nisi adeat. Et tene menti istam legem Partitarum præfigentem hoc tempus quinquennii hæredi, quando defunctus occisus fuit ab extraneo, à die aditæ hæreditatis; nam de jure communi hoc non ita reperitur, imò ut dicit Azo. *C. de his quibus ut indign. in summa*, quod cum non sit determinatum tempus, judex statuet suo arbitrio, vel quod fortè inerit tempus, quo quis potuit accusare, vel esse tempus quinquennii, ut ff. ad Syllan. *L. in cognitione*, & istud ultimum approbatur hic: Glossa etiam in dict. *L. 1.* voluit tempus esse arbitrium; vide ibi per Doct. Tene ergo menti istam legem Partitarum, ita proximum tempus statuente, & fortè ex causa posset à judice arctari, *L. si quis homicidii*, *C. de accusation.* & in *L. Prator edixit*, §. *si dicatur*, ff. de injur. & quia ex causa dilationes à jure statutæ moderantur, juxta notata in cap. 1. de dilation. ubi Abb. col. 2. & in cap. cum sit Romana, de appellat.

(8) *Deuella perder*. Adde *L. propter veneni*, ff. ad Syllan. & *L. 1. & L. cum fratrem*, *C. de his quibus ut indign.* & *L. 1. tit. 3. lib. 5. Ordin. Regal.* ubi etiam ab hac poena lex illa excipit minores, & foeminas, & requirit, quod occisor sit in provincia, ita quod possit accusari: & adde *L. minoribus*, *C. de his quibus ut indign.* & *L. 3. §. si quis ignorans*, ff. ad Syllan. ubi idem habetur in rustico; licet contrarium, & malè tenuit Paulus de Castr. in dict. *L. 1.* secundum Alexand. ibi ad fin. & Jason. in *L. si ea*, *C. eod.* & habetur in rustico infra eadem lege ibi: *la segunda razon*. Item limita, nisi sit præuentus ab alio in accusando, *L. sororem*, *C. eod.* Limita etiam in filio institutus hærede, quia si ejus pater occidit testatorem, filius institutus non debet accusare patrem, nec tenetur ulcisci necem defuncti contra proprium patrem, & si adeat, nece inulta, non redditur indignus, secundum Alberic. post Pileum ab eo relatum in rubrica, *C. de his quibus ut indign.* allegat textum notabilem

in *L. si adulterium cum incestu*, §. *liberto*, ff. ad leg. Jul. de adult. quod dicit singulare Jason in dict. *L. 1. col. 2.* dicens, quod ab alio non didicit nisi ab Alberico: ego etiam didici à Joan. Andr. in addition. ad Speculat. in rubrica, de succession. ab intest. col. 1. ubi refert dictam quæstionem Pilei: & addit Jason in dict. *L. 1.* idem dicendum è contra, si filius occidisset, & pater fuisset institutus, per rationem dicti §. *liberto*, in fin. Et limita etiam ut infra eod. *L. proxima*. Quid autem si ipsemet hæres occidit, an teneatur se deferre? Bald. dicit quod non, in *L. 1. C. in quibus causis in integr. restit. non est necessar.* & ibi quod nullus nisi fiscus potest referre istam quæstionem hæredibus vindicantibus necem defuncti: hæres tamen qui occidit, licet non judicetur indignus ex eo, quod se non defert, erit tamen indignus ex eo, quod occidit, secundum Bald. ubi supra, & habetur infra ista lege ibi: *la tercera*. Vide etiam in ista materia leges 15. & 16. infra, eod. fiscus verò non tenetur ulcisci mortem defuncti, secundum glossam singularem in *L. recusare*, §. *si fisco*, in verbo *vindicaverit*, ff. ad Trebell. Adverte tamen, quod Andr. de Iser. in tit. *quæ sint regal.* in vers. & *quæ indignis*, vult contrarium, imò quod fiscus accuset occisores de homicidio, si non sit alius, qui accuset, per textum in *L. 1. C. ubi caus. fiscal.* ibi cum dicit, neque bona à fisco peti posse priusquam de crimine constiterit apud eum, cui convictis poenam irrogare licet: & tene menti illum textum, & dicta Andr. de Isern. quia opinio dictæ glossæ communiter ibi tenetur per Doctores; non tamen allegant, neque respondent ad textum in dict. *L. 1.* Adde etiam, quod & ista poena privationis procedit in his, qui loco hæredum sunt, ut in *L. ei qui*, cum *L. sequenti*, ff. de his quibus ut indign. ubi vide per Bart.

(9) *Que la non meresce*. Habes hic quod regulariter applicari debet fisco id quod auferitur ab indigno, & adde *L. Papinianus*, §. *meminisse*, ff. de inoffic. testam. & ibi per Paul. de Cast. & *L. qui contra*, & ibi Bald. *C. de incest. nupt.* limita tamen, ut in *L. fin. infra*, eod. & quæ ibi dixi.

(10) *Abre el testamento*. Non sufficeret sola apertura testamenti, nisi etiam hæreditatem adeat, ut ex hoc perdat hæreditatem, ut tenet Bartol. in *L. in cognitione*, ff. ad Syllan. & dixi supra ead. *L. in gloss. super verbo entrasse la heredad*; ideo supplendum hic est, & hæreditatem adierit: nisi fortè velis dicere, quod per istam *L.* Partitarum concordentur opiniones Hugo. & Joan. & Azon. de quibus dixi in dict. gloss. videlicet, ut opinio Hugo. procedat, quando hæres ignorat occisores, ut non sufficiat apertura tabularum; opinio vero Joan. & Azon. procedat, quando hæres scivit, qui essent occisores, ut tunc sola apertura sufficiat; sed magis placet primum dictum, ut suppleatur ista lex per dictum §. *non alias*.

(11) *Aldeano necio*. Nota benè, quia non paritur rustico, nisi quando est ignorans, seu quando est rusticus opere, & conversatione. *L. athleta*, §. *de rusticis*, ff. de excusation. tutor. *L. fin. C. de testam.* Baldi in *L. 2. col. 5. C. de rescind. vendit.* rusticus namque, qui sagax est, non excusatur prætextu rusticitatis, secundum glossam notabilem in dict. §. *de rusticis*, & notat Bald. in *L. 1. C. de interdict. matrim. inter pupill. & tutor.* in utraque lectura ubi Glossa præsumit contra rusticum facientem actum clam.

(12) *Del heredero*. Azo. in summa, *C. de his, quibus ut indign.* col. 2. sic dicit, multò magis auferetur hæreditas hæredi, si ipsemet occiderit testatorem, nam auferetur ei, si ejus negligentia & culpa testator decesserit, ff. eod. *L. indignum* tu adde, *L. cum ratio*, in fin. ff. de bonis damnatorum, & *L. Lucius Titius*, in fin. ff. de jur. fisci & ibi Bartol. & *L. si sequens*, in princ. & §. *fin. ff. ad Syllan.* & ibi Bartol. & *L. 8. tit. 1. infra*, 7. Partit. & *L. penult. tit. 9. lib. 3. For. LL. & L. his*

La quarta es, quando el heredero yoguiesse (13) con la muger (14) de aquel que le establescio por heredero. La quinta es, si el heredero acusasse el testamento, o la escritura, en que fue establescido, diziendo que era falso (15), siguiendo esta acusacion, fasta que dies-

his consequenter, §. 1. ff. famil. eriscund. ubi colligitur, quod licet hæreditas possit ab occisore defuncti auferri, velut ab indigno, nihilominus interim, antequam fiscus auferat, ipse est hæres cum effectum, & exercet actiones hæreditarias, & notat Bald. in *L. hæreditas*, col. 3. *C. de his quibus ut indign.* ubi etiam ait, quod si non occidit, sed vulneravit, succedet efficaciter, ex quo non reperitur exhæredatus, ut in *authent. ut cum de appell. cognos. cap. aliud quoque*, & in *L. fin. C. de revoc. donat.* vide etiam ibi per eum. Quid si non occidit testatorem, sed ejus uxorem, vel liberos, vel fratrem testatoris: & an portio fratris interficientis accrescat alteri fratri, vel an confiscetur? Vide ibi per eum. Adverte etiam, quia si frater occidit fratrem, hæreditas occisi debet confiscari, non venire ad sequentes in gradu, ut etiam ex ista lege Partitarum colligitur, quia ipsum jus adeundi transit ad fiscum, ut in *dict. L. his consequenter*, §. 1. nam jura sanguinis non absorbentur propter crimen, sed succedit fiscus, secundum Bald. in *L. eam quam*, col. 3. vers. *hæc faciunt ad quæstionem*, *C. de fideicom.* & idem secundum eum si filius patrem interfecit, quia non succedit nepos, sed fiscus. In feudo tamen paterno, si frater occiderit fratrem suum, feudum non confiscaretur, sed transiret ad alios agnatos, ut notat Gloss. in *cap. 1. si vasa. feud. privetur*, cui deferat. Bald. in *cap. 1. §. similiter*, num. 4. quib. mod. feud. amit. ex quo inferes ad majoriam; & sic filius occisoris succedet in majoria, vide bonum textum in *L. post legatum*, §. si pater, ff. de his quæ ut indign. & *L. in servitute*, §. si quis bonorum possessionem, ff. de bonis libert. & in *ead. L. in §. si patroni filius*, & *L. Divi fratres*, & ibi Bart. ff. de jure patron. & *L. 1. §. si filium*, ff. de bon. posses. contra tabul. & Bartol. in *authent. ut cum de appell. cognosc.* §. si quis de prædictis, col. 8. Gloss. & Bart. in *L. 1. ff. si quis aliq. test. prohib.* Sed an si filius occisoris moriatur sine animis, succedet pater occisor? Et textus videtur quod non in *dict. L. Lucius*, ff. de jure fisci. Adverte tamen, quia ista lex loquitur in bonis, quæ habentur à patre, non in his quæ habentur ab antiquioribus titulo majoriæ, sed ad ea quæ habentur à progenitoribus antiquis: quod indignus paternæ hæreditate perdat illa, facit *L. si ex patronis*, §. Julianus, ff. de bon. libert. Item ex quo pater fuit exclusus propter delictum, perpetuò debet esse exclusus, quia causa exclusionis fuit perpetua; facit ad hoc quod notat Bald. in *§. quin etiam Episcopum, vel Abbatem*, Socin. consil. 9. 2. vol. col. 10. Petrus Parisius consil. 72. vol. 4. num. 101. cum tribus seq.

(13) Yoguiesse. Azo. in *summa*, *C. de his quibus ut indign.* col. 2. dicit fortè idem, & si gravissimam injuriam ignorantem testatori fecerit, puta cum uxore sua concubuit, nam etiam tunc adimeretur ei legatum; & fortè adimeretur ei hæreditas, ut ff. de adimend. legat. *L. 3. §. fin.* sed argumentum contra est in *eod. tit. L. ex parte*: Bald. etiam in *L. fideicommissum*, *C. de fideicommiss.* dicit, quod si non offenderit testatorem vivum, sed ejus memoriam, ut quia stupravit viduam? Et concludit post Glossam, quod perdit legatum, & multo fortius, si testatore vivente, cum ea adulteretur: sive ergo hoc fiat testatore vivente, sive eo mortuo, videtur, quod procedit, quod hic habetur, & ista lex loquitur indistinctè, unde utrumque casum complectitur. Bart. etiam in *dict. L. ex parte*, concludit, quod propter causas inimicitie tantum possit quis à successione repelli, quando hæres institutus præbuit causas inimicitie, ut quia occidit filium testatoris, vel fecit sibi aliquid gravissimum; si tamen testator, vel extraneus dedit causas inimicitie, & non ipse institutus, tunc habet locum, quod habetur in *dict. L. ex parte*, quia non repellitur ab hæreditate; & ita solvit, quod Azo. reliquit insolutum: hoc etiam quod in ista lege disponitur, tenuit Gloss. in *L. sororem*, *C. de his quibus ut indign.* Adverte tamen pro intellectu hujus legis, quia videtur, quod intelligi debeat, quando hæres post mortem defuncti concubuit cum ejus uxore; nam si vivente tes-

sen juyzio (16) sobre ella. Ca, si fuesse fallado el testamento por verdadero, perderia el porende la herencia. Esso mismo seria, si el heredero fuesse Persone-ro, o Abogado (17), para seguir tal acusacion como esta, contra el testamento en que fuesse establescido. Fuera de

tatore hoc fieret, & eo ignorante, tunc revocaretur institutio, & legatum ex præsumpta voluntate testatoris, quod si scisset, revocasset, ut notat Glossa in *dict. L. fideicommissum*, *C. de fideicommiss.* & quia tunc legatario, vel hæredi instituto, adhuc non erat aliquid quæsitum, neque testamentum confirmatum, non potest dici, quod auferatur ab eo, tanquam ab indigno, ita dicit notabiliter Bart. in *L. 1. ff. de his quibus ut indign.* Bart. tamen loquitur ibi in legato: & aliud videtur dicendum in hæreditate, quæ non potest adimi voluntate nuda sine solemnitate, ut in *dict. L. ex parte*, & in *L. militis codicillis*, §. veteranus, ff. de testam. milit. & tenet Paul. de Castr. in *L. fideicommissum*, *C. de fideicommiss.* ubi vult, quod hæreditas tunc applicetur fisco, auferendo ab hærede, ut ab indigno, prout etiam voluit Baldus. Alexand. verò in *L. sororem*, *C. de his quibus ut indign.* dicit hoc, quod applicetur tunc fisco, esse contra textum in *dict. L. ex parte*, & contra mentem Glossæ, & Doctor. in *dict. L. hæreditas*, *C. de his quibus ut indign.* dum reprobant solutionem secundam Glossæ ad *dict. L. ex parte*, & sic vult, quod tunc hæreditas non applicetur fisco, sed remaneat penes hæredem; unde articulus iste redditur dubius ex conflictu istarum opinionum, videtur dicendum, quod ista lex indistinctè procedat, ut dixi, & est de mente Bartol. in *dict. L. ex parte*, & de mente Doctorum in *dict. L. fideicommissum*, ubi, ut dixi, Baldus tenet expressè, & fuit etiam de mente Azon. & quia lex ista generaliter loquitur, & quia videtur absurdum, ut hæreditas maneat apud hæredem ita indignum.

(14) Con la muger. Idem videtur, si cum filia, vel nuru, ut in *L. 9. tit. 26. 4. Partit.* & quæ ibi dixi.

(15) Que era falso. Adde *L. qui cum major*, §. accusasse, ff. de bon. libert. & *L. alia causa*, *C. de his quibus ut indign.* & vide per Azon. *C. de his quibus ut indign. in summa*, col. 4. vers. *est secunda causa*, ubi hoc intelligit in hærede majore viginti quinque annorum; nam minori ætati ejus qui accusavit, parciatur, *L. post legatum*, §. ætati, ff. de his quæ ut indign. & argumento *L. minoribus*, *C. eod.* Quid autem si non dicat falsum, sed intentet bonorum possessionem contra tabulas, an procedet quod hic habetur? Vide per Alexand. in *dict. L. alia*, & Gloss. & Doctor. in *L. is qui contra*, ff. de vulg. & pupill. & nota, quod in impugnante aliud instrumentum extra testamentum, vel codicillos, non procederet, quod hic disponitur *L. qui Romæ*, §. Seja, ff. de verb. obligat. Paul. & Alexand. in *dict. L. alia*.

(16) Diessen juyzio Imponente finem liti intellige; nam si appellavit, & pendente appellatione destitit, idem est, ac si in prima instantia destitisset, argumento *L. qui cum major*, §. accusasse, ff. de bon. libert. Gloss. in *L. Papinianus*, §. meminisse, ff. de inoffic. testam. ita etiam declarat Azo. ubi supra; sufficit enim, ut evitet istam poenam, sive à principio, sive pendente appellatione desistat: & ita est intelligenda, & limitanda lex ista Partitarum ad terminos juris communis, unde sumpta est. Quid autem si desistat post conclusionem in causa? Cynus in *dict. L. alia*, voluit, idem esse, ac si lata esset sententia, quia causa censetur consumpta post conclusionem in causa, per *L. quamvis indubitati*, *C. ad leg. Jul. de adulter.* unde cautela est secundum eum, quod expectet sententiam, & postea appellet, & deinde ante conclusionem in causa renuntiet, seu desistat, quia sic non patietur poenam privationis, per *dict. §. accusasse*, & idem tenet ibi Bald. allegans glossam notabilem in *L. 1. in princ. in gloss. 2. ad fin. ff. de action. empt.* si tamen ille, qui desisteret ante sententiam post conclusionem in causa, non agebat litem improbam, & ita ex actis appareat, excusaretur renuntians post conclusum in causa, secundum Paul. de Cast. & Alexand. in *dict. L. alia*, per textum in *dict. §. meminisse*, ibi: *lite improba perseveraverit*; per quem textum etiam deciditur, quid si sententia esset lata contra absentem contumacem.

(17) Persouero, o Abogado. Adde, *L. post legatum*, §.

de si lo fiziesse por pro, o por mandado del Rey (18), o si fuesse guardador (19) de algund huerfano, e razonesse contra el testamento por pro del, ca estonce non le emperceria. La sesta (20) razon es, quando el testador

§. sunt qui putant, ff. de his quib. ut indign. & L. fin. 1. ratione, ff. de inoffic. testam.

(18) *Del Rey.* Vide in *§. sunt qui putant*, vers. *advocatum fisci*. & nota istam legem Partitarum, cum dicit, *por pro, o mandado del Rey*, nam ex disjunctiva vult, quod etsi non necessitetur ex necessitate officii, excusetur procurator, vel advocatus fisci assumens hoc officium solum pro utilitate fisci: excusabitur ergo quicumque procurator, vel advocatus, etsi non sit ille, qui ad ista est deputatus à Rege; & sic extenditur dispositio dicti versiculi *advocatum fisci*.

(19) *Guardador.* Adde *§. si tutor, Institut. de inoffic. testam. & L. cum quædam mulier, ff. de administrat. tutor.* ubi vide Bald. idem volentem in quolibet legitimo administratore.

(20) *La sesta.* Adde, quæ tradit Azo. *C. de his, quib. ut indign. in summa, col. 4. vers. est alia causa tertia.*

(21) *En poridad.* Secus si palam, ut in *L. non intelligitur, in princ. ff. de jure fisci*, ubi vide bonum textum, quando dicatur fieri clam, vel palam; & nota quod licet fiat promissio de restituendo incapaci in publico instrumento, si tamen rogantur testes & tabellio, ut teneant in secreto, dicitur fieri clam, secundum Bart. in *L. non intelligitur, §. tacita, ff. de jure fisci.* & in *L. in fraudem, ff. de his, quib. ut indign.* ubi ponit hæc verba. Idem dicerem, si fieret instrumentum publicum adhibitis testibus & notario, in quorum fidem posuit, quod hoc secretum tenerent, tunc enim satis est tacitum fideicommissum; id enim dicitur fieri clam, quod taliter fit, quod non potest devenire in notitiam adversarii, secundum Bart. in dict. *§. tacite*, & adde Decium *consil. 399. colum. fin.* & in dubio, quando non certificavit personam, cui restitueretur, est aliquis præsumptio, quod reliquerit incapaci; non tamen tanta, quod sufficiat, nisi aliter probetur, secundum Gloss. in *L. Lucius §. in testamento, ff. de legat. 1.* & ibi Bart. & idem Bart. in *L. quem heredi, in fin. ff. de rebus dub.* & licet non sufficiat hoc ad probandum tacitam fidem fuisse accommodatam, si tamen testator rogat heredem, ut restituat, cui vellet, non poterit hoc casu spurium eligere, quia tunc videretur capere à testatore, *L. unum ex familia, in princip. ff. de legat. 2.* & tenet Bart. in *L. fin. col. 2. ff. de his, quibus ut indign.* Vide etiam in ista materia per Salicet. in *L. etiam, vers. item quero, C. de fideicommissis.* qualiter hoc probetur: & quid si testator habens filium spurium instituat uxorem, & roget, ut post mortem restituat, quibus velit, quæ postea instituit spurium filium testatoris; an præsumatur, quod per eam fuit tacita fides ad hoc accommodata? Bart. dixit, quod non, in dict. *§. in testamento*, qui etiam ita consuluit per multas rationes in consilio, quod incipit, *Cæchus Despoletus*: adde quæ notat idem Bart. in *L. si his, qui, ff. de vulgar. & pupill.* & tradit Alexand. *consil. 51. incipit, viso themate, ad fin. in 2. vol.* & quæ notat Bald. in *L. eam quam, col. 10. vers. subjungitur talis questio. C. de fideicom.*

(22) *Fijo.* Spurio & incapaci, ut sequitur: & adde *L. non intelligitur, §. tacita, ff. de jure fisci*, & Bald. in *L. etiam, vers. modo quero, C. ad leg. Falcid.* Sed an si testator filio spurio reliquit palam, applicetur fisco? Vel remaneat apud heredem scriptum, vel ad quos bona debeant devenire? Vide Bart. in *L. fin. col. 2. vers. quero, & revoco in dubium, ff. de his, quib. ut indign.* ubi etiam tractat, an sit aliquis modus relinquendi filio spurio; vide ibi per eum.

(23) *Que lo non podia heredar.* Quid si poterat capere tempore testamenti, sed non tempore mortis, vel è contra? Vide *L. non intelligitur, §. quando autem, ff. de jure fisci*, & *L. in fraudem, §. 1. ff. de his quib. ut indign.*

(24) *Cumpliesse tal ruego.* Et inferius dicit, *e la entregasse*: innuit aperte ista lex, quod ex sola accommodatione tacite fidei de dando incapaci, si hæres ei non traderet hereditatem, non auferetur hereditas ab hærede, ut indigno, neque perderet hereditatem, & secun-

rogasse al heredero en poridad (21), que diesse aquella heredad, en que le estableciesse, a algun fijo (22), o a otro, que lo non podia heredar (23), por que le era defendido por la ley. Ca si el heredero cumpliesse tal ruego (24), o

man-

dum hoc superflua esset disputatio Bartoli in dict. *L. fin. ff. de his, quib. ut indign.* quid debeat facere in conscientia ille, qui est tacite rogatus de dando incapaci, ubi concludit legaliter, ut ipse dicit, loquendo salva ratione Theologorum, quod debeat dare fisco secundum conscientiam, neque potest dare spurio, vel retinere, quia tenendo, dicitur malæ fidei possessor, *L. eum qui, ff. eod.* si malæ fidei est, omne, quod non est ex fide, peccatum est, ut in *cap. fin. de præscrip.* ex quo Bart. vult aperte, quod ex sola tacita fide, etiam absque traditione, hæres patiatur istam poenam: quod tamen dictum Bartoli, cum dicit non posse retinere in conscientia, & quod tenetur pandere fisco, non caret scrupulo, cum verus hæres sit, & in poenam L.L. hanc hereditatem fisco deferunt, & poena in foro conscientie non solvitur, glossa vulgaris & notabilis in *cap. fraternitas, 12. quæst. 2.* & contra hoc dictum tenet Didac. à Covarruv. in suo epitom. matrimonial. 2. part. cap. 8. §. 5. vers. 5. hinc constat, quod secundum eum ipse spurius possit in foro conscientie talia bona retinere, si sibi ab hærede tradantur, etiam si præcessit fides de restituendo, vide ibidem vers. 3. inferitur. Sed forte dictum Bartoli verius est, ex quo iste hæres non habet voluntatem defuncti, neque sibi relinqueret, nisi fidem tacitam præstirisset, unde non potest dici, quod sit verus hæres. Item quod subdit dictus Didacus, quod spurius potest retinere salva conscientia, si sibi ab hærede tradatur, videtur contra ea, quæ dixi supra ead. *L. in gloss. super parte, en poridad*, quod scilicet iste spurius non ab hærede videatur capere, sed à testatore, & cum sit incapax etiam in foro conscientie tenebitur restituere, prout etiam ipse Didacus fateretur, quod spurius non potest cum bona conscientia retinere res sibi à patre donatas, vel relictas, ut tradit ubi supra, vers. 1. & respondet ad glossam dicti cap. fraternitas. Tu cogita super his, & adde Lucam de Penn. in *L. 1. C. de his, qui se defer. lib. 10. col. 2. ad fin.* ubi ponit quæstionem, an ille, qui commissit aliquod crimen, propter quod debeat perdere bona sua, si crimen sit occultum, reneatur ipse se deferre in foro conscientie, & hoc revelare; & ibi refert distinguentem Bartolum, an bona publicentur ipso jure, vel per sententiam. Tu vide in hoc de confiscatione ipso jure, quod non liget in foro conscientie, ut teneatur se prodere, quæ tradit Didacus à Covarruv. in dicto suo tractat. matrimoniali, part. 2. cap. 6. §. 8. & Jacob. Septimacensis in suo tractat. de hæresi, cap. 9. num. 27. cum sequent. & hoc etiam probari videtur ex *L. non intelligitur, in princ. ff. de jure fisci.* ubi totum pondus fit in accommodatione tacite fidei de restituendo incapaci, & idem probatur in *§. quando autem*; probatur etiam in dict. *L. eum qui, in princ. ff. de his, quæ ut indign.* ubi habetur: *eum qui tacitum fideicommissum in fraudem legis suscepit, eos quoque fructus, quos ante litem motam percepit, restituere cogendum, respondendi, quia bonæ fidei possessor fuisse non videtur, pondera verbum quoque*, nam expressè sentit de hærede, qui possidebat, & adhuc non restituerat convento. Item quia reputat eum malæ fidei possessorem, & sic teneatur ad fructus etiam ante litem motam; hoc etiam probat textus juncta secunda expositione Glossæ ibi in *L. etiam, C. ad leg. Falcid.* & ibi Salicet. expressè notat dicens: Nota, quod non expectatur, ut fidei accommodator solverit, sed sufficit, ut solum fidem accommodaverit, ut patet ex secunda expositione, quam facit Glossa super verbo *administrasse*, quod tene cordi; hæc sunt verba Saliceti. Probat etiam hoc in *L. Imperator, §. fin. ff. de fideicommissar. libertatib.* hoc etiam probatur in *L. in tacitis, ff. de legat. 1.* ubi Joan. de Imol. notat tria requisita per illam legem, ut quis dicatur in fraudem fidem accommodare, scilicet, quod factum sit clam, & quod hæres secreta cautione se obligaverit, & quod sit fides accommodata de restituendo non capaci, & quod nisi prædicta interveniant, non habet locum aliqua poena; & sic, quod solvat incapaci, vel ne, non est in consideratione; ibique refert Jacob. de Aren. Rayner. & Bald. inferentes, quod si non interveniat cautio aliqua, sed for-

mandamiento del testador, e la entregasse al otro, perderia (25) porende el derecho que auia en la heredad. E por qualquier destas seis razones sobredichas pierde el heredero la herencia, e deue la auer el Rey: e por estas mismas razones quel heredero deue perder la herencia, por essas mismas perderian las mandas (26) aquellos a quien fuessen fechas.

forte nuda pollicitatio, vel nulla penitus appareat cautio, quod tunc non habebit locum aliqua poena; & quod sic Doctores praedicti videntur sentire, quod licet haeres accommodasset tacite fidem, si tamen se non obligavit cautione privata, vel chirographo, non habebit locum poena, & per consequens non applicabitur fisco; quod dicit esse singulare in materia, si esset verum; ipse tamen tenet in hoc contrarium per dict. *L. non intelligitur*, §. *tacite*, cum ibi notatis per Bart. & per Bart. in *L. fin. ff. de his, quae ut indign.* ubi Gloss. & Bart. videntur velle, quod nedum per cautionem privatam recognitam potest probari de accommodatione tacite fidei, sed etiam per confessionem ejus, qui dicitur rogatus; & istud dictum Imolae videtur verius, maxime stante lege Ordinamenti hujus regni incipienti, *E como quier*. Haec omnia probant, peccatum haereditis, à quo poena privationis descendit, consistere in sola fidei accommodatione tacita de restituendo non capaci; unde videtur, quod ista lex Partitarum supplenda sit juxta LL. juris communis, de quibus sumpta est, cum in hoc nulla diversitas opinionum fuit inter Glossatores, neque alios scribentes in jure communi. Et sic, quod si haeres rogatus solvit non capaci, confiscetur haereditas, ut hic; & idem si non solvit, sed tacitam fidem accommodabit de dando non capaci, per dictas LL. & sic secundum utramque expositionem Glossae in dict. *L. etiam*, & quod ista lex in hoc nolit corrigere, quae erant de jure communi, patet ex *L. §. tit. 11. infra ead. Partit.* ubi punitur haeres ex sola accommodatione tacite fidei, nisi sit filius in potestate, vel servus testatoris: vel dic, quod ista lex Partitarum decidat casum singularem, qui non ita clare reperiebatur decisus de jure communi, scilicet quod si haeres secretò fuit rogatus de restituendo incapaci, non tamen constat, quod haeres suam fidem ad hoc accommodavit; si tamen haeres processit ad actum restitutionis in persona indigni, tunc talis haereditas restituta applicatur fisco, & haeres perdit jus, quod in haereditate habebat; ut enim hic vides, non dicitur, quod haeres fidem accommodavit, sed quod rogamen tacitum testatoris implevit, restituendo incapaci; & licet de hoc videatur casus singularis in *L. si postulante*, §. *fin. ff. ad Trebell.* non tamen est ita clarus, & Bald. illum textum ad hoc allegavit in *L. eam quam*, col. 6. *C. de fideicom.* vers. *sed quæro*, ubi quaerit, quid si dignus rogatus est restituere indigno, vel in minori parte digno? Et respondet, quod si rogatus accommodavit tacitam fidem, succedit fisco, sed si non accommodavit, non succedit; quod dicit esse verum, si res stet in actu verbi, sed si rogatus processit ad actum restitutionis in persona indigni, seu incapaci, tunc illud, quod restitutum est indigno, applicatur fisco, per dict. *L. si postulante*, §. *fin.* quem textum dicit unicum in jure; casus ergo ille, quando haeres accommodavit tacitam fidem de restituendo incapaci, non deciditur hic, & remanet sub dispositione juris communis, *L. commodissime*, cum similibus, *ff. de liber. & posthum.*

(25) *Perderia*. Libertates tamen in testamento relictæ deberentur, *L. Imperator*, §. *fin. ff. de fideicommiss. libertat.* & non veniunt prælegata in bonis, quæ aufe-

LEY XIII.

Que galardon deue auer aquel que non puede ser por derecho establesido por heredero, nin rescibir manda, si alguno lo faze su heredero, o le manda algo, e el mismo lo descubre ante que sea acusado dello.

SI alguno de aquellos a quien defien den las leyes deste nuestro libro, que les non pueden fazer mandas, nin establescer por herederos, acaesciere que gela fagan encubiertamente, segund diximos en la ley ante desta, si este atal fuere a la Corte del Rey (1), e dixere assi: Tal manda que me fizo fulano ome, segund me fazen entender, non la puedo auer segund derecho, fazed della lo que touiederes por bien. Por esta bondad

runtur ex causa fideicommissi *L. eum*, qui, §. *fin. ff. de his, quae ut indign.* & numquid ille, qui tacitam fidem accommodavit in uno nummo, censeatur indignus tota haereditate? Bald. quod sic, in *L. etiam*, *C. ad leg. Falcid.* sed in contrarium est textus in *L. haeres*, qui *tacitam*, *ff. de his quae ut indign.* Quid autem si testator, qui tacite rogavit, erat presbyter, haeres verò institutus laicus, qui bona restituit, seu tacitam fidem accommodavit; cui fisco, an ecclesiae, vel imperii, bona applicentur? Bald. in *L. si quis presbyter*, *C. de Episcop. & Cleric.* vers. *secundo inducitur ista lex*, dicit, quod fisco regio, ex quo bona auferuntur de manu haereditis laici, & cui erat jus quaesitum; si tamen haeres esset presbyter, applicarentur ecclesiae secundum eum, qui arguit à sententia judicis ad sententiam legis; quia cum per sententiam judicis bona clericorum non possunt fisco imperii applicari, sic idem est dicendum in sententia legis: & cum dictis Bald. transibit ibi Paul. de Castr. & Joan. de Plat. in *L. 1. col. 2. C. de bon. vacant. lib. 10.* Et nota, quod licet testator roget secretò haeredi, ut de bonis propriis det tantum incapaci, habebit locum hæc poena, si tantumdem haeredi à testatore relinquitur, quantum rogatur restituere, secundum Joan. de Plat. in *L. 1. circa fin.* vers. *item limita*, *C. de delator. lib. 10.* per *L. sed si hoc*, §. *1. ff. de condit. & demonstrat.*

(26) *Las mandas*. Nota benè istam regulam, quæ etiam probatur ex juribus allegatis superius in qualibet ex praedictis sex causis.

LEX XIII.

Si incapaci testator aliquid relinquat fraudulenter jure institutionis, sive aliàs, & is antequam recipiat, Regis curiæ hoc revelet, habebit in præmium medietatem haereditatis, vel legati ad minus. Hoc dicit.

(1) *A la Corte del Rey*. Non aperit coram quo delatio sit facienda, & de jure communi ista delatio fieri debebat coram procuratore Cæsaris, ut in *L. 1. C. de his, qui se defer. lib. 10.* & in *L. 1. & 2. C. ubi caus. fiscal.* forte in regno sufficere, seu fieri deberet coram his, qui præsent in judiciis rerum fiscalium, & patrimonii regni, qui vulgò dicuntur *Contadores Mayores*, qui videntur successisse in locum procuratoris Cæsaris, cum cognoscant de causis fiscalibus, & inter fisco & privatum, prout de jure communi faciebat procurator Cæsaris, & sic in audientia istorum debet fieri ista delatio; & non videtur sufficere, si fiat coram procuratore fiscali, prout etiam tradit Lucas de Penna in *L. 1. ad fin. C. de his, qui se defer. lib. 10.* vel dic, quod potest fieri ista delatio coram procuratore Regis, vulgò dicto *Mayordomo Mayor*; ad istum namque pertinet inquirere, & scire redditus, & jura Regis, ut habetur in *L. 17. tit. 9. 2. Partit.* & videtur successisse in locum procuratoris Cæsaris; & huic dicto consonare videtur *L. 16. infra eod.* non tamen ut videmus, de facto cognoscit de causis, sicut cognoscebat procurator Cæsaris: vel dic, quod sufficere, si delatio fiat in regio Consilio. Et cum ista lex non exprimat coram quo fiat, sed tantum dicat, ad Curiam Regis, videtur, quod sufficeret in quocumque Auditorio regali se deferat, ita quod etiam procuratori fisci notificetur, ut causam pro-

dad que fizo, en descubrir (2) lo que le era mandado en poridad, que lo non quiso rescibir (3) contra defendimiento del derecho, dezimos, que deue auer la meytad (4) a lo menos de lo que le fue mandado, o de la herencia (5), en que fue establecido por heredero en testamento de otro.

LEY XV.

Por que razones se puede excusar el heredero, que non pierda la herencia, maguer non sea vengada la muerte del testador, a quien hereda.

Vengança, diximos, que es tenuto de demandar el heredero de la muerte del testador: e si non lo fiziesse assi, que pierde porende la heredad que deuia auer del. Pero cosas y ha en que la non pierde por tal razon. Esto seria, como si el heredero querellasse la muerte, mas el Juez, o el Señor de la tierra, non quisiesse (1) llegar la quere-lla a derecho. Esso mismo seria, si acusasse a aquellos que sospechasse que le auian muerto, e diessen la sentencia contra el heredero, assoluendo 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 ouies- sen 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 tenuto 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 Camara del Rey, que ouiere a recabdar los 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 rescibio (4) de la he-

sequatur, ut notat Gloss. in L. 1. in princ. super parte recessum, ff. de jure fisci.

(2) En descubrir. Statuitur præmium se deferenti, ut hic, & in L. 1. C. de his, qui se defer. lib. 10. & in L. edicto, ff. de jure fisci, & in L. Senatus, §. 2. & in L. cum tacitum, ff. de jure fisci; sic etiam revelantibus proditiorem præmium assignatur in L. quisquis, C. ad leg. Jul. majestat. L. in testamento, & ibi Bald. ubi etiam de revelantibus occisores, ff. de heredib. instituend. Adverte tamen, quod quidam sunt ita totaliter incapaces, quod etsi se deferant, non consequuntur præmium, ut hæretici, damnati in metallum, deportati, ut notat glossa 1. in L. 1. in princ. ff. de jure fisci, & vide eod. tit. L. edicto, §. eos.

(3) Que lo non quiso rescibir. Innuit, quod si jam recepit, quod etsi se deferat, non consequetur præmium; contrarium tamen habetur in L. edicto, in princ. ff. de jure fisci; & ita etiam est intelligenda ista lex, cum sit eadem, imò & major ratio, cum durius sit relinquere jam habita & possessa, quam habenda: & nota, quod ista confessio sufficit quoad sui præjudicium, licet quoad præjudicium aliorum non sufficiat absque alia probatione, ut declarat Bartol. in dict. L. edicto, in princ.

(4) La meytad. Adde dict. L. cum tacitum, & L. senatus, §. senatus Adriani, ff. de jure fisci, lex tamen 1. C. de his qui se defer. dicit tertiam, quæ loquitur in hærede rogato, non in fideicommissario; ideo distingue, ut per Alberic. & Bartol. in dict. §. senatus, & per Joann. de Plat. in dict. L. 1. & per Angel. Aret. in princip. Institut. de fideicommiss. heredit.

(5) Herencia. Intellige dimidiam dodrantis, ut in dict. L. cum tacitum, & vide in materia distinctionem Bartoli, & aliorum, quos supra in gloss. proxim. retuli.

LEX XV.

Si hæres accusat occisorem ejus cui successit, & judex ei justitiam non administravit; aut succumbens, non appellavit; vel si occisor non invenitur; aut hæres est minor viginti quinque annorum, nec accusavit, non aufer- tur ei hæreditas propter hoc. Hoc dicit.

(1) Non quisiesse. In supremo domino, vel judice, ex cujus negligentia non esset superior, cui fieret querela Tom. III.

de negligentia, vel judicis malitia planè procedit; si verò 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. cap. si vero, collat. 9. vel ut ipse sibi justitiam faciat; cum ex negligentia devolvatur jurisdictio ad superiorem, ut in authent. de quæstore, cap. 3. §. si vero forsitan, & ibi Bart. collat. 6. & per Joann. de Plat. in L. nemo carcerem, C. de exactor. tribut. lib. 10.

(2) Non se alçasse. Adde L. propter veneni, §. fin. ff. ad Syllan. & intellige secundum Bartolum ibi, quando sententia est benè lata, vel est dubium, quia tunc præsumitur pro sententia, vel si excusaretur propter inopiam; alias si malè esset lata, appellare tenetur, & etiam tene- tur, 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. 3. §. si quis ignorans, ff. ad Syllanian.

LEX XVI.

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

(1) Dezimos. Prosequitur notata per Azon. C. de his quib. ut indign. in summa, col. fin. vers. & 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 jure fisci.

(4) Lo que el rescibio. Et sic fiscus, licet non confi- ciat inventarium, non tenebitur ultra vires hæreditatis, ut hic & in dict. L. non possunt, & in L. 1. §. an bona, ff. de jure fisci, ubi hoc notat Bart. & Alber. in dict. L. non pos- sunt, colligit, quod si alicujus malefactoris bona ad fis- cum perveniant, non tenetur ultra quam ad eum perve- nit; & intellige quando jure devolutionis, quia vacantia,

herencia. Otrosi dezimos, que deue pagar las mandas (5) que fueren escritas en el testamento 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 finire tanto de la heredad, de que se pudiesse entregar della.

LEY XVII.

Por quales razones, la herencia que 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, co-

seu confiscationis fiscus succederet, quia tunc non dicitur in hereditate succedere, L. 3. §. eadem constitutio, ff. de fideicommissar. libert. cum Glossa ibi, & ideo non tenetur ultra vires hereditatis, ut in dict. L. 1. §. an bona, & hic, & ita intelligit Bart. in rubr. ff. de acquir. hered. vers. & ex hoc apparet; unde secus esset, quando fiscus succederet, ut hæres, & jure hereditario.

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

(6) La quarta parte. Adde L. Marcellus, §. fin. ff. ad Trebell.

LEX XVII.

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

(1) Cuydarian. Prosequitur notata per Azon. in summa, C. de his quib. ut indign. col. fin. vers. præter hoc ad majorem notitiam hujus tituli, & vide notabiliter per Bart. in L. fin. penult. & fin. colum. ff. de his quib. ut indign. & per Gloss. in L. hereditas, C. eod.

(2) Cosas y ha. Regula ergo erit ex ista lege, 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 L. penult. C. de legat. L. 1. C. secund. nupt. L. si pater, C. de heredib. instituend. idem tenet Bart. in L. aufertur, in princ. ff. de jure fisci: & adde ad dictam 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 hereditatem, nam tunc hereditas non applicatur fisco, ita Bart. per textum ibi in L. ejus, §. 1. ff. de jure fisci, cum enim indignus non acquisierit, non potest dici, quod auferatur ab eo. Bald. tamen in L. eam quam, C. de fideicom. col. 2. vers. quero quid si testator, limitat hoc, nisi indignus repudiaverit in fraudem fisci; quod dicit præsumi, si hereditas 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,

mo si dicesse el testador, e mandasse a algun ome alguna cosa señaladamente; e despues desto dicesse, 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) sobre dichos, e non del Rey. Otrosi dezimos, que si algun ome furtasse el testamento en que le ouiessem 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 duda 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,

cum dies indignitatis non cesserit, L. fin. ff. de his quæ ut indign. Quod habetur, tamen per Gloss. & Bart. in L. si sequens, in princ. ff. ad Syllan. videtur his dictis obstare, cum loquitur ibi, quando hæres fuisset jam negligens in vindicanda necesse defuncti, & sic ex negligentia jam erat jus quæsitum fisco, & sic est præsumptio, quod in fraudem fisci non adeat; & sic vult, quod hereditas indistinctè auferatur ab indigno, sive adeat, sive non adeat. Idem etiam tenet Bart. in L. 1. in 4. quæst. princ. vers. item quero, quid si hæres institutus esset indignus, ff. de vulg. & pupil. ubi Alexand. col. 11. dicit istam esse communem opinionem: Socin. etiam ibidem 34. col. vers. circa 7. quæstionem Bart. asserit hanc esse communem conclusionem, quod fiscus auferat hereditatem 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 hered. instit. Secundo limita, ut procedat quando institutus recusavit, vel in fraudem fisci distulit adire; secus si mortuus fuisset hereditate sine fraude non adita, quia tunc fiscus non admittitur, sed substitutus. Tercio limita, nisi institutus repudiaret, antequam fieret indignus, L. si antequam, ff. ad Syllan. & voluit Bart. in dict. L. si sequens. Quarto limita, nisi datus esset substitutus hæredi indigno in eo, quod capere non posset, ut tenet Angel. per illum textum in L. 2. C. de hered. instit. & in L. in tempus, ff. eod. & licet 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 inest, cum dicit, in eo quod capere non possit; quod verbum potest comprehendere etiam incapacitatem supervenientem ex indignitate, quod non comprehendit id quod tacite inest, scilicet si non adierit, vel adire non potuerit, quod refertur ad aliam incapacitatem, quæ non proveniat ex indignitate, ad quam lex in isto tacito non habuit considerationem, testator verò exprimens sic.

(3) Sera de los huerfanos. Adde L. post legatum, §. amittere, ff. de his quæ ut indign. quando enim indignitas alicujus respicit favorem certæ personæ, illud quod sibi aufertur à lege, applicatur illi personæ, L. penult. C. de legat. & in dict. §. amittere, ubi Bart. Quid autem si poena privationis imponatur à testatore? Vide L. uxorem, §. ejus hæres, de legat. 3. Et quid si testator aliàs erat legaturus, etsi non esset tutor? Vide per Ang. & Alexand. post Gloss. ibi in L. penult. C. de legat.

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

(5) Perderia. Adde L. si pater, & L. nec apud, C. de heredib. instit. Vide in materia L. 12. tit. 3. ad. Partit. & quæ ibi dixi.

dad ; 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 estableciesse por su heredero a algun Herege, o Moro, o Judio (6). Ca la heredad en que fuesse establecido por heredero alguno destos sobredichos, auerla yan los mas propincos parientes (7) del testador, e non el Rey, maguer estos atales non la meresciesen 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 perdiessse 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).

(6) *Herege, Moro, o Judio.* Habes hic expressum, quod judæus, nec paganus non potest hæres institui ; nota ad ea quæ dixi in *L. 4. tit. 3. suprâ, ead. Partit.*

(7) *Los mas propincos parientes.* Nota benè, nam textus in *authent. idem est de Nestorianis, C. de hæretic.* quem ad hoc allegat Azo. *C. de his quib. ut indign. in summa, col. fin.* non ita benè probat.

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

(9) *Diximos.* Suprà *eod. L. 6.*

TITULUS VIII. DE INOFFIC. TESTAM.

LEX I.

Possunt apponere querelam inofficiosi testamenti descendentes exhæredati, & est querela sic dicta, quia patrens fecit contra pietatis officium : & idem de ascendente injustè exhæredato : & proposita querela contra hæredem scriptum citabit eum iudex, & pronuntiabit, 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 ouiesse 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. *Tom. III.*

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 vegasdas, los que suben por la liña derecha, a los que descenden dellos. Otrosi los que descenden por la liña derecha, deseredan 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 le ouiessen errado; queremos mostrar en este las razones porque 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 descenden del por la liña derecha, que ouiesse derecho de heredarle (1) si muriesse sin testamento; si lo ouiesse deseredado a tuerto, e sin razon, puede fazer querella delante el Juez (2), para quebrantar

C. eod. in summa, col. 2. vers. datur autem querela, & notat Gloss. in L. 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 *L. 1. tit. suprâ proximo, in gloss. super 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 Bart. & Paul. ff. eod. ubi vide, quid si de facto admittatur. Si ergo filius præcedat, nepos ex sua persona non potest agere querela, licet ex persona patris poterit, si pater decessit etiam quærela non præparata, ante aditam hæreditatem, ut in *L. si quis filium, C. de inoffic. testam.* & in querela locus est successorio edicto, *L. si is, in princ. ff. eod.* & 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. L. si quis filium, in fine.* De jure tamen Ordinamentorum hujus regni, cum ad validitatem exhæredationis non requiratur aditio hæreditatis, ut dixi suprâ *tit. proxim. in L. 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 *L. nam & si parentibus, §. 1. & L. qui repudiantis, §. 1. ff. de inoffic. testam.* ubi Gloss. Et an ista querela

tar el testamento en que lo ouiesse deseredado: e el Juez deue oyr su querrela, 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, Querella 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, entien-

dese tambien de los ascendientes (11) que fuessen desheredados a tuerto, e si razon; o si non fuesse fecha ninguna mencion dellos en el testamento de los descendientes.

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 ouiesse pariente, de aquellos que descendiesen por la línea derecha, o subiessen, estonce maguer ouiesse hermanos (1), o otros parientes de la línea 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. Fuera ende, si aquel que fuesse establescido por heredero, fuesse ome de mala fama (2), o ouiesse seydo sieruo del testador, o otro quel ouiesse aforrado, e despues lo establesciesse por su heredero, por falago (3) que le fi-

possit objici in modum exceptionis per viam reconventionis, vide Bald. in *L. cum Papinianus, C. de sentent. & interlocut.* & si filius conveniatur petitione hæreditatis ab hærede scripto, debet opponere de ista querela, alias non posset post sententiam latam querelare: vide per Bald. in *L. 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 *L. qui repudiantis, §. 1. ff. eod.* licet Glossa ibi contrarium voluit.

(4) *Por heredero.* Aliquando tamen querela ista intentatur contra alium, quam contra scriptum hæredem, ut in casu *L. filium, ff. de bonor. posses. contra tabul.* & in *L. 1. C. de inoffic. testam.*

(5) *Mencion del.* Vide supra tit. prox. in *L. 10.*

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

(7) *La herencia.* Intellige pro ea parte, quæ sibi ab intestato defertur, ut dixi supra, & natura querelæ est, quod non detur contra illum, qui erat successurus ab intestato, & non habet ultra quam sibi tangat ab intestato, dict. *L. mater decedens*, & ibi Paul.

(8) *Contra oficio de piedad.* Adde *L. 2. ff. de inoffic. testam.* cum *L. sequenti*, & ista querela est quasi accusatio quædam damnans quasi memoriam defuncti, quasi de animi feritate fecerit testamentum, sicut belluæ, quæ devorant filios proprios, secundum Bald. in *L. 2. col. 3. C. quib. res judic. non nocet*: & nota hic, quod officium inter patrem, & filium dicitur pietas, adde, *L. penult. ff. de obseq. à liber. parent. præstand.*

(9) *Nin es nada.* Adde *L. inter cetera, ff. de liber. & posthum.* & *L. 1. ff. de injust. rupt.* & intellige in filio etiam emancipato præterito sine insertione causæ, ut in *authent. de hæredib. & Falcid. §. exhæredatos*, & per Bart. in dict. *L. 1.* & supra tit. prox. *L. 10.* & idem erit in præterito à matre, vel ascendentibus per lineam maternam, nam licet præterito matris habeatur pro exhæredatione, ut in *§. fin. Instit. de exhæredat. liberor.* si tamen prætereant sine causa, testamentum est nullum, ut in *authent. ut cum de appellat. cognoscitur, col. 8. Gloss. & Doct. in L. filiam, C. de inoffic. testam.*

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

(11) *Ascendentes.* Adde, *L. pater filium, cum L. sequenti, ff. eod. & cap. justum autem, in authent. ut cum de appell. cognos. collat. 8.*

LEX II.

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

(1) *Maguer ouiesse hermanos.* Adde *L. 2. & L. 12. supra, tit. 7. & L. 1. ff. de inoffic. testam.*

(2) *De mala fama.* Vide supra tit. 7. *L. 12.* & quæ ibi dixi.

(3) *Por falago.* Sequitur expositionem Gloss. in *L. 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 videntur bona expositio, cum cesante ingratitudine blanditiæ non videntur ad hoc efficaces, imò conceduntur; ut in *L. fin. C. si quis aliquem testari prohib. 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 priuaret hæreditate eum, cui illam volebat relinquere, aliud esset, ut in *L. 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 eleemosyna 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 notata per Cyn. in *L. quidquid, C. arbit. tutel.* Tu tene menti istam legem Partitarum, volentem, quod non requiratur, quod libertus fuerit ingratus; sed quod sufficiat, quod non sit ita meritis, quod defunctus ei hæreditatem reliquerit, si blanditiis ipse restatorem induxit, cum testator haberet fratrem utrinque conjunctum, vel con-

fiziesse el aforrado, non lo meresciendo el, nin auiendo derecha razon, por que lo deuiesse fazer. Ca seyendo el heredero 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 estableciesse su sieruo por su heredero.

Como quier que diximos en la ley ante desta, que si el testador estableciesse por su heredero ome que fuese 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 estableciesse por su heredero algun su sier-

consanguineum tantum; & nota bene, & sic blanditiæ sunt reprobata in liberto non bene merente, qui blanditur testatori ad exclusionem fratris.

(4) En el titulo. Vide in L. 12. supra, tit. 7.

(5) Liña de trauiesso. Adde L. 2. supra, tit. 7. & ibi dixi.

LEX III.

Servo testatoris necessario hærede instituto non admittitur frater ad inoficiosi querelam. Hoc dicit.

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

(2) Necesario. Vide in §. 1. Instit. de hæred. qual. & differ. & C. de necessar. sero. hæred. instit. per totum, & L. pignori, cum aliis, ff. de hæred. 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 famæ, quàm libertus. Tu dic contra, cum hæc lex, neque illa, de qua sumpta est, in hoc non distinguant; & quia propter interesse honoris 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 injustè exhæredatus infra quinquennium post aditionem hæreditatis querelam non proponat; nisi minor sit, qui infra ætatem viginti quinque annorum; & postea per quadriennium potest eam proponere. Hoc dicit.

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

uo (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 descendiesen por la liña derecha del testador, que fiziessen tal tuerto, por que meresciesse ser deseredado, 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 fuese 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

(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 triginta annos, ut tradit Jason in dict. L. si quis filium, licet Bart. ibi, & in consil. incipienti, queritur utrum juri agendi ad supplementum, tenuit contrarium, scilicet quod excludetur quinquennio.

(3) Entrado en la heredad. Non enim nascitur querela ante aditam hæreditatem, L. Papinianus, §. si conditioni, ff. eod. & ratio secundum Angel. ibi est, quia ordinatur ad rescissionem testamenti, quod non habet efficaciam ante aditam hæreditatem, ideo propriè 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 queritur, sed solam de jure contra tabulantis, ut in L. filio, §. 1. ff. de inoffic. testam. & sic poterit inferri, cum hodie de jure Ordinamentorum 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 jure 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, repudier, poterunt adire hæreditatem alii venientes ab intestato, prout vult dicta L. Ordinam. in casu in quo, in testamento nullus est hæres scriptus, cum idem sit nul-

años en adelante non se podria querellar; e maguer se querellase, queriendo mostrar razon por que non deuia ser deseredado, non deue ser oydo. Fuera 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.

nullum esse scriptum, vel scriptum & non adire: & contra tales adeuntes ab intestato exheredatus movebit querelam infra quinquennium à die hæreditatis aditæ per eos, neque debet esse mirum, ut querela detur contra alium, quam contra hæredem scriptum, contra *L. 1. & L. circa, ff. de inoffic. testam.* & habetur suprà *eod. L. 2.* quia tales succedentes ab intestato succedunt in locum hæredis scripti, qui propter ejus repudiationem hæreditatem habuerunt: & ex beneficio dictæ *L. Ordinam.* succeditur in locum hæredis, & 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, vers. sed quemadmodum, ff. de bon. poss. cont. tabul.* datur exheredato querela contra præteritum, qui advocavit hæreditatem, & successit in locum hæredis scripti, ut ibi declarat Bart.

(4) Menor de veynte e cinco años. Adde *L. adolescentie, 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 ad libitum 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 verò 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 *L. cum quaeritur, C. eod. & Instit. eod. §. igitur quartam, & L. penult. C. de collation.* adde quæ dixi in *L. 10. in gloss. 2. suprà tit. 1.* & nota, quòd si simpliciter instituat filius in legitima, talis institutio dicitur universalis, & perinde habetur, ac si esset institutus in omni hæreditate, excepta quinta, juxta *L. fori, & LL. Tauri*; ita probat textus secundum Angel. ibi in *L. ita tamen, §. si patronus, ff. ad Trebell.* ubi ipse, & Paul. de Cast. refert, quòd 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. cogi, §. & generaliter, ff. ad Trebell.* Sed primum probatur in dict. *§. si patronus*, secundum Angelum; est autem effectus maximus secundum Paulum ibi, quia si videtur institutus in quota hæreditatis, acceptando, potest pro rata conveniri à creditoribus; & secus esset si in quota bonorum, & dictum Angeli tenet ibi Paul. qui respondet ad illud, quòd legitima non debetur nisi deducto ære alieno, quia licet hoc sit revera, tamen est quota hæreditatis. Alexand. tamen ibi dicit, quòd magis communis opinio est, quòd legitima sit quota bonorum, & quoad effectum, per dict. *L. Papinianus, §. quarta, & tenet Bald. in L. ex facto, la 2. ff. de hæredib. instituend.*

(2) *Como a heredero.* Habes hic, quòd legitima debet relinqui filio titulo institutionis, idem in legitima debita parentibus, ut tradit Bart. in *authent. ut cum de appel. cognos. in §. sive igitur, collat. 8.* & ista est communis opinio, secundum Jason. in *authent. novissima, col.*

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 estableciesse en esse mismo testamento a otro, en los bienes otros 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 de-

xas-

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 titulo 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 *L. humanitatis*, ubi bonus textus, *C. de impub. & aliis substitut.* & hanc esse communem opinionem attestantur ibi Alexand. & Decius. Contrariam opinionem tenet Salicet. in *L. quotiens, C. de hæredib. instit. quest. fin.* Joan. de Imol. in *L. his verbis, & in L. 1. §. si ex fundo, ff. de hæredib. instit.* Alexand. in *L. nam quod, §. non omnis, ff. ad Trebell.* Jason in *authent. novissima, C. de inoffic. testam.* Guilliel. Bened. in *repetit. cap. Raynutius*, in verbo *delinquens*, el 2. de *testam.* & huic opinioni favet ista lex 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 suprà, vide ibi per eum per totam illam partem. Quærit etiam Bald. in *cap. per tuas, de probation.* de quæstione, quam dicit tunc esse de facto, si primo pater instituat aliquem tanquam verum filium ex uxore, & 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 de facto, & quia erat quæstio multum ardua: & de isto dicto Baldi meminit Alexand. consil. 87. incipit, in *causa mota contra Angel.* 3. vol. Adverte etiam, quòd filia potest institui in dote, Gloss. in *L. 3. §. sed utrum, ff. de minor.* & est communis opinio, prout attestatur Alexand. in dict. consil. 179. §. vol. colum. penult. & in consil. 168. eod. §. vol. Et quid si testator in codicillis declaret, quòd id quod relinquit filio in testamento, valeat jure institutionis? Bald. in *L. non codicillum, C. de testam.* vult, quòd non sufficiat; quòd 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 heres non erit, talem substituto*, an tunc filius dicatur præteritus, vel institutus? Vide Bald. post Gloss. & Bart. in *L. antequam, C. communia de succession.* Quid autem si pater reliquit filie centum, neque dicit jure institutionis, & prohibuit eam plus petere, vel habere; nunquid filia dicetur præterita? Baldus dicit, quòd non, in *L. si adulta, C. de hæredit. action.* cum videatur reliquisse animo compensandi cum legitima, allegat *L. si debitor, ff. ad legem Falcid.* Alii etiam tenuerunt cum Bald. ut refert Guilliel. ubi suprà. in 3. limitatione; Salicet. tamen tenet contrarium in dict. *L. si adulta*, & sequitur Guilliel. & videtur verius, & probatur aperte in ista lege Partitarum. Quid autem si pater diceret, *relinquo centum filio meo jure Falcidie*, an importet idem, quòd titulo institutionis? Glossa dixit, quòd sic, in *L. si patronus, §. 1. ff. de donation. super verbo de illo*, quam ad hoc allegat Bartolus in *L. fin. ff. de pecul. legat.* quæ hoc non probat, sed tantum probat, quòd etiam legitima debita jure naturæ dicitur Falcidia; dictum Bart. tendit ad suam opinionem, quòd satis dicitur relinqui jure institutionis, quando relinquitur pro legitima, & secundum hoc inducit

xasse 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. Pero si el padre non fiziesse testamento, e partiesse (7) lo que ouiesse entre sus fijos, faziendo codicilo, o alguna escritura, en que mostrasse su voluntad; maguer en tal escritura non

dexasse al fijo aquella parte que le mandaua, 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 cumpliesen (9); e los otros, que son escritos por herederos

cit illam glossam; satis tamen placet dictum Bart. cum testator diceret, *relinquo jure legitima*, quod videtur titulo 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*.

(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. cap. aliud quoque capitulum*, & *cap. justum autem, collat. 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. seq. ff. de bonis libert. & Bald. in L. 1. col. fin. vers. item pone filio legatum, C. de jure fisci, lib. 10. & limita, nisi tale legatum recepisset, ut alii illico restitueret, ut habetur in dict. §. fin. qui textus secundum Angelum ibi, allegatur pro casu, quod filius exheredatus, vel præteritus relictus executor in testamento, licet acceptet fideicommissariam, non excluditur proinde à jure querelandi, vel dicendi nullum; & hoc dicit ibi Angelus, quod tenebat Baldus ipso Angelo audiente. Idem tamen Angelus ibi tenet contrarium, volens quod ex hac acceptance inducatur agnitio & approbatio testamenti, licet non acceptet fideicommissariam, ut querat sibi, sed ut impleat votum testantis: mihi verò magis placet opinio Baldi, cum enim ex causa præteritionis, vel exheredationis 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. inclinatur in opinionem Baldi, allegans pro eo determinationem Joan. Andr. in *addit. ad Specul. tit. de instrum. edition. §. nunc vero aliqua, in additione quæ incipit, admittatur*.*

(5) *E non lo protestasse*. Nota hoc de protestatione, quia non ita exprimebatur clarè 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 majoris, quod ex hoc sibi filius præjudicet; de qua quæstione vide, quod notat Bald. in *cap. unic. de feud. guardiæ, §. fin. vers. modo quæro*, ubi dicit, quod si talis recognitio fiat per errorem vel impressionem, aliter quàm more solito, non nocet sibi, neque posteris & dicit etiam Bald. in *cap. 1. qualiter jurare debet vass. dom. fidelit.* quod nova juramenta extorta contra antiquam consuetudinem præsumuntur impressiva, quod tu nota.

(6) *La querella*. Id est, jus dicendi nullum, quia non fuit relictum jure institutionis, ut in dict. *cap. aliud quoque capitulum*: vel dic, quod intelligatur propriè de querela inoficiosi testamenti, & sic quod per istam legem limitetur conclusio Doctorum per dictum textum, quod testamentum sit nullum, si filius non instituitur, licet 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 saluum sit sibi jus querelæ: imò etiam ulterius probari videtur ex ista lege, quod etiam si filius non acceptet legatum relictum sibi pro le-

gitima, tamen adhuc ad rescissionem testamenti opus erit intentare querelam, & sic quod non competat sibi jus dicendi nullum; & isto casu poterit procedere opinio communior, de qua dixi supra in gloss. 2. Obstat tamen ad hoc textus in *cap. aliud quoque capitulum*, ibi: *nec si per quamlibet donationem, vel legatum, vel fideicommissum, vel alium quemcunque modum, eis dederit legibus debitam portionem*; unde cum ista lex superius dixit *quebrantar*, expone, ut dixi supra in gloss. 3. dicendo testamentum nullum.

(7) *Partiesse*. Prosequitur notata per Azon. *C. de inoffic. testam. in summa, colum. fin. vers. si autem non faciat pater perfectum testamentum*, & concordant cum *L. parentibus, C. eod. & L. fin. C. famil. ercis.* & vide per Alexand. *consil. 168. §. vol. incipit, ponderatis narratis in themate, col. 2.* ubi probat, quod talis divisio non requiritur, quod fiat titulo institutionis, & quod ita debeat limitari dictum *cap. aliud quoque capitulum*, & distingui per dict. *L. fin.* & ita approbatur hic.

(8) *Como a heredero*. Approbat Gloss. in *L. omnimodo, C. eod. in verbo vel fideicommisso*. 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 sustentetur testamentum, & censeatur relinqui jure institutionis? Baldus notabiliter vult, quod sic, in *L. quotiens, colum. 2. C. de hæredib. instit.* ex eo, quod 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 homines 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, quod si testator expressè diceret, *relinquo jure legati*, tunc filius esset præteritus. Et satis placet istud dictum Baldi, quia consonat rationi, & lex ista Partitarum non repugnat, imò confert, cum superius dixit, *mas como en razon de manda*.

(9) *Gelo cumpliesen*. Concordat cum *L. omnimodo, C. de inoffic. testam.* & procedit etiam si pater, qui instituit minus legitima, prohibebat plus petere, nam adhuc agitur ad supplementum, ut in *cap. 5. vers. cæterum, in authent. ut cum de appellat. cognos.* & Doctores communiter in dict. *L. omnimodo*. etsi relictum minus legitima sit acceptatum: & adde Paul. in *L. quod de bonis, §. cum fideicommissum, ff. ad leg. Falcid.* Item procedit hoc non solum in liberis, sed etiam in parentibus, & in fratribus instituta turpi persona, Gloss. & vide Jason. in dict. *L. omnimodo*, & adverte, quod licet istud jus agendi ad supplementum succedit loco querelæ, ut in dict. *L. omnimodo*, non tamen tollitur quinquennio, sicut tollitur querela, ut supra *L. proxima*: & ita est communis conclusio contra Bart. in *L. si quis filium, C. de inoffic. testam.* ut dixi supra *L. proxima*, & tradit novissimè Roder. Suar. in commento *L. Fori postea sub repetit. L. quoniam in prioribus, in 3. limitatione, fol. 66. col. 3.* Erit ergo hoc remedium perpetuum usque ad triginta annos, etiam stante lege Taurina 63. qua cavetur actionem personalem competentem ad petendum debitum præscribi viginti 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 hac consultatio-*

ros (10) en el testamento, son tenudos de lo fazer.

LEY VI.

Como, aquel que otorga, o consiente en el testamento, en que lo deshereda su padre, non lo puede desatar despues.

EN qualquier manera, que otorgasse, o consentiesse el fijo, o el nieto, en testamento en que le ouiesse desheredado, assi como si le ouiesse dexado manda en el, o a su fijo (1), o a otro alguno que fuesse en su poder, e la recibiesse (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

ne, colum. 1. & 2. in 1. volum. & Bald. in suo tractatu prescriptionum, fol. 36. col. 4. vers. 23. quero, & istud jus agendi ad supplementum transmittitur ad hæredes, ut notat Bald. in L. unic. §. in novissimo, C. de caduc. tollend. Salicet. in L. scimus, in princ. vers. quero, cum Gloss. C. de inoffic. testam. Decius, ubi refert aliqua consilia Alexand. 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 glossa notabilis in dict. L. scimus, in princip. quam ibi approbat Alberic. Bart. & Paul. de Cast. & idem vult Baldus ibi quoad immutabilem acquisitionem, quæ non fit nisi per agnitionem. Solus Salicetus ibi vult, quòd suppletio fiat ipso jure, etsi nihil petatur à patre, & sic quòd fiat pure, & non conditionaliter, si petat; movetur quia si aliter diceretur, gravamen inesset, quòd est contra L. quoniam in prioribus, C. eod. neque tunc secundum eum transmittitur ad hæredem, si supplementum non fuisset petitum, L. si ita legatum, §. illi si volet, ff. de legat. 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 Glossæ est magis communis; unde admirari non desino, qualiter Roderic. ubi supra, dixerit glossam communiter reprobari, cum solus Salicet. reprobet eam, motus fortè fragili fundamento; illa namque tacita conditio à lege subintelleccta, si filius petierit, non impedit transmissionem, ut in L. condiciones extrinsecus, ff. de condit. & demonstrat. Sed pone, quòd pater per viam legati fecit majoriam in unum filium, & alium filium hæredem universalem instituit, & filium monachum fortè præterivit, vel ei minus legitima reliquit; modo iste filius monachus, vel qui alias vult agere ad supplementum, vult agere, tam contra illum, cui fuit relicta majoria, quam contra hæredem universaliter institutum, ut suppleatur legitima, an possit? Et videtur, quòd sic, imò quòd ab utroque repetat, per textum singularem in L. libertus sub conditione, §. libertus, in fine, ff. de bonis libert. neque obstat L. 1. C. si cert. pet. quia illa procedit respectu creditorum, hic verò loquitur de supplemento legitimæ.

(10) *Herederos.* Et sic videtur velle ista lex, quòd onus supplementi spectet ad hæredes tantum, prout etiam vult textus in authent. ut cum de appellat. cognos. cap. 5. vers. ceterum; sed Bart. in L. Papinianus, §. quarta, ff. de inoffic. testam. tenet, quòd debeat fieri tam ab hæredibus, quam à legatariis pro rata, & ibi responderet ad dict. §. ceterum, quòd non dicat simpliciter ab hæredibus, sed subjungit secundum nostras alias leges, secundum quas debet fieri, tam ab hæredibus, quam à legatariis, ut habetur in legitima patroni in L. libertus sub conditione, §. libertus, ff. de bonis libert. Ut hic vides, lex ista Partitarum loquitur simpliciter: videtur dicendum cum Salicet. post alios, quòd cum legitima filiis debita censetur ut æs alienum, ut in dict. §. quarta, omne æs alie-

manera semejante destas (4), non podría despues querellarse (5), para quebrantar el testamento, nin deue ser oydo.

LEY VII.

Que fuerza ha el juycio que es dado para quebrantar el testamento.

Quebrantado seyendo el testamento por alguna de las razones sobredichas en las leyes deste titulo (1), tal fuerza ha este quebrantamiento, 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 he-

num 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, quòd sufficiat ad repletionem legitimæ filii, & pro sua falcidia, tunc integra legata solventur, & nihil eis minuetur. Et ita videtur intelligenda ista lex Partitarum.

LEX VI.

Qualitercumque exhæredatus consentiat testamento, ut puta legatum recipiendo, ei vel suo juri subjecto relictum, vel si testamentum ut procurator vel advocatus defendat, excluditur ab ista querela. Hoc dicit. Habuit ortum à L. parentibus, C. eod. tit. & L. penult. & fin. ff. eod. tit.

- (1) *A su fijo.* Adde L. nihil interest, ff. eod.
- (2) *Recibiesse.* Adde L. supra proxim. ibi: *ca si la rescibiesse*, cum concordantiis ibi allegatis.
- (3) *Abogado, o personero.* Concordat cum L. fin. ff. eod.
- (4) *Semejante destas.* Ut in casu L. penult. §. si hæres, ff. de inoffic. testam. in verbo, *diversum*, & versic. *quid ergò*, & in casu L. si proponas, §. fin. eod. tit. & in casu L. parentibus, C. eod.

(5) *Querellarse.* Et in fine etiam subditur, *ni deue ser oydo*, & sic exhæredatus agnoscens judicium defuncti repellitur à querela, & nihil habebit de bonis testatoris, etsi petat legitimam. Nam quòd dicitur, quòd agnoscens judicium defuncti, non præjudicat sibi in legitima, ut habetur in L. si quando, §. & generaliter, C. de inoffic. testam. procedit, ut ibi habetur, quando filius fuit in aliquo institutus, tunc enim etsi recipiat, quòd fuit relictum, sine aliqua protestatione, remanet sibi salvum jus legitimæ, prout novissimè post alios adducit Roderic. Suar. in repetit. 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 Ancharan. 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 L. Papinianus, §. si conditioni, ff. de inoffic. testam.

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 authent. ex causa, C. de liber. præter. & quòd hic dicit, *quebrantando*, intellige largo modo, ut procedat etiam evacuato, seu annullato testamento ex causa præteritionis.

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

heredero. Fuera 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). Otro-

si dezimos, que como quier que el fijo (5), o el nieto, que fuesse desheredado (6) en el testamento, lo quebrantas- se (7) por algunas de las razones sobre- dichas, con todo esso las mandas (8) que fueron y escritas, e las libertades, que fue-

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

(4) Segun derecho. Non aperit quam partem; intel- lige ergo de ea, quam habiturus esset ab intestato, se- cundum opinionem Yrnerii, de qua per Gloss. in dict. *L. mater decedens*, quam approbant ibi Alberic. & Paul. de Cast. & satis hoc vult lex ista Partitarum, cum res- cisso testamento, & redacto ad causam intestati, de jure debent filii in viriles partes succedere.

(5) El fijo. In parte vide *L. 11. ad fin. supra, tit. 7.* Et quid in fratre præterito, vel exheredato, turpi perso- na instituta? Bald. in *L. fratres, in 3. quæst. C. de inoffic. testam.* tenet, quod idem erit, & quod legata con- seruentur; Angel. verò in *authent. ut cum de appellat. cognos. §. fin. collat. 8.* & Imol. in *L. de filio præterito, de injust. rupto*, tenet contrarium, quia cum istæ LL. sint cor- rectoriæ, & solum loquantur in filiis, & parentibus, non debent extendi ad fratres: & sic isto casu rumpentur etiam legata, *L. Papinianus, §. fin. ff. de inoffic. testam.* idem tenet Paul. de Cast. in *L. si patroni, §. fin. ff. ad Tre- bell.* ubi etiam idem tenet Alex. col. penult.

(6) Desheredado. Vide, quæ dico in gloss. sequen- ti. Et quid si pater, vel mater prætereat filium, quem ignorabat habere, an procedat ista lex, & dicta authen- tica *ex causa*? In hoc fuerunt contrariæ opiniones, de quibus latè vide per Alexand. in dict. *authent. ex causa, colum. 10. 11. & 12.* ubi concludit æquiores esse opi- nionem Bartol. & aliorum tenentium, quod tunc legata non conseruentur, cum limitationibus Angeli, quas ibi re- fert; sed veriores esse opinionem contrariam in puncto juris, quæ fuit Baldi, & aliorum; vide ibi latè per eum.

(7) Lo quebrantasse. Sive per querelam, sive per jus dicendi nullum, vel per bonorum possessionem contra ta- bulas; sic etiam Doctores communiter intelligunt textum in cap. 3. §. fin. vers. *sive igitur, in authent. ut cum de appellat. cognos.* dum loquitur de rescissione, ut ac- cipiatur diversimodè, id est, ipso jure, quando à princi- pio testamentum fuit nullum. Et de rescissione per reme- dia rescisoria, quando fuit validum, facit textus cum glossa in *L. 2. ff. de offic. proconsul.* & satis hoc proba- tur in *L. 11. tit. supra proximo, ad fin. legis*; ver- bum enim semel positum aliquando propriè, vel impro- priè ponitur, Gloss. in dict. *L. 2.* & sic etiam si filius in potestate prætereatur, conseruantur legata per istam le- gem, & per dictam authenticam *ex causa*, & in corpo- re, unde sumitur, licet Oldrald. consil. 138. incipit, *the- ma tale est, Durandus habens quatuor filios*, in prima quæstione contrarium tenuit per fundamenta, quæ ibi vi- debis: & tenuerunt etiam alii Doctores antiqui, inter quos fuisse videtur Azo. *C. de inoffic. testam. in summa, co- lum. penult. vers. hodie autem non videtur.* Et funda- mentum istorum est, quia cum tunc legata non pendeant ab institutione per se ipsa, detecta nullitate subsistere non possunt, & quod textus in dict. vers. *sive igitur*, dum tractat de conservatione legatorum, non loquitur de præ- teritis, sed de exheredatis, vel de emancipatis præteritis, qui laborant in rumpendo per contra tabulas. Magis com- munis opinio tamen est in contrarium, secundum Alex- and. in dict. *authent. ex causa, colum. 10. vers. extra gloss. est videndum*, qui respondet motivis antiquorum, & Joan. de Imol. qui tenuerunt contra communem, & sustentat opinionem communem. Ista tamen lex Partita- rum videtur velle, quod tunc legata, & cætera huc con- tenta conseruentur, quando fuit filius exheredatus; patet expressè, cum dicit, *que como quier que el fijo, o el nieto fuesse desheredado*, & sic apertè videtur approbare opinionem Azon. & Oldraldi, & aliorum antiquorum: ni- si sustentando communem opinionem dicas, quod istud verbum *exheredatio* largè summitur pro exclusionem ab hæreditate facta tacitè, vel expressè, prout respondet Bartol. in *L. filio præterito, colum. 2. ff. de injust. rupt.* & quia negari non potest, quin ista lex, & dict. vers. *sive igitur*, in vers. *sin autem hæc observata*, habeant locum, quando filius fuit exheredatus à patre sine ex- pressionem causæ, quod tunc legata conseruentur, ut di- cit Gloss. in dict. *authent. ex causa*, ubi latè hoc pro-

Tom. III.

bat Bart. vers. *expediti sumus de contrariis circa ver- bum præteritionis*, & quia *L. 1. supra isto tit.* æquipa- rat exheredationem perperam factam, & præteritionem, & ita est, quod exheredatio facta sine causa, tanquam non solemnis, haberi debet pro præteritione paterna, *L. non putavit, §. non quævis, ff. de bonor. possess. con- tra tabul.* ergo ista *L.* & dict. vers. *sive igitur*, habent locum in præteritione paterna, quæ ut largo modo dixi, dicitur exheredatio: & quia hoc expressum habemus in patre exheredato à filio sine causa, quod conseruentur legata, & cætera præter exheredationem, in *L. 11. tit. 7. supra ead. Partit.* igitur idem dicendum in filio non ritè exheredato, vel præterito, & hoc videtur tenen- dum. Quid autem si pater fecit testamentum, in quo fi- lium præterit, & neminem hæredem instituit, an habe- bit locum ista lex, & dicta authentica *ex causa*? Gloss. in *L. 1. §. fin. ff. de vulgar. & pupill.* vult, quod non, quam ibi notat Bart. & sic, quod authentica *ex causa*, non habeat locum, quando quis fecit testamentum, & nemo in eo fuit hæres institutus. Et idem tenet Bart. al- legans dictam glossam in dict. vers. *sive igitur*, & Alex- and. post alios in dict. §. fin. & idem si testamentum sit nul- lum ratione non rectæ institutionis, ut in quæstione An- gel. in *L. Gallus, §. ille casus, ff. de liber. & posthum.* hodie tamen per *L. Ordinam. tit. de los testamentos, L. 1.* etiam nemine instituto, conseruantur legata, & alia in testamento contenta, & sic non procedit dispositio illius glossæ, & cum lex ibi dicit, *quebrantasse*, in- tellige quoad institutionem, ut in dict. *authent. ex cau- sa*, de qua sumpta est. Sed est pulchrum dubium, an saltem quoad quintam partem, in qua poterat institui extra- neus, filio exheredato, vel præterito, conseruabitur ins- titutio? Et videbatur, quod sic, per textum in *L. fi- lium, §. sed & si portio, ff. de legat. præstand. con- tra tabul.* tu dic, quod in nullo conseruabitur quoad institutionem, quando exheredatio non fuit ritè facta, vel filius fuit præteritus, qui erat in potestate; vel si erat emancipatus, fuit præteritus sine causa, quia cum istis casibus testamentum sit nullum, ut notat Gloss. in *authent. de hæredib. & Falcid. §. exheredatos*, in nullo tenebit quoad institutionem, & hæreditas æquis portioni- bus veniet ad liberos, & successores ab intestato: si vero exheredetur filius, vel prætereatur causa inserta, & sit emancipatus, est majus dubium, cum tali casu tenebat testamentum, & opus erat remedio rescisorio. Sed etiam adhuc videtur idem dicendum in isto casu, & ita pro- batur in dict. vers. *sive igitur, in princ. & in cap. 4. §. si tales*, nam rupto testamento, quia causa non est probata, testamentum redditur nullum quoad institutionem, & hæreditas æquis portionibus deveniet ad liberos, ut ibi habetur, & ita vult Alexand. in dict. *authent. ex cau- sa, col. fin. vers. limitatur etiam ista authent.* & ad- de Bald. in *L. & in epist. C. de fideicom.* dum tenet, quod etiam si pauperes sint instituti, filio præterito, præ- teritus filius dicit testamentum nullum, & pauperes insti- tuti nihil consequuntur, allegat dict. *authent. ex causa.*

(8) Mandas. Extende etiam in legatis relictis sub fal- sa demonstratione, juxta *L. si non designata, C. de fals. causa adject. legat.* secundum Salicetum ibi; licet ibi contrarium voluit Angelus. & opinionem Saliceti ap- probat Alexand. in dict. *authent. ex causa, colum. an- tepenult.* Utrum autem legata relicta filio præterito, qui testamentum rupit, debeantur? Gloss. movit istam quæ- sitionem in *L. maximum vitium, C. de liber. præter. su- per verbo totius substantiæ*, & ponit opiniones, non se firmans. Bart. in *L. filium, §. 1. ff. de legat. præstand.* refert, quod Martin. Silla. disputavit hanc quæstionem, & tenuit, quod non debeantur ei, qui impugnavit tes- tamentum; cujus opinionem tenet ibi Bart. quem videas plenius in hoc loquentem, & idem tenentem in dict. *au- thent. ex causa, colum. 9. & in princ. 10.* & ista opi- nio Bartoli tenetur per Alexand. post alios quamplures per eum relatos, in dict. *L. maximum vitium, ad fin.* Quid etiam si unus ex filiis esset institutus, & ab eo le- gatum relictum, & alii præteriti, vel exheredati rum-

R

pant

fuessen y mandadas, e otorgadas a los siervos, non se embargan, nin se desatan por esta razon. E sobre todas las razones que auemos dichas en este titulo, dezimos que el yerro que el padre pusiere al fijo en el testamento para desheredallo, quel heredero que establesciere, es tenudo de lo probar, assi como diximos en el titulo (9) de los desheredamientos.

TITULO IX.

De las mandas que los omes fazen en sus testamentos.

MAndas fazen los omes en sus testamentos, por sus animas, o por fazer bien a algunos, con quien han debido de amor, o de parentesco. E pues que en los otros titulos ante deste fablamos de los herederos, que heredan todos los bienes de aquellos que los establescieren. E otrosi de los desheredamientos, que se fazen a derecho, o a tuerco, contra aquellos que deuen heredar. Queremos aqui dezir de las mandas, que dexa el testador de cosas señaladas en su testamento. E mostrar, que cosa es manda. E quien la puede fazer. E quien non. E en que manera. E de que co-

pant testamentum; an tale legatum debeatur ab omnibus, vel solum ab instituto? Vide textum cum glossa in *L. nonnunquam*, §. 1. ff. de legat. præstand. Quid etiam si testator fecerit primum testamentum validum, & secundum fecit invalidum propter vitium præteritionis; utrum hoc casu hæredes scripti in primo testamento tenebuntur præstare legata relicta in secundo? Bart. in *L. si jure*, ff. de legat. 3. simpliciter tenet, quod sic, volens, quod authentica ex causa, etiam habeat locum in isto casu: contrarium tamen tenet Angel. in consil. 186. incipit, *Berta habens virum*, motus ex eo, quod dicta authentica & in corpore, unde sumitur, corrigit jura antiqua eo casu, quo rupto testamento vadit hæreditas ad succedentes ab intestato: ergo cum simus in correctoriis, non debet fieri extensio ad similem casum. Et istam opinionem Angeli post alios sequitur Alexand. in dict. authent. ex causa, col. fin. limitans post Bart. nisi in secundo testamento esset clausula codicillaris, licet in hoc contrarium etiam tenuit Bald. in *L. si filius*, qui in potestate, in ultimo dicto, ff. de liber. & posthum. & in dict. authent. ex causa, colum. 12. vers. 5. quæro, & Joan. de Imol. in cap. cum esses, de testam. 5. charta. Quid autem in donationibus, causa mortis, an conserventur similiter sicut legata? Vide Bald. quod sic, in *L. licet*, ad fin. C. de pact. vide etiam Bald. in *L. 2. col. 3. C. quib. res judic. non nocet*, & Bart. in dict. authent. ex causa, colum. antepenult. de substitutione pupillar. Vide *L. 10. tit. 5. supra ead. Partit.* ubi etiam vide, quæ dixi in exemplari substitutione. De fideicommisso universali, an conservetur? Bart. tenet, quod sic, in *L. ita tamen*, §. quotiens, ff. ad Trebell. post Gloss. ibi, & idem tenet Bald. in dict. authent. ex causa, col. 10. vers. secundo oppono, & ibi dicit, quod filius habebit legitimam, & reliquum vigore fideicommissi restituet, & hanc dicit communem opinionem Alexand. in dict. authent. ex causa, col. 5. & in dict. §. quotiens, colum. 4. dicit, hanc esse magis communem opinionem: moventur ad hoc Doctores, quia per dictam authenticam cætera firma manent, & appellatione cæterorum venit fideicommissum universale, ut in dict. §. quotiens, & *L. si servum*, §. 1. ff. si quis omiss. caus. testam. & hoc videtur tenendum etiam stante ista lege Partitarum, quæ non ita largè dicit de cæteris in testamento contentis, &

sas. E como se puede reuocar, o desatar. E quien la puede demandar, despues que fuere fecha. E en que tiempo. E en que lugar.

LEY I.

Que cosa es manda, e quien la puede fazer, e a quien, e en que manera.

MAnda es una manera de donacion (1), que dexa el testador en su testamento, o en cobdillo, a alguno por amor de Dios, o de su anima, o por fazer algo aquel a quien dexa la manda. Otra donacion fazen, a que dicen en latin, donatio causa mortis, que quier tanto dezir, como cosa que da el testador a otro, cuydandose morir. E desta fablamos en el titulo de las Donaciones (2). E puede fazer tal manda, o tal donacion, todo ome que ha poder de fazer testamento, o codicilo (3). Otrosi dezimos, que a todos aquellos puede ser dexada manda, que pueden ser establescidos por herederos (4); e quales son los que pueden esto fazer, e quales non, mostramos cumplidamente en las leyes que fablan en esta razon, en el titulo de los Testamentos (5), e en el

suppleri debeat in hoc per alias LL. juris communis, quibus ista noluit derogare; & bene confert ad hoc *L. 11. in fin. supra, tit. 1.* ibi cum dicit, *mas las mandas, e las otras cosas*: & de aliis etiam, quæ veniunt sub appellatione cæterorum, vide per Bald. in dict. authent. ex causa, col. 10. Alias etiam limitationes ad istam legem & dictam authenticam, vide per Guiliel. Benedict. in repetit. cap. Raynutius, de testam. in verbo in eodem testamento relinquens, fol. 227.

(9) En el titulo. Vide in *L. 4. & 10. supra tit. 7.*

TITULUS IX DE LEGATIS.

LEX I.

Legatum est quædam donatio in testamento, vel codicillo relicta, & potest legari ei, qui potest hæres institui. Item si legatarius non sit capax tempore testamenti, sufficit quod sit capax & liber tempore mortis testatoris. Hoc dicit.

(1) De donacion. Adde *L. legatum*, ff. de legat. 2. & Instit. de legat. in princ. ubi etiam additur ab hærede præstanda. Quid autem si ipse testator in vita rem legatam tradat legatario, an tunc transeat in novam donationem, & incipiat esse donatio inter vivos? Dinus voluit, quod sic; Rayner. quem sequitur Alberic. in dict. *L. legatum*, tenet contrarium, imò quod adhuc retineat suam naturam legati: vide ibi per Bartol. distinguentem, an solvat simpliciter, vel exprimendo ex causa legati.

(2) En el titulo de las Donaciones. In *L. fin.*

(3) Codicilo. Adde *L. 2. ff. de legat. 1. & L. tam is*, ff. de donat. caus. mort. prohibitus ergo testari, vel codicillari, non poterit legata, vel fideicommissa relinquare: unde Cardinales, qui non possunt testari nisi de licentia Papæ secundum consuetudinem Romanæ Curie, ut voluit Hostien. in summa, tit. de penit. & remis. §. cui confitendum, vers. cui autem debent, vel Episcopi de rebus ecclesie intuitu acquisitis, ut in cap. 1. de testam. non poterunt legata, nec fideicommissa de talibus rebus relinquare: de qua materia vide notabile consilium Socin. 3. vol. consil. 91. & Socin. junioris consil. 89. 1. vol.

(4) Por herederos. Adde §. legari, Instit. de legat.

(5) En el titulo de los testamentos. Vide in *L. 13. cum sequent.*

el titulo de los Establecimientos de los herederos (6). Pero dezimos, que maguer acaesciese, que alguno ouiesse tal embargo en el tiempo que le mandasen algo en el testamento, que estonce non lo pudiesse auer de derecho, si en el tiempo que muriesse (7) el testador, fuesse libre de aquella razon que gelo embargaua, non deue perder la manda que le fue dexada, ante la deue auer.

LEY II.

Quando muchos herederos son establecidos en el testamento, como el vno dellos puede auer la manda que le dexasse el testador, maguer non quisiesse ser heredero.

MVchos herederos de so vno dexando algun ome en su testamento, si mandasse alguno dellos señaladamente alguna cosa, demas que a los otros he-

(6) En el titulo de los Establecimientos de los herederos. Vide in L. 3. & 4. & 5.

(7) Muriesse. Adde L. si mihi & tibi, §. regula, ff. de legat. 1. & L. si seruus ejus, ff. de acquir. hered. & L. si cognatis, ff. de reb. dub. & L. si deportati seruo, ff. de legat. 3. 1. respon. & L. non intelligitur, ff. de jur. fisci §. 1. & Gloss. in dict. L. si cognatis, & aprobatur hic opinio illorum qui in legatis dicebant capacitatem spectandam in legatario tempore mortis, ut tradit Lucas de Penna in L. 1. C. de delator. lib. 10.

LEX II.

Pluribus hæredibus in testamento relictis, si uni eorum testator singulariter aliquid legat, & is velit hæreditatem repudiare, potest; sed nihilominus legatum habebit, nisi testator prohibuit legatum repudianti hæreditatem. Hoc dicit.

(1) La manda. Concordat cum L. qui filiabus, §. fin. cum L. sequenti, ff. de legat. 1. & eod. tit. L. filio quem pater, & cum L. miles, §. pro parte, ff. de legat. 2. & cum L. cum responso, C. de legat. & istud est utile, quando hæreditas est multum implicata, & hæres institutus vult potius prælegatum, quia lites exaceratur, secundum Bald. & Joan. de Imol. in dict. §. fin. Hinc orta fuit decisio L. Tauri 21. quod filius melioratus in tertio, & quinto bonorum potest acceptare meliorationem, & repudiare hæreditatem, & habetur etiam in L. 29. de dote & aliis donationibus; tamen in casu dictæ L. 21. detrahitur pro rata æs alienum, siue melioratio facta fuerit in certa re, siue in certa parte bonorum, & in hoc est illa lex singularis & notanda; & bene facit L. si quis seruum, §. fin. cum L. sequenti, ff. de legat. 2. Et certè quando melioratio est in quota bonorum, satis ratio suadet, quod melioratus pro rata teneatur ad debita, cum bona dicantur deducto ære alieno, L. subsignatum, §. bona, ff. de verbor. signif. L. mulier bona, ff. de jur. dot. Quando verò fuit melioratus in re certa, non militat ista ratio, & cum sit legatum rei particularis, legatarius non videbatur teneri ad debita, argumento L. 1. C. si cert. pet. & bene confert, quod notat Bart. in L. fin. ff. de usufruct. legat. vers. quæro quid si legatur, ubi dicit, quod si legatur tertia pars bonorum mobilium & immobilium, videtur legatum certarum rerum, quia jura & actiones non continet, & sic talis legatarius non debet gravari oneribus creditorum, ut in §. si quis una, Institut. de fideicommiss. hæredit. L. si hæreditatem, §. 1. ff. mand. & in donationibus donatarius non obligatur creditoribus hæreditariis, sed hæres donatoris, L. æris, & L. si patri, C. de donation. & L. 2. C. de revocand. his quæ in fraud. credit. quod procedit necdum in donatione rei particularis, sed etiam in donatione tertiæ, vel quintæ partis bonorum, prout latè consuluit Decius consil. 237. incipit, in casu proposito. Et fortè ratio illius decisionis Tom. III.

rederos, dezimos que este atal, maguer desamparasse la heredad del fazedor del testamento, que deue auer por razon que era establecido por heredero con los otros, non se le embarga porende, que non aya la manda (1) de la cosa señalada, que le dexo el testador. Fueras ende, si le fuesse defendido señaladamente en el testamento, que non ouiesse la manda (2), si dexasse la herencia, non queriendo ser heredero della.

LEY III.

Como el fazedor del testamento puede obligar a aquellos a quien manda algo en el, que den a otri, fasta en aquella quantia que les dexa.

PVede el testador mandar, e obligar en su testamento, o cobdicilo, a aquel que establesciere por su heredero

10

fuit, quia cum omnia bona, excepta quinta parte, sint legitima filiorum juxta LL. hujus regni, si legatarius vel donatarius partis bonorum haberet talem partem liberam ab onere creditorum, filiis fieret præjudicium in sua legitima, ex qua deberent solvere creditoribus, cum legitima intelligatur deducto ære alieno, L. Papi-nianus, §. quarta, ff. de inoffic. testam. Et ideo ne fiat præjudicium filiis in legitima, legatarius vel donatarius tertiæ partis, vel quintæ bonorum in effectu tenetur ad debita, quia debet prius detrahi omne æs alienum, ut tradit Paul. de Castr. in dict. L. si quis seruum, §. fin. sicut enim revocantur legata propter æs alienum, ut in L. fin. §. sin verò, vers. licentia, C. de jur. deliber. sic etiam revocantur propter debitum bonorum subsidium, L. ex facto, §. unde scio, ff. de hered. instit. & notat Gloss. in dict. L. 1. C. si cert. petat. quæ ratio ita militat, si tertium vel quintum assignetur in omnibus bonis, siue in certa re particulari. Et hæc nota pro declaratione, & intellectu dictæ legis Tauri, & eorum, quæ tradunt Doctores in locis de quibus supra; nam ubi cessaret istud præjudicium in legitima filiorum, si donaretur, vel legaretur certa res, tunc nihil detraheretur de re donata vel legata ratione æris alieni. Sed hæres teneretur, quando hæreditas esset solvendo, nam si non esset solvendo, tunc procederet, quod habetur in dict. L. fin. §. sin verò, vers. licentia, C. de jur. deliber. non ergo est dicendum, quod dicta lex Taurina corrigat LL. juris communis, & dicta Doctorum, prout in hoc dixit quidam ex interpretibus dictarum LL. Tauri; imò ejus dispositio conformis est cum jure communi: & cave ne decipiariis, cum legeris dictum consilium Decii, cum vult, quod de donatione tertiæ vel quartæ partis bonorum non detrahat æs alienum pro rata, sed quod totum onus spectet ad hæredem, quia hoc esset falsum, & contra textum in dict. L. si quis seruum, §. fin. cum L. sequenti, & contra glossam ibi communiter approbatam; quæ licet loquatur in legato, idem est dicendum in donatione, cum legatum sit donatio, supra eod. L. 1. & quia est eadem ratio, cum bona intelligantur deducto ære alieno, & Bartolus quem ad suum propositum allegat Decius in dict. §. fin. non negat, imò assentit, quod de tali legato deducendum sit æs alienum; & quando facit differentiam in legato omnium bonorum, & partis bonorum, est respectu Trebellianicæ, & respectu deducendi pro rata æs alienum, ut in legato omnium bonorum intelligatur non deducto ære alieno, & sic universaliter transeant in eum debita, & credita; secus autem in legato partis bonorum, ut tunc deducatur æs alienum.

(2) Que non ouiesse la manda. Adde L. sed si non, ff. de legat. 1. cum LL. sequentib. quas vide.

LEX III.

Possum gravare hæredem meum ex testamento, vel ab intestato aliquid alii dare, & etiam legatarium usque

ro (1), que de, o pague alguna cosa a otri. Esse mismo mandamiento puede fazer todo ome a aquellos que han derecho de heredar lo suyo, si muriere sin testamento (2). E estos herederos lo deuen cumplir luego (3) que son apoderados de la herencia del finado. E aun dezimos, que si el testador mandasse a alguno de aquellos a quien el ouiesse dexado de lo suyo señaladamente, que de aquello que le mandaua, que diesse alguna cosa a otri, tenuto es de lo cumplir (4), fasta aquella quantia (5) que montasse aquello que el auia dexado por manda. E non tan solamente son obligados a cumplir esto que diximos, los

sobredichos en esta ley, mas avn los herederos dellos (6). Fuera ende, si el testador deseredasse su fijo menor de catorze años, e mayor de diez años e medio (7) por alguna razon derecha; e estableciesse a otro por heredero del moço, en los bienes que le viniessen de parte de su madre, en tal manera, que si el moço muriesse ante que fuesse de edad de catorze años, este que fuesse establecido por heredero, lo heredasse; e mandasse a este atal, que de los bienes que heredasse del moço, diesse alguna cosa a otro: tal mandamiento como este non obliga al substituto (8), nin es tenuto de lo cumplir. Ca assaz abon-

da

ad legati valorem: sed si filium majorem decem annorum cum dimidio exheredo, ei dato substituto pupillariter, non possum substitutum in aliquo dando gravare. Item hæres hæredis, vel legatarii tenetur, sicut is cui successit. Hoc dicit.

(1) *Su heredero.* Adde *L. 1. §. sciendum, & L. si ita fuerit, ff. de legat. 3. & Instit. de legat. in princ.*

(2) *Sin testamento.* Adde *dict. L. si non fuerit, & L. si quis, & L. conficiuntur, in princ. ff. de jur. codicill.* a filio tamen præterito, licet suus hæres erit, fideicommissum relinqui non potest, *L. ex filio, & ibi vide Bart. ff. de legat. 3. L. quidam, C. de fideicommiss.* dicebat tamen Bald. in *L. 1. C. de bonor. poss.* contra tabul. in 2. oppos. quod si testator gravat præteritum sub conditione, si hæreditas ad eum pervenit, quod valet; secus si eum non putat successurum, & tamen gravat, argumento *L. sed & si sic, §. 1. ff. de legat. 3.* quod dictum videtur contra *dict. L. ex filio, & idem Bald. contrarium ibi voluit, quia ex quo præteritus nominatim est gravatus, non tenet legatum, neque conservaretur per authent. ex causa, & L. fin. supra tit. 8.* Si tamen generaliter gravaret venientes ab intestato, ut puta, si apposuit clausulam codicillarem, tunc præterito succedente valeret etiam legatum. Et idem vult Angel. in *dict. L. 1.*

(3) *Cumplir luego.* Nam hæreditatis additio moram legatarii quidem petitioni facit, licet cessionis diei non, *L. hæredis, ff. quando dies legat. ced. & rei legatæ verè dominium transit ab adita hæreditate, & quæ rei legatæ accedunt, L. si tibi homo, §. cum servus, ff. de legat. 1. & ibi vide per Bart. quid de fructibus, & accessionibus rei legatæ ante aditam hæreditatem: & vide etiam in materia Bartolum latè in *L. in fideicommissaria, in princ. ff. ad Trebell. & L. si quis bonorum, & ibi Bart. Ang. & Imol. ff. de legat. 1. & Bart. & Imol. in L. servo legato, in princ. ff. de legat. 1. & Bald. in L. grege, ff. de legat. 1. & in L. fin. §. sed quia, C. communia de legat.**

(4) *Tenudo es de lo cumplir.* Adde *dict. L. 1. §. sciendum, ff. de legat. 3. & L. ab eo, C. de fideicom.*

(5) *Fasta aquella quantia.* Adde *L. 6. infra eod.* nam in eo quod excedit, non tenet gravamen, ut in *dict. L. ab eo, & in L. cum quis uxori, §. 1. ff. de dot. præleg. & L. facta, §. si Titius, ff. ad Trebell.* Quid autem de fructibus, quos habuit; an etiam in illis possit gravari? Videtur, quod sic, ut in *dict. §. 1. & ibi vide Bart. hoc intelligentem, quando constaret hoc fuisse de mente testatoris, alias secus, ut in L. quod his verbis, in princ. ff. de legat. 3. & adde *L. filius familias, §. apud Marcellum, ff. de legat. 1. & L. Stichus, §. Titia, ff. de alim. & cib. legat. & textus notabilis, ubi vide glossam fin. & ibi Paul. de Castr. in L. quod de bonis, §. quod avus, ff. ad leg. Falcid. & ad istam legem adde etiam *L. Imperator, §. si centum, ff. de legat. 2.* ubi ponit regulam, quod oneratus in quantitate non potest ultra gravari, quam sit quantitas, & ejus usuræ, & *L. si cui, ff. de fideicommiss. libert. & eod. tit. L. generaliter, §. si quis alienum, ubi bonus textus in L. si debitor, in princ. & in §. in fideicommissaria, & in istis LL. habetur una limitatio in ista materia, ut procedat, quando quantitas cum quantitate***

compensatur; secus si cum specie propria, veluti si pecunia accepta, rogatus sit servum proprium manumittere, vel rem propriam quamquam majoris pretii restituere, nam legato percepto, tenetur, etsi plus res sua, vel servus valeat, ut *infra eod. L. 6. & in dict. §. si centum, & in dict. LL. ff. de fideicommiss. libert. & idem dicendum, si legaret speciem propriam animo compensandi cum debito, quod legatario debebat; nam legato percepto, non poterit legatarius dicere, quod species sibi legata valet minus, quam quantitas sibi debita, & quod ideo petit residuum, glossa notabilis in *L. creditorem, ff. de legat. 2.* quæ ad hoc allegat *dict. §. si centum: & illam glossam dicit ibi singulariter notandam Rapha. Cuma. Et Joan. de Imol. dicit eam menti tenendam, cum qua secundum eum transeunt Dinus, & Bartolus: idem tamen Joan. de Imol. sub dubio fortè dicit, quod dicta glossa videtur contra *L. civitatibus, §. fin. ff. de legat. 1.* cum ibi notatis Paul. de Castro in *L. cum ab uno, ff. de legat. 2. & in L. si compensandi, C. de hæredib. instit.* distinguit, quod, aut testator legat aliquid animo compensandi, & plus non didicit, & tunc dato, quod legatarius legatum agnoscat, non tenetur compensare, nisi pro rata valoris rei legatæ, *L. penult. §. fin. ff. de alimentis & cib. legat.* Aut adjecit testator, quod nihil amplius petere possit, & tunc si agnoscat legatum creditor nihil amplius petere poterit, dato quod legatum minus valeat, quam sit debitum; & cum hoc dicto Pauli videtur transire Alexand. consil. 132. incipit, *viso instrumento divisionis, 2. volum.* Consideranda sunt verba, quibus debitor legat speciem animo compensandi cum quantitate; nam si diceret, *lego pro debito, seu loco debiti*, satis apparet, quod prohibeat, ne plus petat: vide in hoc, quod tradit Salicet. in *L. fin. C. de his quæ sub mod. legat.***

(6) *Los herederos dellos.* Dupliciter potest hæc littera intelligi, vel quod hæres hæredis teneatur ad legata, sicut etiam ipse hæres, quia hæres hæredis testatoris est hæres *L. si quis filium, §. fin. ff. de acquir. hæredit. L. fin. C. de codicil.* vel quod etiam ab hærede hæredis, vel legatarii possit legari, vel fideicommitteri, *L. si fuerit, §. 1. cum L. sequenti, ff. de legat. 3. & in hunc sensum loquutus est Azo. C. eod. in summa ad fin. 1. col. cujus dicta prosequitur ista lex.*

(7) *Diez años e medio.* Nam ante istam ætatem non posset committere causam ingratitudinis, ut habetur supra tit. 7. in *L. 2. & notat Gloss. in §. non solum, Instit. de pupillari substit.*

(8) *Substituto.* Concordat cum *L. ab exheredati substituto, ff. de legat. 1. & cum L. cum quidam, C. de legat. & adverte quia ista lex non exprimit, an hoc procedat, & si pater filio exheredato aliquid legaverit, ut neque respectu talis legati substitutus exheredati possit gravari, quod tamen clarè exprimit dicta *L. cum quidam, & L. qui fundum, §. qui filios, ff. ad leg. Falcid.* quæ extensio ita fuit mirabilis Doctoribus scribentibus in dictis legibus, quod neque ipsi, neque Glossa sciverunt dare rationem illius dispositionis, & meritò, cum illa dispositio adversari videtur juribus disponentibus, quod quando pater filio exheredato legat, potest eum gravare ratione talis legati, *L. cohæredis, §. cum filia, ff. de vulg. & pupill. & L. ab eo, C. de fideicommiss.* si ergo po-*

da (9) al padre de poder desheredar su fijo, e establescer otro por heredero en lugar del, en los bienes que el fijo gano de otra parte.

L E Y IIII.

Como el fazedor del testamento puede obligar a los herederos de aquellos a quien manda algo en el, que den a otro, fasta en aquella quantia que les dexa.

SI el testador, quando estableciesse por su heredero a alguno, dixere en su testamento assi: Quien quier que sea heredero de mi heredero, mando que de a fulano tantos maravedis; o si di-

potest legare ab exheredato, multo fortius ab ejus substituto, *L. si fuerit*, §. 1. ff. de legat. 3. & supra in ista lege hoc satis colligitur. Ex quo fortè videretur dicendum, quòd cum talis extensio careat ratione, & ista lex Partitarum illam hic non expressit, quòd non sit servanda in his regnis talis dispositio tanquam ratione carens, & non approbata istis LL. Partitarum: in contrarium tamen videtur, quia ista lex sumpta est à dictis Azon. *C. de legat. in summa*, ad fin. 1. col. nam cum tractat, à quo possit legari, subjungit: *Item ab hærede hæredis mei, & ab hærede legatarii mei*, ut ff. de legat. 3. *L. si fuerit*, §. 1. nisi in casu quando filium impuberem exheredavi, & eidem substitui, item ei legatum reliqui; nam licet exheredatum, cui reliqui legatum, possum onerare, non tamen onero substitutum ejus, ut infra eod. *L. cum quidam*: hæc sunt verba Azonis. Et sic ista lex cum posuerit dictam regulam, quòd ab hærede hæredis vel legatarii possum legare, excipit istum casum, & licet non exprimat quando datum fuit legatum exheredato, satis hoc videtur includere, cum istum casum ponat pro fallentia regulæ, quia alias non esset casus fallentia in casu, quo ab hærede legatarii legaretur; & cum ista lex non reprober talem dispositionem juris communis, neque hoc dicat, videtur velle, quòd illud remaneat, nam si aliud voluisset, expressisset, prout fecit in casu *L. 9. tit. 13. infra ead. Partit.* Et limita istam legem dupliciter: primò per textum in dict. *L. qui fundum*, §. qui filios. Secundò, per textum in *L. in ratione*, la 1. §. fin. ff. ad legem Falcid. secundum Bald. Angel. & Alex. in dict. *L. cum quidam*, ubi etiam Jason adducit aliam limitationem, quæ secundum eum fuit Joan. Fab. in §. non solum, *Institut. de pupil. substitut.* quando filius fuit exheredatus bona mente, & ad provisionem filii, ut tunc possit legari etiam ab ejus substituto in relictis sibi, quod Joan. Fab. non dicit, sed Angel. de Aret. hoc infert attendente ratione dictæ *L. cum quidam*, quæ fuit in exheredantis odium: & licet Jason ibi dubitet de hoc dicto, ex eo quia ratio injuriæ exheredationis non videtur bona ratio, nam cum filius exheredatus sit ille, qui immediate patitur injuriam exheredationis, ipse est, à quo non deberet posse legari attendente injuria exheredationis, non ab ejus substituto, qui nulla injuria afficitur, tamen dictum Angeli videtur sustentabile, ex quo lex ista Partitarum approbare videtur dictam rationem, ut dicam in gloss. sequenti.

(9) *Abandona al padre.* In istis verbis, quæ hic ponuntur, videtur approbari illa ratio, quòd dispositio dictæ *L. cum quidam*, & dicti §. qui filios, *L. qui fundum*, ff. ad leg. Falcid. sit in odium exheredantis; quæ fuit opinio Azon. quam ibi ponit Glossa, quæ secundum Alexand. ibi est magis communis. Et certe ratio ista applicata ad casum hujus legis, in qua nihil exprimitur de legato facto filio exheredato, satis concludit; quando vero legatum est relictum, non solum non concludit, imò augeat difficultatem, quia si hoc est in odium exheredantis, à fortiori non deberet valere fideicommissum ab ipso exheredato, quàm si fieret ab ejus substituto, ut dixi in gloss. præcedenti.

L E X IIII.

Possum meum hæredem, vel legatarium gravare, ut

xesse: Ruego a aquel que ha de heredar lo mio, que mande a su heredero, que faga, o de tal cosa (1) a otro: que tal manda, dezimos, que vale, e es tenuto de la cumplir aquel que heredare los bienes del heredero del testador. Mas si en el establescimiento del heredero dixesse el testador: Establezco a tal ome por mi heredero; e si acaesciese que fulano (nombrandolo señaladamente) heredare los bienes deste mi heredero quando muriere, mando que de tal cosa, o tantos maravedis, a tal ome; dezimos, que tal manda non vale (2), nin es tenuto aquel a quien nombro, de la pagar. E esto es, porque este atal non es heredero del otro, por juyzio del tes-

ta-
hæredi suo quid dare, vel facere mandet; sed si dico, mando quòd si talis fuerit hæres mei hæredis, det tali tantum, non valet, quia non iudicio meo est hæres, & quia quem non honoro, onerare non queo. Hoc dicit.

(1) *O de tal cosa.* Et dato, quòd ipse hæres rogatus à testatore non roget hæredem suum, ut det vel faciat, debetur fideicommissum, ut ista lex vult, & etiam ff. de legat. 3. *L. si fuerit*, §. si quis, & ibi notat Bald. & facit ad quæstionem, ut si condens majoratum gravet successorem, ut etiam ipse successor non ponat, haberi debeat pro apposita, ex quo successor habuit majoratum; vel saltem compelleretur ipse, vel hæres ejus, ut ponat: quod videtur intelligendum, juxta ea quæ dixi supra in *L. proxim. in gloss. super verbo fasta aquella quantia.*

(2) *Non vale.* Adde *L. sed & si sic*, ff. de legat. 3. & sic habes, quòd nominatim à persona non honorata non potest relinqui fideicommissum, licet postea à casu fortunæ ille succedat præter iudicium testatoris; ex quo infert Bald. in dict. *L. sed & si sic*, quam legit sub *L. si fuerit*, §. si quis, quòd si testator dicat, *instituto filium meum hæredem, & si decesserit cum filia hærede, rogo quòd illa filia det centum*, quòd non tenet istud fideicommissum: debet ergo secundum eum verba gravaminis dirigere in ipsum filium institutum hoc modo: *si decesserit cum filia hærede, rogo ipsum filium institutum, quòd det centum*, quod dicit multum esse advertendum in forma gravaminis; quod dictum, vel est corruptum in meo libro, vel non videtur esse verum, nam ex quo ego possum legare, & fideicommittere ab hærede hæredis mei, ut supra *L. proxim.* & in dict. *L. si fuerit*, §. 1. talis filia hæres potuit sic gravari: quando verò non adjiceretur *cum filia hærede*, sed tantum, *cum filia*, tunc procedere posset dictum Baldi. Et in materia majoriæ multum debet attendi ad formam gravaminis, & fideicommissi, juxta ea quæ notat Bart. in dict. *L. sed & si sic*, & in *L. Centurio*. col. 12. vers. *quæro ulterius*, ff. de vulgar. & pupill. & quia est dubia illa decisio Bartoli: vide latè per Alexand. consil. 105. 1. vol. & consil. 185. 2. vol. & Cornel. consil. 184. vers. & licet Bart. & 3. vol. consil. 24. & Decium consil. 27. dicentem, quòd in illo puncto communis opinio est contra Bart. & idem dicit consil. 421. Paulus tamen in consil. 3. vol. 1. consuluit secundum illam doctrinam Bart. & Alex. licet se fundet ex aliis etiam mediis, consil. 64. 5. vol. ubi refert Rapha. dicentem opinionem Bartoli esse communem. Sunt etiam consideranda verba fideicommissi, an gravamen videlicet sit scriptum in rem, & sic hæreditas sit gravata vel ne; nam tale gravamen in rem scriptum afficit rem, ad quemcumque vadat, ut in eleganti quæstione tradit, Bald. in *L. precibus*, col. penult. vers. *extra quæritur*, C. de impuber. & aliis substit. & bene facit *L. planè*, la 2. §. qui rogatus, in fin. ff. de legat. 1. quòd quando ab initio fideicommissum est utile, quia est impositum ei, cui potuit imponi, licet alii acquiratur hæreditas facto illius, cui erat impositum, non ideo expirat oneris impositio, argumento *L. à patre*, ff. de legat. 3. & *L. si alienus*, ff. de legat. 2. & notat Alberic. post Dinum, in dict. *L. sed & si sic*: & adverte quòd quando aliquid est re-

tador, mas por aventura (3), e poren-
de aquel non es obligado de pagar tal
manda. Ca ningund ome non puede obli-
gar a otro, que de alguna cosa por el,
si non le ouiere el dado algo (4) de lo
suyo.

L E Y V.

*Por que razon el heredero non es tenu-
do de pagar las mandas, que el se-
ñor de la herencia ouiere dexadas.*

Diximos (1) en las leyes ante desta
que todo heredero es tenuto de
cumplir las mandas de aquel cuyos bie-
nes hereda, quier los herede por razon
de testamento, o sin testamento. Pero
casos y a, en que non seria assi. E es-
to seria, como si algund ome, que non
fiziesse testamento, dixesse assi ante tes-
tigos: A fulano (2) que es mi parien-
te mas propinco, que ha derecho de here-
dar lo mio, mandole, que de tantos ma-
rauedis a tal ome. Ca si este atal non
quisiesse ser heredero de los bienes de

aquel que le esto mandaua, e lo en-
trasse otro, que fuesse mas cercano pa-
riente despues del (3), non seria obli-
gado este postrimero heredero de pa-
gar tales mandas; como quier que lo
fuera el primero, a quien el auia nom-
brado, si ouiere recebido la heredad.
Mas si este (4) que tomo la herencia
del muerto, era en egual grado de
parentesco que el otro que la desecha,
estonce dezimos, que es tenuto (5) de
cumplir la manda sobredicha, tambien
como lo fuera el otro, si ouiesse toma-
do la herencia del finado. Otrosi dezi-
mos (6), que si algund ome que fuesse
aforrado de su señor, non ouiesse fijos (7)
que heredassen lo suyo, nin fiziesse tes-
tamento, mas dixesse assi: Ruego a fu-
lano, que fue mi señor, que ha derecho
de heredar (8) lo mio, que de tantos
marauedis, o tal cosa, a tal ome. Ca
si acaesciesse, que este señor atal muries-
se en ante que entrasse la heredad del
aforrado, maguer la entrassen sus fijos
des-

relictum alicui ad certum tempus, & post illud tempus
alii, videtur gravari primus legatarius, licet verba gra-
vaminis ad eum non referantur, *L. codicillis, in princ.*
& ibi Bart. ff. de usufruct. legat.

(3) *Por aventura.* Sic & alias: notat Gloss. quod non
profit fieri fato in *L. 2. ff. de condit. & demonst.* &
tradit Gloss. in cap. remittuntur, §. hinc notandum, su-
per parte non nisi, 23. quæst. 5. & ignoranter præsen-
tans bannitum non gaudet præmio statuti, *L. si is qui,*
§. quod si servus, & ibi Bart. ff. de acquir. rer. domin.
& in *L. genero, ff. de his qui notant. infam.* & per
Bald. in *L. si quis heredem, C. de instit. & substit.* Vi-
de tamen in hoc, quod de interficiente exbannitum, etiam
si ignoret bannum, notat Bartolus per textum ibi, in *L.*
inter omnes, §. rectè, vers. ultimo hunc, §. allego, ff. de
furt. & adde de eo, qui in veritate est iudex delegatus,
sed ipse non scit, an teneat sententia, Bart. in *L. mul-*
tum, ff. de condit. & demonst. & Nicho. de Neapol.
in *L. quæro, ff. de eo qui pro tutor.* Et de processu con-
tumaciæ punitivo, an valeat, quando iudici non constitit
de contumacia? Bartol. tenet, quod non, quia ignorat
fundamentum sui processus; vide per eum in dict. *L. mul-*
tum interest, & in L. si finita, §. Julianus, ff. de dam-
no infect. per Abb. in cap. quoniam contra falsam, col.
6. de probat. Et an in contractibus oporteat conditionem
potestativam impleri ex proposito? Vide Jason. quod
non, in *L. cum filiusfamilias, in §. in hac, in princ.*
ff. de verbor. oblig.

(4) *El dado algo.* Vide suprâ in *L. proxim.*

L E X V.

Si quis ab intestato moriturus dicat coram testibus,
quod Titius, qui est ei ab intestato successurus, det p.
c. aureos, si ille nolit esse hæres, alius ulterioris gradus
succedens hoc tenetur solvere, secus si sit ejusdem gra-
dus: idem dicendum est de liberto. Hoc dicit.

(1) *Diximos.* Prosequitur dicta Azon. *C. cod. in sum-*
ma, col. 2. vers. licet autem dixerim.

(2) *Fulano.* Hic ponitur casus *L. 1. §. fin. ff. de*
legat. 3.

(3) *Despues del.* Id est, qui erat in gradu sequenti.
Et sic collige, prout notat Gloss. in *L. si Titio & Ma-*
vio, §. Julianus & ibi notat Bald. ff. de legat. 2.
quod ab intestato ille damum videretur venire ex tacita vo-
luntate defuncti, qui est proximior tempore mortis, non
ille qui est ulterior in gradu. Adde tamen, secundum
Bald. quod notatur in *L. 1. §. vel maximè, ff. de col-*
lat. bonor.

(4) *Mas si este.* Hic ponitur casus *L. si Titio &*
Mavio, §. Julianus, ff. de legat. 2. & approbatur hic

secunda positio glossæ, quæ fuit Azon. quam etiam te-
nuit Dinus, & Alberic. ibi.

(5) *Tenudo.* Videbatur dicendum contrarium, ex quo
legatum nominatim fuit relictum nomine proprio ab eo,
qui repudiavit; unde portio hæreditatis ejus sine onere
transire debebat ad cohæredes ab intestato. ut in *L. pa-*
ter meus, §. quod alicujus, ff. de legat. 2. & ita te-
net Bart. in dict. §. Julianus, & etiam Joan. de Imol.
& est communis opinio, prout attestatur ibi Paul. de Cast.
& idem Paul. in *L. licet Imperator, ff. de legat. 1.*
Unde dicendum est, quod ista lex, sit expressa con-
tra illam communem opinionem, & quod approbetur hic
opinio Azon. de qua per Gloss. in dict. §. quod ali-
cujus, scilicet quod ille §. corrigatur, si intelligatur in
hæreditate caduca vel quasi caduca, per rescriptum Se-
veri, de quo fit mentio in *L. si Titio & Mavio, §.*
Julianus, ff. de legat. 2. & in *L. non justam, C. ad*
Trebell. quam opinionem Azonis tenet Paul. de Castr. in
dict. *L. licet Imperator, & in dict. §. quod alicujus.*
& sic attenta dispositione hujus legis est dicendum, quod
quando aliquis est institutus, vel nominatus de his, qui
succedunt ab intestato, etsi legata nominatim, & pro-
prio nomine fuerint relicta à tali hærede instituto, vel
ab intestato succedenti, licet de rigore verborum non
debeantur à substituto, vel alio succedente ab intestato,
etsi sit in pari gradu cum eo, à quo est legatum, ut
in dict. §. quod alicujus, tamen ex rescripto dicti Im-
peratoris, qui fuit interpretatus contrarium de æquitate,
& ex conjecturata mente defuncti debentur, ut in dict.
§. Julianus; quàm æquitatem amplectitur ista lex Par-
titarum. Et istam opinionem, ut dixi, ut procedat etiam
de jure communi, latè comprobatur Paul. in dict. *L. li-*
cet Imperator, ubi etiam aliter respondet ad dictum §.
quod alicujus, ut procedat, quando legata non habue-
runt originem in persona nominatim gravati, quia non
erat in rerum natura tempore gravaminis; quod in ca-
su hujus legis cessat, cum hic vivebat, sed repudiavit hæ-
reditatem. Vide plenè per Alexand. in dict. *L. licet*
Imperator, col. 2. & 3. ubi refert Rapha. & Christo-
for. de Cast. idem tenentes cum Paul. & dicit utramque
opinionem esse sustentabilem, sed quod non sit receden-
dum à communi opinione. Tene ergo menti istam legem
Partitarum, quæ decidit istud dubium contra dictam com-
munem opinionem.

(6) *Dezimos.* Concordat cum dict. *L. 1. §. sed &*
si à patrono, ff. de legat. 3.

(7) *Fijos.* Vide in *L. 10. tit. 22. 4. Partit.* ubi etiam
ponit de fratre.

(8) *Heredar.* Vide in dict. *L. 10. & in §. sed nos-*
tra, Instit. de succes. liberr.

despues, non son tenudos de pagar las mandas que el aforrado ouiesse assi dexadas; como quier que lo fueran, si su padre ouiesse entrado tal herencia, ante que muriesse.

LEY VI.

Si el fazedor del testamento diesse su sieruo a otro, en manera que le aforrasse, e le mandasse que diesse alguna cosa a otro, como non es tenuto de lo fazer.

SI el fazedor del testamento diesse su sieruo a otro, en tal manera que lo aforrasse luego, e por esta razon, que gelo daua, lo quisiesse agrauiar, rogandole, o mandandole, que diesse alguna cosa a otro, dezimos (1) que non le puede agrauiar, nin es tenuto (2) de pagar la manda aquel a quien diesse el sieruo en esta manera: mas si gelo diere, diziendo assi, que le daua el sieruo so tal condicion, que se seruiesse del, e le fiziesse libre, fasta algund tiempo (3), o dia cierto, estonce bien lo podria rogar, que diesse alguna cosa a otro; e aquel que recibiesse el sieruo en esta manera, tenuto es de pagar tal manda como esta, fasta aquella quantia (4), que montare la ganancia quel vino por razon del sieruo, o del seruicio que recibio del, desde el dia que lo recibio fasta el dia que lo aforro. Otrosi dezimos, que si el señor franqueasse por si su sieruo: e non le diesse ninguna co-

sa de sus bienes, que por razon del aforramiento (5) non lo puede agrauiar, mandandole que de alguna cosa a otro en razon de manda. E aun dezimos, que si algund ome rogasse a otro, que aforrasse su sieruo, dexandole en su testamento alguna cosa de lo suyo porque lo fiziesse, si despues desto recibiesse el señor del sieruo aquello que le auia mandado, maguer el sieruo valiesse mucho mas que aquello que auia recebido, tenuto es de aforrarlo (6); porque semeja (7), que pues que lo recibio, que se tuuo por pagado dello. Pero si tal sieruo fuesse ageno (8), e valiesse mas que aquello que le dieron, de guisa que el señor non lo quisiesse dar por tanto; estonce aquel, a quien rogaron que lo aforrasse, non es tenuto de dar por el mas de aquello que recibio. E si por este precio non lo puede auer, deuelo guardar, e trabajarse (9) todavia, de lo auer por aquel precio, si pudiere; ca tales cosas son, que non puede ome acabar en vn dia, que las acaba en otro. Mas si algund testador dexasse marauedis ciertos en su testamento a algund ome, e mandasse a aquel a quien los dexo, que diesse a otro mas de aquello que el le auia dexado, dezimos, que este atal non es tenuto de pagar ninguna cosa, demas de aquella quantia que recibio, maguer ouiesse recebido (10) aquello que el testador le mando.

LEY

LEX VI.

Legato seruo, ut statim legatarius eum manumittat, non potest legatario hujus prætectu aliquod onus imponi; secus si post tempus est manumittendus, tunc potest apponi ejus considerato seruitii comodo: nec etiam seruo in testamento manumisso, cui nihil aliud relinquitur potest onus imponi. Sed legatarius rogatus seruum suum manumittere, si legatam recepit, etiam si minus valet, tenetur; sed si est alienus, non tenetur pro eo plusquam recepit, dare. Item legatarius quantitatis non potest in majori quantitate gravari. Hoc dicit.

(1) *Dezimos.* Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. 2. vers. si tamen seruum tibi legauero.

(2) *Nin es tenuto.* Concordat cum L. planè si filium, §. fin. ff. de legat. 1. nam non est locupletior, qui libertum habet, ut ibi per Glossam; is enim demum pecuniam ex causa fideicommissi præstare cogendus est, qui aliquid ejusdem generis, vel simile ex testamento consequitur, verba sunt illius legis; quæ regula, secundum Baldum ibi, non ita benè alibi reperitur. Joann. de Imol. Paul. etiam de Cast. ibi notat, quòd ex jure patronatus non dicitur quis locupletior, ut propter ipsum positus non dicitur quis locupletior, ut propter ipsum positus pecuniariter gravari. Adde quod notatur in L. naturalis, §. fin. ff. de præscript. verb.

(3) *Fasta algund tiempo.* Concordat cum L. si mulier, §. Julianus, ff. de legat. 3.

(4) *Fasta aquella quantia.* Adde L. 3. suprà eod.

(5) *Por razon del aforramiento.* Adde dict. L. planè si filium, §. fin. ff. de legat. 1. cum enim libertas sit res inextimabilis, non potest gravari onere pecuniariorum, vel extimabilium: & ex hoc allegatur illa lex, quòd finiti ad infinitum nulla est proportio, secundum Bald. & Paul. ibi.

(6) *Aforrarlo.* Concordat cum L. si legatario, & cum L. generaliter, §. si quis alienum, ff. de fideicommiss. libert. & L. si debitor, in princ. & §. in fideicommissaria, eod. tit.

(7) *Porque semeja.* Adde L. Imperator, §. si centum, ff. de legat. 2. & in L. sed si non seruus, ff. ad leg. Falcid. & dixi suprà eod. in L. 3. & facit hoc, secundum Bald. in dict. L. Imperator, §. si centum, quòd damnatus in testamento vendere rem, non possit intendere remedium L. 2. C. de rescindend. vendit. quòd Imol. ibi intelligit, & limitat, quando esset à testatore designatum pretium certum: vide ibi per eum.

(8) *Ageno.* Adde L. si cui, & L. generaliter, §. si quis alienum, ff. de fideicommiss. libert.

(9) *Trabajarse.* Adde L. deberi, C. de fideicommiss. libert. ubi ponitur etiam ista ratio, quam hic ponit ista lex, quæ potest induci, ut gravatus per fideicommissum, ut emat talem rem, & ponat eam in majoria, quòd licet dominus rei ab eo requisitus, ut vendat, nolit vendere, & ita respondeat, quòd propter hoc non liberatur gravatus, sed reneatur ad tale gravamen, si in posterum res talis possit haberi, ut ponatur in majoria: vide etiam per Bald. in dict. L. deberi, ubi hoc inducit ad alia, quæ sunt notanda: neque obstat L. pater filium, §. fideicommissit, ff. de legat. 3. quia ibi defuit spes possibilitatis adimplendi jussa defuncti propter dissolutionem collegii,

(10) *Maguer ouiesse aquello recebido.* Nota hæc verba, & adde quæ habentur suprà eod. L. 3. An autem posset deducere sumptus, quos fecit in consequendo legatum? Videtur, quòd sic, argumento L. si legatarius, ff. de legat. 3. An autem filia possit gravari in dote recepta, ut eam restituat? Vide L. fin. §. fideicommissit, alias incipit, filia fideicommissit, ff. de legat. 2. & quòd ibi dicit Bartol. & Bald. in L. cum virum, C. de fideicommiss.

LEY VII.

Como el heredero deveu caber el ruego del testador, mandandole dar a otro, fasta en aquella quantia que recibio del.

EN vno con su fijo estableciendo el fazedor del testamento a otro por su heredero, diziendo assi: Ruegote, que quando tu murieres, que establezcas (1) a este mio fijo por heredero en uno con tus fijos. Si este atal recibiese la heredad del testador sobredicho, tenuto es de complir tal ruego como este, fasta quanto monta la herencia en que fue establecido por heredero, con los frutos que recibio della. Otrosi dezimos (2), que faziendo algund ome alguna manda a otro de cosa cierta, diziendole assi: Ruegote, que despues que auras recebida, e auida tal cosa, que yo te mando dar, que la des a fulano. En tal caso como este dezimos, que tenuto es este a quien es fecho tal manda, si la ouiere, de la dar al otro, a quien el testador mando que fuesse dada. E si auer non la puidiere este que recibio el ruego del fazedor del testamento, deveu otorgar al otro el derecho que en ella ha, porque la pueda demandar, e auer. E si acaesciere, que a este atal ouiesse el testa-

LEX VII.

Possum rogare illum, quem cum filio meo institui heredem, ut filium meum cum suis instituat; & tenetur quantum ei accedit cum fructibus inde perceptis. Item legatarius certæ rei, rogatus eam alii restituere, tenetur, si eam habet; alias ad cedendum actionem tenetur substituto: & si plus quam res illa ei relinquitur, & habeat, & sua culpa res restituenda perditur, vel negligentia in petendo imputetur, tenebitur substituto; sed si aliud ei legatum non fuit, non tenetur, nisi de dolo. Hoc dicit.

(1) *Que establezcas.* Potest enim quis gravari, ut aliquem heredem instituat, ut hic, & in *L. Imperator*, §. cum quidam, ff. de legat. 2. de quo ista lex sumpta est.

(2) *Dezimos.* Concordat cum *L. Imperator*, in princ. de legat. 2. & cum *L. si legatarius*, ff. de legat. 3.

(3) *Por su culpa.* Concordat cum *L. si servus legatus*, §. cum quid, ff. de legat. 1. & intellige de culpa levi, quia est ad similitudinem contractus, ut ibi habetur, & tenet ibi Albericus; habes ergo hic, & in dict. §. cum quid, de qua culpa teneatur legatarius fideicommissario: de qua autem teneatur hæres legatariis, & fideicommissariis, dic, ut in *L. cum res*, §. culpa, ff. eod. De qua verò teneatur executor legatariis, vide per Bald. in dict. §. cum quid, ubi concludit, quòd si erat mixtus executor, ut quia aliquod commodum sibi remanebat ex testamento, tunc teneatur etiam de levi culpa; si autem sit merus executor, ut quia nullum commodum habebat ex testamento, & quòd tunc solum teneatur de dolo & lata culpa, per illum textum juncta *L. quod Nerva*, ff. deposit. & facit ista lex, ut possessor majoricatus teneatur ipse, & ejus hæredes ad resarcionem damnorum, quæ culpa sua evenerunt in rebus majoriæ. Sic etiam Prælati tenentur resarcire ecclesiæ omne damnum, quod contigit propter ejus negligentiam, Gloss. in authent. idem de Nestorianis, C. de heretic. Et notat Joann. de Plat. per textum ibi in *L. unic. C. de colon. Illyrican. lib. 11. in fin.* Idem etiam de Prælato dimittente per negligentiam rem ecclesiæ præscribi, Gloss. in cap. placuit, el. 2. 16. quæst. 3. & Abb. in cap. ex presentium, de pignor. in 3. notab. & in cap. 2. de donat. & in cap. 1. col. 3. de

dor mandado alguna cosa otra apartadamente para si, demas de aquello que le ouiesse rogado quel diesse al otro, si ouiesse ya recebido aquella suya, e fuesse negligente en demandar lo que deuia auer por el otro, si se perdiesse por su culpa (3), dezimos que estonce tenuto es de la pechar. Mas si apartadamente non le ouiesse mandada ninguna cosa, maguer por su culpa se parasse mal la manda, quel deuia recabdar, e el otro deuia auer, estonce non seria tenuto de le fazer emienda ninguna por esta razon. Fuera ende, si le fuesse prouado, que se perdiera por algund engaño (4) quel ouiesse fecho.

LEY VIII.

Como, quando el fazedor del testamento dexa a algund ome por su heredero, non puede dexar mandas al sieruo del.

SI el señor de algun sieruo fuesse establecido por heredero de otro, non podria el fazedor del testamento despues mandar ninguna cosa de las suyas al sieruo del heredero (1); fuera ende, si ge la manda con condicion, o fasta dia, o tiempo cierto, diziendo assi: Mando tantos marauedis, o tal cosa, a tal sieruo de mio heredero, si acaesciere quel afor-

ra.

in integr. restitut. & per Francis. Balb. in tractatu præscript. charta 43. col. 2. & dicebat Gloss. in cap. sape fit, 21. quæst. 2. clericum posse privari ecclesia, si negligit agros, vel alias utilitates ecclesiæ. An autem compensetur tale damnum illatum in rebus majoriæ, vel ecclesiæ cum lucro, sive melioramentis in alia re factis? Vide quæ notantur in *L. si negotia*, ff. de negot. gest.

(4) *Engaño.* Vel lata culpa, quia est ad similitudinem contractuum bonæ fidei, ut in dict. §. cum quid, & *L. si ut certo*, §. interdum, ff. commodat.

LEX VIII.

Servo hæredis non potest purè legari, sed ad diem, vel sub conditione sic; & si liber fuerit, cum cesserit dies legati, habebit illud. Sed si servo instituto, ejus domino quid legetur, & ante aditionem efficiatur liber, habebit dominus legatum, & servus hæreditatem. Hoc dicit.

(1) *Al sieruo del heredero.* Idem dic, si legetur servo testatoris, ut in *L. servis*, C. de legat. & idem dicendum in monacho, & monasterio, vel è contra, sicut hic dicitur de servo, & hærede, Joan. Fab. in §. an servo, in fin. Instit. de legat. Sed an ad alimenta valeat legatum proprio servo? Vide *L. servos*, & ibi Bart. ff. de aliment. & cibariis legat. Et an à patre possit legari filio? Vide in *L. filiam*, ff. de aur. & argenti legat. & in *L. ubi pure*, in princ. ff. ad Trebell. & in *L. cum filio*, ubi per Bart. col. 1. in fin. ff. de legat. 1. ubi Bart. vult, quòd si pater, ad quem pervenit hæreditas mediante filio, gravetur restituere hæreditatem filio, quòd censetur rogatus restituere post mortem patris, non ante: allegat *L. epistolam*, §. 1. ff. ad Trebell. ubi etiam Paul. de Castr. refert hoc dictum Bartoli; licet si pater esset institutus, & gravatus restituere, videretur gravatus purè. Et sic non valeret de jure Digestorum, per §. an servo, Instit. de legat. de quo ista lex sumpta est, nisi apposerit verba, per quæ voluerit differre in tempus, quòd esset effectus sui juris: de jure verò novo tanquam adventitia quoad proprietatem filio quærerentur, & sic valeret gravamen, ut etiam vult Joan. Fab. in dict. §. an servo.

rare su señor fasta tal día; o poniendo-le otra condicion semejante desta. Ca, si acaesciere que se cumple la condicion, aura el sieruo la manda, e non de otra guisa. Mas si el sieruo (2) de alguno fuese establecido por heredero de otri, si aquel mismo que lo establescio, mandasse alguna cosa al señor; estonce dezimos, que si en ante que entrasse la heredad el sieruo, le aforrase su señor, o lo vendiesse, estonce aura el señor la manda, e el sieruo la heredad.

LEY IX.

Como la persona de aquel, a quien es fecha la manda, deve ser nombrada ciertamente.

LA persona de aquel a quien es fecha la manda, deve ser puesta, e nombrada ciertamente, de guisa que puedan saber qual es, o por su nome, o por otras señales; ca si cierta non fuesse, non valdria la manda. E esto seria, como si el testador ouiesse dos amigos (1), que

(2) *Mas si el sieruo.* Rationem diversitatis inter istum, & primum casum ponit textus in dict. §. *an servo*, quia in casu isto hæreditas delata servo est separata à legato mihi facto; quod non est, quando servo meo est legatum à me instituto, quia legatum non separatur ab hæreditate. Et ibi declarat Ang. scilicet quòd quando dominus est hæres institutus, & legatum ejus servo, hæreditas & legatum pendent à sola voluntate domini; quando verò institutus est servus, tunc non pendet à sola voluntate domini, quia etiam concurrere debet voluntas servi in adeundo, ut in *L. cum proponas*, C. de hered. instit.

LEX IX.

Si legatur Titio, & sunt duo Titii, nec de quo sensit testator, apparet, non valet legatum propter incertitudinem; sed ubi de persona constat, error nominis vel pronominis non nocet. Hoc dicit.

(1) *Dos amigos.* Concordat cum *L. si quis servum*, §. *si inter*, ff. de legat. 2. & cum *L. si fuerit*, ff. de reb. dub. & exponit Alberic. in dict. §. *si inter*, quando erant amici testatoris pari amicitia: bonus textus licet ipse non alleget, in dict. *L. si fuerit*, ubi expressè notat Socinus, quòd debetur majori amicitia conjuncto; licet postea arguit in contrarium, quòd dictus §. *si inter*, indistinctè loquatur, & non benè se firmat. Secus verò, si unus non est amicus, alter sic, cum propter meritum & amicitiam legetur, *L. neque adjecti*, ff. pro socio; & benè confert quod notat idem Alberic. in *L. si servus plurium*, §. *fin. col. 2. ff. de legat. 1.* ubi inducit illum textum ad quæstionem, quam dicit habuisse de facto de quodam, qui fuerat electus ad quoddam officium, qui vocabatur Lanfrancus Fustini, & duo erant, qui tali nomine vocabantur, & petebant se admitti ad tale officium, quòd si unus erat consanguineus electoris, alter non, quòd præferendus sit consanguineus. Capitur enim conjectura ex consanguinitate, & amicitia, ut in dict. §. *fin.* & subdit ibi notabile verbum, quòd quando elector declarat, de quo senserit, standum sit ejus declarationi in dubio, argumento *L. in pratoriis*, ff. de prætor. stipulat. & in *L. in ambiguis*, ff. de regul. jur.

(2) *Non se puede saber.* Facit ad quæstionem de partu gemino, de qua tetigi in *L. 2. tit. 15. Partit. 2.* de incertitudine verò circa res, vide Gloss. & Doctor. in dict. §. *si inter*.

(3) *Nin es el heredero tenuto.* Posset tamen ipse, si vellet, eligere cui solvat, ut probat textus cum glossa Tom. III.

ouiesse el vno nome assí como el otro, e dicesse assi: Mando a fulano mio amigo tantos marauedis, o tal cosa; e non dicesse el sobrenome de aquel a quien lo mandaua. Ca pues que non se puede saber (2) ciertamente, qual de aquellos sus amigos quisiera el testador que ouiesse aquella manda, porende non vale, nin es el heredero tenuto (3) de la cumplir. Pero si fuesse cierta la persona de aquel a quien fuesse mandada, maguer errasse (4) el testador en el nome, e en el sobrenome, de aquel a quien la fiziesse, non empesce tal yerro, nin se embarga porende la manda.

LEY X.

En quales cosas pueden ser fechas las mandas.

DE las personas (1) que pueden fazer mandas diximos en las leyes ante desta, e otrosi de los que las reciben. E tal manda como esta es llamada en latin, de legatis primo. E agora quere-

mos

in dict. §. *si inter*. Et si ita solveret hæres, legatarius consideret titulo pro legato, & non titulo pro donato, ut ibi declarat Bart. Quod optimè confert ad quæstionem in materia majoriæ, ut si aliqua incertitudo oriatur ex verbis institutionis majoriæ, quis sit vocatus à constituyente; & de communi assensu illorum, qui prætendunt jus ad bona majoriæ, declaretur quis eorum succedat, quòd videtur succedere titulo majoriæ, & cum vinculis, & gravaminibus in institutione majoriæ expressis, & non titulo pro donato. Tene menti, & ut hic vides, approbatur glossa dicti §. *si inter*, cum glossa exposuit dictum verbum *debet*, id est potest: & est magis communis expositio licet Bald. ibi, quòd necesse habeat hæres alterum eligere, seu alteri gratificari, quia convictus est per probationes. Cujus dictum Joan. de Imol. ibi dicit fortè esse verius, quia probatio est facta cum hærede, non autem est facta per unum legatarium cum alio, & res inter alios acta aliis non nocet, *L. 1. & 2. C. quib. res judic. non noc.* poteris tamen ex dicto Imol. esse cautus, ut cum hæres super solutione talis legati vocetur in jus per unum ex istis legatariis, quòd faciat alium legatarium evocari, & amborum processus cumulari, ut sic probationes fiant; tam cum hærede, quàm cum legatario. Quid autem si alter ex amicis petiit, alter non, vel repudiat? Vide per Bart. in dict. §. *si inter*, & si quis opponat contra hoc, quod in ista lege habetur; de *cap. duobus*, de rescript. lib. 6. ubi habetur, quòd si sunt duo impetrantes in eadem ecclesia, in omnibus pares, & eandem datam habentes, quòd capitulum debeat & teneatur alterum eligere; solve, ut per Paul. de Cast. in dict. §. *si inter*, quòd ibi quilibet eorum habebat voluntatem Papæ; hic verò non quilibet habebat voluntatem testatoris, sed unus tantum, de quo erat incertitudo.

(4) *Maguer errasse.* Concordat cum §. *si quis in nomine*, Instit. de legat.

LEX X.

Si testator rem alienam, quam legat, scit esse alienam, tenetur hæres eam emere, & legatario de scientia testatoris probanti dare; & si non potest eam habere, solvat juxta æstimationem arbitrio duorum bonorum virorum. Si verò ignoravit alienam, non valet legatum, nisi servo alieno libertatem, aut uxori, vel consanguineo relinquat legatum. Hoc dicit.

(1) *De las personas.* Prosequitur notata per Azon. C. eod. in summa, col. 3. vers. hucusque satis de personis.

mos mostrar, de quales cosas pueden ser fechas las mandas, a que dizen en latin otrosi, de legatis secundo. E dezimos, que el testador puede fazer mandas, tambien de las cosas suyas, como de las de aquel que establece (2) por su heredero. E por ende tenudo es el heredero, de dar, e de pagar las cosas que assi dexasse, o

(2) *De aquel que establece.* Concordat cum §. *non solum*, *Instit. de legat.* & *L. unum ex familia*, §. *si rem tuam*, ff. *de legat.* 2. ubi habetur, quod hoc procedit, etiamsi testator leget rem heredis, ut suam scienter vel ignoranter; & etiamsi testator in tali re heredis jus aliquod, vel partem habeat, nam & quoad totam rem valet legatum, *L. cum filius*, §. *dominus*, ff. *de legat.* 2. ubi Bart. & Doctor. Quod plane procedit ubi testator simpliciter legaret rem heredis, secus si diceret rem talem meam lego, secundum Joan. de Imol. in dict. §. *si rem*, & Bart. & Jason in *L. servi electione*, §. *fin.* ff. *de legat.* 1. non tamen rei heredis legatæ ipso jure transiret dominium, sicut quando legatur res propria, ut notat Gloss. in *L. Papinianus*, ff. *de servit.* reprobata glossa, quæ voluit contrarium in *L. 2. C. commun. de legat.* quæ communiter reprobat per *L. si quis inquilinos*, §. *cum servum*, ff. *de legat.* 1. An autem testator possit obligare rem heredis? Variæ fuerunt opiniones, de quibus per Alexand. in *L. si heredis servus*, col. 2. ff. *de legat.* 1. ubi Alexand. dicit conclusivè, quod aut defunctus nomine heredis obligavit bona heredis, & tunc procedat opinio, quod possit obligare, quæ fuit opinio Petri, & Angel. in *L. assiduis*, C. *qui potior. in pign. habeant.* & Bald. & Angel. in dict. *L. si heredis*; aut non obligavit nomine heredis, & tunc procedat opinio contraria, quæ fuit Cyn. & Salic. in dict. *L. assiduis*; per textum in *L. si Titio*, ff. *de pignor.* & per *L. rem alienam*, 2. respons. ff. *de pign. actione.* Idem tamen Alex. consil. 173. vol. 2. incipit, *viso themate*, quod etiam est repetitum 3. vol. consil. 91. indistinctè tenet, testatorem posse obligare rem heredis, & quod hæres adeundo hereditatem testatoris, videtur dictam obligationem approbasse, *L. cum à matre*, C. *de rei vendic. L. si creditoribus*, C. *de servo pign. dat. manum.* & pignus solo consensu etiam absque traditione constituitur, *L. 1. ff. de pign. actione L. 3. ff. in quib. caus. pign. tacitè contrah.* Potest etiam testator prohibere alienationem rei heredis, sicut propriæ, ut probatur in *L. si quis ita sit legatus*, §. 1. ff. *de manum. testam.* quem textum ad hoc allegat Paul. de Cast. in dict. §. *si rem tuam.* Et facit, ut testator possit gravare heredem, ut rem ponat in majoricatu facto per testatorem, vel ab alio, à quo testator habuit; & prohibere ejus rei alienationem, sicut si esset propria, facit *L. uxorem*, in princ. ff. *de legat.* 3. Facit etiam ista lex, ut habens à Rege licentiam faciendi majoricatum sub vinculis, & gravaminibus sibi placitis, possit majoriam etiam facere de rebus heredis; quod benè nota.

(3) *De la comprar.* Concordat cum §. *non solum*, *Instit. de legat.* & *C. eod. L. cum alienam*, & ff. *de legat.* 3. *L. non dubium*, §. *fin.* & *L. Mævius*, §. *fundo*, ff. *de legat.* 2. ubi habetur, quando ususfructus fundi legati erat alienus. An autem dispositio istarum LL. procedat de jure canonico? Doctores latè insistent in dict. *L. cum alienam*, & in *cap. filius noster*, de *testam.* propter varios intellectus illius capituli; & videtur quod prædicta dispositio procedat in utroque foro, ut in *cap. si Episcopus*, 12. quæst. 5. & quod dictum *cap. filius*, procedat in suo casu speciali, in quo loquitur, videlicet quando res aliena est legata ecclesiæ in pretium sepulturæ, prout textum ille cantare videtur; quod videtur quodammodo execrabile juxta textum in *cap. abolenda*, de *sepult.* & ideo Papa ibi noluit tale legatum rei alienæ admittere, etiam quoad æstimationem, ne locus sacer, vel religiosus ad sepulchrum vendi videretur. Et licet non ita dilucidè, istum intellectum voluit tenere Angel. in dict. *L. cum alienam*: vult etiam, licet non ita clarè, Didacus à Covarruvias in relectione sua dict. *cap. filius noster*, ad fin. dicens, ita colligi perfecta epistola Beati Gregorii, de qua illa Decretalis sumpta est, & quod ad hoc ipse animadvertit, & certè Angelus, ut credo jam animadvertent in dict. *L. cum alienam.* Contra istum intellectum tamen facit, quod relinquere aliquid ecclesiæ etiam gratia sepulturæ, non est prohibitum, ut probat textus in dict.

mandasse, aquel que lo establescio; quier sean suyas del heredero, quier del testador. Otrosi dezimos, que si el fazedor del testamento mandasse cosa agena a otri, sabiendo que non era suya, nin de su heredero, tenudo es el heredero de la comprar (3), e de darla a quien fue mandada. Mas si el testador,

cap. filius, & ibi notat Abb. neque hoc prohibetur aliquo jure, ex quo non intervenit venditio sepulturæ ex conventionione, sed liberaliter testator elargitur, unde nulla lex divina, neque canonica hoc vetat; Papa tamen ibi movetur, ne quid fiat contra leges Dei, & sic patet, quod dictus intellectus procedere non possit. Præterea, si locus sepulturæ, de quo in dict. *cap.* erat sacer seu religiosus, etiam per LL. sæculi non potest vendi, quia non est in commercio, *L. in tantum*, §. *sacra*, ff. *de rer. divis.* *L. 13. infra eod.* & sic Papa ibi non potuit ex hoc moveri contra leges civiles, execrando venditionem loci ad sepulchrum, cum etiam ipsæ LL. hoc execrentur, unde pro nunc magis placet intellectus Baldi, quem dat ad illum textum in repetit. *L. 1. col. 14. vers. item pono tertium casum*, C. *de sacros. eccles.* scilicet, quod licet attento jure civili, legatum factum ecclesiæ dicatur factum conjunctæ personæ, & sic etiamsi ignorando rem esse alienam fiat à testatore, debeatur, ut in dict. *L. cum alienam.* Hoc tamen non procedat de jure canonico, ex eo quod Deus istas præsumptiones & improprietates, quod aliàs esset relicturus, etsi sciret rem alienam, non curat, ne eatur per istas simulationes: & istud dicit esse casum illius capituli, quod secundum eum Canonistæ simplices non intelligunt. Et licet Abb. in dict. *cap. filius*, in §. *lectur.* reprobet istum intellectum, motus ex quibusdam levibus fundamentis, mihi satis placet; nam in primis iste intellectus non divinat, licet enim ibi non fiat mentio de ignorantia, in dubio illa præsumitur, & non scientia, *L. verius*, ff. *de probat.* imò, ut in ista lege habetur, legatarius tenetur probare scientiam, & sic de jure ignorantia præsumitur. Item nihil repugnat, quod etiam jura civilia intelligantur etiam de conjunctione spiritali, quæ major & favorabilior est, quam carnalis, ut in *cap. inter corporalia*, de *translat. Episc. vel elect.* & quia etiam si testator ignoranter leget rem alienam non conjuncto, si tamen diligit eum, ut proximum seu conjunctum, tenet legatum, ut dixit Guill. de Cug. in dict. *L. cum alienam*, & sequitur ibi Alexand. procedit etiam, quando legatum fit ad pias causas, seu pro anima, ut latè tradit Alex. in dict. *L. cum alienam*, col. 2. Item, licet non reperiatur expressum de jure civili, quod debeatur æstimatio, quando legatur res aliena ecclesiæ à testatore ignorante rem esse alienam, satis hoc constat, cum expresserit in conjunctis, & cum expresserit quando legatur pro libertate; & placet iste intellectus, quando hæres à quo fieret ecclesiæ legatum rei alienæ, erranter esset filius, & non ita dives, prout fuit in casu dicti *cap. filius noster*, argumento *cap. fin. 17. quæst. ultim.* quia noluit Papa tale lucrum cum damno filiorum extorquere, licet de rigore juris civilis poterat: & sic quod cum isto temperamento procedat intellectus Baldi. Tu qui majus otium habueris, labora, si possis alium meliorem intellectum venire ad illud capitulum, erga quod ita Doctores illustres insudarunt; neque obliviscaris unum intellectum ex ibi traditis per Doctores, quem etiam tenet Archid. in *cap. una sola*, 33. quæst. 5. secundum quem poteris inferre, quod si legaretur res alicujus majoriæ, non debeatur æstimatio, vide *L. si quis inquilinos*, in princ. ff. *de legat.* 1. & cogita circa prædicta, si posset dici, quod aut res est prohibita alienari ex facultate Principis, & non debeatur æstimatio, *L. apud Julianum*, §. *constat*, & ibi Gloss. Bart. & Doctor ff. *de legat.* 1. si verò majoria esset facta sine facultate, in casu quo posset fieri, & tunc si legatum factum fuit scienter, debeatur æstimatio; ut notat Gloss. & Bart. in *L. unum ex familia*, §. *si fundum*, ff. *de legat.* 2. ibi vide Paul. de Cast. & in casu in quo non debetur æstimatio, si legaret rem majoriæ, vel talem rem aliam, quæ non esset majoriæ, teneret legatum per textum in *L. fin. §. fin. ff. qui & à quibus*, glossa notabilis in *cap. multorum*, 26. quæst. 2. in verbo *aut certe*, & *L. non utique*, in princ. ff. *de eo quod cert. loco*, & ad quæstionem prædictam, quod legata rei majoriæ scienter, debeatur æstimatio, vide Joan. Fab. in

a la sazón que la mando, cuydasse que era suya, e fuesse agena; estonce el heredero non es tenuto de la comprar, nin de darle la estimación della. E para saber la verdad, si el testador sabia que aquella cosa era agena quando la mando, ha menester, que aquel a quien es fecha la manda, que lo prueue (4); e si lo prouare, deuela comprar el heredero, e dargela, si gela quisieren vender. E si por auentura non la pudiere auer por compra, o le demandassem por ella mayor precio de lo que vale, estonce el heredero deuele dar tanto por ella, a aquel a quien fue

§. non solum, in fin. Instit. de legat. loquentem in re feudali, & ibi vide ad intellectum dicti cap. filius, in 2. col. ibi: in hoc potest dici.

Sed pone quod testator per viam legati reliquit possessori maioris aliquam rem, & gravavit eum, ut præstaret alteri aliquam rem maioris, & quod alias, si non præstet, pereat legatum; an teneat tale gravamen? Videtur, quod non, cum hoc sit impossibile, & ipse incideret in pœnam, stante dispositione maioris, quod non possit permutari; tu dic, quod saltem debetur æstimationis, secundum Bald. in L. apud Julianum, §. constat, ff. de legat. 1. ubi & Joan. de Imol. dicentes, quod licet gravamen sit de impossibili, debet impleri voluntas testatoris in aliud simile; & sic dico, quod debetur æstimationis, ut in L. non dubium, §. fin. ff. de legat. 3. & vide quæ dixi in L. 10. tit. 26. in gloss. magna, vers. quid autem si alicui, 4. Partit. Sed pone, quod pater fecit maiorem per viam testamenti de re unius filii, qui erat in ejus potestate, in alium filium, moritur postea iste filius cujus erat res, an reconvalescet relictum hoc in maiorem? Vide in ista questione ad ejus decisionem Bart. & Doctores, signanter Paul. de Cast. qui subtiliter considerat post glossam 1. ibi in L. servum filii, ff. de legat. in princ. Quid autem si pater rem quam posuit in maiora, emerat, & non solverat prærium in totum, vel pro parte, an teneatur ad prærium solvendum ille cui relinquitur maiora, vel hæredes defuncti? Bald. dicit, quod hæres, in L. cum alienam, C. de legat. vers. dubitatur tamen. Et si evincatur res maioris, an hæredes teneantur, vide textum in L. cum pater, §. evictis, ff. de legat. 2. Bald. in dict. L. cum alienam, C. de legat. vers. ulterius, in fin. Quid autem si quis legat fundum dotalem, an debeatur æstimationis? Gloss. in L. dotalem, ff. de testam. milit. dicit, quod non; Bart. tamen ibi tenet contrarium, & Bald. novel in tractatu de dote, part. 7. privil. 22. fol. mih. 34. col. 4. Paul. Alexand. & Jas. in L. apud Julianum, §. constat, ff. de legat. 1. Bald. in dict. L. cum alienam, ubi hoc dicit communiter teneri: & procedit secundum Doct. ut Baldus dicit in L. 3. C. de jure dotium, col. 2. vers. sed tunc quæro, etsi maritus sit ille, qui legat rem dotalem. Idem tamen Bald. & Ang. in dict. L. dotalem, & Salicet. L. cum alienam, C. de legat. & Joan. de Imol. in dict. §. constat, intelligunt quando extraneus legaret, secus si maritus, qui tantum videtur legasse jus suum, licet ejus morte perituum, juxta illam opinionem, quæ est magis communis, de qua per Bart. & Alex. in L. quod in rerum, §. 1. ff. de legat. 1. quæ opinio, quando testator sciebat verè vel præsumptivè, jus suum per ejus mortem expirare, mihi videtur insipida; unde contra eam tenuit Joan. de Imol. & multi alii relati per Alex. & ipsemet Alex. in dict. L. quod in rerum, secundum quam opinionem procederet quod dixi, etsi maritus sit, qui legaret fundum dotalem. Quid autem si legetur res furtiva? Dic, quod tenet legatum, quia potest redimi à domino, secundum Bald. in L. 1. in fin. C. de usucap. pro emptor. Si verò legetur res feudalis, per errorem juris credens se legare posse, non debetur aliquid, L. Stichus, ff. de usufruct. legat. si ex certa scientia valet legatum, ut debeatur æstimationis, secundum Bald. post Odofred. de feud. succession. in princ. Vide in hoc per eundem Bald. in cap. 1. §. donare, qualiter feud. alien. poter. col. 1. vers. sed ego quæro, ubi dicit, in Tom. III.

mandada, quanto apreciaren (5) dos omes buenos, que podria valer. Mas si non pudiere prouar, que el fazedor del testamento sabia que aquella cosa que mandaua era agena, estonce non deue auer (6) ninguna cosa por razon de tal manda, aquel a quien fue mandada. Fuera ende si fue fecha manda de tal cosa a tal persona, que ouiesse allegança (7) con el fazedor del testamento; assi como si la fiziere a su muger, o algund ome que fuere pariente del mismo; ca en tal caso como este, entiendese, que si el testador sopiesse que la cosa que mandaua a alguna de las personas sobre-

di-
bil deberi, quia ex quo testator legat jus suum, quod morte finitur, inutile est legatum, L. uxor patri, C. de legat. Et si quis tantum habens habitationem, eam legat? Dic, quod non valet, ut per Bald. in L. habitatio, C. de usufruct. per, dict. L. uxor patri, circa cujus legis materiam vide per Alex. consil. 9. 2. vol. col. fin. & quod notat Abb. in cap. quid autem, de jure patron. Et in donante, an videatur tantum donare jus, quod habet in re? Vide Alex. consil. 47. vol. 3. quando tamen quis habet aliquam partem, vel aliquod jus in re, quod illud tantum videatur legare, vide L. servi electione, §. fin. ff. de legat. 1. & textum notabilem in L. qui quatuor, §. qui fundum, ff. de legat. 3. & L. Stichus, & ibi Bart. ff. de usufruct. legat. & L. si domus, §. fin. ff. de legat. 1. & eod. tit. L. quod in rerum, §. 1. Et limita istam legem, nisi testator credidisset rem, quam legabat, esse suam ex aliquo titulo speciali, qui jam extinctus erat, ut in L. Stichus, ad fin. ff. de usufruct. legat. & ibi Gloss. & Bart. Et adde quod tradit Abb. in dict. cap. filius noster, de eo, qui habet jus patronis tantum in re, quam legat. Et adverte, quod leges disponentes, quod videtur quis legare respectu juris, quod habet in re aliena, procedunt, quando testator sciebat illud jus, nam si ignorabat, tota res, vel ejus æstimationis debebitur; textus est, & ibi Bart. & Paul. de Cast. in L. servum filii, ff. de legat. 1. in §. 1. & vide eundem Paul. in L. si domus, §. de evictione, & §. fin. ff. eod.

(4) Que lo prueue. Et sic legatario incumbit probatio, quod testator sciverit rem esse alienam, ut hic, & in §. non solum, Instit. de legat. & quando præsumatur scientia, vel ignorantia in testatore in ista materia, vide per Bal. in dict. L. cum alienam, col. fin. vers. dubitatur.

(5) Quanto apreciaren. Adde dict. §. non solum, Instit. de legat. & L. non dubium, §. 1. & L. qui quatuor, §. fin. ff. de legat. 3. & L. alienus, ff. ad leg. Falcid.

(6) Estonce non deue auer. Limita, nisi legaverat rem alienam, quam suam putabat, animo compensandi etiam cum debitore naturali tantum, quia censetur velle sibi deberi æstimationem, si res evincatur, & quod in omnem casum voluerit eam habere; ita notabiliter Paul. de Cast. in L. hæres percepto, ff. ad Trebel. per textum ibi, quem dicit esse expressum casum.

(7) Allegança. Concordat cum dict. L. cum alienam, & cum L. prædia, C. de fideicom. & L. Quintus, §. fin. ff. de auro & argen. legato: & vide per Gloss. in dict. L. cum alienam. Quæ dicatur conjuncta persona, & usque ad quem gradum, vide ibi per Alexand. Et an sufficiat, quod sit conjuncta persona tempore testamenti, licet postea desierit? Vide per Bald. in dict. L. prædia, col. fin. ubi vult, quod sic; vide ibi per eum. Et an si filius instituitur in re certa aliena, possit dicere testamentum nullum? Vide Baldum notabiliter in L. sci-mus, in princ. C. de inoffic. testam. col. 2. vers. extra quærit, ubi post Guiliel. vult, quod non, etiamsi isto casu error induxit patrem ad relinquendum rem alienam; quod limitat, nisi res non esset in commercio, vel non esset in rerum natura. An autem re evicta agat legatarius de evictione? Vide in L. si domus, §. de evictione, ff. de legat. 1. & in L. cum pater, §. evictis, & ibi Bart. ff. de legat. 2. & per Gloss. & Doct.

dichas, que era agena, que le mandaria dar, o comprar de sus bienes propios, tanto quanto asmassen que podría valer aquella cosa agena. Esso mesmo seria, si el fazedor del testamento mandasse aforrar algun sieruo ageno, cuydando que era suyo; ca tenudo es el heredero, de comprar tal sieruo como este, e de aforrarlo (8).

LEY XI.

Como el fazedor del testamento, puede fazer manda de alguna cosa, que fuese empeñada.

Manda (1) faziendo el testador de alguna cosa suya (2), que el sabia (3) que era empeñada, o obligada a otri por menos de lo que valiesse, tenudo es el heredero de la quitar de los bienes del finado, e de darla a aquel

tor. *in dict. L. cum alienam.* Limita tamen singulariter, & intellige, quando legans sciebat jus, quod habebat in re legata; si verò credebatur nullum jus habere, & legavit rem alienam, tunc non restringitur ad jus, quod habebat, sed debetur pleno jure, secundum Bart. & Paul. de Cast. *in L. servum filii, §. si quis rem, ff. de legat. 1.* quod nota ad majoriam, si aliquis fortè habens jus pignoris, quod ignorabat, de tali re constitueret majoriam. Et vide etiam per Paul. *in L. si domus, §. de evictione, & §. fin. ff. legat. 1.* Et vide omnino ad prædicta, quæ dicit Paul. *in L. unum ex familia, §. sed & si fundum, ff. de legat. 2.*

(8) Aforrarlo. Concordat cum L. Paul. 1. respon. ff. de fideicommiss. libert.

LEX XI.

Testatore rem suam pignoratam minori pretio valoris scienter legante, tenetur eam hæres luere de bonis defuncti, & legatario dare: idem si pro majori quàm valet, vel pro tanto etiam ignoranter erat pignori data, tenetur eam hæres luere de bonis testatoris; sed si pro minori pretio erat pignorata, testatore ignorante, luetur pecunia legatarii. Hoc dicit. Habuit originem à §. *sed & si rem suam, Instit. eod. tit. & à L. si res obligata, ff. de legat. 1.*

(1) Manda. Concordat cum L. si res obligata, ff. de legat. 1. & cum L. prædia, C. de fideicommiss. & cum §. *sed & si rem, Instit. de legat.*

(2) Suya. Quid si legaret rem alienam, quæ erat obligata? Vide per Bart. *in L. si tibi homo, in princ. ff. de legat. 1.* Et poteris illum textum, qui est singularis inducere ad quæstionem, an si possessor majoriæ leget majoriam sequenti in gradu, quòd operetur hoc, ut si res majoriæ erat obligata jure pignoris alicui ex facultate Regis, quòd hæres defuncti legantis teneatur luere talem rem, per illum textum, qui non est alibi, secundum Paul. de Cast. ibi post Dinum.

(3) Que el sabia. Et in facto proprio præsumitur scientia, L. *quanquam, ff. ad Vellejan.* quod limita, nisi in facto antiquo, vel multum implicito, secundum Bart. *in dict. L. si res obligata.* Et istud de facto antiquo sublimita tripliciter, ut per Alexand. ibi. Quid autem si testator obligavit rem post testamentum? Dic, quòd tunc hæres tenetur eam luere indistinctè, L. 3. C. de legat.

(4) Empeñada. Intellige, sive sit obligata pro debito hæreditario, sive pro debito alieno alicujus tertii, secundum communem opinionem contra Bart. *in dict. L. si res obligata,* cum illa lex & ista indistinctè loquantur: & eo casu quo erat obligata pro debito alieno, & onus luendi spectat ad legatarium, tenetur hæres cedere legatario actionem, quam habebat hæres contra illum tertium, per L. *apud Julianum, §. idem Julianus, ff. de legat. 1.* Si verò res fuit obligata pro debito hæredis ante mortem testatoris, tunc distinctio hujus legis non habet locum; quia indistinctè tenebitur hæres ad luendum, cum non luendo videatur esse in dolo, & culpa, L. *cum res, §. culpa, ff. eod. & ita tenent Angel. & Ra-*

a quien fue mandada. Otrosi dezimos, que si tal cosa era empeñada por tanto, o por mas de lo que valiesse, que estonce la deuria quitar el heredero del testador, de los bienes de la herencia, quier sopiesse que tal cosa era empeñada (4), o non (5), quando la mandauan. Mas si por menor precio de quanto valia, yazia tal cosa en peños, si el testador non lo sabia quando la mando, deuela quitar de lo suyo aquel a quien es fecha la manda (6).

LEY XII.

Como de las cosas que non son aun nascidas, puede ser fecha manda.

PVeden fazer manda los fazedores de los testamentos, de las cosas que son nascidas a la sazón que las mandan, e aun de las que pueden nacer (1)

des- phael, & Paul. de Castr. & Alexand. *in dict. L. si res obligata,* licet Joan. de Imol. ibi voluerit, quòd etiam in isto casu procedat distinctio illius legis & ejus dispositio, cum indistinctè loquatur. Sed opinio prædictorum videtur verior & æquior, quam etiam tenuit Bart. *in L. prædia, C. de fideicommiss.* & pro ista opinione facit ista lex Partitarum, ibi cum dicit, *de los bienes del finado,* nam si pro debito hæredis fuerat obligata, etiam de propriis bonis hæres teneretur, & sic erit ista una limitatio hujus legis: alias duas limitationes ponit Bald. *in dict. L. prædia,* scilicet quando res esset obligata facto legatarii, & quando quid universale, ut peculium, vel apotheca, puta, pannorum, legatum esset, nam tunc onus luendi non spectat ad hæredem, sed ad legatarium.

(5) O non. Quia legatum esset quasi inutile, si legatario incumberet onus luendi. Et ideo tunc spectat ad hæredem, etiamsi testator ignoravit rem fuisse obligatam; & ita etiam intelligebat Glossa *dict. L. si res obligata,* ubi ista est communis opinio Doctor. & Azon. C. *eod. in summa, col. 3.* licet contra dictam rationem facit L. *& si æquo, ff. de legat. 1.* pro ratione prædicta tamen optimè facit L. *qui concubinam, §. qui hortos, ff. de legat. 3.* ubi bonus casus. Angel. vero quem sequuntur Raphael, & Paul. de Castr. & Alex. *in dict. L. si res obligata,* aliter intelligit illam legem, videlicet, quòd si aliquid potest esse superfluum soluto ære alieno, tunc indistinctè hæres luere teneatur, quoniam videtur esse in culpa non luendo, & faciendo, sicut quilibet diligens paterfamilias fecisset, licet testator hoc ignoraverit: quando verò nihil supersit deducto ære alieno, tunc quia hæres non potest dici esse in culpa, non tenebitur hæres luere, eo quòd in effectu esset legare rem alienam, & quæ quodammodo videtur exivisse de patrimonio testatoris, nisi quando legatarius esset conjuncta persona: & occasionem huic varietati inter istos Doctores dedit littera illius textus, ubi Glossa supplet textum cum dictione *non,* cum textu dicit, *vel potest aliquid esse superfluum,* supplet Glossa, *vel nisi non potest aliquid esse superfluum;* & sic, ut littera textus intelligeretur planè, Ang. discessit à lectura Glossæ; sed revera ibi in littera debet esse illud *non,* & ita vidi in alia impressione; & illam litteram cum suppletionem non sequitur ista lex Partitarum: tene menti.

(6) La manda. Limita & intellige, nisi esset conjuncta persona, seu talis cui aliàs testator relicturus esset, nam tunc hæres luere tenebitur, ut *in L. prædia, C. de fideicommiss.* & Gloss. & Doct. communiter *in dict. L. si res obligata.*

LEX XII.

Possunt legari fructus nascituri. Et si res de qua dubitatur an vivat, legetur, cavet hæres de ea restituenda, cum eam habuerit, & quæret eam suis expensis. Hoc dicit. Habuit originem ab *Instit. eod. tit. §. ea quoque, & ff. de legat. 1. L. quod in rerum, in princ.*

(1) Nacer. Prosequitur ista lex notata per Azon. C. *eod. in summa, col. 3. vers. item legari potest, & con-*

despues que las mandaren, assi como los frutos de la tierra, e de los arboles. Otrosi de losijos de los siervos, e de los ganados, e de las bestias. Pero dezimos, que si los fazedores de los testamentos fiziessen manda de tal cosa, de que non fuessen ciertos (2), si era biua, o non, assi como de sieruo, o de otra cosa que fuesse en otra parte; estonce el heredero deue dar recabdo a aquel a quien fue mandada tal cosa, que si la pudiere auer por alguna manera, que gela de. E aun dezimos, que

cordat cum *L. quod in rerum, in princ. ff. de legat.* 1. & ibi Glossa allegat concordantias.

(2) *Ciertos.* Et sic tempore testamenti jam dubitabatur, esset in rerum natura, vel ne; unum tunc sufficit cavere legatario, ut hic, & in *L. servo legato, §. fin. ff. de legat.* 1. & notat Glossa communiter approbata in *L. cum servus, ff. eod.* Si autem sciatur, quod res sit in rerum natura, sed sit in loco remoto, debet hæres suo sumptu eam rem perquirere, & dare legatario, ut in dict. *L. cum servus*, per quam limitatur *L. cum res, §. 1. ff. eod.* & quod notatur per Gloss. in *L. quod legatur, ff. de jud.* quod satis sit hæredi præstare legatario rem eo loco, quo erat tempore testamenti; nam hoc fallit, quando res tunc temporis fuisset in loco multum longinquo, ne aliàs si diceremus legatarium suo sumptu cogi prosequi rem legatam, inutile redderetur legatum, & ita notat Joan. de Imol. & Alexand. in dict. *L. cum servus*, ubi attestatur Alexand. ita communiter teneri; quod tamen ibi limitat Paul. de Cast. ut procedat quando testator scivit rem esse in longinquo, secus si ignoraverit; & ita intelligit dictam *L. cum res, §. 1.* & cum ista limitatione Pauli de Cast. transit ibi Alexand. asserens probari in *L. servus legatus, in princ. ff. eod.* & mihi satis placet, nisi in casu quo propter expensas prosecutionis legatum totaliter redderetur inutile, argumento *L. si res obligata, ff. eod.* & *L. supra proxima*, & quæ ibi dixi, tunc enim sumptu hæredis debet perquiri: quando verò servus legatus fugit post testamentum, vel mortem testatoris, vide per Gloss. in dict. *L. cum servus*, & ibi Bart.

(3) *A su costa.* Adde dict. *L. servo legato, §. fin. ff. eod.* & facit ad id, quod dixi supra in fin. glossæ præcedentis.

LEX XIII.

Res sacra, aut Principis, vel ædibus affixa, seu servus christianus infideli non potest legari, nec debetur æstimatio: idem si res legata postea sine hæredis culpa venit ad casum, quo legari non possit. Hoc dicit.

(1) *Cosas sagradas.* Prosequitur dicta Azon. *C. eod. in summa, col. 4. vers. licet autem dixerim*, & Adde *L. & liberi hominis, ff. de contrah. emp. & L. apud Julianum, §. constat, ff. de legat.* 1. & *L. 15. tit. 5. Partit. 5. & 3. Partit. L. 7. tit. 28.*

(2) *De los Reyes.* Rex habet duplex patrimonium; unum, quod dicitur privatum, & appellatur patrimonium Cæsaris, quod habet tanquam Titius, non tanquam Princeps, seu Rex, vel Imperator; aliud est patrimonium fiscale, quod habet tanquam Princeps, *L. procurator*, & ibi Cynus, *C. de edend. L. 2. §. hoc interdictum, ff. ne quid. in loc. pub. & L. 1. ff. de offic. procur. Cæsar. LL. 1. & 2. cum ibi notatis, C. si advers. fiscum, L. procurator, C. ubi caus. fiscal.* & tradit Alexand. 4. vol. consil. 6. ponderatis his quæ in supra scripto; cui adde quæ dixit Lucas de Penn. in rubric. *C. de feud. rei priv. lib. 11.* dixit etiam Bald. in *L. 1. C. de hæred. vel action. vend.* de duplici patrimonio Principis, quod unum appellatur fiscale, puta, introitus & exitus cameræ fiscalis; aliud appellatur totius patrimonii regalis, de rebus quæ sunt in æterno patrimonio Principis: videtur ergo intelligenda ista lex, de his quæ sunt in perpetuo patrimonio Regis, & non in his, quæ ad aliquem Principem competere jure privati patrimonii, veluti ad Titium, vide *L. 1. tit. 17. 2. Partit.* & quæ ibi dixi. Item non procedet in his, quæ jure confiscationis Principi applicentur, ita quod non essent redacta in formam patrimonii Principis, prout exprimit etiam textus in dict. §.

el heredero se deue trabajar a su costa (3), por cobrarla.

LEY XIII.

De quales cosas non puede ser fecha manda.

LAs cosas sagradas (1) que pertenecen a la Yglesia: otrosi las cosas que son señaladamente de los Reyes (2), assi como los palacios, e las huertas, e los cilleros, que son cosas que non deuen ser vendidas, nin enagenadas en ninguna manera sin mandado dellos (3): otrosi las

constat. Et in terminis, quod ea quæ confiscantur, non dicantur de dominio seu patrimonio Principis, tenet Andr. de Iser. *de prohib. feud. alien. per Feder. vers. neque dominus, col. 3.* & idem vult Carolus Molendinus in gloss. sua consuet. parisiens. §. 3. num. 14. ubi dicit, quod dominium Regis est inalienabile, & extra commercium privatorum, quoniam non est Principis, sed majestatis suæ, & reipublicæ: tamen feuda & subfeuda, & alia quæcunque immobilia ab eodem dominio dependentia, quæ jure confiscationis vel commisi ad Regem deferuntur, possunt liberè per eum alienari, & in perpetuum concedi; quoniam hujusmodi accessiones, & obventiones licet dependent, & moverentur à dominio regio, & per confiscationem vel commissum factæ sunt Principis, tamen non sunt de dominio antequam dominio incorporentur, & ideo possunt per Principem alienari. Allegat etiam Andr. de Iser. ubi supra, & in cap. 1. in princ. col. 2. de his qui feud. dar. pos. & constitutionem regni Siciliæ Federici II. quæ incipit, *Constitutionem*, & ibi Matthæum de Afflict. & licet lex ista declararet aliqua eorum, quæ sunt in patrimonio Principis, veluti palatia & hortos Principis, intellige, ut dixi, quando essent in perpetuo patrimonio Principis, non de aliis; licet sine ejus consensu non possent alienari, cum in hoc non interveniat consensus, ut consensus Principis, sed ut consensus cujuslibet privati: & nota bene, quia Doctor. non ita bene declarant. Item etiam rebus hic enumeratis, adde redditus regales, de quibus in *L. 6. tit. 28. 3. Partit.* sunt enim & illa in perpetuo patrimonio Regis, & regni, & sunt impræscriptibilia, ut ibi habetur, & dixi latè; & quia magis furiosus videretur ille, qui legat redditus tales, quam ille qui legat fundum Albanum, vel hortos Sallustianos Principis, qui reputatur in dict. §. constat, videri furiosus, & ut dicit Andr. de Iser. in dict. vers. *neque dominus feudi, col. 1.* sub appellatione domini Principis etiam de ejus numero sunt panes civiles dohanæ gabellæ demania ad victum Principis ordinata, prout etiam dixit dicta *L. 6.*

(3) *Sin mandado dellos.* Adde dict. *L. apud Julianum, §. constat, ff. eod.* & à contrario videtur hic, quod patrimonium regale possit alienari per Principem, seu de ejus mandato, & sic arguebat Andr. de Iser. in dict. cap. imperialem, in dict. vers. *neque dominus feud. col. 1.* qui tamen concludit, quod si in grave præjudicium regni, & dignitatis, hæ alienationes fierent, & dignitas regis graviter læderetur, non valeret, juxta ea quæ habentur in cap. intellectu, de jurejur. vide quæ dixi in *L. 10. tit. 18. 3. Partit.* & in *L. 28. tit. 11. ead. Partit.* Habes etiam hic, & in dict. §. constat, quod reputantur impossibilia, ea quæ dependent ex sola voluntate Principis, & vide ibi per Bart. & Paul. de Castr. Alex. & Jason. inferentes ad aliquas quæstiones, quas ibi vide & per Bald. in *L. cum alienam, col. 2. C. de legat. vers. item dubitatur*, & adde Bald. in *L. 1. col. 3. C. de institution. dicentem*, quod si relinquatur sub aliqua conditione, quæ non potest existere nisi per dispositionem Principis, quod talis conditio habetur pro non adjecta, nisi quando esset talis conditio, quæ esset de substantia, ut si pater reliquit filio sub conditione legitimisationis, *L. in tempus, ff. de hæred. instituend.* Et adde Bart. in *L. continuus, §. cum quis, in fin. ff. de verbor. obligat.* quod id, quod non potest obtineri, nisi fiat nova lex per civitatem, reputatur impossibile; quod Doct. limitant, nisi in eis quæ de facili Princeps concedere consuevit, ut notat Paul. in *L. continuus, §. cum quis, ff. de verbor. oblig.* Alex. & Jason. in dict. §. constat, per *L. quidam relegatus, in princ. ff. de reb. dub. & L. intercidit, ff. de condit. & demonstr.* & per textum

las plaças, e los exidos, e las otras cosas que son comunales (4) de las Ciudades, e de las Villas, e otras cosas semejantes, non se pueden mandar (5). Otrosi dezimos, que nin los marmoles (6), nin los pilares, nin las pilas, nin las puertas, nin madera, nin ninguna de las otras cosas, que son puestas, e ayuntadas a casas (7), e a los otros edificios, non pueden ser mandadas en testamento a otri. E si algund ome fiziesse manda dellas, o de otras semejantes non vale, nin es tenuto el heredero de dar aquella cosa, nin la estimacion della (8). E esto es defendido, porque tales cosas como estas fazen mas apuestas (9) las Villas, e los Lugares, do son; e poren- de non se deñen por tal razon arrancar en ninguna manera. E aun dezimos, que

quando el fazedor del testamento mandasse su sieruo Christiano a otro que fuesse Judio, o Moro, o Herege, que tal manda non es valedera (10). E si por aventura algun testador mandasse a otro en su testamento alguna cosa, que fuesse de tal natura, e de tal condicion, quando la mandaua, que lo podia fazer de derecho, e despues desto se camiasse a otro estado, que fuesse atal, que si estonce fuesse por fazer el testamento, que la non podria mandar; dezimos, que non valdria tal manda (11). E esto seria, como si mandasse alguna cosa, que non fuesse sagrada quando la mandaua, e acaesciesse que la sagrassen despues, sin mandado e sin culpa del heredero (12). Ca estonce, el heredero non seria tenuto de dar la estimacion de

in dict. §. constat: & per illam legem & istam potest dici, quod si possessor majoris legat rem aliquam majoris alicui, etiamsi leget eam scienter, non debeatur æstimatio, quando in tali majoria intervenit prohibitio Principis, ne res illæ alienentur, quia cum sine Principis licentia non possint alienari, non debetur æstimatio. Quid tamen si legaret talem rem & aliam, quæ non erat majoris, sed libera, alternativè? Videtur quod tunc debeatur res illa, quæ est libera, per textum in *L. fin. §. fin. ff. qui, & à quib. & facit glossa notabilis in cap. multorum, 27. quæst. 2. in verbo aut certe*, & *L. non utique, post princ. ff. de eo quod cert. loc.* licet in contrarium faciat *L. quæ sub conditione, §. sed si sub iurjurandi, ff. de condit. institut.* & quod ibi Bart. dicit in *fin. principii*.

(4) *Que son comunales*. Id est in publico usu, ut platea, forum, & illa, quibus promiscuè utuntur, ut hic, & in *dict. §. constat*; secus ergo de aliis, cujus usus non est publicus, licet sint in patrimonio populi, ut in *L. sed Celsus, ff. de contrah. emptio. & L. fin. C. de venden. reb. civit. lib. 11.* & vide quæ dixi in *L. 15. tit. 5. Partit.*

(5) *Non pueden mandar*. Et sic neque debetur æstimatio; quod limita nisi de voluntate testatoris tacita, vel expressa aliud constaret, ut in *§. si quis inquilinos*, & ibi notat Gloss. *ff. de legat. 1.* & Gloss. in *§. non solum, in vers. sed si talis, Institut. de legat.* & tenet Alberic. in *dict. §. constat*; sed illa glossa communiter reprobat, secundum Bald. & Joan. de Imol. ibi. Adverte tamen, quia Alberic. ut dixi, tenet illam glossam, & idem vult in *dict. L. si quis inquilinos*, ubi item videtur velle Paul. de Cast. tenet etiam Joan. Faber in *dict. §. non solum*, & Azon. *C. eod. in summa, col. 4.* fortè potest dici, quod in re sacra, cujus non est æstimatio, si legetur, non debetur æstimatio, etsi testator voluerit, ut detur æstimatio; in alia verò re, quæ de per se esset æstimabilis, nihil repugnat, si talis res legetur, licet non sit in commercio, quin debeatur æstimatio, si de voluntate testatoris constet voluisse deberi æstimationem; de qua voluntate deberet constare manifestè, ut dixit Gloss. in *dict. §. non solum*, ut si dixisset, *lego talem rem, vel ejus æstimationem*.

(6) *Marmoles*. Et an appellatione saxorum contineantur in marmora? Glos. quod sic, & ibi notat Joan. de Platea in *L. penult. C. de metallar. lib. 11.* ubi vide, an liceat invito domino prædii, intrare, & ibi querere marmora; & adde *L. 8. tit. 12. lib. 6. in Ordin. Regal.*

(7) *Ayuntadas a las casas*. Concordat cum *L. cætera, ff. de legat. 1.* & *L. nutu, §. fin. ff. de legat. 3.* ubi illa lex singulariter limitat, quando res affixæ sine deformatione ædium removeri possent, & adde textum notabilem in *L. fideicommissa, §. si quis illicitè, ff. de legat. 3.* ubi etiam ista regula limitatur in his, quæ illicitè essent affixæ. Quid autem in affixis parvæ domunculæ? Vide *L. senatus, §. Marcellus, ff. de legat. 1.* Item limitatur in casu *§. sed si quis, dict. L. cætera*, & in casu *L. Marcellus*, cum ibi notatis, *ff. de donat. inter vir. & uxor.*

(8) *Nin la estimacion*. Reprobat opinionem Glossæ in *dict. L. cætera, in princ. super verbo non possunt*, quæ voluit, quod licet legatum rei ædibus affixæ non valeat quoad ipsam rem, valet tamen quoad ejus æstimationem; & illa glossa communiter tenetur ibi per Doctor. ut attestatur Alexand. in *dict. L. cætera, §. 1.* & ibi etiam Jason. Raphael verò tenuit contrariam opinionem, imò quod non deberetur æstimatio, per aliqua fundamenta, quæ ibi referunt Alexan. & Jason, qui tamen fatentur per hoc non esse recedendum à communi opinione. Tu tene menti istam legem Partitarum contra illam glossam, & communem opinionem, & tene opinionem glossæ, quæ fuit Azon. in *L. qui dotem, ff. solut. matrim.* quam opinionem etiam aliqui alii tenebant, prout refert Joan. de Imol. in *dict. L. cætera, in princ.* & forte ratio hujus legis, fuit, ne hæres de facto videns se teneri ad æstimationem avelleret res affixas domui, ut eas potius quam æstimationem solveret, & sic civitas deformaretur, ut subdit. Et limita istam legem Partitarum in casu dictæ *L. cætera, in §. si duobus*, ut sic sit ille casus specialis, prout etiam dicebat Raphael, in quo specialiter fuit statutum deberi æstimationem, propter dubium quod in casu illo resultabat ex his, quæ dicta erant in princ. illius §.

(9) *Apuestas*. Adde *L. 16. tit. 2. 3. Partit.* & quæ ibi dixi, & *L. 37. tit. 28. ead. Partit.* & *L. 20. & L. penult. tit. fin. ead. Partit.* & *L. 2. C. de præd. & rebus navicular. lib. 11.* ubi etiam vide Joan. de Plat. & vide in materia *L. fin.* & ibi Joan. de Plat. *C. de jur. rei public. lib. 11.*

(10) *Non es valedera*. Adde *L. unic. C. ne christian. mancip. & L. fin. tit. 21. 4. Partit.* & *L. 22. tit. 11. §. Partit. & cap. mancipia, 54. dist.* & nota hic, quod dicitur de hæretico, & etiam dicitur in *dict. L. fin. & in rubric. C. ne christian. mancip.* & vide glossam notabilem in ista materia in *§. hoc tunc, 54. dist.* & isto casu neque æstimatio debetur, *L. mortuo, §. Labeo, ff. de legat. 2.* & Gloss. in *L. sed si res, ff. de legat. 1.* hinc Bart. in *L. apud Julianum, §. constat, ff. de legat. 1.* dicit ponens aliud exemplum, quod si per statutum est prohibitus forensis acquirere immobilia, quod si legetur forensi, non tenet legatum etiam respectu æstimationis; sed contra Bart. tenent communiter Doctor. in *dict. §. constat*, ubi vide per Alexand. in forensi enim non est incapacitas ratione delicti, ut in judæo vel hæretico, cui legatur christianum mancipium; & satisfacit pro dicta opinione communi, quod disponitur infra *eod. in L. sequenti*.

(11) *Tal manda*. Concordat cum *L. inter stipulantes, §. sacram, ff. de verbor. obligat.* & cum *L. cætera, §. fin. cum L. sequenti, ff. de legat. 1.* Quid autem è converso, si à principio tempore testamenti non potuit legari, ut quia res erat sacra, vel ædibus affixa, & postea tempore mortis testatoris, vel aditæ hereditatis istud impedimentum cessabat? Vide in *dict. L. cætera, §. 1.*

(12) *Del heredero*. Adde *dict. L. cætera, §. fin.* & quod ibi notat Joan. de Imol. & quæ habentur in *dict. §. sacram.*

de tal manda. E esso mesmo seria en las otras cosas semejantes destas, quando la cosa que fuesse mandada, mudasse su estado, o su condicion sin culpa del heredero.

LEY XIII.

Como castillo, o otro lugar, que fuesse dado a algun ome, por seruicio señalado que el fiziesse por ello, non puede ser fecha manda del a otros, que non supiesen fazer aquel seruicio.

Castillo (1), o Villa, o Aldea, o alguna heredad, que diesse Empeador, o Rey a algunos omes, porque le fiziesen algun seruicio señalado (2), de las rentas que lleuassen dende, obligando para siempre aquella cosa por aquel seruicio; assi como si la diesse a Caualleros, que le seruiesse con armas, segun que conuiene a Orden de Caualleria; o si la diesse a Marineros, que le fiziesse seruicio con nauios sobre mar, o Almogauares (3), o Ballesteros: si la cosa fuesse dada por alguna destas razones sobredichas, o por otras que les semejan, si fiziesse manda alguno de aquellos a quien era dada, a tales omes, que non supiesen fazer aquel seruicio a que era obligado; dezimos que si aquel que faze tal manda, fuesse estonce cierto, que aquellos a quien mandaua tal cosa como esta, que non eran omes que supiesen cumplir aquel seruicio, que semeja que su voluntad fue, que ouiesen tanto de sus bienes, quanto vale aquella cosa que les manda. E porende el heredero es tenuto de dar la estimacion (4)

LEX XIII.

Si feudum incerto seruitio deputatum leget testator ei quem scit illud seruitium facere non posse, valet legatum quantum ad aestimationem; sed si legatarii impotentiam ignoravit, nihil debetur, nisi sicut testator posset legatarius deservire. Hoc dicit.

(1) *Castillo*. Ortum habet à *L. fideicommissa*, § *si seruo*, ff. de legat. 3. & à *L. filiusfamilias*, § *si quid alicui*, ff. de legat. 1. & à notatis per Gloss. in *L. sed & si res*, eod. tit. & per Azon. *C. eod. in summa*, col. 4.

(2) *Señalado*. Habes hic quod castra & villæ, seu oppida regni possunt per Regem dari aliquibus militibus, ut ex redditibus possint deservire Regi, & regno in aliquo seruitio designato; neque tunc dicetur donatio, ut sic dicatur contineri sub legibus regni prohibentibus donationes talium, sed concessio in feudum, ut in *L. 2. tit. 25. 4. Partit.* facit *L. quod autem*, § *si vir & uxor*, ff. de donat. inter virum & uxor. vel potius hic dicitur contractus innominatus, do ut facias, quam donatio, *L. naturalis*, ff. de præscript. verb. *L. fin. tit. 6. 5. Partit.*

(3) *Almogauares*. De his habes 2. *Part. tit. 22. L. penult.*

(4) *De dar la estimacion*. Si legatarius tamen erat conjuncta persona, debebitur aestimatio, etsi testator ignoravit illum, cui legabat, esse inhabilem ad hoc, argumento, *L. cum alienam*, *C. de legat. supra eod. L. 10.* & tenet Alexand. in *L. apud Julianum*, § *constat*, in fin. ff. de legat. 1. post Petr. de Bella-parti. & Nicol. de Neapol. & Raphael.

de tal manda, e non la cosa mandada. Mas si non fuesse cierto, quando la manda, si eran omes para cumplir aquel seruicio, o non, estonce non seria tenuto el heredero de cumplir tal manda, nin de dar la estimacion della. Fuera ende si aquellos, a quien tal manda faze el testador, fuessen tan sabidores, e tan buenos para cumplir el seruicio sobredicho, como era aquel que fizo la manda: ca estonce, deuesse cumplir en todas guisas.

LEY XV.

Como pueden ser fechas mandas de las cosas que non son corporales.

FAzerse puede manda, non tan solamente de las cosas corporales, assi como de las heredades, e de las otras cosas que puede ome tañer, e ver; mas aun, se puede fazer de aquellas que lo non son (1), assi como de los derechos que ome ha contra sus debdores (2). Ca bien los puede mandar a otro en su testamento, si quisiere. Esso mismo dezimos, que puede fazer de los otros derechos que ouiesse, por razon de seruidumbre (3), en personas, o en casas, o en campos agenos. Pero si aquella debda, o cosa, de que fizo la manda el testador, en su vida la ouiesse ya demandada, e recebida (4) de aquel que gela deuia, estonce non le valdria tal manda, nin seria tenuto el heredero de dar la estimacion della; porque se entiende que la reuoco, pues que la demando, e que gela dieron. Mas si el debdor de su grado (5)

pa-

LEX XV.

Possunt legari incorporalia, & nomina debitorum; & si postquam testator legaverit, rem exegerit, videtur revocasse legatum; secus si eo non petente debitor solvar. Hoc dicit.

(1) *Que lo non son*. Adde *L. cetera*, in princ. ff. de legat. 1. & § *tam autem*, Instit. eod.

(2) *Contra sus debdores*. Et ex tali legato acquiritur utilis actio etiam sine cessione, *C. eod. L. ex legato nominis*. Et quid si legatario agenti opponat debitor, quod testamentum est falsum, vel non solemne, an ad evitandum ejus calumniam hæres possit agere directis actionibus? Vide Bald. quod sic, in *L. 1. col. fin. C. commun. de legat.* & facit ista lex quod majoria potest constitui in istis redditibus annuis, qui dicuntur *juros*, vel *censos*. Et an si isti redditus deputentur ad majoriam, veniant redditus illi, qui jam concurrerant vivo testatore, seu vivo eo qui condidit majoriam, vide *L. nomen debitoris*, in princ. ff. de legat. 3. & Paul. de Cast. in *L. si tibi homo*, § *cum servus*, ff. de legat. 1.

(3) *De seruidumbre*. Vide de hoc plenius in *L. pecoris*, ff. de servit. rustic. prædior. & ff. de servit. legat. per totum, & in *L. fin. ff. communia prædior.*

(4) *E recebida*. Concordat cum dict. § *tam autem*, & ibi per Gloss. & nota cum dicit *recebida*, nam per solam petitionem, etiam sequuta sententia, non diceretur legatum ademptum, *L. nepoti*, § *1. & ibi Bart. ff. de fund. instit.* & ibi vide per Bart. an per novationem extinguatur legatum nominis.

(5) *De su grado*. Adde *L. fideicommissa*, § *si rem*, ff. de legat. 3. & Gloss. in dict. § *tam autem*.

pagasse aquella debda al testador sobre-dicho, a quien la deuia, non gela demandando, estonce el heredero tendido seria de dar la cosa, o la estimacion della, a aquel a quien fue mandada. E esto es, porque pues el debdor gelo pago de su grado, non gela demandando el fazedor del testamento, semeja que su entencion fue de la recibir, como para guardarla, para aquel a quien la auia mandada.

L E X XVI.

Creditor pignus debitori legans non videtur debitum legare, sed pignus. Hoc dicit.

(1) *Este atal.* Quid è contra, si debitor leget rem pignoratam creditori? Vide *L. creditor, C. de legat. & L. creditorem, ff. de legat. 2.* ubi habetur, quod valet legatum, & per hoc creditor non repellitur à petitione debiti, & vide infra *eod. in gloss. fin. vers. sed quid si debitor.*

(2) *Vale.* Quoad remissionem pignoris, non quoad liberationem debiti, ut subijcit, nisi alia fuerit voluntas testatoris, quæ non præsumitur, nisi à legatario probetur, ut in *L. 1. §. 1. ff. de liberat. legat. & in L. si mulier, §. fin. ff. de legat. 3.* de quibus ista lex sumpta est, & à dictis ibi per Glossam; non tamen ob tale legatum debitor, cui remissio pignoris legata videtur, potest gravari, quia remissio pignoris non continet commodum pecuniarium, *L. idem erit, ff. quæ in fraud. credit.* & non dicitur donatio, ut colligit Bald. in *dict. §. fin.* & adde ut per Gloss. in *L. creditor, C. eod.* Quid autem si creditor legans in casu hujus legis, putaret eam rem esse suam, an tunc videatur remittere pignus? Bart. dicit, quod non, in *L. si tibi homo, in princ. ff. de legat. 1.* nisi quando legaret conjunctæ personæ, per *L. cum alienam, C. eod.* quam limitationem rectè impugnatur ibi Alexand. post Paul. de Castr. & facit optimè textus in *L. unum ex familia, in §. si rem, ff. de legat. 2.* quia si testator habuit animum legandi dominium rei, quanto fortius videtur jus pignoris legasse. Quid autem si tibi lego rem tuam, quæ est alteri obligata? Hic est casus dictæ *L. si tibi homo, in princ.* ut legatum valeat, & hæres cogatur rem liberare; qui casus non est alibi, secundum Din. Bald. & Alex. ibi; & procedit ille casus, secundum Bartolum ibi, quando testator scivit rem esse alienam, & non ignorabat eam alteri esse obligatam, secus si putavit esse suam, vel ignoravit alteri esse obligatam, vide ibi per Bartol. Paul. & Alex. facit textus in ratione sui in *L. si res obligata, ff. de legat. 1.*

(3) *Los dineros.* Bartol. in *dict. L. si tibi homo, in princ.* limitat, ut hoc non procedat, quando æquivaleret quantitas debiti æstimationi rei legatæ, id est, res esset obligata pro tanto, quod non sit verisimile, quod debitor eam luat, quia tunc videtur testator etiam remittere debitum principale, allegat textum in *L. qui habebat, in princ. ff. de legat. 3.* & cum Bart. transeunt Nicol. de Neapol. & Raphael ibi, & Petr. de Anchar. & Joan. de Imol. in *cap. filius, de testam.* Angel. verò, & idem Imol. & Paul. de Cast. & Alexand. in *dict. L. si tibi homo, in princ.* tenent contrarium: & istud videtur verius, maximè stante ista lege Partitarum, ita hoc generaliter disponente.

Sed quid si debitor leget creditori rem pignoratam? Dixi supra in *gloss. 1.* non enim debitor videtur legare animo compensandi, unde creditor habebit utrumque; & procedit etiam si vir leget uxori, cui erat obligatus ad dotem, ut in *L. 1. §. 3. vers. sciendum, C. de rei uxor. action.* nisi exprimat, quod legat animo compensandi, seu pro dote, ut ibi; vel si dicat aliquid simile, ex quo talis ejus intentio colligatur, ut in *L. cum pater, §. qui dotale, ff. de legat. 2.*

Quid autem si vir legat uxori mancipia, quæ æs-

L E Y XVI.

Como aquel que manda la cosa que tiene en peños, non se entiende que le quita la debda.

EN peños teniendo algun ome cosa de otro por dineros que ouiesse emprendado sobre ella, si este atal (1) a quien fuesse obligada, fiziesse manda de aquella cosa a aquel mismo que gela obligara, vale (2) tal manda. Pero a sus herederos en saluo les finca su derecho, para poder demandar a aquel que la empeño, los dineros (3) que el testador le auia prestado sobre aquella cosa.

L E Y

timata recepit in dotem, an possit mulier habere mancipia, & æstimationem? Gloss. dicit, quod sic, in *L. Licinius, in princ. ff. de legat. 2.* & tenet Bart. quem vide, in *L. 2. §. Mela, ff. de dot. prælegat.* Et vult illa glossa, quod etiam hoc procedat, etiam si testator dixerit, quod legabat talem rem, seu talia mancipia, quæ sibi in dotem data fuerunt; talia enim verba, secundum Imol. ibi videntur adjecta causa demonstrationis, non taxationis.

Quid autem si testator dicat, quod petere non possit, an per hoc videatur legare animo compensandi? Responde ex notatis per Bald. in *L. quoniam novella, col. fin. vers. 3. queritur, C. de inoffic. testam.* & ex his quæ dicit in *L. si adulta 2. notab. C. de heredit. action.* in verbo *sed nunquid per hæc verba*, & idem Bald. in *L. liberti, col. 8. C. de oper. libert.* vide ibi omnino.

Quid autem si pater legavit filię ducenta pro ea maritanda, qui postea eam maritavit datis centum nomine dotis, utrum filia possit petere residuum? Vide Bartol. in *L. Lucius Titius, ff. de legat. 2.* ubi post Din. vult, quod non; sed videas ibi per eum, & per Alexand. in *addition.* videas etiam per Alexand. in *L. hujusmodi, §. cum pater, ff. de legat. 1.* ubi ultra Oldrad. refert multos, qui tenuerunt contrarium, imò quod filia possit petere reliqua centum; sed opinionem Bartoli & Dini tenet ibi Joan. de Imol. & in *cap. filius, de testam.* per *L. libertis quos, ff. de aliment. & cibariis, legat.* & idem tenet ibi Raphael, & etiam Nicol. de Neapol. in *dict. L. Lucius*; & videtur æqua opinio, licet fortè in puncto juris contraria opinio possit esse verior. Et istam dicit esse communem opinionem Jas. in *L. filia legatorum, C. de legat. & Socin. consil. 101. in princ.* incipit, *visis duobus testamentis, 3. volum.*

Quid vero si pater primò dotat filiam, & postea legat? Vide *L. Titia, §. qui invita, ff. de legat. 2.* & vide *L. si cum dotem, §. si pater, & ibi Bart. ff. solut. matrim.* & quæ latè tradit Jason. post Bald. ibi in *authent. præterea, C. unde vir. & uxor.* & vide etiam in *L. hujusmodi, §. cum pater, ff. de legat. 1.* & adde quod notat Bald. in *dict. §. sciendum, & in L. quoniam in prioribus, penult. & fin. col. C. de inoffic. testam.* fit enim distinctio, an debitor sit necessarius qui legat, vel voluntarius, ut in *dict. §. sciendum, & in dict. §. cum pater, & in dict. L. creditorem*; vide etiam notata per Bald. in *L. si uxor, C. de bonis auctorit. judic. possid. vers. quero nunquid in dubio*, ubi concludit, quod, aut est debitum ex necessitate legis inductum, & videtur relictum animo compensandi, ut in *dict. authent. præterea, & in dict. L. si cum dotem, §. si pater*, aut ex necessitate contractus, & secus; aut mixta ratione legis & contractus, ut in statuto disponente, quod maritus lucretur tertiam partem dotis: & tunc aut legatum recipit functionem cum dote, & fit compensatio, secundum Jacob. de Aret. & Bart. sed secundum Freder. de Scal. cujus opinionem Baldus ibi dicit esse verior, non fit compensatio, quia ille qui consequitur commodum ex contractu, consequitur ex sua providentia, legatum autem consequitur ex providentia aliena, & sic separatæ sunt causæ, *L. si debitor, ff. ad leg. Falcid.* si autem non recipiunt functionem, ut quia dos est in pecunia legatum in specie, tunc non fit compensatio, quia qualitas rerum non patitur, *L. 2. §. 1. ff. si certum petat.*

Quid

LEY XVII.

Por que razones se entiende que es reuocada la manda, quando el fazedor del testamento la enagena, despues que la ha fecho.

Vña, o tierra, o otra cosa semejante (1) destas, que fuesse suya del testador, si la mandasse a alguno en su testamento, e despues desto en su vida la vendiesse (2), o la camiasse, en saluo finca aquel a quien la mando, de

demandar la estimacion de aquella cosa. Fuera ende, si el heredero del testador pudiesse prouar, que su entencion fue del que fizo la manda, de reuocarla, e por esto la enagenaua. Mas si el fazedor del testamento (3), despues que ouiesse mandada alguna cosa, la diesse en don (4) a otro, estonce se entiende, que reuoca la manda que auia fecha della, e porende non la puede despues demandar al heredero.

LEY

L E X XVII.

Quid autem è contra, si debitum est voluntarium, relictum verò necessarium ex dispositione legis, nunquid fiet compensatio? Bald. ibidem quòd non, per casum illius legis, quem dicit singularem: vide ibi per eum.

An autem hoc quod dicitur in legato, procedat in dato inter vivos, ut videatur dari animo compensandi, quando debitor est necessarius? Jason dicit, quòd sic, in *authent. præterea*, col. 11. C. unde vir. & uxor. vers. item adde quod ex decisione Bald. de quo etiam in hoc meminit Doctor de Segura in repetit. L. cohæredi, §. cum filia, fol. 17. col. 2. ff. de vulgar. & pupill. Vide etiam notata per Jason. in L. frater à fratre, col. 18. in 1. lectura, ff. de condit. indeb. vers. & ex his habes colligere singularem doctrinam, ubi hoc declarat, limitat, & intelligit.

Vide etiam de promittente dotem nomine mulieris, an videatur animo compensandi cum eo, quod sibi debet, per Bart. in L. uxorem, §. pater naturalis, ff. de legat. 3. & ubi potest capi alia conjectura quam donationis, non præsumitur donatio, vide per Bald. in L. fin. C. de dot. promis. Adverte tamen, quia ad id quod dictum est, quòd etiam data inter vivos computentur in debito necessario, seu videantur data animo compensandi cum tali debito, ob stare videtur textus in L. etiam, §. sed & si non mortis, ff. de bonis libert. ubi videtur exigi, quòd dentur contemplatione debiti, & sic quòd constet de animo compensandi, & L. si vero, §. cæterum, ff. eod. ubi bonus textus: & vide in hoc quæ eleganter tradit Socin. consil. 93. incipit, circa primum præsentis consultationis articulum, in §. & 6. dubitatione, 1. vol. fortè potest dici, quòd si præcessit promissio dotis ab eo, qui tenetur dotare obligatione legali, & sic necessario, si postea donet inter vivos, videatur donare animo compensandi, dict. L. huiusmodi, §. cum pater; si verò nulla promissio præcessit, neque pater dotem jam datam filia exegerit, juxta textum in dict. L. si cum dotem, §. si pater, quòd tunc aliud sit in donatione quam in legato, & sic quòd non videatur donare animo compensandi, per textum in dict. L. etiam, §. si debita, & L. si vero, §. 3. vers. cæterum, ff. de bon. libert. & ad hoc confert quod notat Bart. in dict. L. huiusmodi, §. cum pater, vers. quæro, quid è contra, ubi dicit, quòd si pater primo legat simpliciter, & postea dotat, quòd tunc filia debet habere utrumque, argumento L. quingenta, ff. de probation. & quòd notatur in L. plane, §. 1. ff. de legat. 1. dictum tamen istud Bart. communiter reprehenditur, secundum Jason in dict. L. filia legatorum, quia pater simpliciter legans filia, in dubio videtur legare pro dote, ut singulariter dixit Bart. in L. quod autem in stipulationem, per illum textum, ff. de jur. dot. qui tamen, neque L. tali, §. 1. hoc non probant in casu, quo primo legaret, quam dotaret, sed si dicit, lego pro dote, perinde est, ac si diceret animo compensandi cum dote, textus est in L. unic. §. 1. C. de rei uxor. action. & ibi notat Baldus. Vel dic, quòd aut donat, vel legat filia, quæ tunc erat nubilis ætatis, & videtur donare, vel legare pro dote; si verò adhuc non erat talis ætatis, tunc secus, & sic non potest dici, quòd animo compensandi, cum tunc pater non poterit cogi ad dotandum, L. quod pupillæ, ff. quando dies legat. ced. & tunc cessat necessitas legalis, ut in dict. §. si pater, ita Alexand. in dict. §. cum pater, col. 3. versic. 3. potest limitari. Et an maritus legans uxori videatur legare animo compensandi cum arrhis sibi promissis? Vide Roderic. Suarez, in repetit. L. 1. tit. de las arras, For. LL. vers. sed pone questionem valde quotidianam. Tene ista menti, quia sunt longa lectione collecta.

Tom. III.

Si rem legatam donat testator, videtur revocasse legatum, secus si vendat, aut permutet, quia debebitur æstimatio. Hoc dicit.

(1) Semejante. Et sic innuit, quòd non esset idem in re mobili; sed contrarium credo, cum nulla sit in hoc ratio diversitatis, & L. fideicommissa, §. si rem, de legat. 3. de qua ista sumpta est, loquatur generaliter, & in quacunque re, & etiam §. si rem, Institut. de legat. & L. rem legatam, ff. de adimend. legat.

(2) Vendiesse. Ex necessitate rei familiaris, vel quia res esset peritura, ut dicit Gloss. in dict. L. fideicommissa, §. si rem, nam si venderet causa negotiandi, idem esset quod in donatione, ut dicit Gloss. in dict. L. rem legatam, ff. de adimend. legat. & ibi Bart. & Bald. in dict. §. si rem; & si res sub conditione legetur, tunc non fit distinctio, alienet ex necessitate, vel ex voluntate, nam per alienationem legatum extinguatur, L. Stichum, qui meus erit, ff. de legat. 1. L. scribit, §. 1. ff. de auro & argento legat. Bart. in dict. L. rem legatam, Bald. in L. qui post testamentum, C. de legat. ubi vide Alex. in addition. hoc notabiliter limitantem. Item si testator legaret fundum, & postea alienat usumfructum etiam ex necessitate, in nullo videtur legatum revocatum, secundum Jacob. de Belovis. quem sequitur Bald. in dict. L. qui post testamentum, super glossa secus in fine: & vide etiam in ista materia alia per Bart. in dict. L. rem legatam, & per Bald. in dict. L. qui post, & dum textus in dict. L. qui post, disponit, quòd per pignorationem rei non extinguatur legatum, Doctores limitant, nisi pignoratio esset pro tanto, quòd non esset spes lutionis, L. qui habebat, in princ. ff. de legat. 3. & intellige, ut per Paul. de Cast. in dict. L. qui post, nisi etiam tunc interesse affectionis prætenderetur, ut quia fuit suorum majorum, & sic habito respectu ad hanc affectionem, non censebitur obligata pro tanto quantum valet, quia non est verisimile, quòd velit illam dimittere apud creditorem; & sic isto casu non habebit locum distinctio legis qui habebat. Quid si testator jussit ecclesiam fieri in domo sua, quam postea vendidit, & emit aliam; an in domo empta debeat fieri ecclesia? Bart. consuluit, quòd sic, si ibi commodè fieri possit, ut patet ejus consil. 26. incipit, testator; & si ibi commodè fieri non possit, tunc auctoritate Episcopi, convocatis his quorum interest, construetur alibi; vide ibi per eum.

(3) Del testamento. Secus si hæres etiam ex permissione testatoris alienaret, L. postquam, §. fin. ff. ut legator. nomine caveat.

(4) En don. Adde dict. L. rem legatam, ff. de adimend. legat. & quid si mulier, res quas in testamento legaverat, postea dedit marito in dotem; an videatur revocatum legatum? Vide per Alexandrum consil. 31. incipit, ponderatis his quæ in themate, 3. vol. vers. ultimo etiam non obstat, ex cujus fundamentis vult, quòd non videatur revocatum legatum, licet Jaso in dict. L. qui post, dicit, se nullatenus hoc audere affirmare; sed certè fundamenta Alexandri satis urgent. Et nota, quòd sicut revocatur legatum ex alienatione voluntaria, sic etiam revocatur donatio causa mortis, quæ legato comparatur, L. Marcellus, §. 1. ff. de donat. caus. mort. Baldus post Dinum in L. Stichum qui meus erit, in princ. ff. de leg. 1. & Alex. in dict. L. qui post testamentum, C. eod. & procedit ista lex, etiamsi post voluntariam alienationem testator redimat, nam non reintegrabitur legatum, L. prædia, §. liberto, ff. de fundo instru. L. cum servus, & ibi Bart. ff. de adimend. legat. quod tamen fallit in casu L. servum, alias incipit, seu allegatur, verum, ff.

LEY XVIII.

Como vale, o non, la manda que el testador faze de dineros que cuyda tener en el arca.

Teniendo algun testador dineros en su arca, si cuydando que eran diez maravedis, dixesse assi: Diez maravedis, que estan en aquel arca (1) mia, mandolos a fulano. Si los maravedis fueren tantos (2), vale la manda. E si por ventura fuessen menos, vale otrosi quanto en aquello que y fallaren, e el heredero non sera tenuto de dar mas. E si fuesse mayor quantia de diez maravedis, non es tenuto de dar mas. E si los diez maravedis sobredichos fuessen en el arca quando murio el testador, e por culpa del heredero se menoscabaron despues, tenuto es el heredero de dar fasta en aquella quantia sobredicha.

ff. de manum. testam. favore scilicet libertatis: unum idem dicendum esset in legato ad pias causas ex notatis per Joan. de Imol. in L. 3. §. 1. ff. hered. instit. ubi etiam Bald. & tenet Angel. in §. si rem, Institut. de legat. Sed quid si res legata fuit alienata ex causa voluntaria, non tamen fuit tradita, vel pretium non fuit receptum? Bald. in dict. L. qui post, per textum, in L. prædia, §. liberto, ff. de fund. instruct. legat. tenet, quod solus contractus non extinguat legatum, & sequitur Angel. & Paul. de Castr. Contrarium tenuit Gloss. & Bart. in dict. §. liberto, Salicet. Alex. & Jas. in dict. L. qui post testamentum, quia etiam ubi alienatio testatoris non tenuit, revocatur legatum, ut in L. legatum, §. pater hortos, ff. de adimend. legat. à fortiori revocabitur isto casu, & adde Bald. in rubr. C. de verb. signif. vers. sed quid si testator: alia etiam vide per Bald. & Paul. in ista materia in dict. L. qui post testamentum. Si autem rei legatæ fiat translatio in aliam speciem, vide L. Sejo, ff. de auro & argento legat. & si rei legatæ aliquid addatur, vide L. si statuam, eod. tit.

LEX XVIII.

Si testator legat centum, quæ putat in arca sua habere, sive sint tot, vel minus, tenetur ea hæres legatario dare, & si plures sint quàm centum, non tenetur hæres plus dare. Item si tempore mortis testatoris dicta centum erant in arca, & postea fuerunt diminuta, tenetur hæres usque ad quantitatem legatam. Hoc dicit. Habuit originem à L. si servus legatus, §. qui quinque, ff. de legat. 1.

(1) *En aquel arca.* Quid si dixit, quæ habeo penes me deposita? Videtur, quod sit idem dicendum, per textum in L. 1. §. 7. vers. nam & si quis, ff. de dote prælegat. ubi videtur casus de hoc; Bartol. tamen ibi dicit post Oldrald. quod in dubio videatur testator se referre ad quantitatem, & non ad certum tempus, quando non fuit designatus certus locus, L. Lucius, §. quisquis, el. 2. ff. de legat. 2. & ideo, etsi nihil, vel minus reperiat in deposito, tota quantitas debetur (quæ fuit opinio Roger. glossatoris ibi) nisi probaretur ab hærede, quod testator erravit credens apud se deposita, nam tunc cum causa legandi erat obligatoria, coheret legato, & viriatur legatum eo ipso, quod error probatur, ut ibi per Bart. & Gloss. in dict. §. quisquis. Sed contra dispositionem hujus legis & L. si servus legatus, §. qui quinque, ff. de legat. 1. videtur textus in L. fin. in princ. ff. de vino tritico & oleo legat. sed responde, ut per Gloss. & Bart. ibi. Et quid si testator dixit, ex decem quæ legavi Titio, volo quod præstes quinque Sejo; nun-

LEY XIX.

Como deve valer la manda que el testador fiziesse a alguno, cuydando que le devia algo, e non fuesse assi.

Cierta quantia (1) de maravedis mandando el testador en su testamento a otro, diziendo assi: Cient maravedis, que yo deuo (2) a fulano, mando que gelos den. Si por aventura acaesciere, que le non deviesse (3) ninguna cosa, tenuto es el heredero del testador, de dar la quantia sobredicha, a aquel a quien la manda, porque se entiende, que gelo quiso dar. E si gelos deviesse el testador, por tal manda como esta non seria el heredero tenuto de darle mas de aquello que le devia por razon del debdo.

LEY

quid per hoc probetur aliquid legatum Titio? Vide per Bald. in L. 1. col. fin. vers. quaro testator, ff. de fals. caus. adjunct. legat.

(2) *Fueren tantos.* Non aperit de tempore testamenti, vel mortis, & videtur, quod intelligi debeat de tempore testamenti, L. si ita, ff. de auro & argenti legat. unde si tempore testamenti non erant, nisi quinque, illa solum videntur legata, & si alia fuerunt addita, non deberentur. Dicit tamen Paul. de Cast. in dict. §. qui quinque, quod si testator putabat esse decem, & postea reperiantur addita, tota deberentur, secus si testator sciebat tantum esse quinque; & quod probatio talis scientiæ incumbere debeat hæredi; super quo tamen relinquit cogitandum. Sed dictum Pauli videtur rationabile, imò etiam de mente Alberici ibi est, quod istud referatur ad tempus mortis, & sic quod ista verba, licet sint præsentis temporis, referuntur ad futurum; sed intelligo, quando non constaret, quod testator scivit tantum esse quinque, & pro hoc facit ista lex Partitarum, cum dicit, *cuidando que eran diez maravedis.* Si verò tempore testamenti erat tota summa, sed testator consumpsit, & reposuit, tunc tota debetur, secundum Bart. & Doctores in dict. §. qui quinque, & vide per Bart. in dict. L. si ita, ff. de auro & argent. legat. ubi vide de vestibulis legatis uxori, & de frumento legato consumpto, & alio subrogato, & per Bart. & Paul. in dict. §. qui quinque.

LEX XIX.

Si lego tibi centum, quæ debeo tibi, licet ea non debeam, habebis tamen ea de bonis meis; si tamen ea debeam, vel partem, tenebitur hæres solum ad id, quod erat debitum. Hoc dicit. Habuit originem à L. si creditorem, & à L. legavi, ff. de liberat. legat.

(1) *Cierta quantia.* Concordat cum L. 2. C. de fals. caus. adjunct. legat. & cum L. legavi, ff. de liberat. legat. & L. si sic, §. 1. ff. de legat. 1.

(2) *Que yo deuo.* Quid è contra, si creditor leget debitori? Vide dict. L. legavi, & per Gloss. ibi, & in dict. L. 2. & in dict. L. si sic, §. 1. & in L. fin. in princ. & ibi Bart. ff. de liberat. legat.

(3) *Que le non deviesse.* Et sciat testator nihil ei debere, secus si putaret esse suum debitorem, quia tunc cessare videtur causa finalis legati, & non valeret legatum, L. 1. C. de fals. caus. adjunct. legat. L. Titia, §. Cajus, ff. de legat. 2. & notat Alexander post Petr. in dict. L. si sic, §. 1. ff. de legat. 1. qui etiam allegat ad hoc Bartolum in L. demonstratio falsa, §. 1. ff. de condit. & demons. 1.

LEY XX.

Como non le empesce a la manda, falsa,
o mentirosa razon, que sea
puesta en ella.

Falsa, o mintrosa razon diziendo el testador, quando fiziesse la manda, non le empesce, nin se embarga por ella. E esto seria, como si dixesse: Mando a fulano ome, que me fizo tal honrra, o tal seruicio, tantos marauedis, o tal cosa. Ca maguer non fuesse verdad (1) que le ouiesse fecho aquella honrra, nin aquel seruicio, non se embargaria la manda (2) por esta razon; ante es tenuto el heredero de la cumplir.

LEY XXI.

De las condiciones, e razones, e maneras
ciertas, que pueden ser puestas
en las mandas.

Condiciones, e razones, e maneras ciertas ponen los omes, quando fa-

LEX XX.

Causa falsa non vitiat legatum. Hoc dicit. Habuit originem ab Institut. eod. tit. §. longe.

(1) *Non fuisse verum.* Hoc ideo est, quia causa expressa erat talis, quæ, etiamsi vera esset, non compelleret testatorem invitum ad dandum *L. in summa, §. id quoque quod ob causam, ff. de condition. indebiti*; secus ergo, si causa expressa esset talis, quæ etiam sine legato compelleret ad dandum, ut si diceret, *lego tibi decem, quæ in negotiis meis impendisti*, nam tunc præsumitur causa finalis, *L. si cum te, ff. de pact. & est ratio differentie*, quia primo casu, etiamsi causa sit falsa, non curatur de errore testantis, sed tantummodo attenditur utrum testator esset alias relicturus, vel non, ut in *L. cum tale, §. falsam & ibi Bart. ff. de condit. & demonstrat. & Bart. in L. demonstratio, §. 1. ff. de condit. & demonstrat.* Angel. Aretin. in §. longe, Institut. de legat. de quo ista lex Partitarum sumpta est: in secundo verò casu, probando simpliciter testatorem errasse, vitatur legatum, ut in *L. 1. cum gloss. C. de fals. caus. adject. legat.* Sed quid si testator poterat compelli ad dandum, non tamen leget illud ad quod poterat compelli, sed aliud, ut si diceret, *quia expendisti decem in negotiis meis, lego tibi fundum, vel librum?* Joan. Fab. in §. huic proxima, Instit. de legat. dicit, quod ista causa videretur tunc impulsiva, & non finalis, si notabiliter excedat pretium, ad quod credebatur se teneri, quia tunc videtur donare voluisse, argumento *dict. §. id quoque.*

(2) *La manda.* Quid autem in contractibus, an falsa causa vitiat? Vide per Bald. distinguentem in *L. fin. C. de fals. caus. adject. legat. & Bart. in dict. L. demonstratio, §. 1. ff. de condit. & demonstrat.*

LEX XXI.

Potest legari purè, vel sub conditione, quæ fit per si, & ante conditionis implementum non solvetur legatum. Item sub modo, & fit per ut, & debet statim solvi, cavente legatario de modi implemento; & modo impleto, aut implere nequeunte legatario, querit legatarius dominium rei legatæ. Item legatur sub causa, quæ fit per quia, & respicit tempus præteritum, & debetur etiamsi causa non sit vera, quia falsa causa non vitiat legatum. Hoc dicit.

(1) *Por esta palabra.* Si. Adde *L. 2. tit. 4. 4. Part. & latè per Bart. in L. 1. vers. videndum est ergo, ff. de condit. & demonstrat. & in L. sub conditione, ff. de solution. L. qui promissit, ff. de condit. indeb. L. huiusmodi, in fin. ff. de verb. obligat. & L. quodcumque, §. non solum ita*; aliquando tamen dictio si, potius importat monitionem, quam conditionem, quando apponitur in eo quod est de ordine necessario, ut si Papa mandet per rescriptum Titium condemnari Sejo ad decem, si Sejus probaverit illa sibi de Tom. III.

zen sus mandas: e las condiciones se fazen por esta palabra, si (1); como quando dize el que faze la manda: Mando a fulano tal cosa, si me fiziere tal cosa; o, si me fiziere tal seruicio; o, si me le ha fecho (2). E tal condicion como esta puede ser puesta en las mandas, tambien en el tiempo passado, como en el por venir (3). E si se cumple, o es cumplida, vale la manda sobre que es puesta, e puede luego pedir la cosa mandada aquel a quien la mandaron; mas ante que se cumpla (4) la condicion, non la puede, nin deue demandar. Otrosi, los fazedores de los testamentos ponen razones en las mandas, quando las fazen. E a esta razon llaman en latin, causa (5). E esto es, como quando dize el testador: Mando a fulano cient marauedis, por seruicio que me fizo. E tal razon

co.

beri, nam valebit sententia condemnatoria, licet illud non fuerit probatum, secundum Innoc. in cap. prudentiam, de offic. delegat. Bald. in L. prescriptione, C. si contra jus vel utilit. public. tradit Alex. consil. 2. 2. vol. ubi vide; & adde L. muto, §. sub conditione, ff. de tutel. & L. si decem cum petiero, ff. de verb. oblig. L. penult. C. quando dies legat. ced. L. quod pure, ff. eod. & de verbis, seu dictionibus importantibus conditionem, vide per Bart. in dict. L. 2. per totum, & de dictione ut, adde Bald. in L. si mulier, C. de jur. dot. & de dictione secundum, adde Bald. in L. penult. C. de institution. & substitution. & de dictione ita, adde Bald. in præludiis feudorum, col. 11. adde etiam de dictione si, & cum per Jas. in L. stipulatio ista, §. incertam, ff. de verb. oblig.

(2) *Si me le ha fecho.* Nam etiam conditio concipitur in præteritum, *L. conditio in præteritum, ff. de verb. obligat. vide L. 3. in princ. & ibi Bart. ff. de adim. legat.*

(3) *Venir.* Et licet conditio concipiatur per verba futuri temporis, sufficit, quod fuerit impleta testatore ignorante tempore quo actus geritur, ut in *L. hæc conditio filie meæ, §. fin. cum L. sequenti, ff. de condition. & demonstrat. L. si ita sit scriptum, §. fin. ff. de legat. 2. L. quidam relegatus, in princ. ff. de reb. dub. unde si Papa mandat alicui provideri in certa ecclesia de prima vacatura, poterit provideri de ea, quæ tunc vacabat tempore datæ, saltem si Papa ignorabat tunc vacare, ut tenet Cynus in *L. cum uxori, C. quando dies legat. ced. Angel. & moderni in L. Titius, §. 1. per illum textum, ff. de liber. & posthum. & adde quod notat Bald. in L. fin. col. fin. C. de sentent. quæ sine cert. quant. profer. unde si Princeps concedat licentiam faciendi majorem, comprehendet etiam jam factam, argumento *L. si quis filio exheredato, §. 6. vers. quæ ratione, ff. de injust. rupt. ubi Bald. colligit, quod permittens de novo facere, videtur confirmare jam factum, nisi aliqua ratio in contrarium subesset, secundum Paul. de Castr. in dict. §. 6. & in dict. L. hæc conditio, §. si sic, ubi vide ad questionem, quam dicit se habuisse de facto.***

(4) *Cumpla.* Concordat cum *L. unic. §. sin autem aliquid, C. de caduc. tollen. & cum L. cedere diem, ff. de verb. signif. & cum L. 1. tit. 4. Partit. 4. & L. 26. tit. 5. Partit. 5. & ead. Partit. tit. 11. L. 14. L. huiusmodi, cum similibus, ff. quando dies legat. ced. L. qui heredi, §. fin. ff. de condit. & demonstrat.*

(5) *Causa.* Habes hic, quod rason in nostro vulgari, idem est quod causa in latino sermone: & quid sit causa? Vide per Bart. in *L. demonstratio falsa, §. quod autem, in princ. ff. de condit. & demonstrat.* ubi Bart. diffinit quod causa est quid præteritum, vel instans quo impellimur, ut aliquid disponamus, & Bald. in rubr. C. de instit. & subtit. dicit, quod causa est adjectio, mo-

como esta cata siempre al tiempo passado. E la manda que es assi fecha dezimos, que maguer la razon que es puesta en ella non sea verdadera (6), vale, e puede luego demandar tal manda aquel a quien es fecha, e deue ser entregado della. E a las vegadas fazen las mandas de otra guisa, a que llaman en latin, modo, que quier tanto dezir, como manera (7). E esto es, como quando dize el testador: Mando a fulana muger mil marauedis, porque case con tal ome. E la manda que es fecha en esta manera, o en otra semejante della, vale; e deue ser luego entregado (8) della aquel a quien es fecha, dando recabdo (9), que se trabajara de cumplir lo que el testador le mando; e gana el señorío (10) de la cosa que le es assi mandada, luego que cumpliere lo que le manda fazer el testador. E esso mismo seria, quando se trabajare quanto pudiere (11), aquel a quien era fecha la manda, para cumplir lo que manda el testador, maguer non se cumpliesse. E cada vna destas

tivum finale vel impulsivum testatoris ostendens; & satis cum ista diffinitione Bartoli & Baldi consonat ista lex.

(6) Verdadera. Vide suprà in *L. proxima*.

(7) Manera. Adde *L. 2. tit. 4. 4. Partit.* & modus est adjacens determinatio, non dispositioni, sed executioni ejus, secundum Bald. in *L. si plures*, col. 7. *C. de condition. insert.* & quo modo cognoscatur modus à conditione, vide per Bald. in *L. cum eorum*, *C. de sentent.* & vide quod dicit in *L. cum res*, *C. de donat.* & quod dicit Bart. in *L. licet*, ff. ut legator nomin. caveat. & quando est modus licet testator utatur verbo *ea conditione*, nihilominus est modus, secundum Bart. in *L. quibus diebus*, §. fin. col. 2. ff. de condit. & demonstr. & vide per Socin. consil. 21. 3. vol. col. penult. & fin. & per Alexand. consil. 102. 1. vol. col. 2. & ead. vol. consil. 119. col. 1. & Oldral. consil. 118. col. 2.

(8) Entregado. Adde *L. liberto*, §. Lucius, ff. de annuis legat. & *L. quibus diebus*, §. fin. & *L. ea*, ff. de condition. & demonstr. & per Gloss. in *L. 1. C. de his quæ sub mod.* Et limita nisi testator expresse, vel tacite voluit ante impleri, quam emolumentum consequatur, *L. Thais ancilla*, §. Stichus, ff. de fideicommiss. libert. Bart. in dict. *L. quibus diebus*, §. fin. col. 2.

(9) Recabdo. Adde dict. *L. quibus diebus*, §. fin. & *L. eas*, ff. de condit. & demonstr. *L. si tibi legatum est*, ff. de legat. 3. & debet esse cum fidejussore, ut in dict. §. fin. ubi vide per Doctores. Et utrum indistinctè debeat caveri de modo implendo? Vide Bart. in dict. §. fin. col. 2. vers. *quæro*, ubi vide casus in quibus non est necesse caveri; & quando modus non est causa finalis, non cogitur quis cavere, *L. Titio centum*, in princ. ff. de conditio. & demonstr. & ex quo modus implendus respicit commodum alterius, non dicitur continere causam finalem dispositionis, dict. *L. Titio centum*, in princ. & per Bart. in *L. si fundum per fideicommissum*, §. Julianus, ff. de legat. 1. alias incipit, si Titio, & adde Paul. de Castr. in *L. fin. ff. de condit. ob caus.* quod qui dicit causam finalem, debet hoc probare.

(10) Señorío. Et infra, *luego que cumpliere*, ex istis verbis innuitur, quod ante impletionem modi, legatarius, cui est sub modo relictum, etsi præstiterit satisfactionem. de qua hic, non acquirit dominium rei legatæ; quod nulli, si bene memini, vidi in jure communi expressum, licet in legato sub conditione sic, ut in *L. si fur*, ff. de usufruct. in *L. & post litem*, §. res, ff. famil. ercis. *L. 1. §. servus*, ff. ad Sill. man. imò contrarium videtur de

tres maneras sobredichas, ha su manera cierta en latin, por que se pone. Ca la primera se faze con, si; la segunda con, quia (12); e la tercera con, yt.

LEY XXII.

Como vale la manda, o non, si la condicion que es puesta en ella, non se cumple por ocasion, o por otra manera.

SI la condicion que es puesta en la manda, fuesse en poder de la acabar de aquel a quien fue fecha, dezimos (1), que trabajandose el de la cumplir, quanto pudiesse, maguer non se cumpla por ocasion de aventura, e sin su culpa, estonce valdria la manda, tambien como si la condicion fuesse cumplida. E esto seria como si el testador mandasse alguna quantia cierta de marauedis a algund ome, si aforrase su sieruo. Ca si el sieruo se muriesse (2) de su muerte, ante que lo aforrase, o de otra manera por alguna ocasion, non lo matando otri, vale la manda. E esto se entien-

de, mente Bart. in *L. quibus diebus*, §. Termilius, col. 4. ff. de condit. & demonstr. dum tractat, quæ remedia competant hæredi, qui rem legatam sub modo tradit legatario, si legatarius non impleret modum. Facit etiam *L. 1. C. de donat. quæ sub mod.* per locum ab speciali, ubi in casu illo datur utilis rei vendicatio, & non conditio ob causam; & notat Gloss. in *L. 1. C. de his quæ sub mod.* & in rubr. ff. de condit. & demonstr. Dic ergo, quod ista lex intelligatur, quod tunc acquirit dominium, scilicet irrevocabiliter, nam si non impleret modum, privabitur legato cum fructibus receptis, ut in *L. liberto*, §. Lucius, ff. de annuis legat. revocabiliter tamen bene transit dominium præstita satisfactione, dict. *L. quibus diebus*, §. fin. *L. à Titio*, cum similibus, ff. de furt.

(11) Pudiere. Adde *L. Titius*, ff. de condit. & demonstr. & ibi Gloss. & *L. 1. C. de instit. & substitut. L. si fundum per fideicommissum*, §. 1. alias, *L. si Titio*, ff. de legatis 1. & in *L. in testamento*, ff. de condition. & demonstr.

(12) Con, quia. Sumpta sunt hæc ab Azon. *C. de fals. caus. adjunct. legat. in summa.*

LEX XXII.

Si conditio potestativa per casum in personam impletis, vel ejus, in quo debet impleri, deficiat, habetur pro impleta; sed si facto tertii casus venit in persona ejus in quo impleri debet, habetur pro defecta, nisi sit conditio libertati appositæ, cujus favore habetur pro impleta: sed conditio mixta casu aut facto legatarii deficiens habetur pro defecta; si autem facto ejus in quo erat implenda, defecit, habetur pro impleta. Hoc dicit.

(1) Dezimos. Prosequitur ista lex dicta Azon. *C. de condit. insert. in summa, ad fin. 1. col. & col. 2. & Gloss. in L. 1. C. de institut. & substitut. & vide suprà ead. Partit. tit. 4. L. 14.*

(2) Se muriesse. Quid si legatarius decesserit; an poterit conditio ista de manumittendo servum per hæredem ejus impleri, quod est dicere, an jus implendi conditionem transeat activè in hæredis implere debentis? Est satis dubia quæstio, de qua per Bart. in *L. cui fundus*, & *L. à testatore*, ff. de condit. & demonstr. & in *L. si pœnam*, ff. quando dies legat. ced. ubi dicit, quod de ista quæstione in ultimis voluntatibus sæpè dubitavit: crederem, quod in casu hujus legis ista facultas non transmitteretur in hæredem, licet conditio habuerit præcedentem dispositionem, ex notatis per Salic. in *L. si plures*, vers. 3. *quæro*, *C. de condit. insert.* & per Jason. in *L. si decem cum petiero*, col. 3. vers. in quantum Bart. ff. de verb. obligat.

de, quando el embargo de tal ocasion, como sobredicho es, auiene en la persona de aquel que deve cumplir la condicion, o en la persona de aquel en quien se deve cumplir. Mas si el embargo auiniesse por otra persona alguna de fuera, assi como si matasse algund ome al sieruo (3), ante que lo aforrasse su señor, estonce non valdria la manda, nin es el heredero tenuto de la cumplir. Pero si algund testador mandasse aforrar su sieruo, so tal condicion, que fiziesse algund seruicio a otro; si este atal se trabajasse quanto pudiesse, para cumplir aquel seruicio, e gelo embargasse otro alguno, valdria la manda, e seria forro (4) el sieruo, tambien como si ouiesse cumplida la condicion. E esto es, porque las leyes siempre ayudaron a la franqueza, e a la libertad de los omes. Otro si dezimos (5), que quando algund testador fiziere manda so alguna condicion, que fuesse en poder de la cumplir de aquel a quien fue fecha, e de otro alguno, si acaesciesse que se non cumpliesse la condicion por culpa de aquel a quien fue fecha la manda, o por al-

guna ocasion que auiniere, que la embargasse de guisa que non se pudiesse cumplir; que estonce non valdria la manda. E esto seria, como si el testador dixesse assi: Mando a fulano ome mill maruedis, si casare (6) con tal muger. Ca, si aquel a quien fue fecha la manda, non quisiere fazer el casamiento con aquella muger, o si muriesse alguno dellos en ante que casassen, dezimos que non valdria la manda. Mas si se embargasse por culpa de la muger, que non quisiessse casar con el, estonce valdria la manda, e seria tenuto el heredero de la cumplir. E esto ha lugar en todas las otras cosas, en que tal condicion como esta fuesse puesta, segun que aqui diximos.

LEY XXIII.

Quando el fazedor del testamento manda algun sieruo, o otra cosa en general, cuya deve ser la escogencia.

Generalmente mandando el fazedor del testamento vn sieruo a otro, non lo señalando, si el fazedor de la manda non auia mas de vno (1), el heredero deuele dar aquel sieruo (2), o otro tan

(3) *Al sieruo.* Non aperit ista lex, an servus occidatur à tertio vivo testatore, vel post mortem testatoris, & sic cum generaliter & indistinctè loquatur, generaliter videtur intelligenda, & quia etiam ita intelligit Glossa communiter approbata in *L. inde Neratius*, §. *idem Julianus*, in verbo *quam retrorsum*, ff. *ad leg. Aquil.* & ita etiam videtur, quòd debeat intelligi *L. 14. tit. 4. supra ead. Partit.* ubi vide quæ dixi, & adde Azon. *C. de condit. insert. in summa*, in princ. 2. col. & nota istam legem ad intellectum dicti §. *idem Julianus*. Fortè tamen dici posset, quòd lex ista Partitarum non decidat casum illum, quando servus à tertio fuit occisus vivo testatore, sed illum tantum, quando post mortem; cum ista lex prosequatur dicta Azon. *ubi supra*, ex cujus dictis expressè patet, quòd loquitur, quando fuit occisus post mortem testatoris; dicit enim, si impediatur per alium, nihil consequor, sed impediens tenetur secundum qualitatem delicti, vel lege Aquilia, vel conditione furtiva, vel actione in factum, ut ff. *ad leg. Aquil. L. inde Neratius*, §. *idem Julianus*: & *de condit. furtiv. L. 3. & de condit. caus. dat. L. 3. §. ultim.* & ff. *de condit. & demonstr. L. quibus diebus*, 1. responso, & *L. quæsitum*, sed illo non existente solvendo, fortè æquum erit me admitti ad legatum, ut ff. *de eo per quem factum erit*, in *L. ultim.* & sic Azon. apertè loquitur de occiso post mortem, nam si testatore vivo, non competeret legatario actio contra occisorem, ut apertè dicit textus in dict. §. *idem Julianus*: unde non potest dici, quòd quæstio illa, si occidatur servus vivo testatore, determinetur per istam legem Partitarum, neque per dictam *L. 14.* quæ expressè non loquitur in isto casu; & non potest negari, quin sit magna æquitas, ut in casu quo non competit actio contra occisorem ad æstimationem hæreditatis, quòd conditio debeat haberi pro impleta, sicut etiam est in casu, quando occiditur post mortem testantis, & occisor non est solvendo, & sicut etiam est in casu, quando servus naturaliter moritur vivo testatore, ut in dict. §. *idem Julianus*, cum utrobique eadem ratio æquitatis videatur, prout ponderant Joan. de Imol. & Socin. in *L. in testamento*, la 2. ff. *de condition. & demonstr.* & ibi respondent ad dictum §. *idem Julianus*, quòd ille textus non dicat conditionem non haberi pro impleta, quando servus occiditur testatore vivo, sed solum negat actionem competere pro pretio hæreditatis contra occidentem; & tamen tali casu conditio debeat ha-

beri pro impleta, cum sit eadem ratio, ac si esset naturaliter mortuus, vel si esset occisus post mortem, & occidens non esset solvendo, ex quo illa littera illius §. *ad hoc* non repugnat, argumento *L. illud cum similibus*, ff. *ad leg. Aquil.* & *L. 1. §. hoc interdictum*, ff. *de fonte*. Cogita tamen, quia lex ista apertè facit differentiam, an servus moriatur naturaliter, vel occidatur à tertio, quoad effectum an conditio habeatur pro impleta, vel ne, & loquitur generaliter, & indistinctè: sed quòd dixi post Imol. & Socin. fulcitur maxima æquitate.

(4) *Seria forro.* Adde *L. cum ita datur*, ff. *de condit. & demonstr.* & *L. fin. C. de condit. inser.* & est favore libertatis, ut subicit.

(5) *Otrosi dezimos.* Prosequitur dicta Azon. *ubi supra* col. 2. vers. *in secundo casu*.

(6) *Si casare.* Adde *L. 14. tit. 4. ead. Partit.* & quæ ibi dixi.

LEX XXIII.

Servo vel alio animali in genere legato, si testator habet unum, ille est dandus, si plures, eligat legatarius non meliorem, nec majordomum, vel dispensatorem, quia sciunt hæreditaria negotia; sed si nullum habet, emet hæres mediocre, quem ipse elegerit: domo autem in genere legata, vel ædificio, si unam habet testator, illa debetur; si plures habet, quam hæres elegerit: si verò nullam habet, non valet legatum. Hoc dicit.

(1) *Mas de uno.* Facit in argumentum ad facultatem regiam alicui concessam, ut possit facere majorem in unum ex filiis, quòd etiamsi unum tantum filium habeat, possit in illius personam facere majorem, & pro hoc optimè facit *L. 1. §. proximus*, ff. *unde cogn.* & melius facit *L. si tibi electio* §. 1. ff. *de option. legat.* juncta Glossa ibi, & quòd dicit Alexander allegando illam legem in *L. servi electione*, in princ. ff. *de legat.* 1. neque obstat *L. utrum*, 9. ff. *de assignand. libert.* & Gloss. in §. 1. *Instit. de assign. libert.* quia ibi ideo, quia in uno tantum liberto assignatio non erat necessaria, & sic esset superflua; hic verò etiam in unico filio ad effectum majoris, & vinculationis bonorum, adhuc uno tantum existente est necessaria.

(2) *Aquel sieruo.* Quia cum talis servus reperiatur in patrimonio testatoris, ille videtur legatus, licet in genere servus sit legatus, *L. si domus*, in princ. ff. *de legat.* 1.

tan bueno como el (3), aquel a quien es mandado: Mas si el testador ouiesse muchos sieruos (4), estonce es en escogencia de aquel a quien fue fecha la manda (5), de tomar vno dellos, qual

1. facit L. 3. & ibi expressè notat Bart. ff. de vino, tritico, vel oleo legat. & L. si quis argentum, in princ. & in §. similique modo, C. de donat. & ibi notat Baldus quòd promittens certam quantitatem frumenti in genere, videtur promittere de suis fundis, si fundos habet; & quòd legatum intelligatur de his, quæ sunt in domo, seu hæreditate, adde L. Titia, §. Sempronie, & L. si uxori, & ibi Bart. ff. de auro & argent. legat.

(3) Como el. Fortè debet intelligi, si relictus in patrimonio non posset dari fortè, quia esset mortuus; quia cum homo in genere fuerit legatus, genus perire non potest, L. incendium, C. si cert. pet. Sed contra hoc videtur, quia cum unicum tantum servum habebat, perinde videtur ac si in legato illum specificè demonstrasset, L. 1. ff. de liber. & posth. L. fundus qui legatus, ff. de fund. instruct. unde si quis legat servum in genere, & habeat servos in patrimonio, & illi postea perierint, extinguetur legatum, & ita expressè firmat Raphael, Cumma. in dict. L. legato generaliter, & in L. si ita legatum, in princ. eod. tit. & Alexander post eum in dict. L. legato, col. 3. vel dic, quòd si talis servus esset multum expediens hæreditati, veluti si erat actor, vel castaldio, quem dando totius domus hæreditariæ adversionem induceret, ut ff. de officio præsid. L. fin. & L. legato generaliter, in princ. ff. de legat. 1. quòd tunc poterit hæres præstare alium æquè bonum, ut hic; facit quod notat Paul. de Castr. in dict. L. si domus, in princ. ubi quærit, quid si testator legat domum, & non habeat nisi unam, & de illa non est verisimile, quòd senserit, quia reliquit filios, qui illam domum ingrediebantur, & ea indigebant, an valebit legatum in illa domo? Et tenet quòd non, quod est singulariter notandum, licet Alexand. ibi videatur hoc dictum impugnare, ne legatum domus sit elusorium, per illum textum; tamen in legato servi cessat istud inconueniens, quod esset in domo, quæ consuevit habere fines facto hominis, & non à natura, ut homo, vel equus.

(4) Muchos sieruos. Quid tamen si testator habens plures equos legat dicens, lego Titio equum meum? Vide per Bald. in L. 1. vers. sed quid si testator, C. de verbor. signif. ubi concludit, quòd intelligatur de eo quem testator habeat in usu, per L. si uxori mundus, §. 1. ff. de auro & argent. legat.

(5) Fecha la manda. Concordat cum L. legato generaliter, ff. de legat. 1. & L. si servus legatus, §. cum homo, eod. tit. & §. si generaliter, Institut. de legat. & ibi per Gloss. Limita, nisi verba executiva legati dirigantur ad hæredem, ut si testator dicat, quòd hæres det servum, quem legat in genere, quia tunc hæres erit electio, secundum Bart. in dict. L. legato generaliter, per L. plane, la 1. §. si ita, ff. eod. & per L. qui concubinam, §. 1. ff. de legat. 3. & cum Bart. transit Rapha. Cumma. & alii moderni ibi, Anton. & Joan. de Imol. in cap. indicante, de testam. Petrus tamen, & Cynus tenuerunt contrarium, quibus videtur adherere Alexander in dict. L. legato generaliter. Item limita, nisi testator senserit de certo, non tamen constat de quo, quia tunc electio est hæredis, ut in dict. L. legato generaliter, §. 1. L. si quis à filio, §. si quis plures, eod. tit. quia tunc est potius declaratio, quàm electio.

(6) El mejor. Poterit ergo eligere mediocrem, & etiam pessimum si voluerit, etiam hærede inuito, secundum Joan. de Imol. Paul. & Alexand. in dict. L. legato generaliter, licet Angel. ibi tenuit contrarium; sed opinio Imol. & aliorum satis probatur in ista lege Partitatum, cum dixit: qual quisier, fueras ende que non puede escoger el mejor. Nota ergo, quòd habens electionem rerum, non potest eligere meliorem; quòd falsum, ubi duæ tantum essent res, super quibus fieri deberet electio, quia tunc melior capi poterit, L. qui duobus, ff. de legat. 1. Bald. in L. fin. §. 1. C. communia de legat. vers. pone, quòd sunt in hæreditate; & procedet quod hic dicitur, quòd non potest legatarius eligere meliorem, etiamsi expressè per testatorem electio sit data legatario, secundum Gloss. ibi & Bart. & tenent communiter Doctor. in L. 2. ff. de option. legat. vide etiam per Bald. & Doctor. in dict. L. fin. §. 1. C.

quisiere. Fueras ende, que non puede escoger el mejor (6), nin el que fuere despensero, o mayordomo del testador, porque es sabidor del fecho de la herencia. Mas si el testador non ouiesse sier-

uo

communia de legat. & quia in hoc fuerunt opiniones, dic pro concordia, quia aut testator qui dedit electionem legatario, reliquit servos in patrimonio, quia tunc posset ex virtute talis electionis expressè legatæ eligere meliorem; si verò non reliquit, tunc non posset, & sic procedat opinio Gloss. & Bart. in dict. L. 2. ff. de option. legat. istam concordiam ponit Imol. in dict. L. legato generaliter, col. 2. ubi etiam tenet Jason, refertque Arcin. & alios modernos ita tenere. Alexander tamen ibi videtur transire cum dictis Bart. in dict. L. 2. ff. de option. legat. nullam faciens mentionem de ista concordia Joan. de Imol. & mihi magis placet, ut indistinctè procedat, quòd legatarius non eligat meliorem, sive à testatore sive à lege detur electio, cum testator dando electionem legatario de his servis vel jumentis, quæ habet in patrimonio, exprimat quòd tacitè de jure ines, ideo nihil debet operari, L. hæc verba, cum similib. ff. de legat. 1. L. non rectè, C. de fidejussor. Propter auctoritatem tamen Imol. & aliorum, tu magis cogita; & facit pro opinione contra Imol. quia etiamsi electio expressè detur à testatore hæredi, non posset eligere pessimum, sed debet adhuc eligere mediocrem, ut in L. si hæres generaliter, ff. de legat. 1. ergo idem debet esse, si detur legatario, quòd non possit eligere meliorem: & adverte, quòd ista locum habent, ubi electio datur legatario, vel hæredi in his rebus, quarum aliquam expedit potius non habere, ut est in servis, vel jumentis, vel similibus; in rebus verò inanimatis, quarum nulla inutilis est legatario, tunc in legato dubio comprehenditur, & censetur legata minima res, L. apud Julianum, §. Sejo, ff. de legat. 1. L. nummis, ff. de legat. 3. L. semper in obscuris, ff. de regulis juris, Doctores communiter in dict. L. legato generaliter, §. 1. In legatis tamen piis id intelligitur, quòd majus est, non quòd minus, L. Titia §. Sejo, & ibi Bart. notat ff. de auro & argen. legat. Abb. in dict. cap. indicante, colum. fin. ubi etiam Barbat. num. 12. hanc asserit communem opinionem. Baldus tamen novell. in tractatu de dote, part. 6. in 73. privilegio, dubitat de hoc, & vult contrarium, motus ex textu in dict. §. Sejo, ubi Consultus ponderat consuetudinem donorum, quæ in templo illo ponebantur, quia erant tantum, vel aurea, vel argentea, & disponit, quòd debeant esse argentea; & sic ille textus potius probat contrarium, imò quòd id, quòd es minus, debeatur; hoc idem tenet Decius in L. semper in obscuris, ff. de regul. jur. qui ad istam partem ponderat cap. ex parte, de censib. & certè dictus §. Sejo, multum urget pro opinione Baldi novell. prout communiter habemus in libris. Si tamen illa lex aliter debet haberi, prout ex castigationibus Holoandri lex illa legitur, & tradit Didacus à Covarrubias in relectione sua in dict. cap. indicante, textus erit expressus pro contraria opinione, quam Barbat. asserit communem. Mihi satis est persuasum, quòd ista materia residere debet in iudicis arbitrio, qui attenda qualitate legantis, & ecclesiæ cui legatur, hoc decidat. Quid enim, si legans sit pauper homo, vel multos filios habens, quibus oportet hæreditatem relinqui, nonne tunc potius etiam in legato pio judicabitur id comprehendendi, quòd est minus, quam quòd majus? Argumento cap. fin. 17. quest. ultim. & benè facit ad hoc pulchrum dictum Baldi in L. 1. vers. sed pone quod testator, C. de verb. signif. ubi quærit, si testator legavit equum suum armatum, quem tamen testator diversis modis armabat, nam quando ibat ad torneamenta, ponebat sibi phaleras, id est, ornamenta cum perlis & auro, quando verò accedebat ad prælium, ponebat phaleras de corio; & respondet quòd minores vel mediocres debebuntur, quia tenere medium est viri prudentis, & legis à sapientibus institutæ, ut in L. qui lancem, ff. de auro & argen. legat. nisi propter eximiam nobilitatem testatoris atque legatarii amplius præsumatur, ut ff. de donation. L. filius §. 1. & L. uxori, in fin. ff. de legat. 3. L. plenum, §. equitii, ff. de usu, & habitation. Hoc etiam expressius tenet Bald. in L. 3. C. de furt. ad fin. vers. extra nota, ubi dicit, quòd si testator mandat in ecclesia emi unum calicem, neque exprimit pretium, neque materiam, quòd intelligitur de calice honorabili, secundum consuetudinem il-

no ninguno, estonce en escogencia es del heredero (7), de le comprar vn sieruo, que sea comunalmente bueno (8); e dargelo: e lo que diximos del sieruo, deue ser guardado en las bestias (9), e en las otras cosas semejantes (10) que fuesen assi mandadas. Pero si el fazedor del testamento mandasse a otro vnas casas (11), e non las señalasse, deue el heredero darle vnas casas de las del testador, qual quisiere (12): e si non ouiesse mas de vnas casas (13), aquellas mismas deue

entregar, a aquel a quien fuesen assi mandadas. E si por auentura, el fazedor del testamento non ouiesse casas ningunas, estonce el heredero non es tenuto de comprar otras; ante dezimos, que non vale tal manda (14), ca semeja, que lo fizo por escarnio, mas que por otra cosa: e lo que diximos de las casas, ha lugar en todos los otros edificios (15), que fuesen assi generalmente mandados a otri.

LEY

illius ecclesie, & facultates testatoris, quia in relictis incertis ad pias causas semper est connexum tacite arbitrium boni viri, argumento *L. fideicommissa, ff. de fideicommissar. libert.* allegat etiam ad hoc dict. *L. Titia §. Seja.*

(7) *Del heredero.* Adde *L. huiusmodi, §. si cui homo*, cum ibi notatis, *ff. de legat. 1. & L. Titia testamento, §. 1. ff. de auro & argen. legat.* Gloss. in dict. *L. legato generaliter*, quæ tamen non allegat dicta iura, & vide per Bart. in *L. 4. ff. de vino tritico, vel oleo legat.* quod limita, nisi verba executiva legati à testatore prolata dirigantur, seu sint relata ad legatarium, ut si dixisset, quod legatarius recipiat sibi seruum vel bovem, quem in genere legat, ut dixi supra in gloss. super verbo *a quien fue fecha la manda*, vide ibi.

(8) *Bueno.* Et sic non potest dare pessimum, sed mediocre, ut hic, & in *L. si hæres generaliter, ff. de legat. 1.*

(9) *Bestias.* Veluti equis, vel aliis iumentis, bobus, vel aliis similibus. Et quid si dixit, *lego equum meum*, cum plures haberet? Dixi supra in gloss. super parte *El mejor.*

(10) *Semejantes.* Quæ habebat terminos à natura, sicut homo, equus, vel bos, secundum Bart. in *L. si domus, in principio, ff. de legat. 1.* secus ergo erit, si legeretur lanx, vel scutella, seu quid simile inanimatum, quod facto hominis fines habere consuevit, ut in dict. *L. legato generaliter, in fin.* & per gloss. in cap. *indicante, de testam.* & nota in *L. qui lancem, ff. de auro & argen. legat.* neque in his hæres cogetur eligere mediocre, sed potest dare id quod est minimum, Glossa, & communiter Doctores in dict. *L. legato generaliter*, ubi latè per Jason. Quid autem si testator, qui legavit scutellam, vel vestem, nullam scutellam, vel vestem habeat in patrimonio? Alberic. tenet in *L. si domus, in princ. ff. de legat. 1.* quod tunc non valet legatum, nisi ex aliquo adjuncto possit constare, ad quod possit terminari, seu referri: vide ibi per eum, & quæ dico inferius, in gloss. proxima.

(11) *Vnas casas.* Idem est dicendum, si legaret fundum; nam hæres debet dare unum fundum ex his, quæ testator reliquit: unde quod hic disponitur in domo, habet etiam locum in fundo in genere legato, ita vult Gloss. relata ad textum in *L. si domus, ff. de legat. 1.* de qua ista sumpta est, & hoc tenent Jacob. de Aren. Petrus, & Cynus, Bald. Raphael. Joan. de Imol. Paul. de Castr. & Alexand. ibi, & ita intelligunt *L. cum post, §. gener, ff. de jur. dot.* contra Glossam ibi; licet opinionem Glossæ in §. *gener*, sequantur Bart. Angel. & Imol. in *L. ita stipulatus, in §. oppos. ff. de verbor. oblig.* & Angel. in dict. *L. si domus*, ut sit differentia inter legatum fundi, & domus: sed magis placet prima opinio, eo quia testator videtur sensisse de uno ex suis fundis, & in eo modo & forma, prout erat in usu testatoris. Quid autem si legaret planetam, vel vestem, vel quid simile? Vide quæ dixi supra in gloss. proxima ad fin. contra id tamen, quod ibi dixi, tenet Paul. de Castr. in dict. *L. si domus, in princ.* dicens, hoc esse durum, & vult, quod in aliis rebus à domo generaliter legatis, legatum valeat, & intelligatur secundum consuetudinem regionis, *L. si servus plurium, §. fin, ff. de legat. 1. L. Titia, §. 1. ff. de auro & argen. legat.* illud tamen, quod in dicta glossa dixi, tenetur communiter, & tenet Gloss. in *L. quod in rerum, §. fin. ff. eod.*

in verbo *eam*: limita tamen, nisi legatum esset pium, ut dixi supra in gloss. super parte *el mejor*, allegando Bald. in *L. 1. C. de verbor. significat.* Et pro opinione Pauli de Castr. videtur facere ista lex Partitarum, quatenus ad finem dicit, quod dicta in domo procedant in aliis ædificiis, & non extendit ad res mobiles in genere legatas, quæ fines habeant facto hominis: & certè dura videtur illa communis opinio, quod legatum sit decisorium, sicut est in domo, si quis in genere vestem leget alicui, vel capsam, vel quid simile.

(12) *Qual quisiere.* Concordat cum dict. *L. si domus, in princ.* si tamen testator duas habebat domos, unam in domicilio, aliam extra, legasse intelligitur illam, quam habebat in domicilio, argumento *L. quæ conditio, §. 1. ff. de condit. & demonstr.* secundum Bald. in dict. *L. si domus, in princ.* & sequitur ibi Alexand.

(13) *Casas.* Nota istam legem; & videtur satis rationabile argumento *L. 2. ff. de liber. & posthum. & L. fundus qui locatus, ff. instructo vel instrum.* & facit ista lex contra id quod dixit Paulus de Castr. in dict. *L. si domus, in princ.* de quo dixi supra in gloss. super parte *el mejor*, quando testator reliquisset domum, & unicam tantum habebat, quam filii ejus hæredes indigebant, quod illa non sit danda, & quod legatum non valeat, nam hic probatur contrarium; & contra Paul. tenet Alexand. in dict. *L. si domus, ad fin. principii, & in dict. L. legato generaliter*, & benè: unde filii aliam sibi domum acquirunt, vel conducent, nisi aliter de mente testatoris appareat: & ista conferunt ad quæstionem, testator habens duos filios fecit majoriam in primogenitum de certis rebus, & postea ædificavit magnam domum, quam dicebat, quod volebat eam pro majoria, & deinde in suo testamento dixit, quod legabat filio secundo domum, non designans quam domum, nam si constat de voluntate patris, quod dictam domum voluit esse majoriæ, legatum domus in secundo filio erit derisorium, per dict. *L. si domus, in princ.* si de hoc non constaret, deberet domus dari secundo filio per istam & illam legem. Nota etiam, quod si testator fecit majoriam de domo sua, in qua habitabat, venient etiam domus alienæ quæ erant appendices istius domus, Bart. in *L. prædiis, §. qui domum*, ubi & bonus textus, *ff. de legat. 3.* ubi etiam habetur de horto; & vide per Alex. consil. 26. vol. 4. & Joan. Cirier. in tract. *primogenituræ, lib. 2. q. 4.* & Andreæ Tiraquellum in tractat. *de nobilitate, & jure primogenitorum, quæst. 73.*

(14) *Non vale tal manda.* Limita, nisi testator daret legatario electionem de domo, quam velit, nam tunc etiamsi nullas domos testator in patrimonio reliquerit, tenet legatum, per *L. Titia, §. 1. in fine, ff. de auro & argen. legat.* & tenet Alberic. post Nicol. de Neapol. in dict. *L. si domus, in princ.* Limita etiam, secundum Paul. de Castr. in dict. *L. si domus, in princ.* quod non habeat locum in legato habitationis in genere, quia licet testator nullas reliquerit habitationes in patrimonio, debet præstari habitatio secundum qualitatem legatarii, & tenebitur hæres solvere pensionem talis domus, per textum in *L. cum antiquitas, C. de usufruct.* quod multum ibi exaitat Alexander dicens, quod multi dixissent contrarium.

(15) *Otros edificios.* Nota benè, & adde Gloss. in dict. *L. quod in rerum, §. fin. in verbo eam*, quæ hoc exemplificat in navi.

LEY XXIIII.

*En que manera deue ser dado el gouier-
no, a aquellos a quien es mandado
en el testamento.*

GOuernos mandan dar los fazedores de los testamentos a otros, que non dizen quanto, nin en que manera los deuen dar los herederos: en tal caso como este dezimos (1), que si el testador, que mando gouernos a otro, era vsado en su vida (2) de dar cierta quantia de pan, o de dinero por gouierno, a aquel a quien fizo la manda, tenuto es el heredero de darle otro tanto. E si por auentura non daua como cosa cierta, estonce deuele dar, segun quel ome fuere (3) aquel a quien

LEX XXIIII.

Legatis alimentis, sine quantitate præstabuntur, sicut testator consuevit; & si non consuevit, secundum legatarii personam, & facultatem hæreditatis. Hoc dicit.

(1) *Dezimos.* Sumpta est ista lex à *L. si cui annuum*, ff. de ann. legat. & à *L. cum alimenta*, ff. de aliment. & cibar. legat. in princip.

(2) *Vsado en su vida.* Quid si est diversitas in usu, nam aliter præstabat tempore mortis, aliter antea? Dic, quòd inspicietur tempus mortis, *L. Mela*, §. 1. ff. de aliment. & cibar. legat. Et an comprehendet hoc legatum ea quæ non ordinariè, sed extraordinariè testator solitus erat præstare? Vide *L. Sejo*, §. medico, ff. de ann. legat. & vide quod notabiliter per illam legem consuluit Oldradus consil. 129. incipit, in questione, qua queritur, an illud quod solitum est præstari Archidiacono, &c. & quod etiam per illam legem notat in consil. 216. incipit, circa primum articulum, an obitus inmensæ facultatibus computentur.

(3) *Qual hombre fuere.* Nam pro modo ætatis, quia aliter puero, & aliter iuueni, vide *L. cum unus*, §. finali, ff. de aliment. & cibar. legat. aliter militi, & aliter rustico, dict. *L. si cui annuum*, & tradit Joan. de Platea in *L. super creandis*, C. de jure fisci. lib. 10.

(4) *Los bienes.* Adde *L. cum alimenta*, ff. de aliment. & cibar. legat. & limita, ut in casu *L. cum unus*, §. fin. ff. eod. & Leges, quæ dicunt, quòd alimenta quæque debent moderari secundum facultatem patrimonii, ut in *L. jus alimentorum*, ff. ubi pupill. educar. debent intelligi non respectu valoris, sed respectu reddituum, *L. Imperator*, in fin. & ibi notat Bart. ff. ad Trebell. & in dict. *L. jus alimentorum*, in princip. unde si fructus non sufficiunt ad alimenta, non propterea hæres tenebitur immobile vendere, ut est textus singularis in *L. qui bonis*, vers. dummodo, ff. de cession. bonor. quem ad hoc dicit singularem Joan. de Plat. in *L. super creandis*, in fin. C. de jure fisci, lib. 10. illam etiam legem ad hoc dixerunt singularem Baldus & Angel. in locis relatis per Alexand. in dict. *L. Imperator*, in 4. notab. quod tamen limitabis secundum Joan. de Imola in dict. *L. Imperator*, quando debentur alimenta alteri, quàm illi, qui est futurus dominus bonorum; nam si debeantur tali futuro domino, posset fieri alienatio, & valeret per *L. 1. §. mulier*, ff. de vent. in possess. mit. & sequitur Alexand. ibidem, & potest induci ad majoris bona, ut tali casu non obstante prohibitione alienationis possent vendi, facit *authent. res quæ*, C. communia de legat. ubi Bart. contra Gloss. ibi. Item, si tractaretur de alendis servis hæreditariis, si fructus non sufficiunt, possunt vendi corpora hæreditatis, *L. Divus*, ff. de petit. hæredit. ubi hoc notat Angel. Limita etiam in casu *authent. contra cum rogatus*, ubi etiam Ang. C. ad Trebell.

LEX XXV.

Optione alicujus rei legata legatarius semel eligens non potest variare, sed si legetur in optione tertii, eo intra annum non eligente, eligit legatarius. Hoc dicit.

(1) *Arrepentir.* Concordat cum *L. servi electione*,

fuesse fecha la manda del gouierno, e segun fueren los bienes (4) que heredo del testador.

LEY XXV.

Como aquel a quien es mandada escogencia de alguna cosa, non se puede arrepentir, despues que la ouiere escogido.

EScogencia otorgan los testadores a las vegadas a algund ome, que escoja de dos cosas, quel manda, la vna, qual quisiere. E quando la manda es fecha en esta manera, dezimos, que si escogiere vna vez para si alguna cosa de aquellas que el testador le ouiere mandado, que non se puede despues arrepentir (1), maguer quiera dexar aque-
lla

in princ. ff. de legat. 1. & *L. apud Aufidium*, ff. de option. legat. & sic habes, quòd non licet variare electione semel facta, & planè procedit in ultimis voluntatibus, quæ non debent esse in pendentibus, *L. fin. ff. communia prædior.* Secus verò est in contractibus *L. si quis stipulatus sit Stichum*, & *L. cum qui certarum*, §. fin. ff. de verbor. obligat. & intellige istam legem quando electio valuit, nam si non, poterit variare, *L. 2. ff. de option. legat.* & requisita, ut electio teneat, ponit Gloss. in dict. *L. servi electione*, in princip. ubi per Bart. & Doctor. Et an possit variari ab eo, qui habet potestatem eligendi ex rescripto, seu ex litteris ad beneficia? Vide per Gloss. in cap. gratia, de rescript. lib. 6. ubi dicitur, quòd non; & ibi Joannem Andr. in novella. Et an facta electione liceat variare? Vide in cap. publicato, de election. & quæ tradit Alexand. in dict. *L. servi electione*, in princ. in colum. fin. ubi etiam vide, quid in declaratione judiciali: & an quod disponitur in dict. cap. publicato, procedat in aliis officiis, quæ deferuntur per electionem, vide per Abb. in cap. penult. de postulat. Prælat. & in cap. cum inter canonicos, colum. fin. de election. & de compromissaris ad eligendum, adde Ab. in cap. causam quæ de election. Et an postulatione præsentata superiori, vel postulato, habeat locum pœnitentia? Vide textum & ibi Abb. in 10. notab. in cap. bonæ, el. 2. de postulat. Prælator. & per Bald. in *L. 2. colum. 6. C. de servitut.* Et an pater, qui recepit emphyteusim pro se, & uno filio nominato, possit postea variando alium nominare? Vide Bald. in *L. 1. colum. fin. C. per quas person. nob. acquirit.* & qui elegit viam contractus, non postea potest redire ad viam distractus, vel è contra, *L. commissoriae*, & ibi Bald. C. de pactis inter emptor. & vendit. *L. 38. tit. 5. Partit. 5.* Et quando in electione rerum alternativè debitarum admittatur variatio, vide dict. *L. si quis stipulatus sit Stichum*, ff. de verbor. obligat. & *L. qui ex pluribus*, & dict. *L. cum qui certarum*, §. 1. eod. tit. & ibi Bart. Et an quod semel aprobavi, possim postea reprobare, vel è contra? Vide per Bart. in *L. quo enim*, §. Julianus, ff. rem rat. haberi & *L. si cui simplici via*, & ibi Paul. de Castr. ff. de servitut. & vide etiam quod habetur in *L. 21. tit. 9. 7. Partit.* & in *L. fin. tit. 2. lib. 6. Ordin. Regal.* & de libello semel declarato, vide quod notat Bald. in *L. fin. colum. 3. C. de codicil.* Nota etiam, quòd non potest variare, qui jam elegit locum, ubi conveniret eum, qui sibi erat obligatus respondere omni loco, vide Bald. in *L. fin. §. sed & si quis*, C. communia de legat. Et an qui noluit recipere, quod sibi offerebatur, possit postea pœnitere? Vide Bald. in *L. si plures*, colum. fin. C. de condit. insert. & de executore testamenti, qui renuntiavit officio, vide per Bald. in *L. deberi*, C. de fideicommissar. libertat. qui tenet, quòd possit pœnitere, si Episcopus assentiat: & nota, quòd in casibus, in quibus permittitur variatio, non permittitur nisi semel, Bald. in *authent. habit.* colum. 5. C. ne filius pro patre. tradit Alexand. in *L. si ex toto*, §. fin. ff. de legat. 1.
Ro

lla que escogio, e tomar otra. Mas si la escogencia de la cosa que mandasse a otri el fazedor del testamento, fuesse puesta en aluedrio, o en mano de otro, si este atal a quien fuesse otorgado poder de la escoger, non la escogiere fasta vn año, non pudiendo, o non queriendo, del año en adelante (2) la puede escoger aquel a quien fue mandada la cosa (3).

LEY XXVI.

Quando es mandada escogencia de alguna cosa del testador a dos omes, si se desauenieren, que es lo que deue fazer el Juez en esta razon.

SI a dos omes (1) fiziere el testador manda de vna de sus cosas, ponien-

Rochus in tract. de jur. patronatus, char. 7. colum. 4. quod post jus quæsitum alteri, non liceat variare, vide Abb. ubi supra, in dict. cap. bonæ, el 2.

(2) Del año en adelante. Adde L. fin. §. 1. C. communia de legat. & facit ista lex ad quæstionem, quod si mulier det marito facultatem eligendi unum ex filiis ad maiorem per eam institutam, vel meliorandi unum ex ejus filiis, quem maritus elegerit, quod si maritus non eligat intra annum, quod sit exclusus a tali electione, & si post annum eligat, vel nominet filium, quod talis electio vel nominatio non teneat; sed contrarium est verius, quia quando datur electio personarum, non finitur anno facultas ad hoc data, sed durat perpetuò, quousque lis contestetur super tali electione, ut tenet Bart. in dict. L. final. §. 1. per textum in L. cum quidam, ff. de legat. 2. ubi etiam Joannes de Imola: neque in isto casu Bald. in dict. L. final. §. 1. colum. 4. vers. quero, testator, dicit contrarium, imò si recte inspicitur, vult idem; dicit enim, quero, testator relinquit uni ex familia, quem maritus elegerit, an post annum electio remaneat hæredi? Respondeo, non, ut ff. de legat. 2. L. cum quidam, quæ lex intelligitur, quando legatur amico, vel consanguineo, secus si legatur pias causæ, puta, uni monasterio, quod Titius elegerit, nam post annum devolvitur Episcopo, qui est legitimus executor ad pias causas tantum, in aliis autem causis non est reperire legitimum, executorem ut supra de Episcopis, & Cleric. L. nulli, hæc sunt verba Baldi: & sic potius sentit, quod in casu extra pias causas electio elapso etiam anno, remaneat apud maritum, ex quo à jure non datur legitimus executor in ejus negligentia: quin imò, & in sic relicto ad pias causas, etiam elapso anno ante interpellationem per litis contestationem, facultas eligendi durat, secundum Bartol. in dict. L. cum quidam, & alios, quos refert Jason in dict. §. 1. Angelus tamen ibi in eo, quod attinet ad pias causas, veluti cum electio pauperum fuit commissæ, tenet contrarium, imò quod elapso anno devolvatur ad Episcopum, etiam si debens eligere non fuerit interpellatus; & dicit ita communiter teneri & servari de consuetudine: & in eandem sententiam videtur inclinare Bald. in dict. 4. colum. vers. pone, quod infra annum. Sed quidquid sit in piis causis, in quibus opinio Angelii, & Baldi satis sustentabilis videtur, quia cum dies sit præfixus executioni relictorum piorum, per consequens videtur præfixus electioni, sine qua executio fieri non possit, & sic cessat ratio dictæ L. cum quidam; in quæstione supra formata nullum est dubium, quin lapsus anni non excludat dictam facultatem eligendi, quod etiam voluit Bald. in L. captatorias, colum. final. C. de testament. milit. neque prædictæ assertioni refragabitur lex Taurina 33. quia in præfixione termini, de qua ibi, non comprehenditur iste casus, imò lex illa vult isto casu commissarium semper est obligatum ad faciendum declarationem sibi commissam à defuncto, & si sine declaratione potest à jure suppleri, lex illa habet pro facta, elapso illo termino, talem declarationem: si verò declaratio sit necessaria, ita quod à lege non possit suppleri, ex mente illius legis videtur, Tom. III.

dola a escogencia dellos, que puedan tomar la que mas quisiessen; como si dicesse, que les mandaua vno de sus sieruos, o vno de sus cauallos, o otra cosa semejante, qual ellos quisieren escoger; si acaesciere, que auenga desauencia entre ellos, de manera que el vno non se pagasse de lo quel otro escogesse, estonce puedeles mandar el Judgador echar suertes, e aquel a quien cayere la suerte (2), deuela escoger, e auer. Pero tenudo es de dar al otro la estimacion de la su parte, que auia en aquella cosa; e esta estimacion deue ser fecha por aluedrio de dos omes buenos. E esso mismo seria, si tal cosa como sobredicha es, fuesse mandada a vno, poniendola en su escogencia. Ca, si acaesciere que este atal muera ante que es-

quod sit adhuc fienda etiam elapsis illis terminis, de quibus ibi; & ad istam legem Partitum & similes respondetur, quod procedunt in electione rerum, non in electione personarum. Quid autem si mater dedit marito facultatem faciendi maiorem in unum ex filiis, an possit eligere filium in potestate, & acquirere sibi usufructum? Videtur, quod non, ex dicto Baldi in L. tutor, §. 1. ff. de execut. tutor. quod esset limitandum, nisi omnes essent in potestate, vel si eligeretur filius major, nam de mente matris, & consuetudine videtur, quod ille posset eligi, & sic quod etiam pater habeat usufructum.

(3) La cosa. Quæ consistebat in specie, nam secus si in genere, quia tunc non transfertur electio in legatarium, sed in arbitrium boni viri, L. 1. ff. de legat. 2. Habes etiam hic, & in dict. L. fin. §. 1. ubi notat Angel. quod si electio rerum, vel personarum conceditur tertio, non dicitur voluntas captatoria. Adde dict. L. cum quidam, ff. de legat. 2. & L. cum pater, §. hereditatem, & §. à filia, ff. de legat. 2. & L. unum ex familia, in princip. & §. 1. & ibi Bart. eod. tit. L. cum quidam, §. utrum, ff. de verbor. obligat. optimus textus in L. hæredes mei, §. fin. ff. ad Trebell. & L. ex facto, §. si quis rogatus, eod. tit. & L. fideicommissaria, §. fin. ff. de fideicommissar. libertat. Adverte etiam, quod si electio est commissæ per modum conditionis, tunc non procederet ista lex, ut si dicat, si Titius arbitratu fuerit, ut in dict. L. 1. ff. de legat. 2. & L. qui hædi, §. fin. ff. de condit. & demonstrat. L. centesimis, ff. de verbor. obligat. & hoc si arbitrium per modum conditionis appositum respiciat substantiam ipsius negotii, seu ipsum totale negotium, alias eatenus vitiat, quatenus respicit, non ultra, L. 3. ff. locati. Alberic. in dict. L. fin. §. 1.

LEX XXVI.

Si duobus legatur servi optio, & discordent in electione, mandet Judex sorte dirimi, ut quem sors prætulerit, eligat & habeat rem, æstimationem partis alteri arbitrio bonorum virorum solvendo: idem est, si uni optione legata (eo ante electionem relictis pluribus hæredibus defuncto) si hæredes super optione discordent. Hoc dicit.

(1) A dos omes. Conjunctim, vel divisim, ut sequitur; & idem si separatim res duobus legetur, ita quod uni deberetur res, alteri æstimatio, L. si pluribus eadem, ff. de legat. 1. & unus velit rem, alter similiter, & sic uterque velit rem, quia sorte dirimetur, cui res præstetur, & cui æstimatio, tenet Jas. in L. fin. in princip. C. communia de legat.

(2) La suerte. Adde dict. L. fin. in prin. C. communia de legat. & quæ ibi Bald. tradit de sorte, & etiam Paul. de Cast. in L. in tribus, ff. de judic. & quod habetur Proverbior. 18. v. 18. Contradictiones comprimunt sors, & inter potentes quoque dijudicat. Et vide in ista materia Joan. Cierier. in suo tractat. primogenitura, lib. 1. quæst. 9. ubi tractat, an in quæstione de partu gemino sit ad iudicium sortis recurrendum, ubi multa accumulatur.

escoja, finca a sus herederos (3) la escogencia della. E si se desacordaren los herederos en escogerla, deuen echar suertes, e fazer assi como sobredicho es.

LEY XXVII.

Como la manda, que es fecha, de minera de metales, o de pedrera, non passa en los herederos de aquellos a quien la fazen.

Minera de metales, o pedrera, auendo algund testador en alguna su heredad, si fiziesse manda en su testamento a algund ome, que tajasse piedra (1) en aquella pedrera, o que cauassee alguno de los metales, para aprovecharse dello, valdria tal manda, quanto en la vida de aquel (2) a quien fuesse fecha. Mas despues que el fuesse muerto, non valdria la manda, nin auria poder de sacar ende ninguna cosa el heredero de aquel a quien la ouiesse fecha. Fuera ende, si el testador dixesse seña-

(3) *Finca à sus herederos. Et sic legatum optionis non est conditionale, §. optionis, Instit. de legat. si enim fuerat conditionale, non transmitteretur ad hæredes, L. unic. §. sin autem aliquid, C. de caduc. toll.*

LEX XXVII.

Licet ad hæredem legatarii transmittatur legatum, ex quo fuit legatario jus acquisitum, fallit in legato fossionis mineræ, vel lapidicinæ scindendæ, quia non transit ad hæredem, nisi hoc testator specialiter exprimat. Hoc dicit.

(1) *Que tajasse piedra.* Adde *L. cum servus legatus, §. si quis, ff. de legat. 1. & sic habes, quod concessio facti indeterminati, tam qualitate, quam tempore, emanans à privato censetur personalis, secus si tale factum esset determinatum, ut si testator concessisset facultatem incendi decem currus lignorum ex nemore suo, nam tunc talis facultas transiret ad hæredes legatarii, secundum Cyn. & Alberic. & alios, signanter per Alexand. in dict. §. si quis. Quod tamen limitat Alexand. nisi legatum esset annuum, quia ad hæredes non transit, L. 4. ff. de ann. legat. & per hæc dicit Alexand. posse limitari doctrinam Bartoli in *L. si sic, ff. de verbor. oblig. & Doctores in L. veteris, C. de contrah. & commit. stipulat.* ubi dicunt, quod stipulatio facti affirmativè est transitoria ad hæredes, per dict. *L. veteris, cum similib.* quia hoc est verum, si factum erat determinatum & certum, secus si indeterminatum. Quid tamen si ista concessio fieret civitati in terminis hujus legis Partitarum, vel similibus, an censeri debeat perpetua? Videtur, quod sic, ut probatur in *L. vectigalia, C. de vectigal.* ubi Bald. notat, quod privilegia concessa civitatibus præsumuntur perpetua, facit bonus textus in *L. forma, §. quamquam, ff. de censib.* est enim idem populus per surrogationem, *L. proponebatur, ff. de judic. L. sicut, §. in Decurionibus, ff. quod cujusque universitat. nomin.* sic etiam privilegium concessum ecclesiæ perpetuò intelligitur concessum, quia ecclesia nunquam moritur, 12. *quest. 2. cap. liberti.**

(2) *En la vida de aquel.* Sed an poterit cedere lapidem semel tantum, vel an pluries per totum tempus vitæ? Ista lex innuit, quod pluries per vitam, & hoc tenet Paul. de Cast. & post eum Jaso in dict. §. si quis alicui.

(3) *A sus herederos.* Expressio ergo hæredum ostendit concessionem esse realem, non personalem; & de materia quando concessio præsumatur realis, vel personalis, vide pulchras remisiones per Alexand. in dict. §. si quis, & adde, quod in dubio potius debet præsumi

ladamente, quando fiziesse la manda sobredicha, que la fazia tambien a el, como a sus herederos (3).

LEY XXVIII.

Por que palabras pueden ser dexadas las mandas, a que dizen en latin, de legatis tertio.

DE legatis tertio en latin, tanto quiere dezir (1) en romance, como vna razon que es escrita en el derecho, que muestra, por que palabras pueden ser dexadas las mandas. E dezimos, que por todas palabras que ayan entendimiento (2), que sean guisadas, e conuenibles, para espaladinar las cosas que el fazedor del testamento quiere mandar a otri, pueden ser otorgadas, e puestas las mandas en los testamentos, o en el codicillo que alguno fiziere, ca si de otra guisa las dixesse, non valdria la manda; e esto seria, como si el testador ouiesse voluntad de mandar oro a alguno, e dixesse, que le mandaua laton, creyendo

quel pactum reale, quàm personale, secundum Alberic. in *L. juris gentium, §. pactorum, 2. & fin. colum. ff. de pact.* Bart. in *L. pater filie, ff. de servitut. legat. & Joan. Faber. in §. æquè si agat, colum. 1. Instit. de actionib. vers. quid si per pactum, & ibi vide, quid in privilegiis Principum, de quibus vide etiam per Bald. in dict. §. si quis, & per Joan. de Imol. Quid autem si testator dixit, lego Titio, & hæredi suo, quod possit cedere lapidem in fundo meo; nunquid transibit ultra primum hæredem? Din. dicebat, quod non, per *L. antiquitas, C. de usufruct. contrarium tenet Alberic. in dict. §. si quis, & ibi respondet ad L. antiquitas, quod ibi ideò est, quia aliàs proprietates redderetur inutilis; in casibus verò, ubi hoc cessaret, transibit ad omnes hæredes: si tamen ex fundo nulla perciperetur utilitas, quàm cædendi lapidem, tunc idem esset quod in usufructu, secundum eum. Adverte etiam, quia si concessio cædendi lapidem, de qua hic, fieret contemplatione alicujus prædii, quod legatarius haberet vicinum, ad cuius utilitatem fuisset factum dictum legatum, tunc etsi non fiat mentio de hæredibus, transiret ad eos ratione prædii, *L. veluti, & §. quid ergo, ff. de servitut. rusticor. prædior.* Din. & Alberic. & Angel. in dict. §. si quis; intellige tamen, quod concessio fiat expressè ratione talis prædii, nam tunc diceretur servitus prædialis, secundum quod declarat Paul. de Cast. in *L. penult. ff. de servitut. rustic. prædior.* Jas. in dict. §. si quis alicui, super gloss.**

LEX XXVIII.

Fiunt legata per verba intelligibilia, ut *mando, vel credo te daturum centum Titio, vel volo, quod des,* & similia: & error in nomine communi, ut *argentum* pro *auro* nominando, vitiat legatum; secus in nomine proprio, si de persona constat. Hoc dicit.

(1) *Tanto quiere dezir.* Vide de hoc per Gloss. *ff. de legat. 3. in rubrica, & lex ista potius sequitur dicta Odofredi, quàm illius Glossæ, dicit enim Odofredus (ut refert Alber. in rubric. de legat. 1. quod in illo titulo tractatur de personis legantium, & eorum quibus legatur: in titulo de legat. 2. tractatur de rebus prohibitis, & concessis legari: in titulo de legat. 3. tractatur mixtim de personis, & rebus circa legata, & interpretatione verborum: & prosequitur ista lex notata per Azon. C. de legat. in summa, colum. 6. vers. relinqui potest.*

(2) *Entendimiento.* Si verba tamen sunt ita obscura, quod nullum intellectum possunt sustinere, non valet scriptura, *L. quo tutela, §. penult. ff. de regul. jur. Bald. in L. voluntatis, col. 1. C. de fideicommiss. & vide L. 2. ff. de his, quæ pro non scriptis habentur.*

quel oro auia tal nome ; ca estonce non valdria tal manda , maguer aquel a quien fuesse fecha , quisiessse prouar , que su intencion del testador era de mandarle oro , e non laton. E esso mismo dezimos que seria , en todas las otras cosas que han nomes generales , en que acuerdan los omes comunamente en cada tierra en nombrarlas ; assi como plata , o vino , o pan , o paños , o vestiduras , e todas las otras cosas semejantes destas. Ca en qualquier destas cosas sobredichas , si el testador errasse el nome de la cosa que mandasse , diziendo otro nome , e non el suyo , cuydando (3) que aquel que el le dezia era su nome , non valdria la manda. Pero en las cosas que han nomes señalados , assi como son los omes , non seria assi. Ca maguer el testador errasse en el nome de algun ome (4) , diziendo otro nome , e non el suyo , cuydando que aquel era su nome que el le dezia , valdria la manda , e non se embarcaria por tal yerro , si fuere prouado , que su intencion era del testador , que

aquella persona que nombro , ouiesse la manda. Otrosi dezimos (5) , que quando los fazedores de los testamentos vsan tales palabras en las mandas , diziendo: Mando , e quiero , que fulano aya tal cosa ; o , Plazeme ; o , Tengo por bien , que la aya ; o dize al heredero : Creo que tu daras tal cosa a fulano ; o , Dexolo en la tu fe , que lo cumplas ; o dize el testador: Quiero que el mio heredero faga tal cosa. Ca vsando el testador qualquier de estas palabras sobredichas , quando fiziesse la manda , o otras semejantes della , por que pueda ser entendida la intencion (6) , o la voluntad del , valdria la manda que assi fuesse fecha.

LEY XXIX.

Como vale la manda , o non , que es puesta en aluedrio del heredero.

VSando el testador a dezir tales palabras , quando fiziese la manda: Dexo a fulano tal cosa , si entendiere mi heredero (1) , que es derecho que la aya ;

o

(3) *Cuydando.* Concordat cum ista lege *L. si quis in fundi vocabulo*, in *princip. ff. de legat.* 1. ubi Angel. limitat quatuor modis. Primò, si res, in cuius appellatione erratur, erat præsens, & singulariter demonstratur, ut si dixerim, *lego tibi hunc equum*, demonstrato bobo, Glossa, quæ non est alibi, in *L. quæ extrinsecus*, ff. de *verbor. obligat.* Secundò, ubi nomina sunt multum conformia, ut in *L. librorum*, §. *si quid tamen*, ff. de *legat.* 3. Tertiò, si sermo errantis sustineri possit per communem usum loquendi alicujus civitatis, vel castri, *L. Labeo*, §. 1. vers. *neque mirum*, ff. de *suppellect. legat.* & pro hoc facit ista lex Partitarum, cum dicit, *comunamente en cada tierra*. Quartò limita, si disponens ante dispositionem voluntatem suam declarasset, quòd cum uteretur uno appellativo nomine, intelligeretur de vero & proprio convenienti rei in dispositione deductæ, Gloss. in *dict. L. si qui in fundi vocabulo*. Quintò limita, ut procedat in nominibus appellativis omnino diversis, ut sunt equus, & mulus, bos, & asinus; sed si non essent omnino diversa, sed haberent se, ut excedentia & excessa, ut si testator voluerit legare ducenta, & dixerit centum, nam si constaret de errore, valebit dispositio in ducenta, Gloss. in *L. qui quartam*, in *princip.* & ibi Imol. Bald. & Paul. de Castr. & probatur in *L. quotiens*, §. *sed si non in corpore*, ff. de *heredib. instituen.* & nota benè istam legem, & dictam *L. si quis*, ad limitationem *L. non aliter*, ff. de *legat.* 3. & quæ notat Gloss. in *L. voluntatis*, C. de *fideicommiss.*

(4) *De algun ome.* Adde dict. *L. si quis in fundi vocabulo*, & *L. si quis in nomine*, C. de *testam.* & in §. *si quidem in nomine*, Institut. de *legat.* & limita tripliciter, ut per Alex. in *dict. L. si quis*, in *princip. colum.* 1. & de errore confinium, vide ibi per Imol. & Alexand. & adde in ista materia textum notabilem, & ibi Bart. in *L. penult. ff. de reb. dub.* & *L. 9.* & quæ ibi dixi, *suprà eod.*

(5) *Dezimos.* Concordat cum *L. 2. C. communia de legat.*

(6) *La entencion.* Tantum ergò valet tacita voluntas conjecturata, quantum expressa, adde *L. cum proponeretur*, ff. de *legat.* 2. *L. inter vestem*, ff. de *auro, & argent. legat.* & tradit planè Curtius Senior consil. 51. in 1. & 2. column.

L E X XXIX.

Si legatum relinquatur in liberam voluntatem hæredis, non debetur hærede nolente; secus si in ejus arbitrium, seu per verba importantia arbitrium boni viri, quia

Tom. III.

tunc debetur, si hæres causam probabilem non ostenderit, cum dare nolit. Item captatoria voluntas non tenet in legatis, neque in institutione hæredis; tenet tamen legatum uni factum, si tertius tale quid fecerit. Hoc dicit.

(1) *Mi heredero.* Concordat cum *L. si sic legatum*, in *princip. ff. de legat.* 1. & notat Gloss. in *L. senatus*, §. *penult. eod. tit.* & adde notata per Azon. quæ hic prosequitur ista lex in *summa*, C. *ead. colum. antepenult. vers. item legari potest, si existimaverit*, &c. vide etiam in *L. fideicommissa*, §. *sic fideicommissum*, ff. de *legat.* 3. & habes hic, quòd verba, *si existimaveris justum, si arbitratus fueris*, important arbitrium boni viri; & de his, & de aliis hoc importantibus, vide in *dict. L. si sic*, & in *dict. L. fideicommissa*, & §. *quamquam*, & *L. fideicommissa*, in *princip. ff. de fideicommiss. libert.* & de quibusdam aliis, vide per Bart. in *dict. LL.* & per alios Doctores, & signanter per Alexand. in *dict. L. si sic*, col. 1. & 2. ubi etiam vide, quid de verbo *judicio tuo*, & de verbo *liberit*, & de verbo *facias tuo sensu*, & de verbo *committo prudentiæ tuæ*, & de verbo *liberam facultatem*, & de verbis *facias quidquid tibi visum fuerit expedire*; & de verbo *conscientiæ tuæ committimus*, & de verbo *licentiam*, & verbo *potestatis*, & de verbo *promitto stare tuo juramento*, seu verbo *tuo*, & de verbo *pono rem in manum tuam*, & de his verbis *pro tuæ voluntatis arbitrio*, & de verbis *committo me misericordiæ tuæ*, & de verbo *videbitur*, vide ibi per Alex. & de Abb. in *cap. 1. col. 4. de sequestrat. possess. & fruct.* & Bart. in *L. alio*, colum. 3. ff. de *aliment. & cibariis legat.* & Bald. in *L. 3. in 2. lectur. C. de dot. promiss.* & per Cardin. Alexand. in *cap. humanum genus*, col. 3. 1. *dist.* & per Bald. in *L. captatorias*, C. de *testament. milit.* & de illo verbo *facias, quod tibi videbitur expedire*, adde Bald. in verbo *nomina, de pace Constantiæ*, & plenissimè per Bald. in *Extravag. ad reprimendum*, in *gloss. super parte videbitur*, ubi etiam vide de verbis importantibus liberam voluntatem; & ibidem, quid si apponantur verba significantia tam liberam voluntatem, quam arbitrium boni viri; & ibidem, an ex concessione liberæ facultatis, possit rejicere exceptionem præscriptionis, & adde Bart. in *L. Lucius Titius*, ff. de *fideicommiss. libert.* & de verbo *si tibi placet*, vide *L. Thais ancilla*, §. *sorore*, eod. tit. & ibi Bart. & per Bart. in *L. 1. §. si plures*, col. 7. in *repet. ff. de exercit.* & de illo verbo *judicio tuo*, adde Bart. in *dict. L. Thais*, §. *Lucius Titius ita testamento*, & quæ tradit Felin. in *cap. 1. 19. 20. & 21. colum. de constit.* ubi planè de his verbis cum aliquibus

V 2

no-

o si dicesse : Dexolo en aluedrio (2) de mi heredero , que si el entendiere , que sera bien que aya fulano tal cosa que le mando , que gela de. Ca en qualquier destas maneras, vale la manda que assi fuesse dexada. Fuera ende , si el heredero demuestra alguna derecha razon (3), por que non la quisiere dar nin otorgar. Mas si dicesse el testador : Mando a fulano tal cosa , si mi heredero quisiere (4), o touiere por bien , (5) que la aya , estonce en voluntad es el heredero , de cumplir la manda , que assi fuesse fecha , o de reuocarla , si quisiere. E esto es , por que , vsando el testador a dezir tales palabras quando fazia la manda , semeja ua , que en todas guisas la ponía el en el aluedrio del heredero. Mas si el testador dicesse : Mando a fulano ome mil marauedis , si quisiere tal ome (6) (cierto), diziendo el nome de cada vno de ellos señaladamente ; non valdria tal manda , porque es fecha a vno , e es puesta señaladamente en aluedrio de otro. E porende dixerón los Sabios antiquos , que las mandas , e los establecimientos de los herederos , deuen ser fechos segund

notabilibus declarationibus ; vide etiam ad declarationem , quod notat Bald. in L. 1. col. 14. ff. de legat. 2. & de cis. quandam Neapolit. & ex his , quando casus occurrerit , poteris bene instrui , ideò non parui pendas. Et quid in contractibus , an hæc verba , si approbaveris , estimaveris , vel justum putaveris , vel similia , importent arbitrium boni viri , vel liberam voluntatem , vide in L. in vendentis , C. de contrah. empt. & per Alberic. in dict. §. sic fideicommissum , ubi dicit , quòd veritas est , quòd important in contractibus meram voluntatem ; nam in contractibus substantialia contractus non possunt committi in arbitrium contrahentis , etiam ad arbitrium boni viri , L. quod sæpe , §. 1. ff. de contrahend. empt. licet accidentalia sic , L. hæc venditio , ff. eod.

(2) En aluedrio. Et sic verbum arbitrium importat arbitrium boni viri ; limita tamen secundum Imol. in L. filiusfamilias , ff. de donat. nisi daretur arbitrium ei , qui alias haberet , quia tunc intelligitur de libero arbitrio , ut verba aliquid operentur , argumento L. si quando , in princip. cum simil. ff. de legat. 1. & si per heredem stat , quia non vult arbitrari , perinde est ac si arbitratus esset deberi , secundum Paul. de Castr. in dict. L. si sic. Sed vide ibi per Imol. col. 2. dicentem , quòd non sufficeret præceptum à iudice factum , ut arbitretur , ut sic , eo existente in mora , dispositio habeatur pro purificata : sed adverte , quia Imola loquitur , quando in arbitrium tertii fuit collatum , Paulus verò , quando in arbitrium hæredis ; quod etiam voluit Bart. in dict. L. 1. ff. de legat. 2. ubi etiam Paul. col. penult. & Alex. col. 5.

(3) Alguna derecha razon. Ut quia legatarius erat demeritus testatori , L. fideicommissa , §. quamquam , ff. de legat. 3. vel quia fortè res legata erat ita magna , quòd quasi absorberet totum patrimonium relinquentis , L. quidam testamento , ff. de legat. 1. vel quia patrimonium erat tenue , & filii testatoris egerent , argumento cap. fin. 17. quæst. fin. & si res certa non esset legata , sed quid incertum , debet arbitrari , juxta id quod dicunt Gloss. & Bart. in dict. L. 1. ff. de legat. 2. ubi Bart. colum. penult. vers. quæro qualiter bonus vir.

(4) Quisiere. Adde dict. L. senatus , §. penult. ff. de legat. 1. & L. fideicommissa , §. quamquam , ff. de legat. 3. quid tamen , si diceret : lego tibi quod Titius , vel hæres declaraverit se velle , quia talis voluntas requirit declarationem , & sic factum hæredis , dicit Angel. in L. centesimis , §. fin. ff. de verbor. obligat. quòd

su voluntad del fazedor del testamento , e non deuen ser puestas en juycio , e en plazer de otri. Mas si el testador fiziesse la manda , diziendo assi ; que mandaua a vno mil marauedis , si otro , que nombraua señaladamente , fiziesse (7) alguna cosa (ciertamente) , como quier que aquella cosa en voluntad , e en aluedrio del otro era de la fazer , o non , valdria la manda , si aquella cosa que nombrasse , se cumpliesse.

LEY XXX.

Si vale la manda que el testador faze , diziendo : Mando que mi heredero de a fulano tantos marauedis , o tal cosa , quando el quisiere.

FEcha seyendo la manda por tales palabras , que dicesse el testador : Mando a fulano ome mil marauedis , que los aya , quando el mi heredero (1) quisiere ; si acaesciere , que este heredero muriesse , e non pagasse estos marauedis en su vida , nin señalasse dia (2) a su heredero , a que los pagasse ; aquel que ouiesse de heredar los bienes del here-

de- tunc valeret perinde ut valet , cum dicitur , si Capitulum ascenderit , vel tale quid fecerit , ut in L. nonnumquam , ff. de condit. & demonstrat. & infra ista L. ad fin. & Angel. sequitur ibi simpliciter Paul. de Castr. ubi Imol. de hoc dicto dubitat : & istud dictum dicit non esse verum Alexand. in dict. L. ff. de legat. 2. col. 5. ex eo , quia etiam verbum si voluerit intelligitur de voluntate declarata , ut est textus in L. si ita , §. illi si volet , ff. de legat. 1. ergo idem dicendum est , etsi illud exprimitur , quia exprimitur , quod tacite inest ; & magis placet hoc , & adde Bald. in L. voluntatis , col. 1. C. de fideicommiss. qui intelligit & limitat dicta jura , quando voluntas adjicitur verbo substantivo , vel effectivo ; secus si in verbo executivo voluntatis substantia , vel declaratio ponitur , allegat L. 3. C. de dot. promiss. & videtur in effectu idem , quod dixit Angelus ; Alexander tamen in addition. ad Bald. ibi , dicit , quòd istud dictum Baldi videtur contra L. cum quidam , ff. de legat. 2. & quæ ibi dicit idem Bald.

(5) O touiere por bien. Nota hoc , quòd idem importat hoc verbum , sicut si voluerit , & est hoc contra Bald. in L. fideicommissa , §. quamquam , ff. de legat. 3. dicentem , quòd omne verbum intelligitur sonare in arbitrium boni viri , præter verbum volo , & facit ad istam legem L. fideicommissaria libertas , §. 3. ibi , si ei liberit , ff. de fideicommiss. libertat.

(6) Tal ome. Est enim voluntas captatoria , ut ff. de legat. 1. L. captatoria. Adde L. 11. & quæ ibi dixi , tit. 3. supra ead. Partit. & adverte cum dicit , si quisiere ; nam secus esset , si legatum fuisset collatum in arbitrium alterius , quia intelligeretur de arbitrio boni viri , & legatum teneret , L. 1. ff. de legat. 2.

(7) Fiziesse. Adde L. si quis Sempronium , ff. de hæredib. instit. & L. nonnumquam , ff. de condit. & demonstrat.

LEY XXX.

Si lego tibi mille , quæ habeas , quando hæres meus voluerit , nec hæres in vita declaravit quando , ejus hæres tenetur statim ad legatum. Si autem lego tibi , si volueris , nec in vita declaras te velle , non dabitur tuo hæredi. Hoc dicit.

(1) Quando el mio heredero quisiere. Concordat cum L. fideicommissa , §. hoc autem legatum , ff. de legat. 3. & cum notatis per Azon. C. de leg. in summa , col. antepenult. in vers. item legari potest.

(2) Nin señalasse dia. &c Nota hoc verbum , quia non

dero del testador, seria tenudo de pagar la manda, luego que entrasse la heredad, sin alongamiento ninguno, porque aquel cuyos bienes hereda, non lo contrasto (3) en su vida. Mas si el testador dixesse assi: Mando a fulano cien maravedis, que los aya si quisiere, estonce valdra la manda. Pero si este atal, a quien fuesse fecha la manda, non dixesse en su vida, que la queria (4), e se muriesse; estonce el su heredero non ha derecho ninguno en ella, nin la puede demandar despues.

LEY XXXI.

Como se pueden fazer las mandas sin condicion, e a dia cierto.

PVramente (1) pueden fazer los testadores sus mandas; que quiere tanto dezir, como sin ninguna condicion. E esto seria, como si dixesse algun tes-

non ita declaratur in dict. §. hoc autem legatum, de quo lex ista sumpta est.

(3) Non lo contrasto. Et sic moriendo videtur velle, quod est favore ultimæ voluntatis, quia secus in contractibus, ut in *L. centesimis*, §. fin. ff. de verbor. obligat. Bart. & Bald. in dict. §. hoc autem, & videtur velle ista lex, quod si hæres declaravit, se nolle dare legatum, quod tunc neque ipse, neque hæres ejus teneatur; quod nota, quia non ita bene aperitur in dict. §. hoc autem. In contrarium tamen videtur *L. uxorem*, §. Scævola, ff. de legat. 3. ubi habetur, quod hæres gravatus, cum volet, vel voluerit, videtur gravatus post mortem, si ipse antea non declarat se velle, & sic non est in potestate ejus, quod nolit. Hoc etiam patet ex dictis Bart. in dict. *L. centesimis*, §. fin. ad fin. 1. colum. ubi dicit, quod in ultimis voluntatibus idem est dicere, cum voluerit, vel cum volet, hæres det, quod est dicere, det post mortem suam, & sic post mortem debetur, tanquam adveniente die, per textum in dict. §. Scævola, & sic illud legatum dicitur conditionale, ut habetur in dict. §. hoc autem, propter diem incertum mortis, *L. dies incertus*, ff. de condition. & demonstrat. in contractibus verò facit tali casu diem, & conditionem, ut declarat Bart. in dict. §. si quem, sequitur ibi Angel. & fuerunt verba Petr. ibi. Sed certè ista lex Partitarum multum urget contra ista dicta Bart. & aliorum, & ad dictam *L. uxorem*, §. Scævola, potest dici, quod intelligatur, si hæres non contradixerit in vita, prout ista lex dicit; & pro hoc facit, quia regulariter inter si, & cum, non est differentia, *L. qui promisit*, cum ibi notatis, ff. de condit. indeb. & tamen si testator dixerat, si hæres meus volet, vel voluerit, poterit contradicere, ut supra *L. proxima*, & vult Bart. in dict. *L. centesimis*, §. fin. in princip. colum. 2. igitur idem dicendum, si dixerit, cum voluerit: in hoc tamen erit speciale favore ultimæ voluntatis, quod non contradicente hærede, à quo sic fuit legatum, in vita, debebitur post ejus mortem, ut hic, & in dict. §. Scævola. Cogita tamen, quia secundum istum intellectum, videtur fieri aliqua violentia dicto §. Scævola, qui vult hoc relictum videri post mortem.

(4) Que la queria. Concordat cum *L. si ita expressum*, ff. de conditionib. & demonstrat. *L. si ita legatum*, §. illi si volet, ff. de legat. 1. Quid autem, si dixerat, cum voluerit? Dic, quod tunc non est necesse, quod legatarius ante mortem suam declarat se velle, secundum Bart. in *L. 1. ff. de legat. 2.* per *L. uxorem*, §. Scævola, ff. de legat. 3. quæ lex, licet loquatur, quando ista verba cum voluerit fuerunt relata ad hæredem, tamen eadem videtur ratio, si referantur ad legatarium, secundum Alexand. in dict. *L. 1. colum. 5.* licet Joan. de Imola ibi velit in hoc facere differentiam, & tenere contra Bartolum, ut videbis ibi per eum, & per

tador: Mando a fulano tantos maravedis: o, tal cosa. E aun la podria fazer a dia cierto, o de dia cierto en adelante. E esto seria, como si dixesse el testador: Mando, que den a fulano tantos maravedis el dia de Sant Juan Baptista, este primero que verna; o si dixesse: Mando, que del dia de Sant Juan en adelante que gelos den. E aun las podria fazer so condicion. E esto seria, como si dixesse: Mando a fulano tantos maravedis, si fiziere tal cosa. Otrosi dezimos, que si el testador quando fiziesse la manda, dixesse tales palabras: Mando, que den a fulano mill maravedis, quando fuere de edad (2) de catorze años, si acaesciere, que aquel a quien la faze, llegare a aquella edad, valdra la manda, e si muriere en ante, non la puede demandar su heredero, nin ha derecho de la auer. Pero caso y ha, en que valdria la manda que fuesse fecha por

Alexand. col. 4. & 5. Et adverte, quod per istam legem videtur non posse sustineri, quod Raph. Cuma. in *L. si ita*, §. illi si volet, ff. de legat. 1. & in *L. 1. ff. de legat. 2.* & in *L. centesimis*, §. fin. ff. de verbor. obligat. & sequitur eum Alexand. in dict. *L. 1. colum. 5.* quod istud tale legatum, cum legatarius voluerit, censetur esse purum, sicut cum lego tibi, cum petieris, *L. Titia*, ff. de condition. & demonstrat. *L. si decem cum petiero*, ff. de verbor. obligat. nam, ut hic vides, tale legatum non est purum, quia si purum transmitteretur ad hæredem, etiam nulla declaratione sequuta; quam tamen declarationem exigit ista lex, & quod alias ejus hæres habere non possit: sed dic, quod ista lex non loquitur, quando dixit, cum legatarius voluerit, sed si voluerit; unde tene menti in practica dictum Raph. & sic erit differentia, an ista verba, cum volueris, referantur ad hæredem, vel legatarium.

LEX XXXI.

Purè, & conditionaliter, & ad diem, vel post diem potest legatum fieri: & si legatur, quod dentur Petro mille, quando fuerit quatuordecim annorum, & ante moriatur, non habebit ejus hæres legatum. Sed si lego tibi libertatem, quando filius meus habebit quatuordecim annos, filio ante illam ætatem mortuo, valet legatum favore libertatis. Hoc dicit.

(1) Puramente. Sequitur dicta Azon. *C. eod. in summa*, in fin. col. 6. vers. relinquatur legatum purè.

(2) Quando fuere de edad de catorze años. Concordat cum *L. si cui legetur*, ff. de legat. 1. §. hoc autem legatum, & *L. si Titio*, ff. quando dies legat. ced. & adde, quod idem esset, si apponeretur tempus certæ ætatis cujusdam tertii, *L. si ita scriptum*, ff. de manumis. testam. quod limita, nisi apponeretur tale tempus ad extinguendum legatum, ut si dixerim, lego Titio centum annua, quousque Titius erit ætatis quatuordecim annorum, nam tale legatum non est conditionale, neque extinguitur Titio ante dictum tempus decedente, ut est textus, qui non est alibi, secundum Bald. ibi in *L. ambiguitatem*, C. de usufruct. Sed quid si legetur in tempus certæ ætatis gravati? Bart. in dict. §. hoc autem, tenet, quod non sit conditionale, & quod non pereat legatum, quamvis gravatus non perveniat ad talem ætatem, per *L. libertis quos*, §. ab hæredibus, ff. de aliment. & cibor. legat. & cum Bart. transcunt Angel Bald. & Paul. de Cast. in lectura Paduana, ibi, & Ludovic. Roman. in *L. in illa*, ff. de verbor. obligat. Dinus verò, Raphael, & Joan. de Imol. ibidem, & Cynus, & Bald. in *L. ex his*, C. quando dies legat. ced. & Paul. de Castr. in lectura Bononiensi, & Salicet. in *L. unic. §. sin autem aliquid*, C. de caduc. tollend. tenent contrarium, per textum in dict. §. hoc autem, &

tales palabras, maguer non se cumpliesse la condicion. E esto seria, como si dicesse el testador: Mando que aforren a fulano mi sieruo, quando mi fijo fuere de edad de catorze años. Ca maguer el fijo non llegasse a aquella edad, nin se cumpliesse aquella condicion, valdria la manda, e seria forro, por razon de la franqueza que es otorgada a la libertad (3).

& respondent ad dictum §. *ab heredibus*, diversimodè, prout videbis latè per Alexand. in dict. §. *hoc autem*, qui dicit istam ultimam opinionem esse veriorè, per plura iura, quibus Bartolus ibi nititur respondere; sed secundum Alexand. tales responsiones sunt cum maxima violentia, ibique Alexand. allegat alia iura contra opinionem Bartoli, ut poteris ibi videre, & signanter allegat *L. si quis à filio, in princ. ff. de legat. 1. cum gloss. ibi*, quæ satis probat opinionem aliorum contra Bartolum. Quid autem si dies non fuit præfixus substantiæ legati, sed ejus præstationi, vel executioni? Vide *L. ex his, C. quando dies legat. ced.* & per Bartolum in dict. §. *hoc autem*, & ibi etiam per Alexand. Adde etiam textum notabilem in *L. codicillis, in princ.* & ibi Bart. *ff. de annuis legat.* quod in dubio præsumitur, quod testator habuit respectum ad tempus simplex, & non se retulisse ad tempus certæ ætatis legatarii, ut videbis in casu dictæ *L. codicillis*, quæ est lex singularis, secundum Paul. & Alexand. in dict. §. *hoc autem*.

(3) *A la libertad.* Adde *L. si ita scriptum, ff. de manumiss. testam.* & *L. fideicommissaria, ff. de fideicommiss. libert. §. etiam*, & idem potest dici in legato ad pias causas, cum valeat argumentum de libertate ad pias causas, Bart. in *L. proximè, ad fin. ff. de his, quæ in testam. delent.* tradit Alexand. in *L. captatorias, C. de testam. milit.* & dixi suprâ eod. *L. 17.*

L E X XXXII.

Non potest quis contra juris dispositionem testari: nec de sepultura quid injustum, vel inconsuetum ordinare; & habebit legatarius sibi relictum, etiamsi injustum vel inconsuetum in sepultura non faciat. Hoc dicit. Habuit ortum ista lex à *L. nemo potest, ff. de legat. 1.*

(1) *Contra derecho.* Nota hic bona verba Angeli in *L. nemo potest, ad fin. ff. de legat. 1.* de qua lex ista sumpta est, quod legibus prohibitivis non derogatur per testantem, neque etiam per contrahentes, *L. cum lex, ff. de fidejussor.* similiter legibus respicientibus ordinationem testamenti & ejus substantiam non derogatur, quia sine illis non potest esse testamentum, *L. 2. ff. de testament.* Similiter neque derogatur legibus concernentibus durationem obligationis personalis, quæ contrahitur ad legata, vel fideicommissa, sive voluerit testator derogare per adjectionem temporis sive loci, sive per adjectionem conditionis: legibus autem aliquid introducuntibus merè in favorem testantis renuntiari potest, *L. 2. C. ut in possess. legat.* Unde etiam dixit Bald. in *L. 1. in fin. 4. colum. C. de his, quæ pænæ nomin.* quod quando lex disponit ad executionem voluntatis, potest testator illud remittere; si verò ad necessitatem favoris hæredis, & non potest remittere, cum tamen ipse hæres posset expressè & tacitè, ut notatur in *L. 2. ff. de usufruct.* & hinc est, quod testator potest remittere tacitam hypothecam, quæ oritur pro legatis, glossa singularis in *L. 2. C. ut in possess. legat.* & illam sequuntur magis communiter Doctores ibi, & in dict. *L. nemo potest*, prout attestatur Alexand. ibi *colum. 4.* & per illam glossam dicit Bald. ibi, quod testator potest remittere, ne dominium transeat in legatarium sine possessione. Vide etiam ibi per Bald. numquid testator possit facere, quod lega-

L E Y XXXII.

Como las mandas deuen ser judgadas por las leyes deste libro, maguer el testador lo defendiesse.

Non puede ningun testador fazer manda en ninguna manera, que por el derecho de las leyes deste nuestro libro non deua ser judgada. E porende, maguer el defendiere señaladamente que ninguna ley, ni ningun derecho non pudiesse contrastar, nin embargar la manda que faze, con todo esso, si la fiziere contra derecho (1), o como non deuiere (2) en alguna manera, non valdra (3). E deue ser reuocada, e judga-

tario currat præscriptio annalis, quæ de jure communi est perpetua, vel quod legatario non currat minor præscriptio centum annorum; de quo etiam vide per Bart. & Alexand. in dict. *L. nemo potest.* Et ex prædictis etiam deducitur, quod potest testator dare legatario licentiam capiendi rem propria auctoritate, contra *L. non est dubium, C. de legat.* vide per Bart. in dict. *L. nemo potest*, ubi etiam Alexand. *colum. 3.* & si testator, solum dicat, *vim fieri veto legatariis meis*, videtur eis dare licentiam capiendi propria auctoritate, Bald. in *L. 1. in lectur. antiqua, C. communia de legat.* per textum singularem, secundum Jacobum de Arret. in *L. permisceri, ff. de acquirend. possess.* facit etiam textus, & ibi notat Angel. in *L. hoc si rei, ff. de rei vendicatione.* Et an possit remittere confectionem inventarii, vide ibidem Bartol. quod sic, in dict. *L. nemo potest*, ubi Alexand. *col. 4.* tradit etiam de inventario hæredis, quatenus tangit præjudicium legatariorum. Quid autem, si testator prohibuit hæredem alibi conveniri pro legatis, quàm in certo loco, si hæres dolo vel mora interveniente non venit ad locum illum? Dic, quod tunc poterit alibi conveniri, *L. in bonæ fidei, ff. de eo quod certo loco*, & ibi Bart. Bald. & Fulgos. Poterit etiam testator præfigere tempus in testamento hæredi ad adeundum hæreditatem, ut post illud tempus mero jure excludatur, secundum Ang. in *L. si quis hæres ita scriptus, ff. de acquirend. hæredit.* per illum textum, & per notata per Gloss. in *L. cretionum, C. de jure deliberandi*, ubi etiam Paul. respondet ad dictam *L. nemo potest*, & sequitur Alexand. in dict. *L. nemo potest, in fin.* Adde etiam, quod neque possunt facere contrahentes, quod legum dispositio non habeat locum in actibus eorum, *L. fin. ff. de stipulat. servor.* & notat Bald. in *cap. 1. §. quia videmus, colum. 6. de his, qui feud. dar. poss.*

(2) *O como non deuiere.* An autem si prohibeat leges non ob stare suo testamento, operetur talis prohibitio effectum clausulæ codicillaris? Vide Gloss. & Doctor. quod sic, in dict. *L. nemo potest.*

(3) *Non valdra.* Quia excepto Principe, omnis homo est sub lege, *L. digna vox, C. de legibus*, & ideo clausula non obstante soli Principi convenit, non alii, ut hic & in dict. *L. nemo potest*, ubi hoc notat Angel. in *L. jus publicum, ff. de pactis, L. 2. ff. de testam. L. codicillis, §. fin. ff. de legat. 2.* ubi glossa 1. vocat stultum testatorem volentem contra leges disponere: hinc evenit, quod volentes condere majoriam in unum ex filiis, vel nepotibus, cum ipsi non possint filiis imponere gravamen in legitima, vel eam diminuere, *L. quoniam in prioribus, L. quoniam novella, C. de inoffic. testam. L. 17. tit. 1. suprâ ead. Partit.* etiam respectu bonorum, quæ essent extra regnum, licet ibi esset latior facultas disponendi ex his, quæ notat Bart. per textum ibi in *L. ex castrensi, ff. de castrens. pecul.* adeunt Principem, ut super hoc rescribat cum clausula non obstante; qui stylus emanasse videtur post editionem istarum LL. Partitarum, quod patet, quia in istis legibus in *tit. 18. 3. Partit.* nulla fit mentio formulæ talis licentiæ, & talem formulam consulit latè ordinandam Roderic. Suarez in *repetition. L. quoniam in prioribus, in 2. limitat. illius L. fol. 65. col. 4. totius repetitionis*, ubi ipse illam ordinat, subdens quod si alias sub nube, & implici-

eitè aliquis impetraret à Principe liberam testamenti fac-
tionem, non specificè ad suprà dicta contenta in ejus for-
mula, neque cum derogatione dictarum LL. non posset
vigore talis facultatis facere majoriam in præjudicium fi-
liorum: & ibidem parum antea, fol. 64. colum. 2. vers.
ex ante dictis, damnat illam formulam consuetam qua-
tenus dicit: *do os licencia y facultad, para que de to-
dos vuestros bienes, o de qualquier parte dellos podays
hazer, y hagays mayorazgo en uno de vuestros hijos,
qual quisieredes, y por bien tuvieredes*, &c. Quatenus
enim dicit de omnibus bonis, asserit talem licentiam esse
valde injustam, & conscientie concedentis onerosam,
cum per eam expressè tollatur legitima aliis filiis, quod
apertè est contra jus naturale, ut ipse in eadem limita-
tione ante hoc latè deduxit; & ibi allegat notanter Bald.
in L. fin. colum. 2. C. de fructib. & litis expens. quod
Princeps potest alicui concedere potestatem testandi di-
minuta legitima, & quod privilegium concessum ad mi-
nuendum legitimam, non est iniquum, sed ad tollen-
dum in totum, sic, cum legitima sit de jure naturali
loco alimentorum, non tamen ejus meta, sed de arbitrio
legislatoris; ibique col. 3. dicit, quod pater, qui vigore
talis facultatis faceret majoriam in unum ex filiis, privando
alios bonis suis sine justa causa, de qua *in cap. 3. vers.
causas, in authent. ut cum de appellation. cognosc.*
peccaret, neque esset tutus in foro conscientie, neque
excusaretur prætextu talis facultatis; allegat Gloss. *in cap.
non est, de voto*, & alia, quæ ibi videre poteris: tandem
concludit col. 4. dictam clausulam esse injustissimam,
consultique ab ea abstinendum, & idem ego consulerem,
si in tali facultate non contineretur illud, quod commu-
niter solet etiam apponi, scilicet, quod ita hoc fiat, ut
reserventur alimenta aliis filiis, licet non sit tanta portio,
quanta aliis sibi juxta LL. regni competeret: hac tamen
clausula apposita, ut semper apponitur, non benè perci-
pio, quid scrupuli esse possit, ex ea namque eviden-
ter constat Principem nolle in totum tollere legitimam,
sed diminuere, prout etiam dixi *in L. 11. tit. 4. supra
ead. Partit. in gloss. 1. ubi vide.*

Sed an vigore hujus facultatis possit diminuere legi-
timam filii, qui esset clericus in minoribus tempore da-
tæ licentie? Videtur, quod non, ex his quæ tradit Bal-
dus *in cap. cum venissent, colum. 2. vers. oppono dicitur
hic, de eo qui mittitur in possess. causa rei servand.*
vide quæ habentur *in cap. ecclesie Sanctæ Mariæ, de cons-
tit. & quæ dixi in L. 4. tit. 15. 4. Partit. super gloss. in
parte in cuyo señorio*. Et cogita in hoc, nam ex hoc sub-
verterentur multæ facultates ad majoriam, seu ipsæ majo-
riæ; si tamen post datam facultatis regie fieret clericus,
vide *cap. si eo tempore, de rescript. lib. 6.* & quod
notat Bart. *in L. usufructus, in fin. ff. de stipul. servor.*

Sed quid si aliquis sine licentia Principis fecit majo-
riam de bonis suis, & etiam de aliquibus bonis filiorum,
seu quæ aliquo modo ad filios spectabant, qui filii, ne
de facto sibi præjudicaretur, impetraverunt à Principe re-
vocationem istius majoriæ respectu bonorum filiorum; an
ex hoc videatur Princeps approbare majoriam respectu
bonorum patris, cum sciens Princeps sine ejus licentia fac-
tam majoriam, revocavit tantum quoad bona filiorum?
Videtur, quod sic, ex dictis Bartol. & Paul. de Castro
in L. legata inutiliter, ff. de legat. 1. vide ibi Paul. de
Castr. vers. *& inducitur per Dinum.*

Adverte etiam, quod ipse Rex de bonis patrimonialibus
extra regnum poterit, cum non recognoscat superiorem,
facere majoriam inter filios, *L. Cæsar, ff. de
public. & vectigal. L. donationes quas, C. de dona-
tion. inter virum & uxorem.* Bald. *in §. item sacramenta,
de pace jur. firm. 4. colum. vers. secundo utrum Rex:*
bonus textus *in cap. si Romanorum, in princip. 19.
dist. L. omnium, C. de testam.*

Et an habens facultatem ad faciendum majoriam de
certis bonis ex auctoritate regia, possit vigore legis regi-
ni facere majoriam in tertia bonorum de aliis bonis? Vi-
debatur, quod sic, per textum & quod ibi notat Bald.
in L. fin. C. de repud. hæred. quod privilegium non con-
funditur cum jure communi; in contrarium tamen facit,
quod non est verisimile Principem voluisse gravare filios du-
plici onere, *L. navis onustæ, §. 1. ff. ad leg. Rhod.
de jact. cap. mandatum, de rescript.*

Et an teneat majoria facta cum facultate primogeni-
ti filii Regis patre vivente, si majoria fiat postquam pri-
mogenitus successit in regno; vide, quæ notat Bartol. *in
L. cum vir, ff. de usucapion. & in L. hæreditatem, ff.
de castrens. pecul.*

Et quid si detur facultas ad faciendum majoriam in

unum ex posteris suis, an videatur data, ut possit etiam
in descendentes ex foemina? Textus facit, quod non, *in
L. 1. ff. de jur. immun. vide ibi per Doctores.*

Quid si Rex dedit licentiam faciendi majoriam in secun-
dum filium sub conditione, si filius major consenserit,
& ante consensum filii majoris moritur Rex, postea con-
sensit filius major, & fit majoria in secundum, an tene-
bit? Dic, quod sic, quia non apponitur conditio conces-
sioni, sed executioni actus, *L. 1. in fin. ff. quod quis-
que jur. vide Bald. in cap. 1. in princ. colum. 2. hic fi-
nitur lex. Jason. in L. si quis neque causam, ff. si cer-
tum petatur.*

Adverte etiam, quod videtur, quod ut plenior sit
facultas, oportet quod in ea fiat mentio etiam de aliis
filiis posthumis nascituris, quia licentia filios gravandi in
legitima, non extendetur aliis ad posthumos, ex notatis
per Bart. *in L. Titius, ff. de liberis, & posthum. in
fin. princ.* reprobando Glossam ibi, & videtur textus
in L. ex facto, ibi, verisimile est, ff. de vulg. & pupill.

An autem virtute talis facultatis, quod possit facere
majoriam in unum ex filiis, quem vellet, possit illam fa-
cere in filium spurium? Et certè stantibus legitimis cre-
derem, quod non, per textum notabilem *in cap. dicat
aliquis, 32. quæst. 4.* & quia Princeps intellexisse vide-
tur de filio legitimo & naturali, *L. filium eum diffini-
mus, ff. de his, qui sunt sui, vel alien. jur. L. fin. ff.
de jure deliberan. & ibi Paul. de Castr. & in authent.
ut liceat matri, & avia, §. ad hoc, & per Fabr. in §.
fin. Institut. de adoption.*

Quid autem, si Princeps ex certa scientia, & de ple-
nitudine potestatis, dedit licentiam faciendi majoriam in
quendam filium spurium vel naturalem, non obstantibus
filiis legitimis, quibus Princeps tantum voluit relinqui ali-
menta; an tenebit talis constitutio majoriæ, permixtè si
Princeps potuit moveri ad id concedendum propter stre-
nitatem & bonitatem talis filii bastardi? Et videtur quod
non teneat, neque Princeps hoc posset, quia neque legi-
timatio filiorum spuriorum, neque naturalium potest
fieri ex rescripto Principis, legitimis & naturalibus stan-
tibus, ut *in authent. quibus mod. natural. efficiant. le-
git. cap. si quis sane non habens; & dicebat Bald. in cap.
1. §. filii nati, si de feud. fuer. contrav. inter domin. &
agnat.* quod Imperator, qui legitimat spurios, existen-
tibus filiis legitimis, ut cum eis æqualiter succedant, vi-
detur quoddam pecus non habens præ oculis justitiam
publicæ honestatis, neque considerans, quod per solas
nuptias conservatur elegans genus humanum.

Præterea, & hoc videtur de jure divino prohibitum,
Genes. 21. cap. v. 10. cum dicit: *Ejice ancillam, &
filium ejus, non enim hæres filius ancillæ cum filio li-
beræ:* & istud idem habetur *in cap. non omnis, 32. quæst.
2.* ubi etiam adjicitur istud à domino constitutum, prius-
quam initium Romani juris extiterit: adducitur quoque
auctoritas Apost. ad Galat. 4. cap. v. 30. ubi etiam al-
legat illud *Genes. 21.* facit ad idem, quod habetur *in
summ. & in cap. unic. 35. quæst. 7.* facit etiam, quod
notat Bart. Bald. & Paul. de Castr. *in L. 3. ff. de
testament. & tradit latè Paul. de Cast. consil. 467. vo-
lum. 2. incipit, visq. dicto puncto,* ubi concludunt, non
posse fieri per statutum, quod spurii filii possint succe-
dere, & inter alias rationes adducit Bartolus illam, quod
esset contra jus divinum, quo cavetur, non erit filius an-
cillæ cum filio liberæ. Bald. etiam adducit aliam, quæ
multum confert in proposita quæstione, quia quod spu-
rius non possit institui, est introductum propter turpitu-
dinem testantis, & actus propter turpitudinem agentis
reprobatus nulla constitutione permitti potest, ut *in dict.
authent. ut nulli judicium.*

Item, actus reprobatus propter turpitudinem, æqui-
paratur actui prohibito de jure divino, *cap. ex parte, de
consuet. & contra jus divinum, non valet statutum:* quod
enim spurii non possint succedere patri, est inductum prop-
ter ejus delictum, & ut refrænentur ab illicito coitu, ut
in L. fin. C. de natural. liber. unde contra bonos mo-
res esset, quod Princeps super hoc dispensaret maxime
in exclusionem, & cum tam gravi præjudicio legitimo-
rum: imò & fortius est, quod voluit Joan. de Imol. *in dict.
L. 3. ad fin.* quod neque valeret statutum, quod fi-
lii naturales tantum succedant patri, quia sic indifferen-
ter habilitando naturalem, præberet materiam delinquen-
di, & ideo non videtur valere.

Præterea tale privilegium Principis, quodammodo alios
alliceret ad illicitos coitus, videntes posse se impetrare
tale privilegium, & omnis consuetudo, constitutio, jura-
mentum, & privilegium, per quæ nutriri possunt pec-
ca-

cata, non valent, secundum Joann. Andr. in cap. *extirpandæ*, de *præbend. super verbo consuetudine qualibet*; pro parte vero contraria facit illa decisio Neapolitana collecta per Matthæum de Afflict. *decis. 99.* incipit, *si pater*, ubi refert bis in duabus causis fuisse iudicatum, quod si pater mediante pecunia recepit emphyteusim pro se, & Titio, & hæredibus dicti Titii filii sui spurii nati ex damnato coitu, quod in tali emphyteusi succedet dictus spurius, exclusis hæredibus venientibus ab intestato, per notata per Bald. in *L. 2. C. de jure emphyteut. colum. 1.* dat Baldus rationem, quia non ut hæres, seu mediante stipulatione veniunt, & sequitur ibi Jason. in *69. colum. totius tractatus*, retuli supra *5. Partit. tit. 8. in L. penult.* super gloss. *segun se ouieren*; sic ergo videtur, quod ad maiorem possit venire mediante gratia, & privilegio Principis: adducit etiam & Matthæus in *dict. decis.* quod necdum spurio, verum etiam servo potest de novo dari feudum & emphyteusis, ut in *cap. 1. §. 2. vers. personam, per quos fiat investit.*

Præterea, ut dixi superius, per Principem potest minui legitima filii, licet non possit tolli in totum, secundum magis communem opinionem; poterit ergo Princeps, reservata portione sufficienti ad alimenta filiorum, dispensare ut cætera bona per viam majoris veniant in spurium; neque repugnabit jus divinum allegatum, quia ut dicit Joan. de Imol. in *dict. L. 3. ff. de testam.* illa auctoritas non multum urget, quia illud erat quoddam præceptum judiciale legis veteris, & non videntur obligare in lege nova ista judicialia, nisi quatenus sunt approbata per habentem auctoritatem legis condendæ, ut habetur in *cap. translato, de constitut.* & per Sanctum Thom. 1. 2. *quest. 104. artic. 3.* de quo etiam in *cap. 3. 6. dist.* Hoc etiam videtur de mente Hostiens. in *summ. in tit. qui filii sint legitim.* ubi dicit, quod licet Imperator posuit, legitimando spurios, eos ad hæreditatem admittere, non tamen hoc posset legem generalem condendo statuere, quod admittantur ad successionem, quia multi essent, qui non curarent, unde filios haberent, si scirent eos sibi succedere debere: & sic, si non esset legem generaliter condendo, sed in casu particulari dispensando, videtur de ejus mente, quod hoc possit Imperator. Hoc etiam vult Bald. in *L. eam quam, colum. 9. C. de fideicommiss.* ubi dicit, quod non potest Princeps facere legem generalem, quod spurii succedant, quia est indirectè contra bonos mores, sicut neque constitutio valeret, quod quilibet posset adulterari, & incestum committere: & subdit, quod hac ratione non potest legitimare nascituros ex aliquo, qui nondum sunt concepti in utero, quia est dolus de futuro; sed si essent nati, vel concepti, potest, quia est dolus de præterito, circa quæ non removetur reatus, sed poena. Et pro ista parte etiam facit, quod notat Joan. Andr. in *addit. ad Speculat. tit. de succes. ab intest. §. fin. vers. sed ex facto*, ubi dicit, quod Princeps possit statuere, quod tales succedant patribus, sicut statuit, quod succederent matribus, potissimè cum generatione & natura sint filii, & consanguinei, licet ad comprimendum illicitos coitus primo excluserit illos per legem suam, ut in *authent. quibus modis natural. efficiant. sui, cap. 1. vers. oportet*; si ergo ad primordium naturæ reducit spurius, cessat causa querelandi, *L. 1. C. de imponen. lucrat. descript. lib. 10.* finaliter tamen refert Host. tenere contrarium ubi supra. Ista etiam quæstio latissimè tractatur per Præpositum Alexand. in *cap. per venerabilem, in vers. quod autem, qui filii sint legitim. in 5. quæst. principali, vers. octavo quæro, & in cap. constitutiones, 10. dist.* & concludit, necdum hoc posse statui per legem imperialem, verum etiam per aliam legem civilem vel statutum, nam ex quo per legem civilem matribus possunt succedere, ubi etiam militat ratio peccati vitandi, ita etiam sit lex admittenda, si statuatur, quod succedant patribus. Adducit etiam, quod istæ successiones sint de jure civili delatæ, licet, in filiis hoc suadeat naturalis ratio, ut in *L. cum ratio, ff. de bonis damnat.* ideo jus civile potest eas modificare & augere, & circa eas disponere, juxta notata per Din. in *regul. indultum, de regul. juris, lib. 6.* nec erit facienda differentia inter natos ex damnato coitu & alios secundum eum, quia prædicta fundamenta militant in utrisque, licet Bald. in *L. 1. C. de jur. aureor. annul.* faciat inter istos differentiam: cum quo etiam videtur transire Decius in *cap. in præsentia, de probat. num. 43.* quia secundum eum, cum differentia Baldi fundetur super peccato, non procedit, quia in utroque est peccatum mortale, licet in na-

tis ex damnato coitu sit major: ibique respondet ad principale motivum tenentium statutum tale non valere, scilicet quia dare videtur occasionem peccandi; nam secundum eum illud procederet, ubi lex directè disponderet ad peccatum, secus si à remotis, nam causa remota non ordinatur directè ad effectum, & ideo non habetur in consideratione, *L. qui domum habebat, ff. locat. in fin. L. Neratius, ff. de servo corrup. cap. de occidendis, 23. quæst. 5. cap. exhibita, de homicid.* aliàs diceremus, quod lex evangelica, quæ prohibuit repudium dari uxori per virum, esset iniqua, si contingeret, quod ob hanc causam indissolubilitatis occideret aliquis uxorem suam, quam haberet exosam. Et illud dictum, *non erit hæres &c.* quod etiam retulit Apostolus ad Galatas 4. v. 30. non obstat leges, quatenus erant, & nunc sunt; per hoc tamen non dicunt, legem imperialem super hoc de novo edi non posse. Facit etiam pro ista parte communis Doctorum conclusio, in *L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posthum.* qui dicunt, Principem posse legitimare filios illegitimos in præjudicium filiorum legitimorum, & istud fuit secutus Bald. in *dict. §. & quid si tantum, & in dict. §. filii nati, si de feud. fuerit controver. inter domin. & agnat. & in L. cunctos populos, C. de summ. Trinit. & Fide Catholica, & in L. 1. C. de jur. aureor. annulol.* quinimo & de isto jure Partitarum hoc est decisum per *L. final. tit. 15. 4. Partit.* ubi vide quod dixi. Et licet ista quæstio pro utraque parte satis sit disputabilis, mihi tamen magis placet prima opinio, velut justior, & æquior, & bonis moribus, & honestati congruens, & quia ut habetur in Evangelio, non est bonum sumere panem filiorum, & mittere canibus; & illud Apostoli, *si filius, ergo hæres*; & quia licet exclusio legitimorum non habuerit fontes à jure divino, ut supra dictum est, sed tantum à jure civili & lege positiva, cum talis res ita sit rationabilis & honesta, Princeps est obligatus ad observantiam talis legis à dictamine rationis, quia est animal rationale, & à tali dictamine rationis Princeps non est solutus, sicut neque à lege æterna vel naturæ, ut tradit Baldus in *L. 2. colum. 7. C. de servitut.* & alibi dixit idem Baldus, quod licet Principis sit suprema auctoritas, tamen naturalis ratio auctoritate ejus mutari non potest, in *L. si non speciali, C. de testam.* & quia si lex reputabat absurdissimum, quod extantibus legitimis naturales sibi introducantur in successione, etsi legitimentur, ut in *authent. quibus modis natural. efficiant. sui, in §. tribus*, multo magis reputari debet absurdissimum, si ita spurius introducatur, ut legitimos excludat, quasi à tota successione; enormiter namque lædere in legitima, est idem quod in totum tollere, ut dixi in *L. 11. tit. 4. supra ead. Partit.* & in hanc sententiam inclinat ille vir summus feudifica, & Christianus vir, Andr. de Isern. in *§. naturales, si feud. fuer. controver. inter domin. & agnat.* & quia illa opinio, quod non valet statutum, quod spurius succedat, est magis communis opinio, & qui eam impugnant, loquuntur, quando non essent filii legitimi: & licet Imol. & Francis. de Arer. in *dict. L. 3. ff. testam.* conentur responsiones dare ad illud juris divini: *ejice ancillam. &c.* video illam auctoritatem adductam per S. Ambrosium, & positam in volumine Decretorum, in *dict. cap. dicat aliquis*, quam auctoritatem etiam Bald. in *L. cunctos populos, in 4. fol. C. de summ. Trinitas. & fide Catholica*, exponit, id est, non erit hæres filius concubinæ cum filio uxoris legitimæ; & quia lex illa Partitarum loquitur in filiis naturalibus legitimatis, ut patet ex serie illius tituli, & intelligitur ut ibi dixi, de legitimatis ante natiuitatem filiorum legitimorum & naturalium, ut ibi dixi; quod etiam & hodie non admisit dicta lex Taurina: pro ista etiam parte bene facit doctrina Bart. in *extravagan. ad reprimendum, in gloss. super parte videbitur, in vers. secundo casu principali.*

Bene tamen fateor, quod posset Princeps concedere privilegium facienti majoriam, quod possit vocare filios, vel nepotes spurios ad majoriam, eo casu, quo deficerent filii legitimi, sicut & alias in defectum aliorum lex habilitat spurios ad honorem publicum decurionatus, *L. generaliter, §. spurios, & L. spurii, ff. de Decurion.* & in propriis terminis ita consuluit Decius in *consil. 271.* incipit, in *casu transmissio de Hispania, versio postremo, penult. colum. & fin. & intellige, & limita,* ut dixi supra *5. Partit. tit. 8. L. penult. in fin. gloss. super parte segun se auiene*; non tamen ex tali facultate posset vocari spurius ad majoriam dignitatis, veluti ad ducatum vel comitatum, ex eo quod notat Bald. in *L. eam quam colum. 10. C. de fideicommiss. vers. quæ-*

quero utrum legitimatus, ubi querit, utrum legitimatus ad feuda comprehendatur sub isto generali vocabulo ad feuda dignitatis, & respondet, quod non, quia dignitas vult dignos utero, non impetrato beneficio indifinitè: nam talis interpretatio non extenditur ad curata, neque ad dignitatem, quoniam in illis reddit se Princeps difficiliorem in concedendo; ad quod vide bonum textum in cap. cum in illis, de præbend. lib. 6. & cap. fin. de præbend. in volum. Decretalium, & Socin. consil. 260. in causa nautensis, 2. volum. col. 13. versic. quarta principalis conclusio: quinimo argumento dict. cap. cum illis, in princ. videtur dicendum, quod si in majoria essent castra, & villæ cum jurisdictione & vassallis, quod ex tali generali facultate spurius ad ista non posset vocari, & quia habere vassallos est dignitas, cuius jurisdictionis inest, ut dicit Bald. in vers. Marchio. ad fin. de his qui feud. dare poss. hoc tamen non firmo ex eo, quod hodie jurisdictiones vendantur cum territoriis, & vassallis, & rusticus posset esse capax: & quia major ratio militat in cura animarum, de qua in dict. cap. cum illis quam in jurisdictione temporalis.

Et si filius, qui in defectum legitimorum vocaretur ad majoriam, esset filius naturalis, crederem non esse necessariam ad hoc specialem Principis concessionem, cum de jure communi, & isto Partitarum pater potest deficientibus filiis legitimis, relinquere bona sua filio naturali tantum, ut in authen. licet, C. de natural. liber. & in L. fin. tit. 13. infra ead. Partit. etsi habeat ascendentes legitimos, ut in L. 10. in Ordinam. Tauri, & satis bene hoc probatur in L. 27. in Ordinam. Tauri: neque ad hoc obstat textus in L. si is qui, ff. de vulgari & pupill. cum glossa ibi, quatenus exemplificat illam legem in filio naturali, ubi habetur, quod si pater substituat filio legitimo & naturali impuberi filium naturalem patris, quod talis substitutus adveniente casu substitutionis, licet possit habere ex substitutione bona pupilli, non tamen bona patris, in quibus alias non poterat extantibus legitimis succedere propter ejus incapacitatem; nam de necessitate lex illa debet intelligi, prout Joan. de Imol. eam intelligit in L. Lucius, ff. eod. quando ultra pupillum strabat alius filius legitimus; alias autem substitutus pupillaris admitteretur etiam ad bona patris; quod Alex. ibi colum. 3. in princip. dicit summè esse notandum pro limitatione illius legis; & licet iste intellectus aliquantulum divinet, secundum eundem Joann. de Imol. tamen dicit esse tenendum, ut evitetur contrarium, quod alias posset formari de dicta L. Lucius, & cum isto intellectu tenet etiam Alexand. in dict. L. si is qui, & ratio suadet, quia cum exclusio naturalis quoad bona patris non sit propter favorem pupilli, quia imò favor pupilli esset, quod naturalis substitutus caperet etiam bona patris, argumento L. si pupillus, ff. de acquirenda hæredit. restat dicendum, id statutum fuisse propter favorem aliorum filiorum legitimorum, quibus non extantibus, nihil repugnat quin etiam bona paterna naturalis capiat ex substitutione, & cum dicta L. Lucius permittat filium naturalem venire ad totam hæreditatem ex substitutione, legitimo repudiante, & sic quod succedat ex vulgari, idem dicendum est in fideicommissaria substitutione, cum etiam per utranque succedatur testatori, L. coheredis, §. cum filia, ff. de vulgari & pupillar. unde non stante alio filio legitimo, poterit pater filium gravando, ex facultate regia vocare naturalem in defectum descendendum legitimorum: & quod idem sit dicendum in fideicommissaria, quod in vulgari, tenet Alexand. in dict. L. si is qui.

Quid autem si cum haberem filium spurium, quem ex errore juris credebam legitimum, & communi opinione talis reputabatur, feci in eum majoriam; an tenebit? Vide, quod dicit Bald. in L. si arbiter, vers. pone habebam, C. de senten.

Adverte etiam circa prædicta, quod etsi expressè non vocetur filius naturalis ad majoriam in defectum legitimorum, ex eo, quod quis fecit majoriam in filium majorem, & ceteros descendentes ordine primogenituræ, videtur, quod sit vocatus filius naturalis, deficientibus legitimis, L. cognoscere, §. liberorum, & ibi Glossa. & Bart. ff. de verb. signific. videnda tamen sunt in hoc, quæ habentur, & notantur in L. ea facto, §. si quis rogatus, ff. ad Trebell.

Adverte etiam, quod licet vigore facultatis regie hoc concedentis, ut possit facere majoriam in unum ex filiis, quem elegerit pater, possit eligere talem filium; si ipse eligat inter filios, filius sic electus non poterit eligere unum ex suis filiis, sicut poterat pater, videtur pro hoc

Tom. III.

casus in L. liberi, ff. de assignan. libert. & quia concessio regia non extenditur ultra primam vicem, L. boves, §. hoc sermone, ff. de verb. signific.

Et potest dici, quod vigore talis licentiæ regie, quæ est in usu, quod possit facere majoriam cum vinculis, restitutionibus & submissionibus, quibus vellet, quod poterit condens majoriam dare filio suo, in quem fecit majoriam, potestatem eligendi unum filium, quem vellet, ut in ipsa succedat, licet in casu, quo non concederet, succederet major, ut dixi (cum hoc sit de more majoritatum Hispaniæ), cum Princeps ejus arbitrio hoc reliquerit, tenebit talis ordinatio. Non tamen poterit talis filius, quem elegerit, eligere temporaliter, seu usque ad certum diem, imò talis electus per filium debet habere majoriam toto tempore vitæ suæ; hoc probatur per textum in L. fin. §. ex die, juncta L. 1. quam Glossa ibi allegat, ff. de assignan. libert. quod sine dubio procederet, quando ex verbis primi disponentis apparet, quod sic electi debeant possidere ad vitam, ut si investituræ tenor, seu majoricatus diceret: filius meus eligat unum de filiis suis tempore suæ mortis, & ille sic electus possit etiam tempore suæ mortis, vel in vita eligere unum de filiis suis: idem tamen crederem, etsi ista verba vel similia non essent in institutione majoriæ, nam talis electio non debet esse temporalis usque ad certum diem, argumento dict. L. fin. §. ex die, cum glossa ibi; & quia tam Princeps qui facultatem concedit, quam conditor majoriæ, in vocationibus & fideicommissis, quæ faciunt, habere videntur respectum ad consuetudinem majoratum Hispaniæ, quæ est, ut succedatur ad vitam, non ad certum diem, ut in simili tradit Andr. Sicul. in consil. 10. sapienter scribitur, in princ. & per totum, 2. volum. & Decius in consil. 397. viso puncto, 3. volum. & juxta notata per Bart. in L. hæredes mei, §. cum ita, ff. ad Trebell.

Adverte etiam, quod vigore talis facultatis, non videtur Princeps concedere, quod faciat majoriam in favorem filii, qui sit inimicus Regis, bonus textus in L. Lucius, la 2. §. Lucius Titius Damam, ff. de legat. 2. facit bene L. fin. C. de pact. inter emptor. & vendit. per quam legem Gloss. & Bald. in cap. 1. in princip. de prob. feud. alien. per Frederic. ubi Bald. colum. 3. dicunt, quod si dominus det licentiam vendendi feudum amico, non poterit vassallus vendere inimico domini; & facit, quod notat idem Bald. in §. porro, colum. 1. quæ sit prim. caus. benefic. amit. de vassallo fidejubenente pro inimico domini: adde, quod notat Bart. in extravag. ad reprimendum, in gloss. super verbo, videbitur, versic. secundo casu principali. In contrarium tamen facit quod notat Bald. in L. id quod pauperibus, colum. 8. vers. vigesimo secundo queritur, C. de Episcopis, & cleric. in questione an executor testamenti possit eligere pauperem inimicum testatoris, ubi dicit, quod si talis erat odiosus & indignus, quod tunc non possit eligi per notatum in L. fideicommissa, C. de fideicommiss. secus si erat odiosus, & non indignus, quia cum testator decessit confessus & contritus, istud odium remisit in extremis, ut notatur, Institut. de injur. in fin. & subdit, quod de hoc fiat articulus.

Sed an comprehendatur filius posthumus in facultate ad faciendum majoriam in unum ex filiis? Videtur, quod sic, ut in L. si quis operas, ff. de oper. libert.

Sed pone, quod quis impetravit à Principe licentiam faciendi majoriam in unum ex filiis suis simpliciter, non adjecto, quod possit gravare in legitima alios filios; an poterit eos gravare virtute talis facultatis? Dicendum est, quod non, etsi Rex in licentia poneret, ut liberè posset, per textum notabilem in L. si quando, in princ. C. de inoffic. testam. & tradit in specie Rodericus Suarez ubi supra, fol. 66. colum. 1. & adde quæ notat Abb. in cap. dilecti, de judic. vers. quid si potestas, cum sequentibus. non ergo vigore talis simplicis facultatis, poterit ponere aliquas condiciones contra jus, ut patet ex prædictis.

Sed an ille, qui habet licentiam regiam ad majoriam faciendam in filium, si non haberet filios legitimos, possit illam facere in filium spurium, tetigi supra, & crederem, quod non, quia in tali generali licentia non comprehenditur incapax, ut in dict. L. Lucius, §. Lucius Titius Damam, & quæ notat Bald. in L. eam quam C. de fideicommiss. & facit bene quod notat. Paul. de Castr. in L. Lucius, §. in testamento, ff. de legat. 1. in questione illa de testatore, qui instituit uxorem, & gravavit, ut post mortem suam restitueret, vel distribueret bona inter pauperes, quos sibi placuerit, uni vel plu-

ribus, & dicit Paul. quod in tali generali gravamine, non includitur persona incapax, argumento *dict. L. Lucius, §. Lucius Titius Damum*, allegat etiam Specul. tit. de instrument. edition. §. nunc vero aliqua, in addition. incipienti, continuatur etiam hic alia questio: & idem voluit Bart. in *L. fin. ff. de his quibus ut indign. in eadem questione*; licet Paul. ibi referat Bartolum in contrarium.

Talis etiam licentia non prodesset, quantumcunque latissima esset data potestas, si ille cui datur, esset incapax factionis testamenti; vel disponendi aliis de suis bonis; ut textus cum glossa in *L. verbis, ff. de verbor. signific. facit §. in extraneis; Institut. de hered. qualitat. & differ. & etiam dicta L. si quando; in princip. adde pro hoc bonum textum in cap. si graciosè, in fin. de rescrip. lib. 6. & cap. dudum, el. 2. de elect. & sic in hoc magis vincit, seu operatur impotentia; quam privilegium, textus & ibi Bald. in *L. Titius, §. Roma; ff. de excusat. tutor.* quia secundum Philosophum actus activorum sunt in patienti bene disposito, cap. venerabilem, de elect. quod intellige, nisi Princeps sciens illum incapacem ea incapacitate, super qua Princeps dispensare posset, dedisset ei hanc facultatem, quia videretur cum eo dispensare; *L. idem Vlpianus, ff. de excusat. tutor. L. quidam consulebant, ff. de re judic.**

Ex quo potest dici, quod si Rex facta sibi relatione, quod quis possidebat aliquam villam titulo majoria; dedit liberam testandi factionem de tali villa; ei qui illam possidebat; quod ex tali licentia poterit disponere etiam in præjudicium sperantis majoriam; quia erat sequens vocatus, & ad hoc vide bonum textum in *L. etiam, in princip. ff. de bon. libert.* quod procedere forte posset in majoria, quæ habetur in lege civili, vel à solo Principe; non tamen fortè in ea, quæ haberetur ex contractu, seu de jure gentium, in quo Princeps non dispensat, ut plenè deduxi in quadam mea allegatione in favorem Marchionis de Montemayor.

An autem vigore talis facultatis, qua sibi conceditur, ut faciat majoriam in unum ex filiis, possit duas majorias facere in duos, vel plures ex filiis, vel plures filios vocare ad eandem majoriam? Videbatur, quod non; per textum in cap. recepimus, & cap. porro, de privileg. ubi habetur, quod in privilegiis debet servari juxta eorum tenorem; pro hoc etiam videtur textus in *L. qui solvendo, la. 1. ff. de heredibus institut.* & ibi glossa notabilis, ex qua videretur dicendum, quod teneret primæ majoriæ constitutio; non verò secundæ. In contrarium tamen est bonus textus in *L. 1. in princip. juncto §. quamvis, ff. de assign. libert.* cujus verba sunt, quamvis in singulari sermone Senatusconsultum scriptum est, tamen & pluribus liberis & plures libertos libertasve posse assignari certum est. Item; etiamsi testator mandaverit restitui rem uni de familia, potest fieri restitutio duobus, *L. unum ex familia; §. si duos; de legat. 2. & ibi Bart. & Joan. de Imol. & Paul. de Cast. & Bald. in vers. itaque, ejusd. L. & per Bart. in §. sed & si fundum, ejusd. L.* ubi idem vult esse è contra; ut si rogetur restituere pluribus, possit restituere uni tantum; & sic, si data esset licentia ad majoriam in plures filios, poterit fieri in unum tantum: & istam partem credo veriorē, nam licitum est recedere aliquatim à forma data per disponentem, dummodo non recedatur à mente, ut notat Bald. in *dict. L. unum ex familia; Imol. in dict. §. si duos*: cum enim mens Principis sit dare in hoc istam facultatem, ita ut reguletur secundum voluntatem, & dispositionem ejus, cui dat, de mente Principis est concedere in unum vel plures, prout condens majoriam voluerit, sicut etiam in *dict. L. unum ex familia, in princ. & §. si duos*, mens testatoris servatur, quæ fuit ne res exiret de familia, quod conservatur, sive restituat uni, sive pluribus de familia; & præsertim procederet; ubi bona essent tanta, quod sufficerent ad unam, vel plures majorias, prout etiam tradit Paul. de Cast. ubi supra, cum tractat de relicto pro hospitali fabricando, quod posunt per executores fabricari plura; si bona sufficiunt: hoc etiam confirmatur ex *L. 19. in Ordinam. Tauri*, ubi habetur, quod licet ex lege Fori permissum fuerit meliorare in tertio unum ex filiis; poterit pater, si voluerit meliorare plures, cujus opinionis fuit Doct. de Segura, in repet. dict. §. sed & si fundum, fol. 8. colum. 2. vers. 6. & fol. 14. colum. 1. in fin. & hoc planè procedit, quando licentia data fuit, ut possit majoria fieri in unum filium; quia quod fiat in plures, major favor est filiorum, & mens concedentis non repugnat. Quando verò licentia data fuit, ut possit facere in duos, vel plures filios, tunc

non videtur, quod possit tantum fieri in unum, quia hoc esset in damnum alterius filii, cui etiam Princeps voluit providere; unde non videtur, tunc posse à forma licentiæ recedi per supradicta: & non obstat quod habetur in *dict. §. itaque, & §. sed & si fundum*, quia ibi non repugnabat mens testatoris, quæ fuit, ut bona remaneant in familia, quæ etiam isto modo conservatur. Et bene facit ad hoc quod per illum textum notat Bart. in *L. 1. ff. de optione legat.* ubi dicit, quod si testator jubet distribui bona sua inter pauperes, eligendos per talem, quod ille non poterit eligere unum tantum, & ei dare omnia; allegat etiam *L. 3. ff. de ann. legat.* Joan. de Imola tamen in hoc de uno tantum paupere, an possit eligi; vult in *dict. §. si duos*, inspiciendas esse aliquas conjecturas, ut ex eis constet de mente testatoris, vide ibi per eum. Et ex prædictis patet responsio ad dictam *L. qui solvendo*, quia ibi tractatur de præjudicio creditorum, quod in questione prædicta, an possint fieri duæ majoriæ, cessat.

Et an virtute facultatis faciendi majoriam in unum ex filiis, possit facere filio, qui est in potestate, per viam donationis? Videtur, quod sic, ex *L. 17. in Ordinam. Tauri*, & ex dictis Bald. in *authen. si quas ruinas, vers. juxta hoc quero utrum, C. de Sacrosanctis ecclesiis*; Paul. in *L. si quando, in princip. ff. de legat. 1.* Et an possit fieri in posthumum, vide *L. antepenult. ff. de legat. 1.* quod sic: & an in filium extantem apud hostes, vide *L. illa, §. 1. ff. de heredib. institut.* & textus cum glossa in *L. heredis, ff. quando dies legati cedit.*

Sed pone, quod Rex concessit privilegium faciendi majoriam in unum ex filiis, cum pater plures filios haberet; an poterit facere majoriam in nepotem ex uno ex filiis? Est advertendum ad decisionem hujus questionis, quod appellatione filii non comprehenditur nepos, quando agitur de præjudicio alterius, ita quod est merum privilegium; secus si esset beneficium; secundum Bart. in *L. liberorum, colum. 3. ff. de verbor. signific.* textus & ibi Bald. in *L. sed & milites, in princ. ff. de excusat. tutor.* Bald. in *§. quia vidimus, de his qui feud. dare poss.* unde videtur, quod non possit fieri majoria in nepotem extantibus aliis filiis; ipsis tamen deficientibus, si evenierit casus, quod unicum tantum haberet nepotem naturalem & legitimum, ille comprehenderetur sub licentia; quatenus tamen tangeret in præjudicium legitimæ, necessarius esset consensus talis nepotis juridicè præstitus, juxta id quod habetur in *L. si quando, §. & generaliter, C. de inoffic. testam.* & licet tali casu sine licentia Principis fieri poterat majoria, adhuc tamen multum esset Regis licentia proficua, ut vincula, & submissiones, & restitutiones extendantur ultra quartam generationem, juxta ea quæ habentur in *authen. de restitut. fideicommiss.* & ad alia, veluti ad impediendum ex prohibitione alienationis translationem domini. Si tamen nepos esset bastardus, seu naturalis, tunc non comprehenderetur, cum ut superius dixi, Princeps videatur intellexisse de filio legitimo & naturali; unde in dubio non comprehenderetur, nisi aliud constaret de voluntate Regis. Et quod superius dixi, quod stantibus aliis filiis, nepos non comprehenderetur in facultate, intelligerem nisi pater talis nepotis decessisset, quia cum tunc intret in locum patris, videtur, quod in eo possit vigore facultatis constitui majoria; ad quod facit bene doctrina Bart. in *dict. L. liberorum, colum. 4.* quod statutum, quod extantibus filiis foemina non succedat, procedet stante nepote masculo patre mortuo: & procederet hoc, etsi in licentia regia contineatur, quod possit facere majoriam in filium ex se natum, nam mortuo patre nepotis, comprehenderetur nepos, ex notatis per Bart. in *dict. L. liberorum, ad fin. col. 5.* & intellige juxta prædicta, quando iste nepos existentibus aliis filiis, intraret locum patris, vel si esset solus, fieret de ejus assensu, quatenus tangit sibi præjudicium in legitima, per ea quæ dixi, & Bartolus tradit in *dict. L. liberorum, colum. 3. & Gloss. in L. filii, ff. eod. de verbor. signific.* Imò & fortè posset dici, quod dato, quod viveret pater talis nepotis, si majoria fieret in nepotem, teneret, & videtur relicta filio, ex quo ejus contemplatione relinquitur nepoti filio ejus; pro quo videtur bonus casus, qui loquitur in fortioribus terminis, in *L. 2. cum princip. & §. 1. legis sequentis, ff. de assign. libert.* & facit *L. dotem, ff. de collat. honor.* & ibi Bart. & LL. quæ disponunt, quod aliquid relinqui patri, sufficit si relinquatur ejus filius in potestate, *L. 3. ff. de legat. præst.* & tuenda est dispositio patris, ut salvetur meliori modo, quo possit, *L. penult. ff. de testam.*

tam. milit. & confert ad hoc L. 18. in Ordin. Tauri, & facit bonus textus in L. 2. §. si mater, vers. & quid si nepotibus, ff. ad Tertull. qui textus etiam in materia poenali loquitur; crederem tamen idem esse verius, quod stante filio non posset facere in nepotem, vide Alex. in L. haeres mei, §. peto, ff. ad Trebell. & quod non acquiratur patri, videtur casus in L. sed & si mortis, §. hoc autem, ff. de legat. præs. & ibi Bart. nisi fieret nomine patris conferendo acquisitionem patri, ut est textus ibi in §. sequent. & Bart. in dict. §. hoc autem, & vide Socin. consil. 241. colum. 10. volum. 2. & adde ad prædicta Bartolum, quod non possit fieri in nepotem filio stante, in L. Gallus, §. etiam si parente, ff. de liber. & posthum. & Joan. de Plat. in L. 1. C. de privileg. eor. qui in sacro palat. milit. lib. 12.

Quid tamen si vigore regiae licentiæ datæ in forma solita pater inter vivos, seu per viam ultimæ voluntatis constituit majoriam in unum filium, post cujus mortem vocavit nepotem ejus filium, & filius in vita patris decessit, nondum habita majoria; an tenebit constitutio in personam nepotis? Christophor. de Miess. vir præclari ingenii, & satis mi venerandus, qui obiit sub religione Seraphici Francisci, qui composuit tractatum intitulatum *triumphus Christi*, contra infideles, in quadam ex multis questionibus per eum motis in ista materia majoriæ, quas in discursu sui studii collegit succiatè, & non pleno calamo, sed indigestè, sperans dante Deo plenius tradere, in questione ista inclinavit, quod non teneret majoria in personam nepotis, nihil allegans, nisi tantum quod videtur nova majoria in personam nepotis, ad quem facultas se non extendebat, quando nepos esset solus, & non starent alii filii, juxta ea quæ supra dixi; solum allegabat notata per Gloss. in dict. L. filii, & per Bart. in dict. L. liberorum, colum. 3. Ego verò in questione ista contrarium tenerem, quia ex quo avus constituit majoriam cum facultate in filium, cui substituit ex vigore ejusdem nepotem, licet filius decedat vivo patre, & avo nepotis, nepos venit ex majoria facta per dictam facultatem, & in persona ejus non est nova majoria, sed antiqua, argumento L. unum ex familia, §. 1. ff. de legat. 2. & quia sive dicamus substitutionem hujus nepotis vulgarem, vel compendiosam, non est quod obstet, quin nepos succedat ex substitutione, licet pater ejus in vita avi constituentis decesserit; licet enim institutus decedat in vita testatoris, substitutus nepos succedit ex vulgari, ut in L. si pater filio, ff. de vulgar. & pupill. L. Thais, §. Spendophorus, ff. de fideicommiss. libert. Gloss. & Bart. in L. Gallus, §. quidam rectè, ff. de liber. & posthum. quod etiam procedit, etiamsi institutus vocetur ex vulgari contenta in compendiosa; nam & si institutus decederet vivo testatore, substitutus admittitur ex vulgari, sic in compendiosa contenta, secundum Cynum in L. precibus, C. de impuber. & aliis substitution. & Bart. in L. Centurio, ff. de vulgar. & pupill. Bald. 5. volum. consil. 170. incipit, quidam Nicolaus. Confirmatur etiam ex decisione L. Lucius, quæ est antepenultima in §. filiam, ff. de legat. 2. ubi habetur, quod relictum in defectum institutorum & substitutorum, censetur repetitum ab hæredibus, etiam venientibus ab intestato, etsi non apponatur alia clausula codicillaris; facit etiam L. hæc conditio, in princip. ff. de conditionibus, & demonstrationibus.

Sed quid si Rex concessit facultatem faciendi majoriam in unum ex filiis, quem vellet eligere, & fecit in unum ex pluribus, qui vivo patre decessit sine filiis, & majoria reversa est ad patrem; an poterit ejusdem facultatis vigore eligere alium filium, & in eum facere majoriam? Casus videtur, quod non, in L. cujus bonis, ff. de curat. furios. & quia facultas expiravit in prima electione, L. boves, §. hoc sermone, ff. de verbo significat. quod de plano videtur procedere, si primus filius acceptavit, & habuit majoriam, & sic actus vigore facultatis fuit perfectus; si enim non venit in filium majoria, & ante ejus acquisitionem mortuus esset, videtur, quod possit eligere alium filium, argumento cap. si compromissarius, & cap. si electio, de elect. lib. 6. & tradit Oldrad. consil. 57. incipit, Papa reservavit: & conferunt quæ tradit Felin. in cap. innovamus, de treuga, & pace, in limitationibus ad dictum §. hoc sermone. Item, si conditor majoriæ revocasset illam in casu, quo potest per LL. Taurinas, videtur, quod non possit sine nova facultate iterum illam facere, per dictum §. hoc sermone, & legem multum notabilem in L. matrimonii, ff. qui & à quibus manum. liber. non fiant, L. cum vir, ff. de condition. & demonstrat.

Tom. III.

Quid autem si Rex concessit licentiam faciendi majoriam in talem filium, puta Petrum; an possit pater eo mortuo facere majoriam, incipiendo à persona nepotis filii illius defuncti? Et videtur tali casu dicendum, quod non, per textum notabilem in L. si ita quis, in princip. ff. de testam. tutel. in §. si quis filio, in glossa parvula ibidem cum dicit: non expresso proprio nomine, ubi etiam Bart. colligit, quod appellatio filii expresso nomine proprio non comprehendit alium, quam filium sic specialiter nominatum: facit L. Gallus, §. instituens, & per totam illam L. ff. de liber. & posthum. ubi institutio facta de filio non extenditur ad nepotes: & facit, quod notat Bart. in dict. L. liberorum, colum. 2. vers. aut tractamus, ubi allegat dictum §. instituens: adde textum cum glossa in L. Neratius, ff. de regulis juris.

Et idem esset eadem ratione dicendum, ut concessa facultate in talem filium, quod illo mortuo, non poterit fieri in alium per prædicta.

Sed pone, quod dedit Rex facultatem faciendi majoriam in filium Titium, qui mortuus est, & postea natus fuit sibi alius filius, quem vocabit pater similiter Titium; an poterit in illum constituere majoriam? Videtur, quod sic, per textum notabilem in L. filia, §. Attia, ff. de condit. & demonstrat. qui videtur esse casus questionis. Contrarium tamen credo, quia destructa re destruitur etiam privilegium, & si reedificetur, non habebit illud privilegium, nisi ejusdem privilegiantis auctoritate fiat, per notata per Doctores, signanter per Joann. de Imol. in L. inter stipulantem, §. sacram, ff. de verbor. obligat. ad fin. sic etiam videmus, castra vetera inhabitata relici non posse nisi auctoritate Principis, secundum Innoc. in cap. Pisanis, de restit. spoliator. Bald. in L. 1. vers. in initio, ff. de offic. præfect. urb. facit etiam L. pater, §. fideicomisit Tusculanus, ff. de legat. 3. neque obstat dicta L. filia, §. Attia, quia ibi sumus in casu, qui tantum pendebat à voluntate testatoris, de cujus mente ideo præsumitur, non revocasse legatum ancillæ Agathæ, de qua ibi, quia aliam, quam post alienationem primæ Agathæ habuit, vocabit eodem nomine Agatheam; in questione verò nostra hoc non dependet à potestate patris constituentis majoriam, sed à potestate & licentia Regis: & hujus sententiæ fuit dictus Christophor. de Miess. vir doctissimus in suis questionibus.

Quid autem, si Rex concedit licentiam faciendi majoriam, prout ipse vellet, liberam sibi in hoc potestatem concedens; an per hoc solemnitates juris civilis, & incapacitates hæredum videntur sublata, ut sic tali casu possit relinquere majoriam alicui incapaci? Videtur, quod sic, ut in L. 1. juncta L. idem est, in §. & deportati, & quæ ibi Bart. ff. de testam. milit. Cogita tamen, & vide quæ superius dixi; & per talem clausulam non tolluntur ea, quæ sunt juris naturalis, sed quæ sunt juris civilis.

Quid autem, si quis fecit majoriam cum licentia Principis, quæ expiravit post factam majoriam; postea verò constituens cancellavit, seu incidit instrumentum majoriæ; postmodum poenitentia ductus, vult illam valere; an possit? Et videtur, quod non, quia licentia expiravit per constitutionem validam, quæ facta fuit; unde cum poenitet, & vult, quod valeat, reperitur sine licentia, facit textus in L. penult. §. fin. ff. de honor. posses. secund. tabul. ibi: neque putaverit quisquam nuda voluntate constitui testamentum.

Præterea eadem solemnitas requiritur in actu reparando, quæ in faciendo, L. si ut proponis, la 2. C. de nupt. & quod ibi notat Bald. & multa in materia cumulat Jason in repetit. L. quominus, ff. de flumin. in finali questione de molendino in totum destructo. In contrarium tamen videtur, quod notat Abb. per textum ibi, in cap. per tuas, de donation. in 4. notab. ubi notat, quod qui reintegrat, non dicitur de novo facere, unde de licentia prius concessa, durat in tali reintegratione; & dicta L. si ut proponis, non videtur obstat, quia ibi erat jus patri quæsitum ex divortio ad dotem, quam dedit filia; in casu verò proposito nullum jus erat quæsitum Regi, ita ut ab eo nova licentia requireretur. Præterea de mente Principis fuit concedere licentiam, nedum ad primum actum constituendi majoriam, licet validum, sed etiam ad secundum actum, si primus ex aliqua causa corruerit; sciebat enim Princeps, istum actum de sui natura revocabilem usque ad mortem, L. 44. in Ordinam. Tauri, unde juxta naturam actus, videtur dedisse licentiam, argumento L. fin. & quæ ibi notantur, C. de non numer. pecun. & etiam de constitutione majoriæ,

ria, quæ effectum haberet, sensit, non de revocabili, juxta ea quæ latè tradit Felin. in cap. 2. de treug. & pac. ad intellectum *L. boves*, §. hoc sermone, ff. de verbor. signific. & conferunt multum in ista materia notabilia verba Bald. per textum ibi in cap. cum accessissent, de constitut. colum. 5. num. 17. ubi ponit hæc verba: Item nota, quod ubi resurgit dignitas, resurgit confirmatio dignitatis, quia resurgit per dispositionem juris communis, neque est opus quod Papa de novo confirmet statutum super hoc dictum, ex quo non intelligitur nova creatio, sed quodammodo redire ad naturam suam, facit *L. deferre*, §. fin. ff. de jure fisci, *L. fin. ff. de minor.* ibique respondet Bald. ad dictam *L. si ut proponis*: & paulo inferius eodem numero dicit: Oportet, quod in nova creatione interveniat auctoritas Summi Pontificis, sed in reparatione non requiritur nova auctoritas Papæ; subditque notabilia verba: Porro non dicitur omnino extincta, quando superest aliqua spes, vel indicium reparationis, vel aliquis habitus, vel figura remanet, vel memoria in codicibus ecclesiæ non cancellatis, allegat *L. peculii*, §. si opem, ff. de pecul. quod satis confert ad quæstionem istam, nam hic licentia Regis non fuit incissa, sed mansit originalis, & in registro, quam cum construens non incidisset, seu incidi fecisset, non fuit actus majoriæ totaliter destructus, nam mansuerunt reliquæ licentiæ (vide quæ dixi in *L. 24. tit. 1. ead. Partit. & L. fin. ff. de his quæ in testam. delent.*) imò, & in fortioribus terminis ego induco dictum cap. cum accessissent, nam certum est, quod nova dignitas non potest creari in ecclesia sine licentia Papæ, ut in cap. 1. 22. dist. & tamen ea ratione, quia ab antiquo illa dignitas Primiceriatus, de qua ibi, fuit in illa ecclesia, licet postea auctoritate Papæ illa dignitas fuisset extincta, tamen potuit solum capitulum illam reperare ex primæva licentia, licet extinctio auctoritate Papæ facta fuisset; quod est singulare ad istam quæstionem, ut & si Rex consensisset revocationi majoriæ factæ per constituentem tantum, si constituens valet poenitere, & reparare majoriam, poterit ex primæva licentia.

Et quid, si licentia Regis detur Titio Comiti, & sic sub nomine proprio, & dignitatis; an si Titius Comes illa non utatur, poterit uti ejus successor? Decide ex his, quæ dicit Bald. in cap. 1. §. Marchio, vers. pone concessum est privilegium, de his, qui feudum dare possunt. Et facit, quod notat Bald. in *L. 1. §. si defunctus*, ff. de rebus eorum.

Sed quæro de pulchra quæstione: sæpè, ut ex more videmus, Rex solet concedere facultates ad vendendum & alienandum aliquas res majoriæ, seu obligandi eas pro dote & archis, quod de jure videtur Principem facere posse, cum ex ejus privilegio vires sumpsit majoria juxta notata per Bald. in *L. qui se patris*, C. unde liber. colum. antepenult. & traditur in plerisque locis, & facit ad hoc, quod notat Bald. in cap. 1. §. hoc quoque, colum. 2. vers. accidit quæstio, de succession. feud. & quia si lex mortua introducit res prohibitas alienari pro restitutione dotis vel aliàs, ut in authen. res quæ, C. communia de legat. idem dicendum in lege viva, quæ est Princeps; an sit dare aliquem modum, ut Regi tollatur potestas dandi talem facultatem, ex qua potest venire subversio majoriæ? Et videtur dicendum, quod sic, scilicet quod licentia ad majoriam detur propter pecuniam, vel in remunerationem, seu solutionem alicujus servitii, vel quia Princeps sibi aliquid debebat, & Princeps liberavit hoc acto, ut daretur sibi talis licentia; quia cum tali casu habeatur licentia mediante contractu cum Principe, erit irrevocabilis, & non poterit Princeps in ejus subversionem dare prædictam facultatem vendendi, seu extrahendi aliquam rem à majoria; quod probatur ex notatis per Gloss. in *L. quod semel*, ff. de decret. ab ordin. facien. & *L. 2. ff. de jur. immunitat.* & Bart. utrobique, & idem Bart. in *L. omnes populi*, ff. de justitia & jure, num. 29. Bald. in dict. *L. qui se patris*, Paul. de Castr. in *L. digna vox*, C. de legib.

Notabis tamen singulariter ad id, quod dixi, Principem posse dare talem licentiam vendendi, vel alienandi, quod si possessor majoriæ, cui data fuit talis facultas, vendidit, sed adhuc pretium non recepit, vel si recepit, non consumpsit, quod eo mortuo talis pecunia pertinebit tantum ad successorem in majoria, ut in bonis majoriæ convertatur, & non ad alios filios, vel hæredes, per textum notabilem in *L. si operarum judicio*, ff. de oper. libertor. juncta gloss. ibi: sed quare in certa.

Quæro præterea, licet ex lege Taurina 42. licentia debeat præcedere ad majoriam, tamen si sine licentia fiat,

& à Principe confirmetur, tenet majoria; quid si aliquis fecit majoriam sine licentia, supplicavit tamen Regi in suo testamento, ut eam confirmaret, & mortuus est ante confirmationem, & hæreditate jam ejus filiis delata; an si Princeps confirmet postea petente filio majore, tenebit majoria? Videtur, quod sic, ex notatis per Bart. in *L. Gallus*, §. & quid si tantum, colum. fin. vers. quandoque ipse filius petit se legitimari, & tunc si pater hoc disposuisset in testamento &c. ff. de liberis & posthumis, & vide infra ead. gloss. vers. sed an si quis.

Sed pone, quod quis leget filio talem rem in tertia parte bonorum ex lege regni in majoriam, qui etiam dicit, vel lego illi tales res, & tales de quibus facio majoriam, si Rex confirmaverit, cui supplico ut confirmet, quo facto mortuus est ante confirmationem: item & moritur filius, in quem fecit majoriam, antequam Princeps super hoc aliquid declararet; an transmittet ad suos descendentes primam partem legati, illam videlicet rem, quam reliquit in tertia parte bonorum, quæ non egebat Principis confirmatione? Et videtur, quod neque illam transmittat, neque ejus filius poterit petere confirmationem à Principe alterius partis legati, scilicet rerum quas reliquit, si Princeps confirmaret, & hoc per textum in *L. cum ita*, in princip. ff. quando dies legat. cedit, & ibi Bart. & eod. tit. *L. cum illud*: neque obstat ad hoc *L. si ususfructus*, eod. tit. quia loquitur, quando unum legatum deficit ex morte ipsius, cui legatur, unde purincatur aliud, seu prima pars alternativæ; ex quo sequitur, quod si legatum fieret isto modo, relinquo filio meo talem rem in majoriam, vel talem & talem, si filius meus se obligaverit solvere fratribus suis certas quantitates, vel quid aliud, vel si voluerit hoc solvere; tunc enim si moriatur filius ante implementum conditionis, valebit prima pars legati, seu alternativæ, quia purificatur primum relictum, ut habetur in dict. *L. si ususfructus*, in princip.

Item, si defunctus non ita alternativè legaret, sed per viam legati de pluribus rebus faceret majoriam in filium majorem, supplicando Regi, ut eam confirmaret, & quod si Princeps non confirmaret, quod faciebat majoriam de una ex illis in tertia bonorum; tunc enim etsi moriatur filius antequam Princeps declaret, transmittet ad filium rem, quæ relicta est in tertia bonorum, *L. si quis ita scripsit*, ff. de hæredib. instituend. neque obstat *L. hujusmodi*, ff. quando dies legati cedit, quia in isto casu in omnem eventum res legata erat perventura jure majoriæ, quod non est in casu *L. hujusmodi*; & quia quando relinquitur jure majoriæ, non solum relinquitur primo, verum omnibus descendentes; & sic non est, quid tractetur de jure transmittendi, seu de die legati cedentis: imò, cum in omnem eventum illa res debeat esse majoriæ, posset filius accipere ejus possessionem statim, pro quo facit Gloss. in dict. *L. hujusmodi*, & *L. Julianus*, ff. de condit. indeb. *L. cum quidam*, ff. de acquirend. hæredit. *L. antiqui*, ff. si pars hæred. petat. *L. si pater*, ff. de solut. *L. si duobus*, §. fin. & *L. qui filiabus*, §. 1. ff. de legat. 1.

Nota etiam in materia ista, quod facultas Principis data ad faciendum majoriam per viam testamenti, vel donationis inter vivos, vel uti vellet, intelligi debet, dummodo ille cui datur, sit capax factionis testamenti, *L. verbis*, ff. de verbor. significat. & §. in extraneis, Instit. de hæred. qualitat. & differ. facit *L. si quando*, C. de inoffic. testam.

Item nota, quod si quis fecit majoriam, & misit ad Regem, ut confirmaret, & tempore confirmationis, qui majoriam fecit, sit furiosus, quod non tenebit confirmatio, *L. si quis alicui*, ff. de acquir. hæred. & vide *L. fin.* & ibi Gloss. & Bart. ff. de bonor. posses.

Item & adverte, quia & in istis facultatibus conceditur, quod possit addere, & augere in majoria, quidquid voluerit, & multoties poterit dubitari in his quæ addit, an videtur repetere titulo majoriæ, & ut bona, quæ addit, sint majoriæ; ad quod vide textum notabilem in *L. Scævola*, ff. de verbor. significat. & *L. libertis*, ff. de condition. & de demonstrat. & junge dicta Bart. in *L. si tibi pure*, in fin. ff. de legat. 3.

Sed quid, si mercator hujus regni exercet mercantias extra regnum, ubi non est necessaria ista facultas ad majoriam, quia legitima filiorum non est ita ampla, prout est in istis regnis; an poterit de talibus bonis consistentibus extra regnum disponere, ut emanent ex eis bona, quæ sint majoriæ, vel vinculo illa, prout possunt civitates regni, ubi sunt mercantiae? Videtur dicendum, quod non, & quod talia bona mobilia debent sequi personam, ex eo quod Bald. vult in *L. mercatores*, C. de com. mer.

mer. & mercator. dicens, quòd mobilia concernunt personam, immobilia autem territorium, ubi sita sunt: & in istis mercantiis, seu mobilibus, quæ non sunt perpetuò destinata ad locum, ubi sunt, idem vult & pulchre Salicet. in *L. 1. C. de summ. Trinitat. & Fide Cathol. L. ex facto, §. rerum autem, ff. de hered. instituend. L. uxorem, §. legaverat, ff. de legat. 3.* & tradit latius Joann. Lecirier in suo tractat. juris primogenituræ, lib. 2. quæst. 8. ubi allegat dictum Baldi, quòd facit in oppositum, & ipse allegat, de pace juram. firm. & debet dicere, de pace tenenda, colum. 2. num. 9. ubi dicit, quòd bona mobilia censentur de territorio, ubi reperiuntur, & quòd populo, seu fisco illius loci confiscantur: sed tandem residet in conclusione Saliceti ubi suprâ, an sint ibi perpetuò destinata, vel ne. Quid autem esset dicendum, si bona essent immobilia? Vide per dictum Joann. in dict. tractat. & lib. quæst. 7. ubi latè.

Et quid si habens facultatem ad faciendum majoriam, cum eam facit, dicit, quòd facit disponendo de tertia & quinta bonorum, bona tamen, quæ ponit in majoria, excedunt tertiam & quintam; an sustinebitur majoria virtute facultatis? Vide quòd dicit Bart. in *L. ambitiosa, in fin. ff. de decret. ab ordin. faciend.* & in quæstione per eum disputata, quam ibi refert, & vide textum, & ibi Abb. in cap. nisi essent, de præbend.

Nota etiam, quòd si habens facultatem fecit majoriam, si postea impetret facultatem, ut possit eam revocare, non videtur ex sola imperatione ista illam revocare, *L. forma, §. fin. ff. de censib.* & textus cum glossa in cap. ex tenore, de rescript.

Item, quid si ex facultate regia, vel ex dispositione legis Tauri, revocet quis majorem factam in filium majorem cum certo onere de præstando aliis filiis certam quantitatem, & instituat majoriam in secundum filium, non repens dictum gravamen; an censeatur repens? Videtur, quòd sic, per textum, & quòd ibi notat Bart. in *L. Cajo, in princ. ff. de alim. & cib. legat.*

Sed quid, si Rex concessit facultatem faciendi majoriam sub conditione, si uxor ejus vel talis eorum filius consenserit, contingit, quòd is cui data fuit talis facultas, facit majoriam de rebus designatis, dicens, quòd facit sub conditione prædicta, si uxor vel filius consenserit, & deum consensus uxor, vel filius, eo tamen tempore, quo jam ille, qui fecit majoriam, erat deportatus, vel apud hostes, vel jam in articulo mortis carens loqueia; an valebit constitutio ista majoriæ? Et facit, quòd non valeat, notabile dictum Bartoli in *L. postquam, in princ. ff. ut legat. seu fideicommiss. nomin. caveat.* quòd fortè bene procederet in eo, qui de jure jam erat incapax ad faciendum actum, veluti in eo, cujus bona jam erant publicata, quo casu loquitur Bartolus, vel in capto apud hostes; non tamen fortè procederet in eo, qui de facto non poterat, ut in eo, qui perdidit loquelam; nam cum ille præsumatur in eadem voluntate durare, *L. eum qui, ff. de probat.* Gloss. in cap. de neptis, 31. quæst. 2. & accedat consensus tempore habili de jure ad actum, videtur, quòd actus tali casu teneret: non tamen teneret, si consensus accederet post mortem ejus, qui facit, ut probat textus per locum ab speciali in *L. si pater, ff. de manum. vindict.*

Sed pone, quòd data est facultas ad majoriam faciendam sub conditione, si dotaverit competentem filias, pater verò dotavit filias tradens eis certa bona in dotem, & fecit de aliis bonis majoriam, & postmodum illa bona fuerunt filiabus evicta; an filiæ poterunt agere de evictione, vel rescindere majoriam, tanquam non servata conditione? Vide textum cum glossa, qui videtur probare, quòd sic, in *L. si vero, §. si patronus, ff. de bonis libert.*

Item, quid si Princeps concessit facultatem faciendi majoriam in unum ex filiis, quem elegerit; an possit eam facere in casu, quo non habet nisi unum tantum filium? Et videbatur, quòd non, per *L. 1. in princip. juncta L. utrum, ff. de assignan. libert.* Gloss. Instit. de assignat. libert. in contrarium facit, quia Principis intentio in hoc non repugnat, imò magis favet, quando unus tantum esset filius, ex quo præjudicium aliis non irrogatur, & quia dictæ LL. procedunt in melioratione inter plures, quæ non cadit in uno, majoria verò bene cadit in uno.

Adverte etiam, quòd ista licentia, seu facultas regia, quando est necessaria ad majoriam faciendam, debet præcedere, ut cavetur *L. Taurina 42.* bene tamen sufficeret, si post factam majoriam Princeps eam confirmaret, ut eadem lege colligitur, & probatur ex his, quæ notant Hostien. Cardin. & Abb. in cap. innotuit, de elect. & Præpos. Alexand. in cap. quicumque, el 2. 50. dist. Sed dubium est, an post talem confirmationem posset, qui fecit, re-

vocare majoriam, si fecerat eam per viam donationis inter vivos? Et videtur, quòd sic, traditione non sequuta, vel cum ex causa non onerosa facta fuit, juxta *L. 44. in Ordin. Taurin.* illa tamen lex loquitur, quando præcessit licentia, non quando confirmatio fuit subsecuta: sed videtur idem dicendum, quia talis confirmatio intelligenda est secundum naturam actus, qui confirmatur, *L. fin. C. de non numer. pecun.* tu cogita. Sed quid, si ille in quem facta fuit majoria, erat incapax, & Rex habilitabit eum; an qui constituit majoriam, poterit revocare in casu, quo potest revocari majoria? Et ex dictis Alexandrini ubi suprâ, colligitur decisio, quòd, aut ipse constituens majoriam, ignorabat habilitatem, & potest revocare cum sciat; aut sciebat, & non potest: vide ibi per eum.

Adverte etiam, quòd ex licentia ad faciendum majoriam in unum ex filiis, si deficiat masculus, potest fieri in foeminam filiam, ut dixi, in *L. 2. tit. 15. 2. Partit.* & vide *L. 2. §. filius*, ibi: utique & filiabus, ff. ad Tertul. & ibi Bart.

Et quid, si conceditur facultas faciendi majoriam alicui in unum de consanguineis suis; an possit in consanguineos ex parte matris? Textus videtur, quòd non, in *L. 1. ff. de jure immun.* sed attenta consuetudine loquendi in vulgari in Hispania contrarium crederem.

Sed quæro, quid si Rex revocet omnes facultates ad majorias per se à tali tempore concessas: an effectus istius revocationis extendatur ad majorias jam factas, & præsertim, quarum jam est in donatarium translatus dominium? Et videtur, quòd non, ex dicto Baldi in *L. 1. col. 3. vers. & facit ad quæstionem, ff. solut. matrim.* ubi videas, quia vult, quòd dominium non revocetur jam translatum, etsi Princeps revocasset etiam quoad effectus sequutos.

Item quæro, an per talem revocationem facultatum subvertantur etiam majoriæ, quæ ex lege regni in tertia & quinta fieri possunt absque aliqua facultate? Et videtur, quòd non, quia Princeps suum non legis aufert privilegium; & ad hoc facit bonus textus in *L. si miles, ff. de injust. rupt.*

Item quæro, cum ex lege Taurina licentia Regis debet præcedere majoriam, & non sufficit, si subsequatur; an hoc procedet, etiamsi faciens majoriam unicum tantum habuisset filium? Et in hoc in quæstionibus illius viri doctissimi de Miesses reperi, quòd limitabat dictam legem Tauri, nisi ille, in quem fecit pater majoriam, esset unicus patri suo, & hoc dicebat esse singulare, & verum, allegabat textum, & ibi Bart. in 3. opposit. in *L. posthumus, in princ. ff. de injust. rupt.* de quo ego dubito, cum non reperiam rationem diversitatis, an sit unus, vel plures filii, cum eadem quantitas legitimæ debeatur uni, quæ & pluribus, imò & major, cum si unus sit, non cadat melioratio tertii neque quinti, & ex vinculis & prohibitionibus majoriæ eadem læsio inferatur quoad gravamina filio unico, sicut si essent plures: limitabat etiam dictam legem Taurinam, in casu, quo ante majoriam fuit data facultas; nam si ejus vigore facta fuit, si postea revocetur, vel ex aliqua causa desinat, si postea Rex iterum eam concedat, reconvalescet majoria; per *L. si quis filio exheredato, §. irritum, ff. de injust. rupt.* & ibi Bart. in princ. & in penult. opposit. & in *L. posthumus, in princ. in 3. opposit.*

Sed pone, quòd cavetur in majoriæ investitura, quòd filius bastardus legitimatus possit succedere in majoria, si sibi à patre relinquatur, pater ante legitimationem reliquit majoriam filio bastardo nondum legitimato, legitimavit tamen eum postea; an succedet in majoria? Videtur, quòd non, tam ex dictæ legis Taurinæ dispositione, quæ facit in argumentum, quam per *L. in tempus, & L. si alienum, §. 1. ff. de hered. instituend.*

Quid tamen, si cum impetrat legitimationem, vel aliàs cum legitimat, dicit, quòd facit hoc, ut succedat in majoria? Videtur, quòd sufficiat, argumento *L. si quis hæres, ff. de injust. rupt.* & *L. Pamphilo, §. propositum, ff. de legat. 3.* & bene conferunt, quæ tradit Jason in repet. *L. quominus, ff. de flumin. 21. quæst.*

Item nota, quòd si majoria fieret sub conditione, si Princeps eam confirmet, tenebit, si sequatur confirmatio, ex *L. Tauri.* & vide 12. quæst. 5. in cap. quia Joannes.

Item pone, quòd habens facultatem fecit majoriam in filium, & cum haberet uxorem prægnantem, dixit, quòd posthumus vel posthumæ, quæ erat in utero, legabat mille pro alimentis, contigit, quòd nascuntur duo, masculus & femina ex eodem ventre; an vitabitur constitutio majoriæ? Dic, quòd non, sed quilibet posthumorum habebit mille, quæ fuerunt relicta, *L. si ita scriptum, in prin-*

gada por las leyes deste nuestro libro. Otrosi, si el testador mandasse fazer (4) de su cuerpo, e de sus huesos (5), o en fecho de su sepultura (6), alguna cosa, que fuesse contra ley (7), o contra la vsada costumbre de la tierra, o contra su fama, o a deshonnra de los parientes del, non deue ser guardado tal mandamiento; e aura

princip. ff. de liber. & postum. Gloss. & Bart. in L. 3. §. fin. ff. eod. Gloss. in L. 3. ff. de injust. rupt. in verbo si nascuntur.

Adverte etiam, quòd licet ex lege Taurina, licentia debeat præcedere, hoc procederet quando aliàs non esset valida constitutio majoriæ; si tamen sine licentia esset valida, tamen ad valorem aliarum vocationum, vel prohibitionum alienationis, seu alias qualitates esset necessaria facultas regia, si talis facultas subsequatur constitutionem, benè tenebit, & una convertetur in aliam; unde defuncto constituyente cum prima majoria tenebit, subsecuta facultate ad illas qualitates, quæ erant necessariæ ad ejus valorem, argumento textus cum glossa, & ibi Bart. *col. 2. in L. 2. in princ. ff. de vulg. & pupil. licet enim prius fecerit majoriam sine regia licentia, illa confirmabitur, seu validabitur, si postea habeat licentiam regiam ad constituendum majoriam, ut probatur per textum in L. si quis filio, §. irritum, ff. de injust. rupt. & ibi Bart. & vide multa, quæ in proposito adduci possunt, de quibus per Jason. in repet. L. quominus, ff. de flumin. quæst. 21. cogita tamen.*

Sed quæro juxta ea, quæ post principium hujus glossæ dixi, quòd Rex concessit facultatem alicui faciendi majoriam in quarta parte bonorum suorum, an per hoc videatur sibi sublata facultas, ne faciat in tertia, juxta LL. regni? In quo videtur dicendum, quòd non, per textum in L. non tantum, §. si emancipatus, ff. de bon. poss. contra tab. & ibi Bart. & facit L. legatum, ff. de fund. instrum. neque obstat L. si ita quis, ff. de vulg. & pupil. quia responde, ut ibi per Bart.

Quia autem, si Rex dedit facultatem faciendi majoriam alicui in unicum filium, quem tunc habebat, & postea nascitur sibi alius filius; an poterit facere majoriam adhuc ex vigore facultatis? Dic, quòd non, per textum in L. ex facto, in princ. ff. de vulg. & pupil.

Item adverte, quòd si non habens facultatem, facit majoriam per viam donationis in unum, & in ejus defectum in alium, translato dominio in primum, non transiuntur in secundum mortuo illo; unde si primus alienaret, vel alii concederet, teneret alienatio, ita colliges ex decisione quadam Guidonis, in decis. Delphinatus, quæst. 512. & intellige de carente facultate à Principe, vel à lege, propter ea, quæ habentur in L. 7. tit. 4. Partit. 5. & in L. Taurina.

Quid autem, si quis faciat majoriam de omnibus bonis suis, an veniant bona futura? Et dic, quòd non, L. si ita, ff. de auro & argent. legat. Bald. in §. similiter, de controu. invest. in fin. Sed quid si Princeps legitimavit ad petitionem patris, vel aliàs filium bastardum, & concessit, ut possit in eum facere majoriam; an versa vice videatur data eadem licentia filio, ut fortè ditatus de his, quæ acquisivit, faciat majoriam in patrem, ex vigore facultatis, si erat necessaria? Vide per Felin. in cap. postulasti, de rescrip. in quæst. illa, an extendatur dispensatio, ex cujus dictis videtur, quòd non.

Pone autem, quòd Rex dedit licentiam faciendi majoriam in filium fratris, quia is cui dedit, non habebat filium; an si postmodum nascatur sibi filius, poterit ex ista facultate facere in eum majoriam? Et videtur, quòd non, quia esset extensio de persona ad personam in materia odiosa, ex notatis per Bald. in L. sed & milites, in princ. ff. de excus. tutor. & per Francis. de Aret. in L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liber. & posthum. & quia hic est major ratio prohibitionis, ut filius non gravetur in legitima, & sic Princeps esset difficilior in concedendo: & facit pro hoc, nam si Rex concederet alicui castrum, ut post vitam illius maneret jure majoriæ in quendam nepotem filium fratris donatarii, tunc propter nativitatem filii excludetur ille nepos filius fratris, ut vult Bald. in L. cum acutissimi, C. de fideicommissis, in fin. sed considera, si fortè hoc potest limitari, si concessio Principis totaliter tenderet in favorem patris, ut quia

la manda aquel a quien fue mandado algo, porque fiziesse esto, maguer no lo cumpla.

LEY XXXIII.

Como vale la manda que es fecha a muchos, e en que manera la deuen partir.

AVno, o a muchos (1) puede ser fecha manda de vna cosa. E quando la

Princeps ad illum, non ad filium fratris habebat affectionem; & probaretur ista limitatio ex dictis ejusdem Bald. in dict. L. cum acutissimi, in fin. & facit L. sed si plures, §. in arrogato, ff. de vulg. & pupil. & L. socium qui in eo, ff. pro socio.

Sed an, si quis fecit majoram sine licentia Principis, an si Princeps post illius mortem illam confirmet, teneat? Vide Angel. per textum ibi, quòd sic, in L. penult. in addit. ad Bart. C. de præpos. sacri cubic. lib. 12. & vide textum notabilem in cap. quia Joannes, 12. quæst. 5.

Quid autem, si in facultate regia ad majoriam dicitur, quòd dotatis filiabus possit facere majoriam; qualiter hoc intelligatur, quòd sint dotatæ, vide, quæ notat Bald. in L. fin. column. 3. in quibusd. quæstionib. C. de pactis, & idem Bald. in L. si plures, column. pen. C. de condit. inser. & Bart. in L. cum plures, §. penult. ff. de administ. tutor. & in L. Titio, §. Titio centum, ff. de condit. & demonstrat. & quia Doctores amplo stilo comentati sunt dictam L. nemo potest, de qua ista sumpta est, ego similiter istam legem his laboribus pro communi utilitate ornare decrevi, & labores isti pro majori parte fuerunt illius docti viri licentiatum de Miesses, in quibusdam suis recollectis quæstionibus in ista materia, & tam istæ quæstiones, quàm aliæ multæ sparsæ in ista materia per istos libros Partitarum fuerunt dicti Domini, aliquibus per me additis; ejus anima requiescat in pace, qui sperabat favente Deo in ista materia majoriæ, ad nostrum modum hispanicum, pleniori stilo multa, & practicabilia, & notatu digna tradere, sed morte preventus, & quia ante mortem monasticam vitam elegit, non potuit: & ne mireris, si aliqua ex his tibi videantur non ita digesta, ut oportuit, tum quia ille in dictis recollectis non habuit rem istam pro perfectè absoluta, sed tantum in progressu suorum studiorum induxit LL. ad istas quæstiones, tum etiam, quia mihi homini valde occupato deficit tempus ad maturius cogitandum. Tu lector amantissime, cum casus occurrerit, latius cogitabis, & pro levamine laboris tibi ista placebunt; sufficit enim si cui, vel in paucis amici labore consulatur, L. tutor, C. de negot. gest.

(4) Mandasse fazer. Concordat cum L. servo alieno, §. fin. & L. si quis inquilinos, §. fin. & L. filiusfamilias, §. ades, ff. de legat. 1.

(5) Huesos. Concordat cum L. quidam, in princ. ff. de condit. institut.

(6) O en fecho de sepultura. Ut si mandavit sibi fieri sepultura magni sumptus, quæ statui suo non esset conveniens, aliàs hæredem privat; nam talis voluntas non est servanda, nec hæres perderet hæreditatem, ita exemplificat Paul. de Cast. in dict. L. servo alieno, §. fin. & facit ad eum, qui successorem in majoria tali onere gravaret, vel secundum Paul. de Castr. ibidem, si mandaret, se sepeliri cum melioribus vestibus, quas habebat, vel anulis, ut faciebant pagani, qui de alio sæculo non cogitabant: & facit ad quæstionem, quem latè tractat Alberic. in dict. §. fin. de milite, qui more solito, cum indumentis singulis, & equis coopertis sepelitur apud Monasterium Prædicatorum, an de istis debeat quarta presbytero parochiali? Vide ibi latè.

(7) Contra ley. Adde L. condiciones contra edicta, ff. de condit. institut. & eod. tit. L. condiciones, quæ contra bonos mores.

LEY XXXIII.

Si eadem res uni, vel pluribus legatur conjunctim, vel divisim, valet legatum, & æqualiter eam dividunt: & si eorum aliquis ante testatorem moriatur, vel si in vita testatoris parti suæ renuntiet, vel aliàs ei non pertinet, tunc portio sua accrescit collegatariis. Hoc dicit.

(1) En muchos. Prosequitur notata per Azon. C. eod. in summ. column. 7. vers. item legari potest uni, & legari potest pluribus.

la fazen a muchos, quier sea fecha a todos ayuntadamente, o a cada vno por si (2), vale la manda, e deuenla partir todos entre si igualmente. E si por auentura, alguno dellos muriere en

ante que el testador (3); o, biuiendo, renunciase su parte (4); o acaesciesse otra razon alguna (5) por que non la ouiesse aquel a quien fuera mandada; es-
tonce acrecerse ya (6) aquella parte a
to-

(2) *Por si.* Quid si aliqui sunt conjuncti, alii verò disjuncti? Dic, ut per Gloss. & Bart. in *L. plane, in princ. ff. de legat. 1. in gloss. super verbo potestate*; & intellige, ut per Paul. de Castr. in *dicta L. si pluribus, colum. 1.* quòd ibi conjuncti fuerunt verbis tantum, ut quia testator dixerat aquis portionibus; licet non potest negari, quin sit divinare ad illum textum.

(3) *En ante que el testador.* Adde *L. unic. §. pro secundo, C. de caducis tollend. & L. si Titio & Maevio, §. Julianus, ff. de legat. 2.* Et quid si tempore testamenti jam legatarius cum alio conjunctus erat mortuus? Vide in *dict. L. unic. §. in primo*, & ibi Gloss. in parte ad illos.

(4) *Renunciase su parte.* Adde *§. si eadem res, Institut. de legat.*

(5) *Otra razon alguna.* Vide per Gloss. in *dict. §. si eadem, super verbo defecerit.*

(6) *Acrecerse ya.* Ut in *dict. §. eadem*, & in *dicta L. unic. §. in primo*, & *§. pro secundo*; si tamen deficiat legatum, propter defectum legatarii, vel propter ejus delictum tale, quòd legatum debeat fisco applicari, tunc non accrescit conjuncto, ut in *L. si Titio, & ei, qui capere non potest, ff. de legat. 2.* Si verò legatum deficiat ratione rei legatae, tunc etiam non accrescet conjuncto, ut in *L. hujusmodi, §. si Titio, ff. de legat. 1.* Si verò legatum deficiat attenta persona legatarii, vel mixta consideratione rei, & personae legatarii, vel ipsius legantis, tunc dic, ut in *L. plane, §. si duobus*, & *§. sequenti, ff. de legat. 1.* & vide in ista materia singulariter, per Bart. in *dict. L. hujusmodi, §. si Titio*, el 1. cum aliquibus ibi additis per Joan. de Imol. & Alexand. & quia lex ista tractat de materia juris accrescendi inter collegatarios, adde latius in *L. unic. §. his ita diffinitis, C. de caducis tollend. & in L. re conjuncti*, ubi Bart. latissimè, *ff. de legat. 3.* Et aliqua ex multis, quæ in ista materia cumulaui, hic annotare decrevi, nam, etsi conditio adjecta uni conjunctorum in ejus persona deficiat, non ex hoc minuitur, imò augetur jus alterius, *L. si tibi & ei qui, ff. de legat. 3.* quæ lex est satis notabilis. Nota etiam, quòd in habitatione pluribus relicta habet locum jus accrescendi, vide *L. codicillis, in princip. & ibi Bart. ff. de usufruct. legat.* Item habet locum inter duos correos, quibus est relicta liberatio, *L. si his*, & ibi Bart. *ff. de liberat. legat.* Item etiam jus accrescendi habet locum in legitima, vide per Bald. in *L. unic. §. in primo, colum. 3. C. de caducis tollend.* & vide de hoc plenius per Alexand. in *L. plane, §. si duobus, colum. 3. ff. de legat. 1.* Et utrum filio instituto in legitima, tantum accrescat totum residuum per jus accrescendi? Vide Bald. in *L. unic. colum. 6. C. quando non petent. partes*, habet etiam jus accrescendi locum in donationibus causa mortis, *L. unic. §. cum autem, C. de caducis tollend.* adde Bald. quem vide in *L. unic. col. 13. C. quando non petent. part.* Adverte etiam, quòd conjunctus per jus accrescendi præfertur venientibus ab intestato, in eo, quòd non potest capere conjunctus ratione incapacitatis, vide per Bald. in *L. eam quam, colum. fin. C. de fideicom. dixit etiam Bald. in L. unic. §. in primo, in princip. C. de caducis tollend.* quòd etiam inutilis conjunctio parit jus accrescendi. Quærit etiam Bald. in *dict. L. unic. §. ubi autem, colum. penult.* an si dispensatum sit cum patre, quòd possit legare duobus filiis suis spuris usque ad certam quantitatem, vel quidquid pater voluerit; nunquid inter eos habebit locum jus accrescendi? Et primo dicit videri, quòd non, quia dispensatio, ut odiosa, est restringenda; sed contrarium videtur secundum eum, quia voluntas testatoris favorabilis est, & amplificanda: demum dicit de hoc minimè dubitandum, si essent legitimari.

Et potest induci ad quæstionem majoriæ, ut si ex privilegio Principis quis faciat majoratum in duos filios, vel nepotes spurios, quòd in defectum unius alter habeat totum per jus accrescendi, quando majoria fieret per modum ultimæ voluntatis: dixit tamen Bald. in *L. senium, in fin. C. qui testament. facer. poss.* quòd relictum, quòd capit vires ex dispensatione, non recipit jus accrescendi: vide etiam per Bald. in *dict. §. ubi autem*, an in caduco per sententiam habeat locum jus accrescendi. Dixit etiam Bald. in *L. unic. colum. 4. C. quando non petent. part.*

quòd etiam contra exclusum per præscriptionem habeat locum jus accrescendi: & in *L. illa, §. 6. & aliis colum.* Baldus latè tractat de ista materia juris accrescendi; & ibi Bald. *colum. 7.* dixit, quòd jus accrescendi est ejusdem conditionis, & prærogativæ, & rationis, cujus est suum principale. Vide etiam ibi per eum in *13. colum.* an jus accrescendi locum habeat in jurisdictione ordinaria, vel delegata, vel arbitraria: & ibi per additionatorem, an habeat locum in salariis. Vide in *addition. super parte contractibus*, & etiam ibidem per Baldum, an in vocibus habeat locum jus accrescendi: & jus accrescendi est eodem jure aliquid accrescere, nec est necessaria nova agnitio, Baldus, *de duobus fratrib. à capitaneo investit.* vide *L. 2. §. si duo, ff. de bonor. posses. secundum tabul.* & portio conjuncti non omnibus, sed conjuncto accrescit; disjuncti verò omnibus, *L. hæredes, ff. de hæred instit.*

Nunc vero adverte ad aliqua, in quibus cessat jus accrescendi: & primò cessat inter conjunctos conjunctione legali, in legatis textus notabilis in *L. & Proculo, ff. de legat. 2.* quòd limita, nisi legatum esset pro non scriptum. *L. verum, §. si servo communi, ff. pro socio*, & sublimita per *L. filius, §. sequens quæstio, ff. de leg. Cornel. de fals.* In hæreditate verò inter conjunctos conjunctione etiam legali, locus est juri accrescendi, *L. servus communis ab extero, ff. de acquirend. hæred.* & vide quòd dicit Bald. in *L. hac edictali, colum. fin. C. de secundis nupt.* & vide per Bald. in *L. 1. colum. 8. C. quando non petent. partes*, & in *dict. L. hac edictali, §. 1. colum. 2.* in usufructu etiam inter conjunctos conjunctione legali, locus est juri accrescendi, *L. 1. §. 1. ff. de usufruct. accres.* Item jus accrescendi non habet locum post quæsitæ portiones, nisi in usufructu, *dict. L. 1. §. fin.* vide Gloss. & Paul. de Cast. in *L. aquam, ff. quemadmod. servitut. amittant.* & per Bart. in *L. codicillis, ff. de usufruct. legat.* & in *L. hæredes mei, §. cum ita, ff. ad Trebell.* Quid tamen, si aliquis petit restitutionem, ut absteat? Vide per Gloss. & Bart. in *L. sed cum patrono, in princ. ff. de bonor. posses.* & limita, ut in *L. utrum, ubi Gloss. ff. de assignand. libert.* Item in exhæredatione non habet jus accrescendi, Bald. in *L. 1. C. de liber. præterit.* & sic exhæredatus à quota non videtur exhæredatus à toto. Item, licet accrescat jus, non tamen accrescit possessio sine nova apprehensione, secundum Bald. in *dict. L. unic. colum. 2. C. quando non petent. partes*, & ibi de Carboniana, & aliis bonorum possessionibus. Item jus accrescendi non habet locum in portione, quæ non deficit ipso jure, sed ope exceptionis, Glosa cum textu, & ibi Bart. in *L. si duo patroni, in princ. ff. de jurejur.* vide per Jason. in *L. si mihi, & Titio, colum. 3. ff. de verbor. oblig.* Item non habet locum jus accrescendi in acquisitorum resolutione, secundum Azon. in *summ. C. de assignand. libert.* nisi in duobus casibus, scilicet in assignatione libertorum, & in usufructu foritali, non autem in dominio directo, vel utili, adde Bald. in *auth. si quas ruinas, colum. fin. vers. 3. casu, C. de summ. Trinit. & Fide Catholic.* & per Jason. in *dict. L. si mihi & Titio, colum. 5.* Item, jus accrescendi non habet locum de possessione naturali ad civilem, Gloss. & ibi Bart. in *L. sed & si nolit, ff. de acquirend. posses.* Item verba taxativa impediunt jus accrescendi, *L. Lucius, §. quæ habebat, ff. ad Trebell.* vide Bart. in *L. pater filium, colum. penult. ff. de inoffic. testam.* Bald. in *L. 1. 14. colum. C. de sacrosan. eccles.* & in *L. unic. colum. 7. C. quando non petent. partes*; & vide Bald. in *L. 1. colum. 4. C. de secund. nupt.* Item non habet locum in relicto alimentorum, *L. dominus, ff. de usufruct.* Bald. in *dict. L. 1. 14. colum. C. de sacrosan. eccles.* & in *dict. L. dominus*, quòd nota ad filios spurios.

Quid autem de fructibus canonicatus vacantis, an accrescat aliis canonicis, vel ecclesiæ? Bald. dicit, quòd ecclesiæ, in *L. non plures, C. de sacrosan. eccles.* Item nota, quòd testator in legatis potest tollere sua voluntate jus accrescendi, vide per Bart. in *dict. L. re conjuncti, colum. 10. ff. de legat. 3.* & in *dict. L. pater filium, colum. penult. ff. de inoffic. testam. in repet.* & vide per Bald.

todos los otros, a quien fuesse mandado, como sobredicho es. E tal manda se faria ayuntadamente en esta manera, como si dixesse (7) el testador: Mando a fulano, e a fulana, tantos maravedis, o tal cosa, nombrandolos todos, vno a vno señaladamente, quantos fuessen aquellos a quien lo mandasse. E apartadamente (8) se faria la manda de vna cosa a muchos, como si dixesse: Mando a fulano tal mi viña; e despues desso dixesse en aquel mismo testamento, que mandaua aquella misma viña a otro, e despues a otro, nombrando cada vno dellos por si; ca estonce, todos la deuen partir entre si egualmente (9), como dicho es.

Bald. in *L. quotiens*, ff. de *heredib. instit.* & in *L. fin. C. si quis omis. caus. testamen.*

Et an juri accrescendi possit renuntiari, vide per Bald. in *dict. L. unic. colum. 9. C. quando non petent. partes.* Item, qui admittitur ad legatum de jure speciali, non habet jus accrescendi, *L. mulieri*, & *Titio*, ff. de *condit. & demonstrat.* vide ibi per Bart. & Doctores. Non parvi pendas ista, sed gaude cum laboribus meis, & hæc summa sit tibi gemmula.

(7) Como si dixesse. Nota istud exemplum, & hic dicuntur conjuncti re & verbis, secundum Gloss. in *L. 1. §. fin. ff. de usufruct. accres.* & tenet Bart. in *L. re conjuncti*, ff. de *legat. 3. col. 6. vers. tertio loco principaliter quæro*; contrarium, imò quòd isti sint conjuncti verbis, sed disjuncti re, quia testator à principio videtur divisisse inter eos, tenuerunt Petrus & Cynus, in *L. unic. §. ubi autem, C. de caducis tollend.* quam opinionem dicit veriolem in puncto juris Alexand. in *L. plane, §. si conjunctim*, ff. de *legat. 1. col. 1.* ista lex Partitarum, neque facit pro opinione Glossæ, & Bartoli, neque pro contraria; imò posset dici, quòd faciat pro opinione Petri & Cyni, nam ponit exemplum, quando Titio & Sejo lego decem; nam cum tunc intelligatur de eisdem decem, ut in *L. si quis testamento*, in *princip. ff. de legat. 1.* ergo æquis partibus videntur vocati, & sic erunt conjuncti verbis, sed non re: sed dic, quòd imò & isto casu erunt re & verbis conjuncti, & facient sibi partes per concursum, sicut cum fundus legatur.

(8) Apartadamente, &c. Isti sunt conjuncti re, sed disjuncti verbis, ut hic, & in *dict. L. re conjuncti*, ff. de *legat. 3.* ubi Bartol. col. 3. vers. *primo de conjunctis re tantum*, & si unus istorum acceptat legatum, alter verò nondum acceptat, neque repudiat; possit ille qui acceptavit habere totam rem legatam, & illam vendere? Vide per Bald. in *L. unic. §. ubi autem, C. de caducis tollend. col. penul. vers. extra quæro*, qui dicit, quòd quando legatum est purum, cum ambo legatarii ipso jure sibi faciant partes per concursum, agnoscens non poterit petere totum legatum, sed faciet assignari terminum collegatario ad acceptandum, vel repudiandum, allegat *L. cum pater, §. surdo*, ff. de *legat. 2.* & *L. cum quidam ita, cum L. sequenti, eod. tit.* si autem uni esset legatum purè, alteri sub conditione, tunc dies legati puri cedit statim in solidum, & ideo interim totum peti potest, quia cessat concursus; vide ibi per eum. Quid etiam in hæreditatibus, & an si pluribus promittatur aliquid in genere, an cuilibet debeatur in solidum, vel concurrant? Vide per Bald. in questione notata in *dict. L. unic. §. cum autem, C. de caducis tollend.*

(9) Egualmente. Nan inter disjunctos verbis, conjunctos re, unus non præfertur alii. Quid autem de aliis conjunctis, vide per Bart. in *dict. L. re conjuncti*, vers. 6. *principaliter.*

L E Y XXXIII.

Como las mandas deuen ser dexadas en testamento, o en codicilo: e como passa el señorío dellas a los herederos de a quien las mandaren.

EN acabado testamento puede ser fecha toda manda. Otrosi en otra manera de escrito, que se faze ante cinco testigos, a que llaman en latin, Codicillum, segun diximos en el titulo de los Testamentos. E la manda que fuesse fecha en otra manera qualquier, si non en alguna destas dos sobredichas, non valdria (1); fueras ende, quando la fiziesse padre, o auuelo, a fijo, o a nieto, assi como diximos en el titulo de los Testamentos, en las leyes (2) que fablan en esta razon. E avn dezimos, que luego que el testador es muerto, passa el señorío (3) de la cosa que es assi man-

L E X XXXIII.

Si legatum est purum, vel in diem certum, mortuo testatore dominium rei sic legatæ transit in legatarium, & transmittit eum ad hæreditatem suam post mortem testatoris, etsi ante aditam hæreditatem decedat legatarius. Si verò sit legatum conditionale, moriens legatarius ante conditionis existentiam non transmittit, imò remanet legatum apud hæredem testatoris; nisi legatarius habuerit conjunctum, vel substitutum, tunc impleta postea conditione admittitur substitutus, vel conjunctus. Hoc dicit.

(1) Non valdria. Limita, ut habetur in *L. 25. tit. 11. 3. Partit.* & in *L. fin. C. de fideicom.*

(2) En las leyes. Vide in *L. 7. & 8.*

(3) El señorío. Nota benè, nam decidit circa varietatem opinionum, quæ circa hoc erant de jure communi, ut tradit in *L. si tibi homo, §. cum servus, ff. de legat. 1.* & in *L. à Titio, ff. de furt.* nam ut dicebat Petrus quem referunt Cynus, & Joann. de Imol. in *L. hujusmodi, §. aedes, ff. de legat. 1.* quòd ante agnitionem legati etiam post aditam hæreditatem verum dominium rei legatæ est penes hæredem, sed fictum apud legatarium; post agnitionem verò, est verum dominium penes legatarium, allegat *L. si fundum sub conditione, §. si Titius, ff. de legat. 1.* & *L. Titius, la 1. cum duabus sequent. ff. de action. empti*, communis tamen opinio est, quòd verè ab adita hæreditate transit dominium in legatarium; fictè verò à morte testatoris, & hoc si legatarius acceptat, nam si repudiat, nunquam videtur fuisse suum, ut in *dict. §. cum servus, & in L. servum filii, §. 1. ff. eod.* & hoc quando legatum est purum: & tenendo communem opinionem Alexand. in *dict. §. cum servus*, concludit, quòd aut quæritur quoad transmissionem legati, & regulariter legatum acquiritur à tempore mortis testatoris, *L. unic. §. cum igitur, & §. in novissimo, C. de caducis tollend.* aut quæritur de acquisitione domini, & ista est triplex: quædam domini ficti, & tale dominium adita hæreditate fingitur fuisse quæsitum à tempore mortis testatoris, & quòd ita intelligatur dicta *L. à Titio, & L. legatum*, la 2. ff. de *legat. 2. cum similib.* ex eo quia aditio hæreditatis sequuta post mortem testatoris, trahitur retrò & fingitur facta à tempore mortis, *L. hæres quandoque, cum similib. ff. de acquir. heredit.* ante aditam verò hæreditatem non est verum secundum Alexandrum, dicere, quòd aliquod dominium sit acquisitum legatariis, quia hæreditate non adita legata non subsistunt, *L. eam quam, cum aliis, C. de fideicom.* Secunda acquisitio est domini revocabiliter veri, & istud acquiritur post aditam hæreditatem ante agnitionem legati, neque retrò fingitur: & de hoc dominio loquitur *L. servo legato, in princip. ff. de legat. 1.* & *L. cum pater, §. surdo, ff. de legat. 2.* ubi legatum acquiritur ignoranti. Tertia est acquisitio veri domini irrevocabilis, quæ causatur agnitione legati, una cum additione hæreditatis, ut in *L. ei qui ita hæreditatem, & ibi notata, ff. de condit. instit. L. proinde, ff. si cer-*

mandada, a aquel a quien es fecha la manda. E maguer muera en ante que el heredero del testador entre la heredad, o en ante que el entre la possession de aquella cosa que le fue mandada; por todo esso, heredara aquella manda el su heredero (4), que ouiere derecho de heredar los otros sus bienes de aquel a quien fue fecha. E esto seria (5); si la manda fuesse de tal manera, que fuesse fecha puramente, o a tiempo cierto; mas si fuesse fecha so condicion, non seria assi. Ca muriendo aquel a quien fue fecha la manda, en ante que se cumplies-

se la condicion (6), non valdria la manda, nin la podria demandar el heredero de aquel a quien fuesse fecha; ante dezimos, que la deue auer el heredero del testador. Fuera ende, si aquel a quien fuesse fecha la manda so condicion, ouiesse compañero, a que fuesse mandada con el de so vno alguna cosa, o si ouiesse sustituto en ella. Ca en qualquier destas dos cosas, aura la manda el compañero, o el sustituto (7) del finado, e non el heredero del testador, si despues se cumpliesse la condicion (8) que fuesse puesta en la manda.

LEY

Quid autem, si in proprietate res sit testatoris, sed ususfructus sit hæredis? Vide *L. si fructuarium*, & ibi Bart. ff. de manum. testam. quod transit dominium. Nota etiam, quod in legato quantitatis dominium non transit recta via, vide per Bart. in *L. si legatum*, §. quod ita legatum, ff. de adimend. legat. Item si legatur ususfructus pecuniæ, non transit incontinenti dominium pecuniæ, *L. 1. §. si decem*, ubi vide Bart. ff. ut legator. seu fideicom. nomin. caveat. Et quid in legato relicto servo legato? Vide *L. cum legato*, ff. quando dies legati ced. & in dict. §. libertatibus.

(4) El su heredero. Adde *L. unic. §. cum igitur*, C. de caducis tollend. & extende, ut in *L. fin. C. quando dies legat. ced.* & limita, ut in ead. *L. unic. in §. libertatibus*, & in *L. sequenti*, & in *L. 2. ff. quando dies legat. ced.* & de fideicommisso universalis, vide Bart. in *L. cum filio*, ad fin. ff. de legat. 1.

(5) Esto seria. Vide notabiliter in ista materia per Angel. Aretin. in §. si peculium, Institut. de legat.

(6) Ante que se cumpliesse la condicion. An autem aliquo casu jus legati vel fideicommissi conditionalis transmittatur? Gloss. in *L. si is cui*, ff. de action. & obligat. dixit, quod sic, scilicet per filios: illa tamen glossa, ut Bart. ibi dicit, communiter reprehenditur: & etiam dicit hoc Bartolus post Glossam ibi in *L. unic. C. de his qui ante apertas tabul.* Bald. in *L. si in personam*, C. de fideicommissis. Item ex conjecturata voluntate testatoris, fideicommissum, vel legatum conditionale ad heredem transmittitur, ut notat Bald. in dict. *L. 1. col. fin. vers. quero de tali questione*, C. de his qui ante apertas tabul. quia in ultimis voluntatibus sufficit voluntas testatoris, etiam tacita, quæ ex conjecturis intelligatur, *L. licet Imperator*, ff. de legat. 1. & ff. de legat. 2. *L. cum proponeretur*, & quia sicut testator potest disponere, quod illud, quod est transmissibile, non transmittatur, *L. in conditionibus primum locum*, §. hæc scriptura, ff. de condit. & demonstrat. ubi Imola; ita etiam potest e contra facere, ut illud quod non transit, in heredem transmittatur, Bald. in *L. si pater*, quest. 4. C. de institut. & subst. & in *L. 1. in princ. C. ut action. ab heredib. & cont. hered.* & quod istæ conjecturæ colligi debeant ex ipso testamento, tradit Socin. in *L. hæredes mei*, §. cum ita, col. 5. ff. ad Trebell. & his adde, quæ dico infra ead. *L. in gloss. fin.*

(7) El compañero, o el sustituto. Concordat cum *L. unic. §. sin autem aliquid sub conditione*, C. de caduc. tollend.

(8) Se cumpliesse la condicion. An autem jus implendi conditionem transeat in hæredes? Vide per Bartolum in *L. cui fundus*, ff. de conditionib. & demonstrat. ubi vult, quod si legatarius antequam decederet, obtulit hæredi implementum conditionis, si hæres fuit in mora recipiendi, cum isto casu conditio habeatur pro purificata & impleta, ut sic legatum sit purificatum, *L. jure civili*, ff. de conditionib. & demonstrat. tunc transmittatur tale jus implendi conditionem, ut in dict. *L. cum fundus*; tamen licet ita sit secundum Paul. de Castr. post Petrum & alios ibi, intelligitur ita tamen, quod hæres legatarii non admittantur ad petendum, nisi conditionem impleant, quia quoad hoc non habetur pro impleta, ut est casus singularis secundum Paul. in dict. *L. cui fundus*: necesse ergo habebit legatarius, si voluerit rem sibi legatam per fideicommissum, solvere quod testator jussit causa conditionis implendæ, per textum multum

tum petat. Sed ut hic vides apertissime, lex ista Partitarum decidit, quod etiam ante aditam hæreditatem à morte testatoris dominium statim transit in legatarium: & hodie stante lege Ordinamenti, lib. 5. tit. 2. *L. 1.* hoc est magis indubium, cum per dictam legem legata debeantur, & valeant etiam non adita hæreditate. Tene ergo menti istam legem, intellige tamen ut dixi, quod sequuta repudiatione legati, fingitur nunquam fuisse acquisitum. Item intellige istam legem Partitarum, quod ante aditam hæreditatem dominium, quod transit, dicatur directe fictum, & non verum, prout etiam dicebat Glossa, & Bald. & Doctores in dict. §. cum servus; quod patet, quia si verum dominium transierat, legatarius haberet fructus rei legatæ habitos ante aditam hæreditatem, quos tamen non habet, ut infra eod. *L. 37.* igitur dominus non fuit verè, quia non facit tales fructus suos, juxta notata per Gloss. in *L. unic. §. libertatibus*, C. de caduc. tollend. ubi habetur, quod fictum dominium tale non est sufficiens ad acquirendum. Vide tamen circa fructus sic ante aditam hæreditatem perceptos, quod dicam infra eod. in dict. *L. 37.*

Quid autem si legatum sit ad diem certum? Dic, quod ante diem non transit dominium? Gloss. in *L. si ita sit scriptum*, & ibi Bart. §. 1. ff. de legat. 2. & per Paul. de Castr. in *L. Papinianus*, ff. de servitut. *L. Sempronius Atalus*, ff. de usufruct. legat. & nota, quod similiter transfertur dominium in sequentem in gradu, quando contra prohibitionem testatoris res alienatur, *L. peto*, §. fin. ff. de legat. 2. Gloss. in *L. fin. C. de reb. alien. non alienan.* & vide glossam notabilem in authent. ut commutatio rerum ecclesiastic. col. 5. super verbo licentiam damus, & quod ibi dicit Bartolus, an propria auctoritate possit apprehendere possessionem, & vide per Alexand. in *L. qui absenti*, §. 1. colum. fin. in vers. alias cautelas, ff. de acquirend. posses. & de eo qui legat, vel vendit binas ædes una contignatione tectas, qualiter legatarii acquirant dominium tignorum, *L. binas ædes*, ff. de servitut. urb. prædior. Si verò quis legat servitutem, tunc adita hæreditate quæritur legatario etiam ignoranti, ut in *L. si partem*, §. fin. ff. quemadmod. servitut. amittat. vide per Gloss. & Doctorem in *L. unic. §. libertatibus*, in gloss. fin. C. de caducis tollend. nam in servitute reali quoad transmissionem cedit à morte testatoris, quod intellige, quando legatur uni vel pluribus, non habentibus concordare circa usum servitutis; secus si habeant concordare, ut in servitute itineris, tunc non acquiritur, antequam concordaverint, *L. itinere*, & ibi Paul. ff. de servitut. rusticor. prædior. Item & hoc limita quando servitus fuit expressè legata, secus si tacitè hoc colligatur ex voluntate defuncti; quia tunc non transfertur dominium, seu jus servitutis absque eo, quod de novo imponatur, *L. testatrix*, ff. si servit. vendit. & ibi Paul. de Castro: sic & in tacito legato non transfertur dominium, *L. servum filii*, §. fin. & ibi notata, ff. de legat. 1. Item nota, quod in re legata hæres non habet titulum, sed illum propriè habet legatarius solus, nisi ipse repudiet legatum, secundum Bald. in *L. 1. col. fin. C. de usur. & fruct. legator.* ubi hoc intelligit post aditam hæreditatem, nam ante aditam neuter habet secundum eum titulum efficacem, vel si habet, est ad rem, non in re; quod fortè hodie de jure nostri regni non esset dicendum, imò dici debeat, quod cum aditio hæreditatis non sit necessaria, etiam ante aditam hæreditatem habeat jus, & dominium in re legata.

LEY XXXV.

Como non vale la manda que faze el testador a algun ome, cuydando que era biuo, e fuesse muerto.

CVydando el testador que era biuo a algun ome, a quien el fiziesse manda, si estonce fuesse muerto (1), non le valdria, ni la podria demandar el heredero del. Esso mismo seria, si fuesse biuo quando fiziesse la manda, e se muriesse despues (2) naturalmente, o fuesse desterrado para siempre (3), en ante que el testador muriesse. E maguer de su-

tum notabilem in dict. *L. cui fundus*. Idem etiam voluit Paul. de Castr. in *L. si hæres*, ff. ad leg. Falcid. ubi dicit, quod etiam si hæres recuset recipere, quod sibi offertur gratia conditionis implendæ, si postea eum poenitet, & vult recipere, quod audietur, allegat dictam *L. cui fundus*, secundum intellectum Petri, refertque idem tenere Jacob. de Aren. Bald. tamen in *L. si plures*, C. de condit. inser. colum. fin. vers. sed statim queritur, tenet contrarium, dicens, quod cum semel fictè impleverit conditionem non cogitur ulterius offerre, si ille cui fuit oblatum, non habuit causam non recipiendi, secus si habuit, puta, quia ignorabat factum, & ita intelligit dictam *L. cui fundus*; sed est divinare ad illam legem, ideo tene intellectum Petri, cum quo etiam tenet Bart. & Joan. de Imol. in dict. *L. cui fundus*, & etiam videtur tenere id Bald. in *L. 1. colum. 2. C. ut action. ab hæred. & contra. in L. 1. colum. 2. C. de caduc. tollend.* ubi approbat dictum intellectum Petri. Et quid si sit conditio, quæ à jure inest, veluti si dicat testator: *lego tibi decem sub hac conditione, si Cajus mihi hæres erit*; an si decesseris antequam hæres adjecerit, transmittas? Bald. dicit, quod non, in dict. *L. unic. in princ. colum. 2. ad fin. C. de caduc. tollend.* ex eo, quia eo animo fuit testator, ut faceret conditionem, allegat *L. in conditionibus primum locum*, §. 1. vers. nisi, quem versiculum dicit, non esse alibi, ff. de condition. & demonstrat. de cujus dicti veritate, vide ibi per Alexand. in addition. de conditione verò omnino exitura, vide *L. hujusmodi*, ff. quando dies legati ced. & si legatum purum sub conditione transfundatur in aliud, vide *L. si penum*, ff. eod. tit. & ibi Bart. Et quid si conditio sit extrinseca, quæ non venit ex testamento? Vide *L. cum illud*, eod. tit. in §. fin. Et quid si legatum fuit purum, sed declaratio ejus alicui fuit commissa per testatorem? Vide *L. 1. ff. de legat. 2.*

LEX XXXV.

Quod relictum est jam defuncto, vel ei, qui in vita decedit testatoris, seu perpetuò exulat, non transmittitur ad legatarii hæredem. Item legatum libertatis servo testatoris relictæ, vel alterius rei ei legatæ, cedit demum ab addita hæreditate: idem si servus testatoris, vel usufructus, aut habitatio alicui legetur. Hoc dicit.

(1) *Estonce fuesse muerto*. Istud dicitur pro non scriptum, & concordat ista lex cum *L. unic. §. in primo, C. de caduc. tollend.* Et quid si legatum pro non scriptum sit ad pias causas, vide per Bart. in *L. alio, colum. 1. ff. de aliment. & cib. legat.* & vide ibi Alexand. in additione: & legatum pro non scriptum remanet apud hæredem, vel conjunctum, vel substitutum, sine onere, ut in dict. §. in primo, exceptis casibus, de quibus ibi in gloss. fin. & casum ultimum illius glossæ: dicit ibi Angelus singulariter notandum, per quem infert, quod legata pro non scripta transeunt ad substitutum, vel conjunctum cum onere relictorum ad pias causas, quod dicit menti tenendum; & pro hoc facere optime *L. cum vero*, §. si pro non scripto, ff. de fidei. commissar. libert. quam legem Glossa ibi allegavit pro primo casu, & idem tenet Paul. de Castr. in dict. §. in primo, allegans etiam Bartolum in dict. *L. alio*, ut supra retuli post Glossam ibi; & vide, quæ notat Bart. in *L. pater filium*, §. Tusculanus, ff. de legat. 3. Quid

so diximos que luego que muriesse el testador, passa el señorío de la cosa a aquel a quien es mandada, si es fecha sin condicion; casos y a (4), en que conuiene en todas guisas, que el heredero entre la heredad primeramente, ante que aquel a quien es fecha la manda, gane el señorío della. El primero dellos seria, como si el testador ouiesse algun sieruo, a quien otorgasse en su testamento, que fuesse libre. Ca este atal, maguer muera el testador, non puede ganar la libertad, a menos del heredero entrar la herencia, o otorgarse por he-

re-

autem, si onus pariter sit injunctum in personam conjuncti, cui remanet pars illius, quæ habetur pro non scripto? Vide textum notabilem in *L. civitatibus*, §. Lucius, ff. de legat. 1. nam si pariter sunt conjuncti in onere, conjunctus tenebitur ad totum onus, secundum Alberic. Bald. & Paul. in dict. §. in primo, licet Dinus ibi relatus ab Alberic. voluerit contrarium. Et quod legatum pro non scriptum remaneat apud hæredem, vel conjunctum, seu substitutum sine onere, intellige, quando est pro non scriptum propter defectum substantiæ personæ, cui fuit relictum, ut in casu dicti §. in primo; secus autem, si legatum deficiat ex alia causa, ut quia sibi ascripsit in testamento, vel quia prima voluntas fuit captatoria, nam his casibus remanet legatum cum onere, ut est casus in *L. fin. & ibi Bart. ff. de his, quæ pro non script. habent. & eod. tit. L. 1. in fin.* ubi & etiam dicit notabile verbum, quod si testator legavit uni coram duobus testibus centum, & gravavit eum de restituendo ecclesiæ, vel pauperibus; cum tale legatum in personam ejus, cui legatur, sit pro non scriptum propter defectum solemnitis numeri testium, tamen remanebit apud hæredem cum onere suo; & ad hoc dicit esse casum in illa lege, & ex hoc dari optimam limitationem ad dictum §. in primo: & ad istud dictum Bartoli adde consil. 78. 1. part. inter consilia Socin, incipit, in eandem sententiam, colum. 2.

(2) *Muriosse despues*. Istud dicitur quasi caducum, ut in §. pro secundo, dict. *L. unic. C. de caduc. tollend.* & differt à pro non scripto, quia remanet apud hæredem, seu gravatum substitutum, vel conjunctum cum onere, ut ibi habetur, & in *L. si ab eo*, ff. de usufruct. legat. & debet impleri onus in diem injunctum à testatore, *L. uxori usufructus*, ff. de usufruct. legat. adde, quod legatum translatum in alium, intelligitur cum onere suo, *L. Cajo*, in princ. ff. de aliment. & cib. legat. & *L. legatum*, la 2. & *L. alumnae*, in princ. ubi vide Bart. in *L. si adimendo*, legat. & si adimatur, vide per Bart. in *L. penult. §. 1. ubi vide Bart.* Quid autem, si testator legavit Bertæ pauperi centum, si nupserit Titio, & moriatur dicta Berta, antequam nubat; an revertantur dicta centum sine aliquo onere ad hæredem, vel an teneatur erogare in similem causam? Vide per Bald. novell. in tract. de dote, fol. 26. colum. 1. in 71. privileg. qui videtur concludere, quod si legatum fuit obpiam causam, hæres teneatur erogare in similem causam: vide ibi per eum, nam loquitur late.

(3) *Desterrado para siempre*. De deportato, vel damnato in metallum intellige, qui non sunt capaces extra causam alimentorum, *L. si in metallum*, ff. de his, quæ pro non script. habent. *L. 1. C. de hæredib. instituend. L. si mandavero*, §. is cujus, ff. mandati; non de relegato, etiamsi perpetuo relegetur, nam & hic non est incapax, neque perdit civitatem, ut in *L. relegatorum*, ff. de interd. & relegat. §. relegati, Instit. quib. mod. jus patr. potest. solvit. *L. 3. tit. 18. 4. Partit.* & quod intelligatur ista lex de deportato, patet in *L. 2. dict. tit. 18. 4. Partit.* ibi: *la oira manera es quando destierran*. Adverte etiam, quia Bart. idem vult in eo, qui esset damnatus ad mortem, vel ad perpetuam carcerem, in dict. *L. si in metallum*, neque hoc erit revocatum ex dispositione legis Tauri 4. in Ordinam. Tauri, prout dixi in *L. 15. tit. 1. supra ead. Partit.*

(4) *Casos y a*. Concordat cum dict. *L. unic. §. liber-*

redero. E el segundo caso seria, si a tal sieruo, como sobredicho es, mandasse el testador alguna cosa, en aquel mismo testamento en que le aforrasse; ca non puede auer la manda, a menos del heredero entrar la heredad. El tercero caso seria, como si el testador mandasse su sieruo a algun ome; ca non passa el señorío aquel a quien le mando, a menos del heredero entrar la heredad. El quarto caso seria, como si mandasse el testador a alguno el usufructo (5) de alguna heredad, o la morada (6) de alguna casa; ca non ganaria el señorío de tal manda, aquel a quien fuesse fecha, a menos del heredero entrar primeramente la heredad del fazedor del testamento.

LEY XXXVI.

Como aquel a quien es otorgada alguna manda, la puede dexar, o non, si la non quisiere.

EN escogencia (1) es de aquel a quien es fecha la manda, de la tomar toda, o de la dexar (2) si quisiere; e non podria tomar parte della, e dexar la otra (3), maguer quisiesse. E esto ha lugar, quando alguna cosa es mandada señaladamente a vno, o muchas que se comprehenden so vn nome. E esto seria, como si dixesse el testador, que mandaua una cabaña de ouejas con todas las cosas que le pertenescen. Ca, co-

mo quier que en tal manda como esta, o en otra semejante (4) della, y a muchas cosas, con todo esso por vna manda es contada; e porende conuiene, que todas las tome, o todas las dexe. Mas si aquel que aya de auer la manda de vna cosa, muriesse, e dexasse muchos herederos, estonce bien podria cada vno dellos (5) tomar su parte, maguer el otro, o los otros, non quisiessen recibir la suya; quier fuesse la manda de vna cosa, o de muchas. E si la manda fuesse de muchas cosas señaladas, e la fiziesse a vno, bien podria estonce tomar dellas, la que quisiesse, e dexar las otras; fueras ende, quando el testador mandasse a alguno dos cosas; la vna, con agrauamiento (6), e la otra sin el. Ca; si aquel a quien tales mandas son fechas, quisiesse tomar aquella cosa de que se puede aprovechar luego, e dexar la otra, non lo podria fazer; ante dezimos, que las deue amas tomar, o dexar. E esto seria, como si dixesse, que le mandaua cincuenta maravedis, e vn sieruo, rogandole que lo aforrasse; ca, si este atal quisiesse tomar los maravedis, e non quisiesse aforrar el sieruo, estonce non deue auer la vna manda, nin la otra; como quier que el sieruo por derecho, en tal caso como este, es luego libre (7), tambien como si el otro lo ouiesse aforrado.

LEY

bertatibus, C. de caduc. tollend. & L. 2. ff. quando dies legati ced. & rationem diversitatis ponit Alberic. in dict. §. in novissimo.

(5) *El usufructo.* Quid, si alternativè legatus est alicui fundus, vel usufructus, & ante aditionem hereditatis decedat legatarius; an transmittat legatum ad heredem? Angel. in dict. L. unic. §. in novissimo, tenet quòd sic, quia non est legatum conditionale; cessabit tamen potentia oprandi usumfructum, qui non transmittitur, facit L. illud, ff. de option. legat. & L. cum illud, ff. quando dies legati ced.

(6) *O la morada.* Vide in dict. L. 2. ff. quando dies legati ced.

LEX XXXVI.

Non potest legatarius partem legati accipere, & partem repudiare, sive sit certæ rei, sive universitatis; eo autem mortuo die legati cedente, potest quilibet ejus heredum partem suam capere, etiamsi alius non recipiat; pluribus autem rebus ei legatis, potest unam recipere, & aliam omittere, nisi una cum onere, alia sine legetur sibi, nam si legantur centum, & servus, ut manumittatur, si velit centum omisso altero, nihil habebit, & servus erit estatim liber. Hoc dicit.

(1) *En escogencia.* Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, colum. penult. vers. est enim in legatarii potestate, & concordat cum L. legatarius, ff. de legat. 1. & cum L. 2. 4. 5. & 6. ff. de legat. 2.

(2) *De la dexar.* Et si repudiat, perinde habetur, ac si nihil ei relictum esset, dict. L. legatarius, §. si legatum, & L. servum filii, §. si quis, & L. si tibi homo, §. cum servus, ff. de legat. 1. & dixi supra eod. L. 34.

(3) *Otra.* Ut in dict. L. legatarius, & L. neminem, & limita, nisi legata esset res, vel pars ejus, L. Lucio, ff. de legat. 2. Paul. in dict. L. neminem. Quid autem, si res legatur à pluribus heredibus, an poterit accipere, Tom. III.

ceptari quoad unum, & quoad alium repudiari? Paul. in dict. L. neminem, vult, quòd sic, quia censetur legatum quodammodo divisum, nisi factum esset sub conditione dandi aliud heredibus, quo casu dando partem uni, non consequeretur partem alterius, L. qui duobus, ff. de condition. & demonstrat. Et nota, quòd per agnitionem partis rei legatæ, videtur facta agnitio totius, L. si cui res, ff. de legat. 2.

(4) *Semejante.* Ut suppellectilem, vel aurum, vel argentum, aut peculium, instrumentum, aut vestem, L. grege, ff. de legat. 2. Azo. ubi suprà.

(5) *Dellos.* Et portio repudiata non accrescet acceptanti, quia isti censentur conjuncti conjunctione legali, secundum Bart. in L. re conjuncti, in vers. §. principaliter, ff. de legat. 3. Paul. Bald. & Alexand. in dict. L. legatarius, ff. de legat. 1. ubi ex hoc Baldus sumit argumentum ad quæstionem, quòd si sunt duo heredes unius emphiteutæ, propter delictum vel repudiationem unius, sua portio non accrescit alteri cohæredi, sed redit ad dominum; quod est notabile, & sequitur ibi Alexand. & Jas.

(6) *Agrauamiento.* Adde dict. L. neminem, ff. de legat. 1. & ibi Bartolus inducit ad quæstionem de executoro constituto à testatore, cui aliquid fuit legatum, quòd tenetur satisfacere, etsi velit repudiare legatum: vide ibi per eum.

(7) *Libre.* Adde L. si legatario, ff. de fideicommiss. libert. & L. si ea lege, & L. si is qui, C. si emancip. ita fuerit alienat. ut manum. sed cur hic disponitur, statim fieri liberam servum, cum fideicommissaria libertas non competat ipso jure, sed sit ab herede vel legatario præstanda, ut in L. si te, C. de fideicommissar. libert. dic hoc esse, quia fuit in mora cum dicit, e non quisiere aforrar el sieruo. Unde tunc habere debet libertatem, velut si directo ei à testatore esset relicta, L. ancillam, C. de fideicommiss. libertat.

LEY XXXVII.

Como el herejero deve entregar la cosa a aquel a quien es mandada.

ENtregar deve el heredero a aquel a quien fue fecha la manda, de la cosa que el testador le mando, con todo lo al, que le perteneciese (1) aquella cosa mandada. E esto seria, como si le mandasse vn solar, e despues que gelo ouiesse mandado, fiziesse el testador (2)

LEX XXXVII.

Illud, quod rei legatæ ædificatione, plantatione, seu alluvione accedit, legatario debetur: & si res erat testatoris, debentur etiam fructus ab adita hæreditate; si autem res aliena, debentur fructus, & à die, qua requisitus fuerit hæres per legatarium, & eam noluit comparare, tenetur ad rem, & fructus, vel æstimationem. Hoc dicit.

(1) *Con todo lo al, que le perteneciese.* Concordat cum *L. si ex toto, in princip.* & cum *L. quod in rerum, §. si quis, & L. servum filii, §. si area, ff. de legat. 1.* & adde *L. si tibi homo, §. cum servus, ff. eod.* & facit in argumentum, quod si possessor oppidi alicujus, quod habet ut bona majoriæ, acquirat tali oppido mercatum francum ex privilegio Regis, quod similiter & tale mercatum cedit oppido, vel castro. Si tamen postea pronuntiaretur tale oppidum non esse majoriæ, vel alii adjudicaretur ut bona libera; an qui acquisivit tale privilegium, possit petere pretium valoris privilegii, vide textum in *cap. 1. §. si vassallus, hic finit. lex.* Facit etiam ista lex, quod si quis addidit majoriæ antiquæ aliqua bona, nihil ultra addens de prohibitionibus & vinculis, quod intelligatur sub eisdem vinculis & prohibitionibus, facit bonus textus in *cap. quia cognovimus, 12. quæst. 2.* & textus, & ibi Joan. de Plat. in *L. 3. C. de agricol. & censit. lib. 11.* Quid autem, si testator legavit rem alienam, in qua post testamentum factum fuit incrementum? Vide *L. si chorus, §. area, ff. de legat. 3.* per Alexand. & Socin. in *dict. L. si ex toto, in princip.* & limita, ut per Gloss. in *L. si ex toto, §. fin. ff. eod.* scilicet si testator, qui partem habebat in fundo, legat fundum suum, & postea partem alterius redemit, quia tunc pars redempta non venit in legato: si verò non dixit, quod legabat fundum suum, sed quod legabat fundum simpliciter, tunc secundum Bartolum post Jacob. de Aren. est idem, ac si diceret suum: Baldus verò & alii relati per Alexand. dicunt contrarium. Socinus verò distinguit, an portio fundi, quæ erat aliena, erat pro indiviso, & procedat opinio Bartoli; si verò pro diviso, tunc si fuit adjecta alteri portioni, includitur, per *L. cum fundus, in fin. ff. de legat. 2.* & *dict. L. si ex toto;* secus si à testatore separatim esset possessa, quia tunc videtur potius accedere personæ, quam rei. Quid autem, si totus fundus erat testatoris, & dixit, lego fundum meum, an tunc portio postea emptæ cedat legato? Vide Bald. in *dict. L. si ex toto, §. fin.* & ibi per Alexand. & Socin. ubi etiam vide quid si simpliciter legaret fundum. Sed quid è contra, an legando quis rem, propter quam est obligatus ad aliquod onus personale, an transeat tale onus in legatarium? Distingue, ut per Bart. in *L. quero, ff. de usufruct. legat.* post Gloss. in *L. penult. §. fin. ff. de legat. 3.* nam si est onus, ad quod quis tenetur habita re respectu fructuum, & tunc tale onus transit in legatarium, ut in *dict. L. quero.* Si verò est aliud onus, ad quod fuit obligatus pro habenda ipsa re legata, & tunc non transit tale onus in legatarium, ut in *dict. L. penult. §. 3. fin.* & adde pulchrum textum in *L. qui quatuor, §. qui hortos, ff. de legat. 3.* ubi si conductor legat fructus rei conductæ, non videtur legare cum onere solvendi pensionem, sed pensio est solvenda ab hærede testatoris; quem casum singulariter nota. Et quid etiam, si legata res minuatur, an diminuat onus injectum? Vide textum cum glossa, & ibi Bart. in *L. Plautius, ff. de condition. & demonstrat.*

(2) *Fiziesse el testador casa.* Adde *dict. L. servum filii, §. si area, ff. de legat. 1.* ubi etiam vide, quid si le-

casa, o otro edificio en el. Ca estonce, aquel a quien fue fecha tal manda, deve auer tambien la casa, como el solar. E esso mismo dezimos que seria, si le fiziesse manda de vn campo, e despues se le acresciesse alguna cosa, por avenidas de rios que le corriessen de cerca; o se ayuntassen (3) a el otras cosas, assi como arboles; o fuesse y puesta viña despues. Otrosi dezimos, que deve auer aquel a quien es fecha la manda, los frutos (4) de

gavit domum, quæ destructa est, an area veniat in legato. Et quid si postea in tali area per testatorem, vel hæredem ædificetur? Vide ibi per Doctores.

(3) *O se ayuntassen.* Doctores in *dict. L. si ex toto, in princip.* trahunt in argumentum ad terram noviter additam regno, quod debeat regi consuetudinibus regni: & dixi supra.

(4) *Los frutos.* Et infra ibi: *entre la heredad;* habes ergo hic, quod fructus rei legatæ debentur legatario à die additæ hæreditatis, & non à morte testatoris, prout dicebat Gloss. in *L. quod servus, ff. de legat. 2.* & idem tenuerunt Jacob. de Aren. Bart. & Angel. in *L. servo legato, in princip. ff. de legat. 1.* Bart. etiam in *L. in fideicommissaria, ff. ad Trebell.* quam opinionem Alexander dicit esse multum sustentabilem, attento, quod dominium censetur legatarii à tempore mortis: adde etiam Alberic. in *L. huic scripturæ, in princip.* per illum textum, *ff. ad leg. Aquil.* In contrarium tamen est communis opinio, quam tenuit Gloss. in *L. Herennius, & in L. equis, ff. de usur. & in L. fin. C. de usur. rei judic.* & ista opinio approbatur hic per istam legem: & limita quinque modis, ut per Alexand. in *dict. §. cum servus,* scilicet, in fructibus seminatis à testatore, quia illi semper debentur legatario, etsi hæres non sit in mora, & habeat bonam fidem, ut declarat Alberic. post Oldrad. in *L. fin. C. de usur. & fructib. legat.* & nisi res esset tradita per testatorem, vel sibi esset data licentia eam apprehendendi; & præterquam in commodum usurarum debitarum occasione sortis, ut tradit ibi Paul. de Castr. inducens ad legatum pecuniarum, quas testator habebat super monte Florentino, per *L. nomen debitoris, in princip. ff. de legat. 3.* & etiam nisi testator dixerit, quod legat rem cum commodis suis, Gloss. in *L. Lucius, la 1. ff. de legat. 2.* & ibi Bart. item nisi hæres fecisset moram in adcunda hæreditate, secundum Bald. in *L. 1. C. de usur. & fructib. legat.* & quando fructus essent bona fide percepti, qui ante moram pertinent ad hæredem, licet adierit hæreditatem, secundum Gloss. in *dict. L. 1. C. de usur. & fructib. legat.* & tenent Doctores communiter. Si tamen sunt extantes, tenetur eos restituere, vel si sunt consumpti, quatenus factus est locupletior; reliquos lucratur propter bonam fidem, *L. quasitum, ff. de acquirend. rer. domin.* & tradit Paul. de Castr. in *dict. §. cum servus.* Sed an hodie de jure regni, per *L. 1. tit. 2. lib. 3. Ordin. Regal.* qua disponitur, valere legata & deberi etiam non adita hæreditate, fructus pertinebunt ad legatarium à morte testatoris? Et videbatur, quod non; inò à die hæreditatis aditæ, ut in ista lege Partitarum habetur: illa enim lex solum videtur disponere in casu, quo non adeatur hæreditas ex testamento; non tamen negat, quin saltem à venientibus ab intestato debeat hæreditas adiri, argumento *L. 2. ff. de fideicommissar. libert.* & notat Gloss. in *L. qui filio, §. 1.* quam ibi approbant Bart. Imol. & alii, *ff. de hered. instituend.* Jason in *L. eam quam, in 3. notab. colum. 7. C. de fideicommiss.* & hoc etiam videtur argui ex verbis dictæ *L. Ordinam.* cum dicit, *estonce herede aquel, que segun derecho, o costumbre de la tierra devia heredar;* & satis operabitur illa lex regni, quod videatur gravare venientes ab intestato, & legata ab eis videntur repetita, licet testator non dixerit; ad quod aliàs de jure non fuerant obligati, ut tradit Imol. in *dict. L. qui filio, §. 1.* & cum illa lex clarè non exprimat, quod legata debeantur, & si hæreditas non adeatur à venientibus ab intestato, non debemus dicere, quod ex ea leges juris communis, & etiam Partitarum in hoc corrigantur. Præterea, si illa lex aliter intelligeretur, induceretur absurditas, & maximum damnum hæreditati; nam non exist-

de aquella cosa que le fuesse mandada, si era de aquel que la mando, desde el dia que el heredero entre la heredad, por palabra, o por fecho. Mas si la cosa mandada fuesse agena, deuella comprar el heredero, e darla a aquel a quien el testador la mando dar. E si por auentura, non la quisiesse comprar, e aquel que la ouiesse a auer, le dicesse que la comprasse; estonce dezimos, que si la cosa fuesse atal, que del tiempo que la pidio en adelante, pudiesse lleuar fruto, tenuto es el heredero de darle aquella cosa, con los frutos que despues saliesen della (5), o la estimacion de todo.

LEY XXXVIII.

Como deue dar plazo el Juez al heredero, si non puede dar luego, o entregar la cosa que es mandada.

CONosciendo el heredero en juyzio, que deue dar la manda que fue fecha a alguno, si por auentura non la pudiesse luego entregar (1), el Juez ante quien es fecha demanda en esta razon,

tente hæredo, qui aduisset, propter legata pecuniaria licet parua, res hæreditatis etiam pretiosæ venderentur, & iniquo pretio; unde neque de mente testatoris, neque legis debemus præsumere, quod tale damnum, vel simile, inferre velint hæreditati: facit ad hoc, quod notat Bart. in *L. alio*, vers. *quero, an hæres sit requirendus*, ff. de aliment. & cibariis. In contrarium tamen faciunt verba generalia illius legis, ubi nihil dicitur de adeunda hæreditate per venientes ab intestato, & quia si daretur casus, quod nullus adiret, esset dicere, quod in effectu legata non valerent, cujus contrarium aperte vult illa lex: unde etiam, non adita hæreditate ab hærede scripto, vel venientibus ab intestato, legata debentur per illam legem, & competet officium iudicis ad hoc, ut etiam in legatis ad pias causas voluit Bald. in dict. *L. qui filio*, §. 1. & tradit Specul. tit. de action. & petition. colum. 11. quod in isto casu non esset dubium, quod competeret, ex quo lex prædicta videtur dirigere verba ad iudicem, cum dicit, *cumplase el testamento*, & cum verba diriguntur ad iudicem, competit officium iudicis, ut in terminis similiis statuti tradit Alexand. in *L. 1. colum. 11. ff. de legat. 1.* ubi etiam Socinus idem tractat circa tale statutum, & innuit, quod utroque modo posset quis dicere, quod intelligatur statutum; vel quod à venientibus ab intestato adiri debeat hæreditas, vel quod etiam intelligatur, etsi nullo modo adeatur hæreditas: & ibi ponit practicam, quod sic intelligendo curator detur bonis. Bene tamen esset fatendum, quod iudex cujus officium imploratur, requirere debeat venientes ab intestato, an velint adire hæreditatem, antequam jubeat solvi legata, neque det curatorem bonis, ut tradit Bart. in *L. 1. ff. de curar. bonis dand.* tradit Alexand. consil. 137. colum. 3. volum. 2. Et si ista aditio non expectatur per dictam legem ad valorem legatorum, in consequentiam videtur dicendum, quod fructus debeantur legatario à morte testatoris, ut enim habetur in dict. *L. si tibi homo*, §. cum servus, legata pendent usque ad aditionem hæreditatis, eo quia de jure illo, & etiam de jure isto Partitum erat necessaria aditio hæreditatis, & legata corruebant non adita hæreditate, & fructus ideo non debebantur nisi à die aditæ hæreditatis; quo obstaculo sublato per dictam *L. Ordinam.* restat dicendum, quod etiam legatario pertineant fructus rei legatæ à morte testatoris: super quo tamen tibi, qui majus otium habueris, relinquo cogitandum. Quid autem, si res quæ legatur, non sit propria testatoris, sed hæredis, vel aliena? Vide per Doctores ubi supra, & per Bart. in *L. in fideicommissaria*, ff.

deue dar plazo guisado a que la de. Mas si el heredero dixesse, que aquella cosa que ouiesse mandada a otro el testador, era agena, e la tuuiesse tan cara aquel cuya fuesse, que la non pudiesse comprar, si non por mucho mas de lo que valia, o si non la quisiesse vender; estonce dezimos (2), que abonda que el heredero entregue, a quel a quien es fecha tal manda, de la estimacion della, quanto pudiesse valer comunalmente. Otrosi dezimos, que si algund testador que ouiesse dos sus siervos, que fuesen padre e fijo, o si fuesen hermanos, o parientes muy de cerca, e estableciesse el vno por su heredero, e mandasse el otro a alguno; si este que fuesse establecido por heredero, conosciessse la manda, e dicesse que la non queria cumplir; poderlo ya fazer, por razon del parentesco (3) que ha con el otro siervo que es mandado; pero seria tenuto el heredero de dar la estimacion del. E esso mismo seria en las cosas, que auuiessen semejantes destas (4)

LEY

ad Trebell. & per Angel. Aret. in §. 1. Instit. de legat. colum. fin. per Alberic. & alios in L. fin. C. de usur. & fructib. legat. & habes infra in ista lege. In legato verò universali, à quo tempore veniant fructus? Vide in dict. L. equis & in L. peculium, ff. de legat. 2.

(5) *Que saliessen della.* Adde *L. fin.* & ibi Glossa, & Doctores, *C. de usur. & fructib. legat.* An autem etiam tenebitur de percipiendis? Videtur, quod sic, ut in *L. cum servus*, §. fructus, ff. de legat. 1. sed illa lex loquitur, quando legata fuit res propria testatoris: idem tamen dicit Alberic. in dict. *L. fin.* si legaretur res aliena; nam post aditam hæreditatem, & interpellationem & moram veniunt indistinctè tam percepti, quam percipiendi, per *L. 1. in fin. C. eod.* Nota tamen, quod non venirent illi, quos percipere potuisset petitor, sed illi quos percipere potuit possessor, secundum Alberic. post Petrum in dict. *L. fin.* ita intelligens, quod habetur in dict. §. fructus, & in *L. patronus*, in princ. in 2. respons. ff. de legat. 3. licet, quando res propria legaretur, à tempore moræ venirent etiam percipiendi, quos legatarius percipere scilicet potuerat, ut in dict. §. fructus, *L. cum servus*, aliàs incipit, apud Julianum.

LEY XXXVIII.

Tenetur hæres rem legatam tradere legatario, si eam ad manus habet, aliàs indulgetur per iudicem tempus; sed si est aliena, nec potest commodè emi, sufficit æstimationem solvere: idem si est institutus servus testatoris, & ejus filius, vel pater alii legatur, quia liberatur æstimationem solvendo. Hoc dicit.

(1) *Entregar.* Si res est alibi, & hæres copiam non habet eam dandi, ut in *L. cum res*, ff. de legat. 1. nam regulariter hæres tenetur tradere rem legatam in loco, ubi est, ut ibi; ubi vide casus fallentia.

(2) *Dezimos.* Concordat cum *L. non dubium*, §. fin. ff. de legat. 3. & cum §. non solum, Instit. de legat. & vide supra eod. in *L. 10.* Quid autem si hæres aliàs potuit rem legatam redimere congruo pretio, & noluit, modò verò habere non potest, nisi immenso pretio? Vide glossam notabilem in *L. qui quatuor*, §. fin. ff. de legat. 3.

(3) *Parentesco.* Concordat cum *L. si domus*, §. qui confitetur, ff. de legat. 1. & nota istam legem cum dixit: *o parientes muy de cerca*, nam videtur latius loqui, quam dictus §. qui confitetur: & facit *L. 1. tit. 5. 4. Part. & L. possessionum*, C. de commun. utriusque judic.

(4) *Semejantes destas.* Et sic, ubi esset affectio ratione personarum, ne resultet aliquid inhumanum; secus er-

LEY XXXIX.

Como puede el fazedor del testamento reuocar las mandas, que ouiesse fechas ..

Reuocar (1) puede el testador todas las mandas que ouiesse fechas, cada que quisiere, quier sean fechas en testamento acabado, o en otra escritura qualquier. E aun las que fuessen fechas en testamento acabado, puedelas reuocar en otra escritura, que se faze ante cinco testigos, a que llaman en latin, Codicillus (2). Otrosi se podria desatar la manda, quando el testador cancelasse (3) la escritura della por su mano misma, o la mandasse cancelar a otro. Mas si la cancelasse otro alguno (4) sin mandado, e sin sabiduria del testador, valdria la manda, si fuesse cancelada de manera, que se pudiesse leer, o si se pudiesse prouar con cinco testigos, que fuesse fecha.

LEY XL.

Como se reuoca, o non, la manda, quando el testador enagena la cosa despues que la mando.

Donacion faziendo el testador en su vida a algun ome, de alguna cosa que ouiesse mandada en su testamento a

ergo, si esset affectio rerum, ut in dict. §. qui confite-
tur, per quem dicit Baldus, quod si pater doctor relin-
quit filium heredem, & legat alteri libros, non audietur
filius, etsi sit doctor, volens solvere estimationem, ne
libri ab eo separentur; non enim habetur consideratio
talis interesse contra dispositionem testatoris, secundum
eum, & Paul. de Cast. ibidem.

LEX XXXIX.

Legatum potest revocari expressè per testatorem, tam
in testamento, quam in codicillis, & etiam ipso facto,
ut per cancellationem testatoris, vel alterius ejus man-
dato; sed si sine mandato cancelletur, & legi potest, vel
per quinque testes probetur, valet legatum. Hoc dicit.
Habit ortum à *L. datum, C. de legatis*.

(1) *Reuocar*. Et nota, quod per ademptionem præ-
legati facti uni ex hæredibus, videtur revocatum præle-
gatum factum alteri hæredi, quando ademptio fuit facta
causa adæquationis, ut esset æqualitas inter hæredes, ca-
sus est singularis in *L. alteri, ff. de adm. legat.* ex quo
inferes ad quæstionem, quod si pater fecit majoriam in
unum ex filiis, si postea dicat, quod facit causa æqua-
litas aliam majoriam in alterum filium, quod revocata
prima majoria causa adæquationis prædictæ, videtur etiam
revocata secunda majoria. Et quid si quis fecit majoriam
revocabilem de certis rebus in unum filium, postea de eis-
dem rebus facit majoriam in alium filium; an videatur
prima revocata, si de ea facit mentionem? Gloss. in *L.*
Seja, ff. de donat. caus. mort. in verbo permittitur,
dicit, quod sic, & sequitur illam Dinus: & Paulus ibi
tenet contrarium, volens, quod videatur donare secun-
do filio, in casu quo primus non haberet; & facit *L. se-
quens quæstio, ff. de legat. 2.*

(2) *Codicillus*. Ex hoc videtur, quod etiam ipso jure
videtur ademptum in codicillis, quod erat relictum in tes-
tamento, & sic non sit opus exceptione, ut dicebat glos-
sa, quam ibi tenet Paul. de Castr. in *L. si ita sit scrip-
tum, ff. de legat. 1.* & illi glossæ est alia contraria in
L. fideicommissum, C. de fideicommiss. quam sequun-
tur communiter Doctores ibi, Bart. Bald. & Ang. &
Alexand. in dict. *L. si ita sit scriptum*, per textum.
Institut. de adempt. legat.

otro, desatasse (1) porende la manda,
porque semeja que se arrepintio, pues
la dio a otro en ante que muriesse. Mas
si la vendiesse, o empeñasse, non se de-
sataria, nin reuocaria porende; ante de-
zimos, que aquel a quien fue mandada,
que deue auer el precio por que fue ven-
dida, o la estimacion, si fuere empeña-
da, assi como de suso diximos. E esto
es, porque semeja, que pues que el tes-
tador la vendio, o la empeño, que su
entencion fue de lo fazer, por mengua
que auia, e non por reuocar la manda.

LEY XLI.

*Como se desata la manda, si la cosa de
que es fecha, se pierde, o se muere.*

Si la cosa que ouiesse mandada el tes-
tador a otro señaladamente, se per-
diesse despues, o si se muriesse, sin cul-
pa del heredero (1), desatasse porende
la manda, e non seria tenuto el here-
dero de la cumplir. Pero si dubdassen,
si se perdiera aquella cosa por su culpa
del heredero, o si fuera traspuesta, o
escondida con su sabiduria; estonce, de-
ue el dar tal recabdo, que si parescies-
se aquella cosa, que la de (2) a aquel
a quien fue mandada. E dezimos, que
es-

(3) *Cancelasse*. Adde *L. 1. §. sed si legi, & §. sed
consulto, & L. proximè, ff. de his quæ in testam. delent.*

(4) *Alguno*. Adde *L. 1. in princip. ff. de his quæ in
testam. delent.*

LEX XL.

Si rem legatam donat testator, videtur revocasse le-
gatum, secus si vendat, aut permutet, vel pignori de-
dit. Hoc dicit.

(1) *Desatase*. Adde *L. 17. supra, eod.* & quæ ibi
dixi, & facit quod si testator fecit majoriam de pluribus
rebus, & postea voluntariè alienavit aliquam rem ex eis,
quia fortè dedit secundo filio, quod etsi postea eam re-
habeat, non reincadat in majoriam, *L. cum servus, ff.
de adm. legat.* Bald. in *L. 3. C. de legat.* & idem si
venditio fuit nulla, secundum Bald. in rubr. *C. de verb.
signif. vers. sed quid si testator.*

Quid autem, si testator reliquit majoriæ domum suam
principalem, quam postea vendit, & aliam emit; an
empta surrogetur loco primæ? Videtur quod sic, ar-
gumento hujus legis, & per ea quæ notat Bart. in *L.*
placet, ff. de liber. & posthum. in materia posthumi in-
stituti. Et quid si testator instituit filios suos hæredes, &
in unum ex eis fecit majoriam de certis rebus, & de ta-
li re quæ tunc erat aliena, sub conditione si fuerit sua
tempore mortis, quia fortè cogitabat illam emere, emit
eam postea, & tradidit illi filio, in quem faciebat ma-
joriam; an videatur tradere, ut sit majoria, vel an intel-
ligatur defecta conditio? Dic, quod erit majoriæ, *L. ta-
lem, ff. de hered. instit.* juncta glossa in verbo *palam*,
est in §. 1. & vide *L. Lucius, ff. de legat. 2.*

LEX XLI.

Re autem legata, perdita, vel preempta sine culpa
hæredis, negligentia vel mora, non tenetur hæres, nisi
ad cavendum de ea inventa tradenda, nec etiam tene-
tur hæres, si occidat servum legatum cum sua uxore
in adulterio deprehensum. Hoc dicit. Habit ortum à *L.*
cum res, §. penult. & ultim. ff. de legat. 1.

(1) *Del heredero*. Prosequitur ista lex notata per Azon.
C. eod. in summa, col. fin. vers. item liberatur hæres.

(2) *Que la de*. Et sic habes, quod hæres tantum te-
neatur cavere de præstando rem sine culpa hæredis non ap-

estonce se pierde la cosa por culpa del heredero, quando non la guardasse, o non la fiziesse guardar, assi como las otras sus cosas (3); o si se perdio, detardando (4) a sabiendas de la dar, por non querer, o por negligencia del. E porende la deve pechar el heredero a aquel a quien fue mandada; fueras ende, si el testador ouiesse fecha manda a otro de algun sieruo, e despues le fallasse el heredero con su muger, o con su fija (5), e lo matasse. Ca estonce non seria tenuto de cumplir la manda, nin de pechar ninguna cosa por el, aquel a quien fue mandado tal sieruo.

LEY XLII.

Como se desata, o non, la manda que es fecha, de lana, o de madera, o de otra cosa semejante, si se fiziesse despues alguna lauor dellas.

Lana, o madera auiedo algund testador, si despues que ouiesse fecha

apparentem, si ad eum pervenerit, non autem de persequendo rem, Gloss. in *L. si quis servum*, in *prin. ff. de legat.* 2. Bart. Ang. & Imol. in *dict. L. cum res*, in *prin.* & nota, quod etiam tenebitur hæres persequi servum existentem in fuga, vel similem rem sumptu legatarii, & ejus periculo, *L. si servus legatus*, in *prin. ff. de legat.* 1. sed an tenebitur etiam de hoc caveré? Et dicendum videtur, quod sic, per *L. servo legato*, §. *fin. eod. tit.* & quod sic suppleatur ista lex: ita tenent Bart. & alii communiter in *dict. L. si quis servum*, Paul. & Alexand. in *dict. L. cum res*. Et si servus legatus erat in fuga tempore testamenti, tunc hæres etiam suo sumptu eum debet persequi, *L. cum servus legatus*, §. *fin. eod.* & ibi vide Gloss. & intellige, si servus ita longè absit, ut legatum esset inutile, si expensis legatarii quærendus esset, secundum Bart. Paul. & Alexand. ibi; secus verò si non exigeret ita magnam expensam.

(3) Como las otras sus cosas. Adverte, quia de jure communi in ista materia, de qua culpa teneretur hæres legatario, communiter tenetur distinctio, quam ponit Bart. in *L. cum res*, §. *culpa*, ff. *de legat.* 1. videlicet, quod si ille quasi contractus, qui celebratur additione hæreditatis, per quem obligatur hæres legatariis & fideicommissariis, fit gratia legatarii, vel fideicommissarii tantum, quod est, quando major pars hæreditatis vadit ad legatarium vel fideicommissarium, & tunc hæres non tenetur, nisi de dolo & lata culpa, *L. mulier*, §. *si hæres*, ff. *ad Trebell.* quandoque est celebratus contractus iste gratia hæredis, ut quando apud hæredem major pars remanet, & tunc tenetur etiam de levissima culpa, ut in *dict. §. culpa*; quandoque celebratur gratia utriusque, quia modicum plus vadit ad legatarios, quàm ad hæredem, vel è contra, & tunc tenetur de levi tantum, *L. si servus legatus*, §. *cum quid*, ff. *eod.* & ista distinctio fuit originaliter Petri in *dict. §. culpa*, & tenuit etiam eam Bart. in *L. quod Nerva*, fin. *quest. ff. depositi*, & quasi communiter tenetur per scribentes, prout attestatur Alexand. & Jaso in *dict. §. culpa*; Bald. tamen ibi dicit hæredem indistinctè non teneri de levissima culpa, cum obligetur ex quasi contractu additionis celebrato gratia utriusque, ejus, scilicet & legatarii, *L. apud Julianum*, in *fin. ff. quib. ex caus. in posses. eat.* ergo de levissima culpa non debet teneri, *L. si ut certo*, §. *nunc videndum*, ff. *commodati*, *L. contractus*, ff. *de regul. jur.* quæ fuit prima opinio Glossæ in *dict. §. culpa*, & illam videtur tenuisse Azo. C. *eod. in sum. col. fin.* ubi ponit hæc verba: Culpa autem æstimanda est, non tamen dolo proxima, sed etiam levis, & ut non prætermittat quod debet facere, & sit diligens in faciendo, quod pertinet ad rei custodiam, allegat *dict. L. cum res*, §. *culpa*. Et certè hæc lex Partitarum satis favere videtur huic opinioni,

manda dellas, en ante que se muriesse, fiziesse paño (1) de la lana, o fiziesse de la madera casa, o naue, o otro edificio, desatase porende tal manda, e non vale despues; porque faziendo esto, entiendese que quiso reuocar la manda a aquel que la avia fecho. Otrosi dezimos, que si el testador fiziere manda de alguna carreta, o carro, que aquel a quien es mandada tal cosa, la deve auer con la bestia que la trae. Pero si despues, en vida del testador, se muriesse la bestia (2) que la solia traer, desatase porende la manda, e non vale; fueras ende, si el testador en su vida metiesse otra bestia en lugar de aquella que fuesse muerta, ca estonce aura la manda aquel a quien fuesse fecha.

LEY

in isto verbo *assi como las otras sus cosas*: imò etiam vult singularius, quod levis culpa, de qua vult hæredem teneri, consideretur, non prout Bartolus eam diffinit, & considerat in rebus prorsus alienis, in *dict. L. quod Nerva*, col. 8. & 9. & prout etiam lex Partitarum diffinit tit. 3. *L. 3. supra*, §. *Partit.* sed prout eam diffinit ibidem Bart. in rebus communibus incidenter, vel ex conventionē, quia licet dominium rei legatæ transeat in legatarium, adhuc tamen, cum sit de hæreditate, non judicatur hic prout res prorsus aliena quoad istum effectum, sicut etiam in simili dixi in *L. 2. tit. 2. §. Partit.* & nimirum, quia consideravit ista lex gratia utriusque hæredem ex quasi contractu additionis obligatum fuisse, benè tamen placet distinctio Bartoli, quæ communiter approbatur, cui non resistit ista lex Partitarum, & probatur satis in legibus per eum allegatis, & sic concordentur ista jura; & quia dictus §. *culpa*, non violando ejus litteram, satis probat, hæredem etiam de levissima teneri: unde tenenda videtur distinctio prædicta.

(4) Detardando. Si enim res legata perit post moram, perit periculo hæredis, ut hic, & in *dict. §. culpa*, non facta distinctione, an esset eodem modo peritura penes legatarium, vel non: & ista est magis communis conclusio Glossæ & Doctor. in *L. quod te*, ff. *si cert. petat.* & in *L. nemo*, §. *si post moram*, & ibi Bart. ff. *de verbor. obligat.* & per Alexand. in *dict. §. culpa*. Vide quæ dixi in *L. fin. tit. 2. Partit.* §. *in gloss. fin.*

(5) Con su muger, o con su fija. Adde *L. quid ergo*, la 1. §. *si hæres*, & ibi Gloss. ff. *de legat.* 1.

LEY XLII.

Testatore ex lana vel tignis legatis, ædificium, vel pannum faciente, revocatur legatum. Et quadriga, aut currus legato, debetur etiam bestia adducens currum, vel quadrigam; qua mortua, interit legatum, nisi aliam ejus loco apponat testator. H. d. Concordat. ff. *de legat.* 3. *L. si cui lana*, & *L. lana legata*.

(1) Paño. Prosequitur ista lex notata per Azon. C. *eod. in sum. col. fin.* vers. *Item liberatur hæres propter transformationem rei.*

(2) La bestia. Loquitur ista lex quando unus tantum equus, vel mulus ducebat currum. Quid verò, si esset quadriga vel currus, qui duobus mulis veheretur, qui fuit legatus; an uno perempto, pereat legatum, vel debeantur reliquæ, quæ supersunt? Distingue, an sit legata proprietas vel usufructus; nam si usufructus currus fuit legatus, cum tale legatum respiciat formam rei, illa perempta deficit legatum, ut probatur in *L. quid tamen*, §. *fin.* ubi Ang. & Bald. & in *L. repeti*, §. *fin. ff. quibus mod. usufruct. amit.* si verò proprietas legatur, tunc dic ut per Imol. & Paul. de Castr. post Bart. in *L. peculium*, §. *quadrigæ*, ff. *de legat.* 2.

LEY XLIII.

Como se desata la manda, si el señorío de la cosa de que es fecha, le gana despues aquel a quien era mandada.

Rescibiendo (1) algun ome, en manera de donacion, aquella cosa misma que algund testador le ouiesse mandado, quier gela diesse aquel que la auia mandado, o otro qualquier que la touiesse, non puede demandarla despues por razon de aquel testamento en que le fue mandada. Pero si la cosa que fuesse dexada en testamento a otri, la diessen despues algunos otros, que non fuessen herederos del testador, al sieruo de aquel mismo a quien fue mandada; estonce el señor del sieruo bien puede demandar la estimacion de aquella cosa que le mandaron, al heredero del testador, maguer que las cosas que gana el sieruo pertenescen al señor. E avn dezimos, que si aquel a quien es mandada alguna cosa en testamento, o en codicilo de otro, la ganasse despues por compra, o por cambio, de alguno que la touiesse; estonce avn, bien puede demandar al heredero del testador la estimacion della, e el deuegela pagar.

LEY XLIIII.

Como vale, o non, la manda, que es fecha de vna cosa en testamento de dos omes.

VNa casa (1), o vna viña, o otra cosa qualquier, seyendo mandada

LEX XLIII.

Si rem legatam recipiat legatarius jure donationis à testatore, vel ab alio, non potest eam petere jure legati; secus si sit donata servo legatarii per extraneum, qui nihilominus petet æstimationem jure legati ab hærede; si tamen ex titulo oneroso legatarius rem legatam ab aliquo eam tenente consequatur, potest pretium petere ab hærede testatoris. H. d. Habuit originem à *L. si servus legatus, §. si id quod, ff. de legat. 1.* & a *§. si res aliena, Institut. de legat.*

(1) *Rescibiendo.* Prosequitur notata per Azon. C. eod. in summa, col. fin. vers. Item succurritur hæredi.

LEX XLIV.

Eadem re uni in diversis testamentis legata, si prius ab uno legatarius consequitur æstimationem, ab alio rem petere potest; sed si prius rem consequitur taliter quòd ab eo evelli non potest, non potest postea æstimationem petere. H. d. Habuit ortum ab *Institut. de legat. §. hac ratione, & de legat. 1. L. planè, la 1. §. sed si duorum.*

(1) *Una casa.* Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. fin. vers. sed & ubi res mihi legata est in duorum testamentis.

(2) *Contrallar.* Vide ff. de legat. 1. L. non quocunque in princ.

LEX XLV.

Si eadem res uni in eodem testamento legetur, semel debetur; sed si legatum est in numero, pondere, vel mensura, & legatarius probet testatorem sæpius legando, voluisse sæpius deberi, ita solvetur, nisi hæres probet testatorem voluisse unam fieri præstationem. Si

a algun ome en testamento de dos testadores, que lo fiziessen apartadamente; si acaesciesse, que aquel a quien la mandaron, que ouiesse primero la estimacion de aquella casa del heredero del vn testador, bien puede por esso avn demandar al heredero del otro, que le de aquella cosa que le fue mandada. Mas si primeramente rescibiesse aquella cosa misma que le fue mandada, del heredero de vn testador, auiendo la possession e la propiedad della, de manera que segund derecho non gela pudiessen contrallar (2), estonce non podria demandar la estimacion della al heredero del otro que gela auia dexado.

LEY XLV.

Como, si la cosa es mandada muchas vezes en el testamento, non es tenuto el heredero de la dar mas de vna vez.

Muchas vegadas (1) mandando el testador vna cosa misma, assi como casa, o viña, o otra cosa señalada, a vn ome en vn mismo testamento, non se entiende que el heredero la deue dar mas de vna vez (2). Mas si acaesciere, que el testador mandasse a otro quantia cierta de maravedis, o de otra cosa qualquier que se pudiesse contar, o pesar, o medir, e en aquel mismo testamento le mandasse tanta quantia cierta muchas vezes; si aquel a quien la manda-

tamen eadem quantitas legetur eidem in testamento, & postea in codicillis, præsumitur quòd testator bis eam voluit præstari, nisi hæres probet contrarium. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. planè, §. si eadem, cum sequentib. ff. de legat. 1.*

(1) *Muchas vegadas.* Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. fin. ad fin. vers. item succurritur hæredi.

(2) *Mas de una vez.* Concordat cum *L. planè, §. si eadem, ff. de legat. 1.* & cum *L. Mævius, §. eum, ff. de legat. 2.* & procedit secundum Joann. de Imol. Raph. Paulum & Alexand. etsi testator expressè dixisset, quòd eadem res sæpius præstaretur; cum eadem res ex eadem causa sæpius non videtur posse præstari, vel deberi. Quid autem si testator legavit fundum Cornelianum Titio, & in eodem testamento eundem fundum legavit servo Titii; an tunc legatum multiplicabitur? *L. 14. supra eod. facit, quòd sic, & adde L. quid ergo si majorem, §. si quis duos, in fin. & in L. servo meo, in princ. ff. de legat. 1.* neque refert secundum Paul. de Castro in dict. *§. si quis duos, circa fin.* quid prius fuerim consequutus; nam, etsi prius rem consequar, possum agere ad æstimationem ex persona alterius, quia non obstat regula de duabus causis lucrativis, cum habuerunt oriri ambæ in personam ejusdem de directo, sed habeant per obliquum; istud tamen limitat & intelligit Paul. de Castro post Dinum in dict. *L. planè, §. si eadem, vers. item quero,* hoc esse verum, si appareat quòd testator voluit pluries præstari, vide ibi. Quid etiam, si primo legavi tibi partem fundi, postea lego tibi fundum? Paul. de Castro in dict. *§. si eadem,* respondet, quòd non videatur secundo legare, nisi eam partem, quam prius legaverat; licèt secus esset secundum eum, si hæres meus legavit tibi fundum, cujus ego legaveram partem, quia videtur sentire de alia parte non debita, per textum quem dicit notabilem in utroque dicto, *L.*

daron (3) pudiere prouar, que quantas vegadas le mando aquella quantia, tantas vegadas fue su entencion de acrescer en la manda, estonce bien puede auer todas las quantias que son nombradas en el testamento cumplidamente; mas si non lo pudiere prouar, deuese tener por pagado de la vna quantia dellas. Pero si el testador mandasse en su testamento quantia cierta de marauedis a vn ome, e despues desto fiziesse otro testamento, o otra escritura que es llamada en latin, Codicillus, en que le mandasse aquella quantia misma otra vez, estonce se entiende, que el testador quiso fazer tal manda dos vezes (4); fueras ende, si pudiere prouar el heredero, que su entencion fuera del testador, que la non ouiesse mas de vna vez.

L E Y XLVI.

Si el testador manda a otri algun su sieruo en tal manera, que se sirua del, non se entiende que gelo da del todo.

EN tal manera faziendo el testador manda a algun ome, como si dixesse: Mando que fulano mio sieruo, que sirua a tal ome. Por tal manda como esta non se entiende (1), que aquel a quien es fecha la manda, puede auer propiedad, nin señorío en el sieruo; mas aura en su vida el seruicio del tan solamente, e despues que el muriere, deue tornar el sieruo al heredero del testador.

L. Mæuius, in princ. ff. de legat. 2. & commendat multum primum dictum, dicens quod prima facie quilibet diceret contrarium. Alexand. tamen ibi videtur in hoc primo dicto tenere contra Paulum, imo quod legando secundo loco fundum, videatur legare totum, & non illam partem, quam primo legauit: vide ibi per eum.

(3) *A quien la mandaron.* Vide in dict. *L. planè, §. sed si non corpus, ff. de legat. 1. & quod habetur in L. Sempronius, ff. de legat. 2.*

(4) *Dos vezes.* Concordat cum *L. quinquaginta*, aliàs incipit, *quingenta, ff. de probat.*

L E X XLVI.

Si testator legat alicui, ut servus suus ei seruiat, intelligitur ad vitam legatarii dumtaxat. Hoc dicit. Habuit ortum, à *L. uxori fructu, ff. de usufr. legat. §. ult.*

(1) *Non se entiende.* Concordat cum *L. uxori fructu, §. fin. ff. de usufr. legat.* quem casum dicit ibi Albericus de eo alibi non recordari.

L E X XLVII.

Potest legari instrumentum debiti, & intelligitur per hoc debitum legatum: si tamen testator mandet, quod debitor suus solvat debitum testatoris creditori, non potuit ob hoc agere creditor testatoris contra debitorem, sed contra heredem, & heres contra debitorem, ut solvat creditori. Hoc dicit. Habuit originem secunda pars à *L. servo legato, §. si testator, ff. de legat. 1.*

(1) *Aquel debdo.* Concordat cum *L. servum filii, §. eum qui chirographum, ff. de legat. 1. & hoc ideo, quia si legatum chirographi hoc non importaret, nullam*

Tom. III.

L E Y XLVII.

*Como, si alguno manda a otro carta, o escritura de debdo que le deuan, entien-
dese que le manda aquel debdo
que le deuan.*

CARTA, o escritura alguna, que fuese fecha sobre debda que deuiesse al testador, seyendo la carta atal, que se pudiesse el debdo prouar por ella; si tal carta mandasse el testador a algun ome, entiendese que le manda aquel debdo (1), que le deuen por aquella carta. Otrosi dezimos, que si algun testador ouiesse a dar quantia cierta de marauedis a algun ome, e dixesse assi en su testamento; que mandaua a otro alguno que fuesse su debdor, que los marauedis que le deuia, que los pagasse aquel otro; por tal manda como esta non se entiende (2) que aquel que deuia auer los marauedis del testador, que los podria demandar a aquel su debdor, a quien mando que gelos diesse; mas bien puede pedir al heredero del testador, que le constriña al otro, de manera que gelos faga dar, e el heredero (3) ha poder de lo fazer.

L E Y XLVIII.

En que tiempo, e en que lugar, pueden demandar las mandas.

FAzen los omes mandas a las vegadas de cosas ciertas señaladas, assi como quando dize el testador: Man-
do

utilitatem legatum afferret; unde si quis renuntiaret instrumento, non ex hoc videtur renuntiare debito in eo contento, sed probationi, quam faceret instrumentum, secundum Bald. in *L. Labeo, §. 1. ff. de pact. allegat L. 3. C. de fid. instrum.* & si lex vel statutum annullat instrumentum, non videtur in dubio annullare contractum seu obligationem, sed tantum probationes per instrumentum, Joan. de Imol. Raphael, Paul. & Alexand. in dict. *§. eum qui chirographum*, contra Bald. ibi, & in *L. huiusmodi, §. si ita, ff. eod.* & vide per Paul. de Castro 2. vol. consil. 5. incipit, *notandum est quod præfatum statutum*, & per Decium consil. 17. incipit, *viso puncto.*

(2) *Entiende.* Adde *L. si cui legetur, §. si Titio, & L. servo legato, §. si testator, ff. de legat. 1. & L. fideicommissa, §. interdum, ff. de legat. 3.*

(3) *El heredero.* Cujus contemplatione testator fecit, ut à debito liberaretur, & sic ille agit ex legato, cuius interest, licet verba legati ad eum non dirigantur, ut in dict. *§. si testator. & in dict. §. interdum, & §. si Titio, & vide quæ tradit Socin. cons. 73. vol. 3. in 4. dubio.*

L E X FINALIS.

Species purè legata statim adita hæreditate potest peti in loco domicilii hæredis, aut ubi est major pars hæreditatis, vel ubi est res, & ibi est tradenda, nisi testator locum ubi traderetur, expressit: & si hæres malitiosè transporter eam, suis sumptibus eam reducat. Legatum autem in genere, pondere, numero, vel mensura contentum, potest peti in loco domicilii hæredis, vel ubi est major pars hæreditatis, vel ubi hæres solvere incepit legata, seu ubi testator solvi iussit. Et causa lega-

do a fulano ome, mio sieruo que assi ha nome; o, mio cauallo que es de tal color; o otra cosa qualquier que le mandasse, señalandola de manera que puedan saber ciertamente, quales; dezimos, que la manda que fuesse fecha de tal cosa, como sobredicho es, que la puede pedir aquel a quien fue mandada, luego quel heredero entra la herencia (1) del testador, en alguno destos tres lugares (2), o alli do morare el heredero, o en el lugar do fuere la mayor partida de los bienes del testador, o en otro lugar qualquiera que fuere fallada la cosa, de que fizo el testador la manda. E en qualquier destos lugares, do fuere demandada, la deue entregar (3) el heredero; fueras ende, si el testador nombrare lugar cierto, do sea dada la cosa, ca estonce, alli deue ser dada, do el ouiesse mandado (4) que la diessen. Otrosi dezimos, que si el heredero mudare la cosa mandada de vn lugar a otro engañosamente, por fazer daño a aquel que la deuia auer, si esto fuere prouado, estonce la deue aduzir a su costa a aquel lugar (5) onde la traspasso, e darla a aquel que la deuia auer. E esto deue ser guardado en las cosas señaladas, de que faze manda el fazedor del testamento. Mas las otras cosas que son mandadas, de que faze manda generalmente (6), assi como quando dize el testador: Mando a fulano vn sieruo, o vn cauallo, non diziendo qual; o si le mandasse quantia cierta, de alguna cosa que se pudiesse contar, o medir, o pesar; dezimos, que la manda que fuesse fecha de alguna de las cosas sobredichas, que la puede pedir aquel a quien fuere mandada, en aquel lugar do mo-

rare el heredero; o alli do fuere la mayor partida de los bienes del testador; o en otro lugar qualquier, do el heredero comengare a pagar (7) las mandas; o en aquel lugar do el testador las mandasse pagar (8). E sobre todo dezimos, que en aquel tiempo, e en aquella manera deuen ser pagadas las mandas, que el testador mando señaladamente en su testamento, que las pagassen. E los pleytos de las mandas, deuen los Judgadores ante quien vinieren, librarlos derechamente, e sin alongamiento (9), e sin escatima ninguna.

TITULO X.

De los Testamentarios, que han de cumplir las mandas.

Testamentarios son llamados aquellos que han de seguir, e de cumplir las mandas, e las voluntades de los defuntos, que dexan en sus testamentos. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de las mandas, queremos dezir en este de los Testamentarios, que las han de cumplir. E mostraremos, (1) que quiere dezir Testamentarios, e a que cosas tienen pro, e en que manera deuen ser puestos. E que poderio han en las mandas, e en los testamentos. E como deuen cumplir la voluntad del finado, e fasta quanto tiempo. E quien los puede apremiar que las cumplan. E quien deue entrar en el lugar dellos, para cumplir el testamento, si por su culpa lo ouieren a sacar de sus manos. E que pena deuen auer los testamentarios, quando maliciosamente alongassen de cumplir las mandas del testamento.

LEY

ta lex intelligetur, nisi alibi legatarius velit sibi dari, in loco scilicet, ubi hæres convenitur ratione fori. Ista tamen lex Partitarum videtur huic dicto adversari, cum noluit ultra punire dolum vel culpam hæredis, nisi ut suis expensis reducat rem in eum locum, à quo amovit.

(6) *Generalmente.* Adde *L. quod legatur*, §. *præterea*, & *L. si fideicommissum*, in princ. ff. de iudic. & in dict. *L. cum res*.

(7) *Comengare a pagar.* Adde *L. si fideicommissum*, §. *fin.* & *L. quamvis*, & *L. sed & si*, 1. *respons.* ff. de iudic.

(8) *Las mandasse pagar.* Vel ubi verisimile est eum voluisse, quod solveretur, ut si dicat centum modios ex illo horreo, nam ibi voluit præstari, ubi est horreum, *L. quod legatur*, & *L. sed & si suscepit*, §. 1. ff. de iudic. & in dict. *L. cum res*.

(9) *E sin alongamiento.* Adde *cap. illud quoque*, in *authent. de hæred. & Falcid.* & ibi Gloss. & Angel. & an ad solutionem legati procedatur via executiva? Vide per Rodericum Suarez in *repet. L. post rem iudicatam*, ff. de re iudic. vers. *sextus casus*.

TITULUS X. DE EXECUTORIBUS TESTAM.

(1) *Mostraremos.* Latius exorditur, quàm Jacob. de Aren. qui fecit tractatum de istis, dividens illum in quatuor partes, de quo mentionem facit Joan. Andr. in ad-

torum est breviter absque malitia terminanda. Hoc dicit. Habuit ortum tota ista lex à *L. quod legatur*, & à *L. si fideicommissum*, in princ. ff. de iudic. & à *L. cum res*, ff. de legat. 1.

(1) *La herencia.* Vides ergo, quod ad perfectionem & complementum legatorum, ut possint peti, requiritur aditio hæreditatis per hæredem scriptum, ut hic, & in *L. eam quam*, C. de fideicommissis. hodie verò dic, ut in *L. 1. tit. 2. lib. 5. Ordinam. Regal.*

(2) *Tres lugares.* Prosequitur ista lex tradita per Azon. C. ubi fideicommissum peti oportet, in summa.

(3) *Entregar.* Imo in loco, ubi res est, ut in *L. cum res*, ff. de legat. 1. in §. 1. & in *L. sed & si suscepit*, §. *si ea*, ff. de iudic. dic quod in quolibet istorum locorum debet tradi: si tamen petitur extra locum, ubi res est, debet hoc fieri expensis legatarii, & ejus periculo, ut in *L. si res*, & *L. nisi si malit*, ff. de rei vendic. & vide suprà *cod. L. 38. in princ.*

(4) *Mandado.* Vide in dict. *L. cum res*.

(5) *Aquel lugar.* Et adverte, quia etiamsi tempore mortis alibi sit res, ita quod si de illo loco non amoveretur, liberaretur hæres eam præstando in loco illo; si tamen illam inde amovit dolo vel culpa, non liberaretur, etsi velit eam reducere, & præstare in loco illo, sed tenetur reducere eam ad locum, ubi fuit actum, si legatarius velit, ut probatur in dict. *L. cum res*, vers. *sed si alibi*, & ibi ita intelligit Paulus de Castro, & sic is-

LEY I.

Que quiere dezir Testamentarios, e a que tienen pro, e en que manera deuen ser fechos.

CAbeçaleros, e Testamentarios, e Man-
sessori, como quier que han no-
mes departidos (1), el oficio dellos vno
es; e en latin llamanlos, Fideicommis-
sarios (2), porque en la fe, e en la ver-
dad destos (3) omes tales, dexan, e en-
comiendan los fazedores de los testamen-
tos el fecho de sus animas. E tienen grand
pro estos atales, quando fazen su ofi-
cio lealmente, ca se cumplen mas ay-
na por acuçia dellos las mandas que son
puestas en los testamentos. E puedenlos
establesce para esto, estando ellos pre-
sentes ante los fazedores de los testa-
mentos, e aunque lo non sean (4).

*dit. ad Specul. tit. de instrumentor. edition. §. nunc
verò aliqua, in princip.*

LEX I.

Dicitur executor testamenti, cui testator committit
factum animæ suæ; & prodest, quia per eum citius im-
pletur testatoris voluntas: & potest constitui executor
testamentarius, sive sit præsens, sive absens. Hoc dicit.

(1) *Nomes departidos.* Dicuntur etiam executores, &
divisores, & distributores, vel dispensatores, vel minis-
tri, ut tradit Speculat. in tit. de instrument. edition. §.
nunc verò aliqua, colum. 3. vers. porro.

(2) *Fideicommissarios.* Sic vocat eos Hubertus de Bo-
bio in L. nulli, C. de Episcopis, & cleric. & Accur-
sius in L. uxorem, ff. ad leg. Cornel. de fals. & in
L. si quis pro redemptione, C. de donat. & in L. Di-
vus, ff. si cui plus quàm per leg. Falcid.

(3) *En la verdad destos.* Unde & isti sic electi à
testatore præferuntur Episcopo, ut in authent. de eccle-
siastic. tit. cap. si quis autem, collat. 9. non tamen po-
terit testator prohibere Episcopum, ut non impediat se
contra executores testamenti malè agentes, ut notat Abb.
in cap. tua nobis, de testam. & quid si testator nul-
lum reliquit executorem? Dic quòd poterit iudex tunc
ipsum dare, secundum Bart. in L. 3. ff. de aliment.
& cibar. legat. Item etiam per statutum civitatis depu-
tari executores testamentorum, vide Bald. in authent. hoc
amplius, 2. colum. C. de fideicommiss. & Felin. in cap.
ecclesiæ S. Mariæ, colum. 40. de constit. Item nullo
executore nominato hæredi competit executio, etiam in
his quæ ad piam causam relinquuntur, ut in cap. 3. de
testam. vide infra eod. L. penult. si tamen sit relictum
ad redemptionem captivorum, tunc nullo à testatore exe-
cutore nominato pertinet executio ad Episcopum, ut in
dict. authent. de ecclesiis. tit. cap. si quis edificatio-
nem, & cap. 11. vers. si autem pro redemptione. In
relictis verò pro restitutione per vim ablatorum, seu il-
licite acquisitorum, de quibus non aliter, quàm ex tes-
tantis confessione appareat, executio pertinet ad nomi-
natos per testatorem, vel hæredem, seu executorem à
iudice constitutum, secundum Joann. de Ana. & Felin.
in cap. cum sit de judæis; si vero aliunde constaret de
talibus malè ablati, fiet de consilio Episcopi, secundum
Abb. & Felin. in dict. cap. cum sit, cap. sicut dig-
num, §. eas insuper, de homicid. Ad diffiniendum ta-
men, quæ ex usuris testator acquisierit, non potest alium
quàm Episcopum nominare, Dominic. consil. 20. quem
videas; & adverte, quòd si iste executor sit suspectus,
poterit removeri: vide Speculat. in dict. §. nunc verò
aliqua, fol. 6. colum. 3. vers. quid si executor est sus-
pectus.

(4) *Que lo non sean.* Adde L. 1. §. fin. ff. de procu-
rator. sunt enim isti executores quasi quidam procurato-
Tom. III.

LEY II.

Que poderio han los Testamentarios en cum-
plir las mandas de los testamentos, e co-
mo deuen cumplir las mandas
del finado.

Poderio han los Testamentarios de en-
tregar e de dar las mandas (1) que
son fechas en los testamentos, e en los
cobdicos, en la manera que los faze-
dores de los testamentos lo ordenaren.
E pueden procurar, e demandar las co-
sas (2) de que fuessen fechas las man-
das, quier las touiesse el heredero del
finado, quier otri. Pero si los herederos
sospecharen (3) que los cabeçaleros non
daran las mandas a aquellos a quien fue-
ron mandadas, deuen tomar tal recabdo
dellos, que sean ende seguros que las den,
segund son escritas en el testamento. E
si tales omes fuessen, que no sean sos-
pechosos, assi como Frayles (4), e omes

Ley 5.
6. y 7.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

re-
res constituti post mortem, secundum Bald. in L. que
fortuitis, colum. 7. C. de pignorat. actione.

LEX II.

Executor testamenti potest legata solvere, & ea ab
hærede exigere: nec tenetur solvendo legata hæredi ca-
vere, si sit religiosus, vel suspitione carens, aliàs sic.
Hoc dicit.

(1) *De dar las mandas.* Habes hic expressum, quòd
executor testamenti potest mittere legatarium in posses-
sionem rei legatæ; quod nota, nam Specul. in dict. §.
nunc verò aliqua, fol. 7. colum. 1. vers. item dicunt
quidam, potius inclinât, quòd executor non possit pro-
pria auctoritate capere res legatas, imò oportet, quòd
sibi tradantur, allegat L. fin. §. fin. C. arbit. tutel. &
L. orphanotrophos, §. 1. C. de episcopis, & cleric. po-
test dici, quòd invito hærede non possit, quia non po-
test executor per vim expellere hæredem à possessione,
ff. de regul. jur. L. non est singulis, & vult Bald. in
L. id quod pauperibus, col. 8. vers. 18. queritur, C.
de episcopis, & cleric. & benè facit quòd inferius sub-
ditur in ista lege, ibi: *pueden procurar, y demandar las
cosas &c.* Hærede tamen non resistente, satis videtur quòd
possit hoc facere executor in rebus specialiter legatis; pro
quo etiam est, quod adducit idem Bald. in dict. L. quod
pauperibus, colum. 7. vers. 15. quæro, & vers. queritur, 16.
ubi dicit, quòd restitutionem, quæ est facti in fideicommis-
sionem legati particularis: adde etiam Bald. in L. non
dubium, C. de legib. quòd si ipse executor est etiam
legatarius, potest tunc capere legatum propria auctori-
tate, allegat L. fistulas, §. fundum, ff. de contrah. empt.
& quod notatur in L. de his, C. de furt. In hoc ta-
men attendenda est forma commissionis, & potestatis exe-
cutori à testatore datæ, cum ex ea pendat potestas exe-
cutorum, ut tradit idem Bald. in dict. L. id quod pau-
peribus, colum. 4. vers. venio ad quartum; & tradit
Bart. in L. alio, colum. 3. ff. de alim. & cibar. leg-
gat. & facit quòd etiam statim subditur in ista lege, ibi:
*en la manera que los fazedores de los testamentos lo
ordenaren.*

(2) *Demandar las cosas.* Adde L. nulli, C. de epis-
copis, & cleric. & vide quod habetur infra eod. in L. 4.

(3) *Sospecharen.* Tunc ergo permittitur hæredi petere
cautionem istam ab executore, quando justam habuerit
causam suspitionis, non aliàs; quia regulariter executor
non satisfacit, ut notat Bart. ubi bonus textus, in L. Di-
vus, ff. si cui plus quàm per leg. Falcid. bonus textus in
L. liberto, §. Largius, ff. de ann. legat. L. Firmis,
§. 1. ff. quando dies legati ced. & per Salicet. in L.
nulli, vers. quæro 2. extra gloss. C. de episcopis &
cleric.

(4) *Frayles.* Qui executores testamenti esse possunt
impetrata superioris licentia, cap. 2. de testament. lib.
2 2 6.

religiosos, non deuen tomar este recabdo dellos; nin son ellos tenudos de lo dar, maguer gelo demandassen. Ca tales personas como estas, deue ome sospechar, que lo faran bien (5).

L E Y III.

Que los Testamentarios deuen cumplir la voluntad del finado, e non segund su aluedrio.

Ley 5.
6. y 7.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

SI el fazedor del testamento mandasse dar a personas ciertas de lo su-

6. *Clement. 1. eod. tit. ubi bonus textus, quod monachi tale officium suscipientes coram ordinariis iudicibus possunt conveniri de fraude, & culpa, & ut rationem reddant administrationis, etiamsi alias sint exempti. Fratres tamen Minores arcentur ab hac executoria per textum in Clement. exiui, §. verum, de verbor. signification. ubi Cardinal. & Anchar. tenuerunt, quod neque jus eligendi pauperes eis committi possit, idemque tenuerunt Domin. & Philipp. Francus in dict. cap. 2. contrarium tamen in hoc tenuit Bart. in tract. minoricarum, lib. 3. cap. 4. dicens, hoc potius esse facti, quam juris, ideoque eis talem electionem committi posse, L. cum pater, §. hereditatem, ff. de legat. 2. L. ex facto, §. si quis rogatus, ff. ad Trebel. & hoc etiam tenuit Roman. consil. 409. colum. 2. & sentit Bald. in L. id quod pauperibus, colum. 3. C. de episcopis, & cleric. idque videtur verius, cum ratio dicti §. verum, cesset in hac electione facienda. Idem etiam tenuit doctor de Covarrubias vir honorandus in sua relectione dict. cap. tua nobis, de testam. colum. 1. qui ex hac ratione vult, electionem executorum eis per testatorem committi posse. Cui dicto multum obstat, quod consulit Bald. 5. vol. consil. 399. incipit, de principali instrumento, num. 2. ubi tenet nullam esse similem declarationem, de qua ibi, factam per fratrem minorem, quia esset occasio nominandi aliquem amicum, in quem pervenirent pecunie, & daretur occasio, quod per illum venirent ad manus fratris minoris, quod fuit motivum dictæ Clement. exiui de paradyso. Et ad materiam dicti cap. 2. in princip. de testam. lib. 6. quando religiosus possit esse executor testamenti, vide notabile consilium Paul. de Cast. 1. vol. consil. 13. incipit, super primo dubio, ubi tenet, quod illud capitulum non habet locum in religioso, qui esset perpetuo institutus ad curam animarum in aliqua parochiali ecclesia, quia ille dicitur a monasterio plenè translatus, & licet sit religiosus, non tamen est sub obedientia Abbatis: ibique vult idem esse in Priore conventuali, misso extra monasterium ad regendum aliquem conventum fratrum, licet iste pro libito Abbatis possit revocari ad claustrum: vide ibi per eum, quia est hoc ultimum satis dubitabile. Adverte etiam, quia Fredericus consil. 293. ad fin. consuluit executionem factam etiam per monachum ordinis Minorum, etiam non impetrata superioris licentia validam esse, licet fieri non debuerit; & cum ista decisione transit Felin. in cap. 2. de iudic. col. 2. & dicit magis communiter teneri Decius consil. 494. & consil. 499. & cum dicto Frederico tenuit etiam in L. in ambiguis, §. non est, ff. de regul. juris, qui tamen in dictis consiliis ab ista opinione recedit per L. non dubium, C. de legib. & per alia, quæ ibi videbis. Et contra opinionem Frederici tenet etiam Philippus Francus in dict. cap. 2. in princip. inducens ad hoc illum textum, cum dicit; religiosus executor esse non potest, quæ verba actum in contrarium gestum nullum esse ostendunt, Gloss. cap. 1. de regul. juris, lib. 6. & in L. Gallus, in princip. ff. de liber. & posthum. sed fortè opinio communis sustentari potest, quia ad L. non dubium, ipsemet Fredericus respondet, quod ubi lex aliquid simpliciter prohibet propter honestatem, quod valebit actus, licet sit contra legem; allegat Joann. Andr. in cap. sicut, ne clerici vel monach. & ad textum in dict. cap. 2. in princip. responderi potest, quod ibi verbum non potest, non ponitur respectu valoris facti, seu respectu juris, sed respectu ipsius monachi tale officium suscipientis vel exequentis, & sic respectu ipsius, cum velle vel nolle non habeat, non potest; non tamen negatur, quod si de facto faceret, actus teneret, eo quia talis actus fit ad alienum commodum, & non ipsius monachi,*

yo algunas cosas señaladas, o cierta quantia de maravedis, e todos los otros bienes que ouiesse, dexasse en mano de alguno que estableciesse por su testamento, otorgandole poder, que el segund su aluedrio los partiesse a pobres; tal testamento como este, non puede dar mas a ninguna de aquellas personas ciertas, de quanto el le mando dar señaladamente (1) en su testamento; maguer viesse el, que alguno dellos era muy pobre, e

se-

quia si ipsius monachi favor tantum esset, actus nullus esset: & ita procedat quod dicit Gloss. in dict. cap. 1. & quod habetur in L. nemo potest, ff. de legat. 1. & benefacit, nam licet alteri stipulari nemo possit, L. stipulatio ista, §. alteri, ff. de verbor. obligat. tamen adhuc illi acquiritur naturalis obligatio, ut latè tradit Alexand. in dict. §. alteri. Adverte etiam, quia & femina potest esse executrix testamenti, L. à filio, in princip. ubi Bart. ff. de aliment. & cibar. legat. & uxor relicta executrix in testamento mariti, non amittit jus executionis, etsi contrahat secundas nuptias, secundum Bart. ibi, & tenet Decius in L. 2. ff. de regul. jur. Bart. in authent. eisdem, C. de secund. nupt. ad fin. & vide Joann. de Plat. in L. patrimoniorum, C. de muner. patrimon. lib. 10. minor etiam viginti quinque annorum maior 17. annorum, potest esse executor testamenti, Gloss. in dict. cap. 2. in princip. de testam. lib. 6.

(5) *Lo faran bien.* Nota hic præsumi pro religiosis, & adde cap. 2. de novi operis nuntiat. & ibi Glossa: & Gloss. in cap. de presentium portitori, 16. quæst. 1.

L E X III.

Executor non potest excedere mandatum testatoris in legatis certis: sed si arbitrio executoris distributionem bonorum testator ei committat in pauperibus, potest libere inter pauperes illos, quibus testator nihil certum reliquit, distributionem facere. Hoc dicit.

(1) *Le mando dar señaladamente.* Hoc ideo, quia generaliter facultas data commissario executori non refertur ad easdem personas, de quibus jam per testatorem erat specialiter provisum, ut in L. talis scriptura, in princip. ff. de legat. 1. L. doli clausula, ff. de verb. oblig. L. coheredis, §. qui patrem, ff. de vulgar. & pupillar. L. alimenta, §. basilicæ, ff. de aliment. & cibar. legat. & eod. tit. L. Stichus, & ff. de legat. 3. L. uxorem, §. felicissimo. Si verò dispositio specialis in istis personis non præcesserat, sed prius præcesserat provisio generalis, & postea specialis, tunc secus esset, imò generalis provisio præcedens refereretur etiam ad illum, cui specialiter est provisum, ut est casus notabilis in L. Titia, §. qui Marco, ff. de annuis legat. Bart. post Gloss. in L. quæsitum, §. fin. ff. de usufruct. legat. colum. 3. vers. venio ad secundam quæstionem, & est ratio quia quando generale præcedit, secundum sui naturam jam comprehendit omnia sub se contenta, & ideo speciale subsequens non est sic potens, ut possit derogare in his, quæ jam sunt comprehensa: sed quando speciale præcedit, & postea sequitur generale, tunc appositio primi specialis impedit omnia comprehendere. Unde solet dici, quod facilius impeditur faciendum, quam jam factum, L. pater furioso, ff. de his qui sunt sui, vel alien. jur. ita tam rationem ponit Alberic. post Petrum, cujus fuit dicta distinctio in dict. §. qui Marco, & in terminis nostræ legis. Quod si præcesserat generalis provisio, poterant speciales legatarii habere etiam ex provisione generali, tenet Arch. in cap. quia Joannes, 12. quæst. fin. dicit enim: Pone testatorem generalem fecisse mentionem, dicendo sic, volo quod centum de bonis meis distribuatur inter pauperes civitatis Bononiæ, & certis ex pauperibus ipsius civitatis relinquit cuilibet decem; nunquid illi petere poterunt de generali legato, non obstante speciali legato eis relicto? Dic quod sic, ff. de annuis legat. L. Titia, §. qui Marco, & argumento ff. de aliment. & cibar. legat. L. à filio. Ego tamen crederem in casu hujus legis nihil referre, an prius præcesserit specialis provisio vel generalis, ex eo quia in casu isto non potest dici, quod generalis provisio præcedens comprehenderet

seria bien de darle mas de aquello que le auia mandado el testador: como quier que puede partir los otros bienes que dexo en su poder el testador, en-

tre las otras personas que non son señaladas, e lo han menester, assi como lo el touiere por bien (2).

LEY

istos pauperes, quibus testator specialiter legavit: quod paret, quia legatum generale non debebatur omnibus pauperibus, sed sufficiebat in certis distribui per executores; & sic cessat ratio quam superius adduxi, quod propter legatum speciale non derogetur generali, in quo etiam continebatur ille legatarius specialis, & sic cessat dispositio dicti §. qui Marco, & dicta distinctio Petri, & Bartoli, de qua supra, & restabit dicendum, quod neutro casu executor poterit distribuere in eum, cui testator aliquid in specie seu in particulari legavit, & procedent leges dicentes, quod generalis provisio non refertur ad specialiter provisam: & ita videtur in hoc tenere Joann. Andr. in addition. ad Specul. in dicto §. nunc verò aliqua, tit. de instrument. edition. column. 32. in additione incipienti, constat quod tenet institutio pauperum, ubi refert dicta Archidiaconi, de quibus supra, & dicit quod Archidiaconus formavit dictam questionem non providè, & quod non potest procedere, cum in questione per eum formata non debetur legatum omnibus pauperibus, ut dixi, sed sufficit in certis distribui; unde secundum eundem Joann. Andr. procederet questio Archidiaconi, si aliter formaretur, videlicet, si inter Sacerdotes curatos civitatis jussisset centum distribui, & postea aliquibus ex illis legasset aliquid in particulari: dicit etiam ibidem, quod si testator expressisset per fideicommissarios distribuenda illa centum, & fortius si dixisset, lego commissariis centum distribuenda, &c. questio sibi non esset dubia: & idem è converso, quando dixisset, lego dictam summam centum librarum, &c. non tamen aperit Joann. Andr. quid velit, seu quid decideret, sed quod questio sibi non esset dubia, unde tenenda est menti ista lex Partitarum hoc decidens: & confert in hujus decisionis corroborationem, quod dicit Bald. post Jacob. Butri. in L. si ecclesie, C. de Episcopis, & Cleric. ubi dicit, quod licet poena statuta per illam legem, sit quinque librarum auri, contra violantes privilegia ecclesie; si tamen in concessione privilegii imponatur certa poena contra non observantes, non habebit locum tunc poena illius legis, cum de speciali poena sit provisum, dict. L. sanctio legum, ff. de pœn. Conferunt etiam adducta per Bald. in L. non dubium, col. penult. & fin. C. de legib. in questione illa, an per appositionem poenæ specialis videatur sublata poena nullitatis actus. Similiter dixit Bald. in authent. hoc amplius, C. de fideicommiss. col. penult. vers. item quæro utrum poena, quod poena illius authenticæ statuta contra hæredem non adimplentem voluntatem defuncti, non habebit locum, quando testator imposuit aliam poenam specialem, & illa est soluta per hæredem. Dicit etiam Dinus, quod si testator fecit testamentum, in quo instituit filium impuberem, & uxori reliquit alimenta, & si filius decesserit in pupillari ætate, substituit ei matrem impuberis & fratrem testatoris, demum moritur impubes in pupillari ætate, & mater & frater testatoris adeunt hæreditatem ex substitutione pupillari, mater non poterit petere alimenta, ex eo quia provisum fuit matri in secundo casu per viam substitutionis; unde videtur recessum à via tacitæ repetitionis, de qua in L. licet Imperator, ff. de legat. 1. in quo tamen Bald. tenet ibi contrarium, vide ibi per eum. Dicit etiam Bald. in L. 2. col. 1. C. sentent. rescindi non poss. vers. quæro judex, quod si judex statuit parti terminum ad probandum exceptionem, deinde statuit generalem dilationem, quod omisum probari in speciali dilatione, non poterit probari in generali, seu suppleri. Confert etiam quod notat Bald. in L. executores, ad fin. 6. col. C. de execution. rei judic. ubi dicit, quod si sunt duo statuta, unum quod sententiæ pupillorum mandentur executioni per priorem artium tantum, aliud, quod sententiæ à centum libris supra, mandentur executioni tantum per potestatem; quod si sit lata sententia pro pupillo in ducenta, quod specialior judex, id est ille qui datus est ætati, exequetur: ibique subdit, quod parvum genus magno generi derogat, & individuum derogat utrique. Facit etiam quod adducit Bald. in L. si consul, in 2. lectura, ff. de adoption. in questione illa, de legato facto fratribus & priori, quod quando est in diversis orationibus, prior non fungatur vice duorum, sed suo speciali relicto, de qua questione vide per Cyn. & alios in L. cum questio, C. de legat. per Bart. in dict. §. qui Marco, & in L. si servus communis sibi, ff. de stipulat. servor. per Joann. de Plat. in L. his scholaribus,

C. de erogat. milit. annon. lib. 12. vide etiam per Bald. in L. observare, §. proficisci, col. 3. vers. sed nunquid judex, ff. de offic. proconsulis, & legat. an poena specialis judici in aliquo articulo speciali apposita liberet eum à poena perjurii, ratione generalis juramenti, quod fecit de observando leges, vel statuta. Sic etiam generalis sermo sequens non refertur, ut excludat ea, de quibus jam specialiter erat provisum, L. quotiens, C. famill. ercis. & L. cum ita legatur, §. qui plures, ff. de legat. 2. & in eleganti questione adducit Oldrald. consil. 121. incipit, ad primam questionem, col. 2. vers. ad tertiam questionem. Sic etiam generalis confirmatio non refertur ad id, quod est specialiter cassatum, L. si quis priore, ubi Gloss. & Bartol. ff. ad Trebell. & per Jason. in L. stipulantes commodissime, ff. de verbor. obligat. & dixit Bart. in extravag. ad reprimendum, in gloss. super parte non obstantibus, quod modus procedendi per illam constitutionem inductis in crimine læsæ majestatis, non habet locum in casu L. 1. C. si quis Imperatori maledixerit, cum ibi sit specialiter provisum, & per dictam constitutionem generaliter loquentem non videtur ei derogatum.

(2) Touiere por bien. Sed an poterit distribuere in suos filios, vel consanguineos pauperes? Vide per Bald. in repetit. L. 1. col. 11. vers. super 7. questione, de sacrosanct. eccles. ubi tenet, quod sic, in minuta distributione, veluti ad alimenta, & bona fide: & adde Abb. in cap. 1. ad fin. de cohabit. cleric. & mulier. ubi per textum ibi, vult quod Clericus executor potest distribuere inter consanguineos pauperes. Vide etiam de hoc per Joann. Andr. in addition. ad Specul. tit. de instrum. edition. §. nunc verò aliqua, col. 39. in additione, incipiente, continuatur hic alia questio. ubi vult quod non posset dare propinquo sibi valde conjuncto, nisi fortè ille conjunctus esset summè pauper: & ibi etiam ad finem, tenet, quod posset de elemosynis dispensare in filium spurium defuncti pauperem, non de quota aliqua jure filiationis, sed ut pauperi de elemosynis. An autem executores teneantur inter plurimos pauperes distribuere, vel an possint dari uni tantum? Vide Bald. in repetit. dict. L. 1. col. 12. vers. juxta hoc queritur, ubi dicit hoc solum, auctoritate Prophetæ, Psalm. 111. vers. 9. dispersit dedit pauperibus, 86. dist. §. in ipsa autem liberalitate, sub cap. 6. & in ead. dist. cap. non satis, adde Bart. in L. 1. ff. de option. legat. ubi dicit, quod si testator jubet bona sua distribui inter pauperes eligendos per talem, quod ille non potest unum eligere, & dare ei omnia, argumento illius L. & L. 3. ff. de annuis legat. nec peccat executor præferendo pauperem pauperi, quia locus est gratificationi, secundum Bald. ibidem vers. item queritur; vide ibi ejus ad ditionatorem. Et dicit Abb. in cap. cum in jure, colum. 2. de election. quod plures deputati ad certa bona distribuenda inter pauperes, possunt illa distribuere in aliquem ex se ipsis, dummodo alias egeat: ibique se remittit ad ea, quæ dixit in dict. cap. 1. de cohabit. cleric. & mulier. vide etiam ibi Bald. de prælato executore, an possit eligere suum conventum, vel pater suum filium pauperem. Et quid si testator dixit, quod daret cui velit, an possit dare sibi? Vide quod in simili dicit Bald. in L. si is cui, vers. extra queritur, C. de fur. Quid autem si testator jussit bona sua distribui pro malè ablatis, & non apparent tot malè ablata, quæ capiant usque ad quantitatem bonorum, vel usque ad quantitatem taxatam per testatorem, puta mille librarum; nunquid superfluum reddi debet hæredi, vel commissarius poterit de hoc disponere pro anima? Vide Bald. in L. si quis ad declinandam, colum. 4. C. de Episcop. & cleric. ubi post Jacob. Butri. in suo tractatu executorum, respondet, quod si testator sic disposuit, ut in aliam causam non convertatur, & tunc reddetur hæredi, quia expressio causæ limitat legatum, L. Seio amico, §. fin. ff. de annuis legat. aut non ita disposuit, & tunc quod superest debet pauperibus erogari, & sic in aliam causam converti hærede adhibito, L. legatum, & L. quidam, ff. de usufructu legat. L. in testamento, ff. de condition. & demonstrat. L. fin. ff. de operib. public. & in authent. de ecclesiast. titul. cap. si quis in nomine, & sequenti. Abb. etiam in cap. tua nobis, de testam. tenet idem, quia credibile est defunctum fuisse obligatum ad talem restitutionem, ex quo ipse hoc jussit. Nota tamen ad istam legem, quod

LEY III.

En que cosas pueden los Testamentarios demandar los bienes del finado en juyzio, e fuera de juyzio.

Quatro cosas son señaladamente, en que pueden los testamentarios demandar en juyzio, e fuera de juyzio, los bienes del muerto, para cumplir su testamento, maguer non quieran los herederos del fazedor del. E el vno es, quando la manda es para obras de piedad (1) o de misericordia. E el segundo es, quando el fazedor del testamento manda alguna cosa a otros en vno con los testamentarios. (2) E el tercero es, quando la manda es atal, que es establecida para gouernar (3) huerfanos, o otras personas qua-

quod si executor testamenti male arbitretur in eligendo pauperes, recurri potest ad iudicem; vide per Baldum in *authentic. preterea*, C. unde vir, & uxor. Sed quid si civitas indigeat reparatione murorum, vel pontium, seu viarum, nunquid de talibus relictis pro anima arbitrio executoris erogandis, poterit fieri dicta reparatio, etiam invito executore? Videas per Lucam de Penna in *L. unic. C. de expensis publicor. ludo. lib. 11.* qui allegat pro utraque parte, & concludit, quod possit fieri, primum maxime urgente necessitate, puta, ut ipse ait, quia bella hostiumque insidiarum frequenter insultant civitatem, neque aliunde possit haberi pecunia sine scandalo civitatis. Videas latius ibi per eum, qui etiam tractat in vers. *secundo queritur*, an si testator jubeat capellas construere in loco religiosorum, possit hoc converti in faciendum vel reficiendum dormitorio, quo religiosi indigent; & vult quod possit fieri Episcopo dispensante: & divina quae testator jussit celebrari, celebrabuntur in ipsa ecclesia monasterii.

L E X III.

In quatuor casibus invito haerede exigit commissarius in iudicio bona defuncti, scilicet pro executione relictorum ad pias causas, vel ob alimenta indigentium, vel quando quid fuit relictum aliis una cum commissariis, vel quando testator dedit liberam potestatem commissariis petendi in iudicio vel extra, bona sua ad executionem testamenti: alias non potest, sed legatarius aget contra haereditatem pro suo legato. Hoc dicit.

(1) *Para obras de piedad.* Adde *L. nulli, C. de Episcopis, & clericis.*

(2) *En vno con los testamentarios.* Tunc enim non sunt nudi ministri, & ideo agunt, *L. si quis Titio*, & ibi Bart. ff. de legat. 2. *L. si legatarius*, ff. de legat. 3. Gloss. in *L. Lucius*, §. *Mavia*, ff. ad Trebell.

(3) *Gouernar.* Id est ad alimenta, & adde *L. alio*, ff. de aliment. & cibis. legat. & Gloss. in dict. §. *Mavia*, ubi etiam Paulus de Castro.

(4) *Que da libre poder.* Ut jam dixi supra eod. *L. 2.* executorum potestas pendet à facultate, quam eis dat testator; poterit ergo indistinctè agere, si à testatore talis potestas sit ei data; ut hic: & facit *L. quidam*, §. *si scriptus*, & *L. si à pluribus*, ff. de legat. 1. Cardin. in *Clement. unic. quest. 13. de testam.* ubi etiam Joan. de Imol. *colum. fin.* Et hodie communiter solent dari per verba magis ampla, quam hic habentur, de quibus vide per Bartolum late in *L. alio*, ff. de aliment. & cibis. legat. ubi vide de istis facultatibus, & qualiter debeant se habere executores in vendendis & alienandis rebus haereditariis: & ibi dictis adde, quid si aliquis emit ab aliquo tanquam ab executore ultimae voluntatis, & longo tempore tenuit, haeres vendicat, ille dicit bona fide emisit, non tamen potest probare quod ille fuit executor, Bald. in *L. 1. C. de reb. alien. non alien.* decidit, quod nisi emptor probet ex aliquibus conjecturis se credidisse illum

lesquier. E el quarto es, quando el fazedor del testamento dize assi: Que da libre poder (4) a sus testamentarios, que puedan demandar en juyzio, e fuera de juyzio, los bienes del fazedor, para cumplir sus mandas. E sacadas estas quatro cosas sobredichas, en otro caso ninguno non han poder (5) los testamentarios de demandar en juyzio los bienes del muerto, para cumplir sus mandas. Mas cada vno de aquellos a quien es mandado algo en el testamento, puede por si demandar a aquel que touiere los bienes del finado, la parte que le fue mandada en el testamento. E segund el departimiento que se muestra por esta ley, se entiende en todas las otras, que fablan del poderio que han los testamentarios.

LEY

executorem, puta quia ita audivit dici à pluribus honestis personis, praesumitur emptor malae fidei, & ideo non praescribit. Et ad id quod Bartolus tractat in *colum. 4.* an executores possint vendere rem, quam volunt? Adde Bald. in *L. cum non solum*, §. *sin autem legata*, per textum ibi, C. de bon. quae liber. & in *L. quandiu*, C. de distr. pignor. Item, & ad illud quod in ead. *colum.* tractat, an haeres sit requirendus, quando executor vendit; adde quod notat Bald. in *L. captatorias*, C. de testam. milit. *col. 2.* vers. *modo circa hoc queritur*, ubi dicit, referens Bartolum ita consuluisse, quod si testator commisit declarationem incertorum Cajo, qui declaravit non requisito haerede indistinctè, quod debeant restitui Sejo, tanquam ab eo exorta, quod non tenebit declaratio, quia non est sequutus formam boni viri: subdit tamen Baldus, quod debeat in hoc stari juramento executoris, si est honesta persona, *L. Theopompus*, ff. de dote praelegat. *L. si quis pro redemptione*, C. de donat. & non videtur fieri bona fide, quod fit non citato, neque requisito eo, cujus interest, *L. necesse*, ff. de in diem addict. *L. cum quidam*, ff. de legat. 2. Bald. in *L. creditor*, C. de distr. pignor. & dicit Bald. in dict. *L. captatorias*, in fin. quod executores non tenentur requirere haereditatem, nisi cum indigent eorum informatione, vel voluntatis eorum exploratione, quia non sunt iudices, sed executores, argumento *L. quod si nolit*, §. *fin. ff. de adilit. edict.* Adde etiam Alexand. 2. *vol. consil. 62.* incipit, *visa facti narratione*, quod si haeres est pupillus, & ipsi executores sunt etiam ejus tutores, possunt vendere, non alias, requisito pupillo: & ibi vide circa Gloss. in *L. si praedium*, C. quando decret. opus non est. Adde etiam, cum Bart. in dict. *L. alio*, circa fin. dicit, quod promissio de evictione, quam facient executores, obligat haereditatem, si promittant, secundum consuetudinem civitatis, quod possunt etiam emptores agere contra haereditatem, ut habeant ratum factum executorum, ut ipsi sint magis securi, secundum Bald. in *authentic. si captivi*, C. de Episcopis, & clericis. Et an executor habens potestatem vendendi, possit vendere filio suo? Vide per Bald. in repetit. *L. 1. C. de sacrosanct. eccles. 11. & 12. col.*

(5) *Non han poder.* Adde *L. Lucius*, §. *Mavia*, ff. ad Trebell. poterunt tamen implorare officium iudicis etiam extra istos casus; ut in *L. quintus*, ff. de annuis legat. Bart. in *L. si quis Titio*, ff. de legat. 2. Bald. in *L. nulli*, C. de Episcopis, & clericis. & adverte quod quando sunt haereditatem instituti, unus executor non potest contra alium executorem agere, secundum Paul. de Cast. notabiliter in *L. qui proprio*, §. *si duobus*, ff. de procurator. ubi hoc modo limitat dictum Bartoli ibi, qui dicit unum executorem contra alium agere posse; nam procedit secundum eum, nisi aliquis specialiter sit haeres institutus. Et quando executor testamenti posset conveniri à legatariis, vide per Bart. in *L. Firmio*, §. 1. ff. quando dies legati cedit.

L E Y V.

Quien puede cumplir las mandas que son fechas para sacar catiuos, si el fazedor del testamento non dexa Testamentario que lo cumpla.

DExando algun ome en su testamento marauedis, o heredad, o otra cosa cierta, que mandasse dar por su anima, de que sacassen catiuos (1); si non señalasse (2) omes ciertos, que cumplieren esto, estonce el Obispo de aquel logar onde es natural el que fizo el testamento, o aquel en cuyo obispado (3) ouiere la mayor parte de sus bienes, lo deue fazer cumplir. Pero el Obispo, luego que aya recebidos los

L E X V.

Si testator legat certam quantitatem ad redimendum captiuos, & non dimittit executorem, qui hoc adimpleat, recipiat Episcopus loci originis testatoris legatum, vel Episcopus loci, in quo est maior pars hereditatis: aut si testator est advena, & nescitur unde est, recipiat Episcopus loci ubi moritur, & coram iudice ordinario illud scribat cum die, & mense; & post annum reddat iudici computum qualiter expendit: nec potest Episcopus, vel Notarius aliquid pro labore recipere. Hoc dicit.

(1) *Sacassen catiuos.* Ista dicitur causa piissima, ut in *authent. ut cum de appellat. cognosc. cap. 3. §. si unum*, & ibi Bartol. *collat. 8.* & permittitur ob redemptionem captiuorum, quod alias non permittitur, ut in *authent. de restitut. collat. 8. authentic. res quæ, C. communia de legat. cap. aurum, 12. quæst. 2.* & adde *L. 2.* & quæ ibi dixi, *tit. 29. 2. Partit.* In quocumque alio relicto ad pias causas locum habebit capitulum si heredes, de *testam.* ubi nullo executore à testatore nominato, executio fieri debet per heredem, & per ejus negligentiam executio pertinebit ad Episcopum, ut in *dict. cap. si heredes*, ubi Abb.

(2) *Si non señalasse.* Nam si designasset, illi præferuntur Episcopo, *L. nulli, C. de Episcopis, & cleric.* & *cap. si quis autem pro redemptione, in authentic. de ecclesiastic. titul. collat. 9.* & adde etiam, quod præfertur alteri privilegiato à Papa, quod possit recipere relicta ad piam causam, secundum Joan. And. in *addition. ad Specul. tit. de instrumento, edition. §. nunc vero aliqua, in additione incipienti, 1. cujuscumque*, ubi vide, & habes hic, quod executor testamenti designari debet à testatore. Sed an testator possit alii committere nominationem executoris? Bald. in *L. id quod pauperibus*, *col. 4. vers. modo juxta prædicta quæro*, distinguit, an committatur factio executoris, & non potest committi; an nominatio & declaratio, & tunc sic: vide Bart. in *L. quidam relegatus, ff. de reb. dub.*

(3) *O aquel en cuyo Obispado.* Lex *nulli*, non dicit de isto, sed tantum de Episcopo loci originis defuncti; Glossa tamen ibi dicit, quod uterque Episcopus exequi potest. Jacobus verò de Belovisu, & Albericus post eum distinguunt, quod si patrimonium defuncti est in utroque loco, tunc quilibet potest distribuere res suæ diocesis, & sic non concurrent in executione, sed erit executio divisa per loca, *L. 1. C. ubi petant. tutor.* aut bona sunt in altero loco tantum, & tunc ille Episcopus, in cujus loco sunt bona, exequetur, argumento *L. si fideicommissum, ff. de judic.* Si verò in neutro loco sunt bona, sed in alio tertio loco, tunc præferetur Episcopus originis, ut in *dict. L. nulli*, & in *L. ciues, C. de incol. lib. 10.* Si verò origo est dubia, tunc Episcopus domicili; & si de domicilio est dubium, tunc Episcopus civitatis, in qua defunctus est, per dictam *L. nulli*; quod limitabat Petrus esse verum in rebus solo coherentibus, quæ sunt propriè de territorio vel diocesi: sed pecunia non intelligitur esse hujusmodi. Bald. tamen in *dict. L. nulli, col. fin.* dicit, quod in pecunia exequitur ille Episcopus, qui potest celerius exequi, argumento illius *L. nulli, §. 1. vers. sine ulla cunctatione.* Fortè per istam legem alternativè loquen-

maruedis sobredichos, o aquella cosa que fue establescida para sacar catiuos, deue dezir al Juez Ordinario de aquel logar, que faga escreuir (4) en su registro la cantidad de aquel auer, o de aquella cosa que recibio por esta razon, e el dia, e el mes, e la era en que lo recibio. Otrosi dezimos, que los herederos del fazedor del testamento non pueden embargar al Obispo, que non reciba los marauedis, o aquella cosa que fuesse establescida del testador, para sacar catiuos. Pero despues que sea passado vn año que recibio los marauedis para esto fazer, tenuto es el Obispo de dar cuenta (5) por si, o por otro, al Juez Ordinario (6), quantos

ca-

tem, dicendum esset, quemlibet istorum Episcoporum hoc posse, & quod sit locus præventioni, argumento *L. si quis postea, ff. de judic.* & *L. ubi captum, ff. eod.* & *L. cum quedam puella, ff. de juris dict. omn. jud.* saltem hærede petente, ut post præventionem unius alius se non intromittat, sed remittat executionem ad alium, juxta dicta Innocent. in *cap. cum M. Ferrariensis, de constitut. ad fin.* ubi Felin. latè. *col. 13. & 14.*

(4) *Faga escreuir.* Habes hic, quod executor testamenti tenetur facere inventarium, & adde Specul. & ibi Joann. And. in *addition. tit. de instrum. edition. in §. nunc vero aliqua, col. 18. vers. sed an tenetur*, Bald. in *L. nulli, col. 2. C. de Episcopis, & cleric.* & in *authent. sed cum testator, in fin. C. ad leg. Falcid.* & an isti teneantur jurare? Vide per Joann. de Plat. in *L. penult. in princip. C. de erogation. militar. ann. lib. 12.* Gloss. & Bart. in *L. Divus, ff. si cui plus quam per leg. Falcid.*

(5) *Dar cuenta.* Similiter & executor designatus à testatore, tenetur reddere rationem Præsidi, & etiam Episcopo in relictis ad pias causas, *L. si quis pro redemptione*, & ibi notat Bald. *C. de donation.* imò ibi dicit Bald. quod reddere tenetur rationem cuicumque cujus interest, & dicit Bald. in *L. si quis ad declinandam, col. 5. C. de Episcopis, & cleric.* quod omnes tales executores dati ad pias causas, tenentur Episcopo reddere rationem, & ipse potest contra eos inquirere, & eos punire: & an sufficiat juramentum executoris in ista redditione rationum? Glossa viderur velle, quod sic, in *dict. L. Divus, ff. si cui plus quam per leg. Falcid.* vide Bart. post Cyn. in *L. id quod pauperibus, C. de Episcopis, & cleric.* intelligit in legatis minutis seu parvis distributionibus; magna tamen debeant probari per testes: & vide quæ ibi Alexand. allegat in *addition.* Adde etiam Bald. in *dict. L. si quis pro redemptione, ad fin.* ubi vult, quod in his quæ habeant difficultatem probationis, stetur juramento executoris: & adde eundem Bald. in *L. nulli, col. penult. C. de Episcopis, & cleric.* ubi etiam vide Salicet. *col. penult. vers. quæro qualiter de erogatione*, ubi & limitat in his, quæ secreto eroganda commissa sunt à testatore disponente.

(6) *Al Juez ordinario.* Adde *L. nulli, C. de Episcopis, & cleric.* & habes hic casum, in quo Episcopus eticitur de foro judicis secularis; & nil mirum quia ex quo lex ei dedit istam distributionem, quod ipse similiter teneatur reddere rationem coram iudice seculari; facit quod notat Baldus de clerico, qui recepit depositum de manu judicis secularis, in *L. acceptam, colum. 2. C. de usur.* Paul. de Cast. tamen in *dict. L. nulli, ad fin.* dicit, quod hodie Episcopus soli Deo rationem reddit, allegat *L. si quis ad declinandam, C. eod.* sed adhuc credo justè in hoc Regem, & ejus Consilium implorari, ut detur cedula, ut Episcopus talem rationem reddat, per istum textum & dictam *L. nulli.* Salicetus tamen in *authent. licet, C. de Episcopis, & cleric.* dicit, quod olim ita erat dispositum, quod Episcopus redderet rationem præsidi; hodie tamen per textum in *authent. de ecclesiast. tit. cap. 11. vers. si autem qui hoc facere jussi sunt, col. lat. 9.* tenetur reddere talem rationem Metropolitano.

catiños saco, e quanto dio por cada vno de aquellos dineros. E tambien el Obispo, que esto ouiesse de fazer, como los otros Escriuanos, que escriuen alguna cosa de las que son dichas en esta ley, non deuen tomar para si, por razon del trabajo (7) que lieuan en esto, ninguna cosa de aquellas que son dadas para sacar los catiños; ante lo deuen fazer de grado, e sin precio ninguno (8). E esto es, porque son dexadas para obra de piedad: e los Obispos, si contra esto fiziessen, errarian en quatro maneras. La vna, contra Dios. E la otra, contra el anima del finado. E la tercera, contra los parientes del muerto. E la quarta, al Señor de la tierra, que es guardador de todos los bienes (9) de su Señorío. E si por auentura acaesciesse, que alguno de los que fiziessen tal manda, para sacar catiños, fuesse ome extraño, que non sopiessen donde era

natural, nin morador; el Obispo de aquel lugar do muriere, deue fazer cumplir la manda del, en la manera que de suso diximos, si fallare de lo suyo en aquel lugar, o en otro, de que lo pueda fazer.

L E Y VI.

Fasta quanto tiempo deuen cumplir los Testamentarios el testamento del finado.

SI muchos fueren los testamentarios, en cuya mano dexare alguno su testamento, todos (1) deuen ser en vno para cumplirlo, si pudieren, en aquella manera (2), e fasta aquel tiempo, que el finado mando en su testamento. E si por auentura el non señalar dia, nin tiempo, fasta que lo cumpliesen, deuen ellos trabajar, luego despues de la muerte del testador, de lo cumplir lo mas ayna (3) que pudieren,

(7) *Por razon del trabajo.* Nota benè, & adde dict. *L. nulli, C. de Episcopis, & cleric.* & nota verbum superius positum, *alguna cosa de las que son dichas.* Nam intelligitur de gestis inventarii, & de gestis rationum; unde si executor litiget pro pecuniis exigendis, notarius non debet facere acta gratis, prout etiam notat Salicet. in dict. *L. nulli, parum post principium.*

(8) *Sin precio ninguno.* Nec de relictis ad redemptionem, neque etiam de bursa Episcopi, ut hic, & in dict. *L. nulli.*

(9) *Guardador de todos los bienes.* Nota bonum verbum ad ea, quæ habentur in *L. bene à Zenone, C. de quadrien. præscription.* per Glossam, & Doctores.

L E X VI.

Pluribus existentibus executoribus testamenti, si omnes interesse nequeunt, aut nolunt, possunt duo vel unus exequi; & debet commissarius exequi testamentum quàm citius possit, ita quòd sit infra annum à morte testatoris. Hoc dicit. Habuit originem à *cap. religiosus, §. sane, de testam. lib. 6.*

(1) *Todos.* Quòd omnes executores, & non unus sine alio regulariter debeant exequi, satis probatur hic, & in *cap. 2. §. 1. de testam. lib. 6.* quod intelligit Jacob. Butric. & Bald. post eum in *L. nulli, col. fin. C. de Episcopis, & cleric.* quando incerta est distributio, quia debet per eorum arbitrium distribui, prout melius sibi videbitur: sed quando distributio est certa, ut quia dixit testator, detur illud tali pauperi, tunc enim unus tantum potest solvere, & exequi. Quid autem si est discordia inter executores? Vide quæ tradit Speculat. tit. de instrument. edition. §. nunc verò aliqua, colum. 22. vers. *sed quid erit si sunt plures*, Bald. in *L. fin. in princip. C. communia, de legat. col. 2.* ubi respondet ad hoc, quòd in his, quæ sunt ad pias causas, Episcopus est diffinitor; ad prophanas verò Præses loci.

(2) *Si pudieren, en aquella manera.* Nota hoc; est enim regulare, ut voluntas testatoris mandetur executioni intra tempus ab eo diffinitum, quod etiam curret à die aditæ hæreditatis, & notat Abb. in *cap. nos quidem, de testam.* bonus textus in *L. statuliberos, §. si quis hæredi, ff. de statuliber.* tradit Alexand. in *L. si mihi, & tibi, §. 1. ff. de legat. 1.* & facit ista lex ad id quod notat Bart. per textum ibi in *L. cum pater, §. à filia, ff. de legat. 2.* quòd executor non possit prævenire diem ab ipso testatore ad executionem suæ voluntatis signatam; unde si testator præcepit, quòd post mortem hæredis, vel post tale tempus distribuere bona ejus inter pauperes, vel talem summam, quòd tales executores non poterunt in vita hæredis, vel intra tempus designatum eligere pauperes, vel exequi, secundum Bartolum ibi in *L. post*

mortem, C. de fideicommissis; distributio enim ante illud tempus facta præjudicium non infert futuris tunc pauperibus. Item tenent Angel. & Alexand. in *L. stipulatio ista, §. si quis dolum, ff. de verbor. obligat.* Jason in dict. *L. post mortem, col. 2.* dicens hanc opinionem esse communem, & idem fatetur Decius in *L. cum tempus, ff. de regul. jur.* Bald. tamen in dict. *L. post mortem, col. 4. vers. sed pone testator*, inclinatur in contrariam sententiam in quæstione, quam movet de testatore, qui instituit uxorem suam in vita, volens, quòd post mortem suam bona distribuantur inter puellas virgines, quòd possit uxor in vita eligere puellas, & maritare, quia si testator hoc cogitasset de voluntate uxoris, permisisset ita fieri propter favorem animæ, & sic pro expresso debet haberi, *L. tale pactum, §. fin. cum glossa ibi, ff. de pact.* ibique respondet ad dictum §. *à filia*, quia ibi legatarii poterant præmori, in quæstione verò ista non: idemque vult, etsi relinquant pauperibus in genere, quia testator in certam personam singulariter non habet affectionem, sed ad genus personæ, id est qualitatem paupertatis vel pietatis, quæ una, & idem est: sed Alexand. de Imol. in *L. sed & si ante, ff. ad Trebell.* quam legit sub *L. recusare, §. fin.* ponit opiniones, quæ in hoc fuerunt, & inclinatur, quòd sit vera communis opinio in casu, quo pauperes debent eligi, quasi velit secus, si esset relictum pauperibus simpliciter: vide ibi per eum, qui ad hoc allegat *L. unum ex familia, circa princ. ff. de legat. 2.* Contra communem etiam opinionem tenet Decius in dict. *L. cum tempus*, ex eo quòd testator disponens potius salutem animæ respexit, quàm tempus executionis, quod fortè adiecit existimans ante illud tempus absque detrimento rei familiaris non posse fieri. Item quòd non magis futuros pauperes, quàm præsentis dilexerit; quæ etiam fuerunt motiva Baldi, & mihi satis placet, quòd ponderandæ sint circumstantiæ occurrentes in casu; & si voluntas testatoris non refragetur, satis æqua videtur ista ultima opinio: & pro opinione communi satis benè facit *L. uxori usumfructum, ff. de usufruct. legat.* cui tamen potest responderi, quòd ibi erat hæres, in quem finito usufructu fundus veniebat dandus per hæredem peracto quinquennio libertis, de quibus ibi, prout in eleganti quæstioni respondet bar Joann. in addition. ad Specul. tit. de locato, vers. 145. in addition. super parte uxori.

(3) *Lo mas ayna.* Nota benè istam legem, non enim ita apertè invenio cantum de jure communi, licet *L. nulli, C. de Episcopis, & cleric.* benè facit, ibi: *sine ulla citatione*, & quia si hæres tenetur rem legatam statim, cum potest, tradere, & sic exequi defuncti voluntatem, ut in *L. cum res, & L. si domus, §. in pecunia, ff. de legat. 1.* sic etiam & executor deputatus; poterit ergo Episcopus, vel secularis iudex cogere etiam ante annum executores ad executionem testamenti, ut in *cap. si hæredes, de testam.* etiam quoad legata profana, Gloss. & ibi Abb.

ren, sin alongameinto, e sin escatima ninguna. E si embargo tan grande ouiesen, por que non lo pudiessen luego cumplir, deuen se trabajar que lo cumplan en todas guisas, a lo mas tarde fasta vn año despues de la muerte del testador (4). Pero si acaesciere, que todos non pueden y ser, o no quieren (5), lo que fizieren los dos, o el vno, deue valer, maguer los otros non se acierten y.

column. 1. & Imol. column. 3. in dict. cap. si hæredes. Potest etiam Episcopus propria constitutione excommunicationis poenam statuere contra executores negligentes, ut tradit Frederic. *consil. 95.* & Roman. *consil. 228.* Paul. de Cast. *in dict. L. nulli*, cum dicit: & scias quod hodie Episcopi per suas constitutiones generaliter monent executores, quod exequantur infra annum; quæ monitio potest dici, secundum eum, quod afficiat scientes, non autem ignorantes se datos executores, ut notatur per Bart. *in L. genero, ff. de his qui notant. infamia.*

(4) *Fasta un año despues de la muerte del testador.* Tene menti istam legem, nam de jure communi videbatur quod iste annus curreret à die monitionis factæ per iudicem, ut probatur *in cap. nos quidem, de testam.* ubi hoc asserunt Imol. Cardin. & Abb. & Bald. *in L. id quod pauperibus, column. 3. C. de Episcopis, & cleric.* ubi dicit hanc esse communem opinionem, Abb. etiam *consil. 12. vol. 2. & consil. 59. vol. 1.* quinimò, etsi constitutione Episcopali caveatur, quod testamenta executioni mandentur à die mortis testatoris infra annum, intelligenda & limitanda est talis constitutio, ut hic annus currat à die aditæ hæreditatis, & scientiæ executoris, prout etiam in specie tenet Abb. *in dict. cap. nos quidem, col. fin. & Roman. consil. 228. col. 2.* & sic videtur, quod sit intelligenda & limitanda ista lex Partitarum; & supra eadem lege dixi, quod etiam tempus à testatore statutum ad executionem non currit, nisi à die aditæ hæreditatis. Et inde est, ut executor testamentarius possit compellere hæredem iudicis præcepto ad adeundum hæreditatem, secundum Specul. *tit. de instrument. edition. §. nunc verò aliqua, col. 27.* Hodie verò attenta lege regni disponente, legata tenere, & deberi etiam non adita hæreditate, annus iste non exigeret ad ejus cursum aditionem hæreditatis. Confert quod notat Bald. *in L. id quod pauperibus, col. 4. vers. ultimo circa tempus, C. de Episcopis, & cleric.* ubi dicit, quod annus iste currit ad pias causas ante aditam hæreditatem, cum hujusmodi legata non pendeant ab aditione: bene tamen placeat, quod de iudicis præcepto hæredi notificaretur, ut infra certum tempus adeat vel repudiet, ut sic sine detrimento hæreditatis executio procedat, & si infra tale tempus nolit adire, legata mittentur executioni; & sic saltem à lapsu talis termini curreret iste annus: bene tamen placet, quod exigatur scientia executoris, cum regulariter dilatio data à lege non currat ignoranti, *cap. quia diversitatem, de concess. præbend. L. unic. C. de annal. exception. L. annus, ff. de calumniator.* glossa notabilis *in cap. Titius, si de feudo fuer. controu. inter domin. & agnat.* & licet aliàs tempus datum in favorem alicujus ad agendum actum, non in odium ipsius, cui datur, currat ignoranti & impedito, glossa singularis, & *in cap. statutum, de præbend. lib. 6. L. 7. tit. 7. lib. 5. Ordinam. Regal.* id procedit, quando datur in merum alicujus favorem; secus quando datur ad convincendam alicujus negligentiam, prout est in præsentī casu, & satis probatur *in dict. cap. nos quidem, secundum Imol. ibi, & Abb. in repetitione cap. cum esses, de testam. col. fin.* Probatur etiam infra eod. *L. fin. ibi: seyendo amonestados,* quæ lex ibi videtur probare, quod requiratur etiam monitio: & vide quæ ibi dico. Adverte tamen quod Specul. *in dict. §. nunc verò aliqua, num. 39.* dixit, tempus datum ad executionem ultimarum voluntatum etiam currere ignoranti & impedito, quia datur in favorem pauperum, & eorum quibus aliquid ex testamento

Tom. III.

LEY VII.

Quien puede apremiar a los Testamentarios, quando son negligentes de cumplir la voluntad del finado; e quien deue entrar en su lugar, para cumplirla.

A Premiar pueden los Obispos, cada vno en su Obispado, a los testamentarios, que cumplan (1) los testamentos de aquellos que los dexaron en sus manos, si ellos fueren negligentes que lo non quieran cumplir, o que andan maliciosamente en ello. E demas dezimos, que cada vno del Pueblo (2) puede esto fazer saber a los Obispos, por-

est distribuendum, & non in odium ipsius executoris: cum quo etiam tenet Cardin. *in dict. cap. nos quidem, & in dict. cap. quia diversitatem, col. 2.* Bald. *in L. captatorias, C. de testam. milit. col. fin.* dicens in practica ita servari: vide Barbat. *in dict. cap. nos quidem, num. 33.* Quod nota, propter istorum auctoritatem, quibus etiam favere videtur lex ista Partitarum: fortè tamen in puncto juris verior erit opinio contraria, prout etiam vult Didacus à Covarruvias *in dict. cap. nos quidem*, referens aliqua, quæ ibi poteris videre. Adde etiam quod aliquando ad executionem majus, vel minus tempus assignatur, quam annus, ut tradit Specul. *tit. de instrument. edition. §. nunc verò aliqua, ad fin. quæst. 82.*

(5) *Non pueden y ser, o non quieren.* Adde *cap. 2. §. sane, de testam. lib. 6.* ubi etiam isti casus ponuntur, & quid si uno ex executoribus mortuo Episcopus velit adungere alium, vel se ipsum loco ipsius? Bald. *in L. nulli, ad fin. C. de Episcopis, & cleric.* dicit, quod non, quia Episcopus negligentiam & malitiam executorum supplere potest; sed non potest in casu fortuito supplere, secundum Joann. And. *in novella, in dict. §. sane:* dicit etiam ibi Baldus, quod acceptatio officii non tribuit jus absenti in remotis, ut non possit alius executor sine eo facere executionem, quia anima testatoris ex sua absentia non debet pendere, nisi esset absentia brevis & modici temporis, quia tunc debet expectari, secundum eundem Joann. And. *ubi supra:* allegat etiam Baldus *L. multa non committitur, ff. de condition. & demonstr. unde & ista lex, cum dicit non pueden,* procedet in impedimento non modici temporis, secus si esset modicum, ut probatur *in dict. §. sane, ibi: nimium differri,* prout etiam ponderat Joann. And. *in addition. ad Specul. tit. de instrumentor. edition. §. nunc verò aliqua, col. 21. in addition.* incipienti, *iste versiculus.* Item si testator prohibuit unum sine altero non exequi, tunc neque in dictis casibus posset unus, ut *in dict. §. sane, in fin. & vide in dict. addition.* per Joan. And. quid si unus sine altero litigare velit in iudicio, an possit? & concludit, quod sic, quando litigare velit ad pias causas, si interveniat auctoritas iudicis, *cap. si duo, §. fin. de procurat. lib. 6.*

LEX VII.

Si executor non vult exequi testatoris voluntatem, Episcopus exequitur, vel alium ponat, qui exequatur: & potest executoris negligentiam quilibet de populo Episcopo denunciare; & si testator non dimissit executores, & hæres non implevit, potest Episcopus facere impleri, quia est opus pietatis, & quasi spirituale. Hoc dicit.

(1) *Que cumplan.* Adde *cap. si hæredes, de testam. & cap. tua, & in cap. Joannes, eod. tit. & quod habetur in L. 7. tit. 19. 1. Partit.* imò etiam ad iudices seculares pertinet ista cura, quia munus hoc mixti fori est, ut *in authentic. de eccles. titul. cap. si quis autem adificationem, collat. 9. L. hereditas, ff. de petition. hered. Abba. in dict. cap. si hæredes, ubi & Barbat. col. 1. & 2.* vide per Specul. *tit. de instrument. edition. §. nunc verò aliqua, col. penult. vers. sed nunquid iudex secularis, & L. 3. ff. de alim. & cibor. legat. Bart. in L. 1. col. 2. vers. advertendum, ff. de legat. 2.*

(2) *Del pueblo.* Nota bene, & adde *L. nulli, C. de Episcop. & cleric. & in authentic. de ecclesiast. titul. cap. 11. vers. si autem qui hoc facere, & per Roman. consil. 69.*

porque es obra de piedad. E si los testamentarios non quisieren cumplir la manda del defunto, los Obispos (3) la pueden fazer cumplir, si quisieren, o dar otros buenos Albaceas (4), que la cumplan en lugar de aquellos. E esso mismo seria, si acaesciesse que alguno en su testamento non dexasse testamentarios que lo cumpliesen, que el Obispo, en cuyo Obispado acaesciesse, deuelo fazer cumplir, si el heredero (5) del muerto non lo quisiesse fazer. E esto deuen ellos fazer, para cumplir la voluntad del testador, que es obra de

(3) *Obispos.* Concordat *L. nulli, C. de Episcop. & cleric. & cap. nos quidem, de testam.* & adverte, quod si ante executionem est necessaria electio, veluti pauperum in quos debet distribui, si talis elector vel declarator non eligat intra annum, jus ipsum eligendi devolvitur Episcopo, Angel. Philip. Corn. & Jaso. per textum ibi in *L. fin. §. 1. C. communia de legat.* Cardini. Joanni. de Imol. & Barb. in *dict. cap. nos quidem*, licet Bart. in *L. cum quidam, ff. de legat. 2.* voluit isto casu talem electorem posse eligere etiam post annum, excluso Episcopo: & Abbas referens Bartolum in *dict. cap. nos quidem*. Et prior sententia videtur verior ex eo, quia prævia electio requiritur, sine qua non potest fieri executio: neque ad id obstat *L. Taurina 33.* illa enim loquitur in potestate essentiali, non in potestate electionis super re deposita à testatore, juxta notata per Bald. in *L. captatorias, C. de testam. milit.*

(4) *Albaceas.* Isti executores dicuntur dativi, de quibus vide per Specul. *tit. de instrum. edition. §. nunc vero aliqua, col. 3. vers. dativi.* Et si testator velit excludere Episcopum ab hoc, substituat ipse testator alios executores in negligentia priorum, ut tradit Bald. in *authentic. licet, C. de Episcop. & cleric.* non tamen poterit testator iterum substituere negligentem, ut tradit Baldus ibidem, & facit *cap. commissa, de elect. lib. 6.* & potest induci ad quæstionem, ut si tendens ad mortem aliquis fecit majoriam, & commisit alicui, ut ponat condiciones & prohibitiones quas voluerit, & talis commissarius in prohibitione alienationis disposuerit, quod possessor alienans non perdat rem majoriam, & quod ipse & non sequens in gradu repetat illam, quod non valeat talis dispositio, quia esset subvertere majoriam & contra jus.

(5) *Heredero.* Si verò hæres exequatur, & non sit negligens, Episcopus se non intromittit, ut dixi supra *eod. L. 1.*

L E X VIII.

Si executor testamenti ad exequendum monitus, non exequitur & negligens fuerit, judicialiter ab executione remotus perdit quod erat ex illo testamento habiturus, nisi sit filius testatoris, cui legitima conservatur. Hoc dicit.

(1) *Amonestados.* Cum non dicat hanc monitionem à iudice debere fieri personaliter, sufficit si ex decreto iudicis per alium fiat, ut apertè probatur in *authentic. de hæred. & Falcid. §. si quis autem non implens*, licet Ang. ibi tenuit contrarium, & alii Doctores in *authentic. hoc amplius, C. de fideicom.* & etiam ex ista lege videtur, quod tempus præfixum ad exequendum currat à die monitionis; sed contra supra *eod. L. 6.* ubi dicitur, quod currit annus à morte testatoris; potest dici, quod ista lex intelligatur juxta formam textus in *authentic. de ecclesiast. titul. cap. si quis autem pro redemptione, vers. si autem qui hoc facere jussi sunt, & authentic. licet, C. de Episcop. & cleric.* ut etiam ante annum, si executor bis fuerit monitus ab Episcopo, constituatur in negligentia, & auferatur ab eo officium executionis, & transferatur in Episcopum, & perdat quod sibi relictum fuit in testamento, prout etiam hic dicitur, & tradit Specul. *tit. de instrument. edition. §. nunc vero aliqua, col. penult. vers. illud etiam queritur, quæst. 82.* quem tamen textum Imola in *dict. cap. nos quidem, de testam.* & Salic. in *authent. hoc amplius, C. de fideicom. col. 2.* intelligunt quoad legata pia, ista tamen lex Partitarum indistinctè, & generaliter loquitur. Quod ergo habetur supra *L. 6.* procedet, quando nulla

piedad, e como cosa spiritual.

L E Y VIII.

Que pena deuen auer los Testamentarios, quando maliciosamente aluengan de cumplir las mandas.

POr malicia, o por descuydamiento, non queriendo los testamentarios cumplir las mandas que ouiesse alguno dexado en su mano, si por tal razon como esta, seyendo amonestados (1), fueren tollidos deste officio por juyzio (2), pier-

præcessit, vel non bina monitio, ut tunc annus, de quo ibi, curret à die mortis testatoris etiam nulla præcedente monitione, data tamen scientia executoris, prout dixi in *dict. L. 6. in glossa super parte fasta un año*; quando verò præcessit monitio, non requiratur cursus anni, sed constituatur in negligentia, ex quo monitus neglexit exequi, juxta dispositionem dicti *§. si quis autem*, & hujus legis. Sed an sufficiet tali casu unica monitio, vel requiratur bina? Videtur binam requiri, prout habetur in *dict. §. si quis autem*, quia cum agatur ad amissionem lucris eis à testatore relictis, non debet sufficere unica monitio, sed requiritur bina, & ita sit intelligenda lex ista Partitarum: quod planè procedit in legatis piis, juxta dictum *§. si quis autem*; in aliis verò legatis, executore negligente, sufficeret unica monitio cum transcurso anni à die monitionis factæ per judicem vel ejus decreto, ut quis privetur commodo sibi à testatore relicto, prout voluit Glossa in *dict. authentic. de hæred. & Falcid. §. si quis autem non implens*, & ibi Bart. & Ang. & tenent communiter Doct. in *authentic. hoc amplius, C. de fideicom.* Respectu verò devolutionis ad Episcopum propter negligentiam, vel ad alium executorem à testatore provisum in tali negligentia, juxta id quod notat Bald. in *authentic. licet, C. de Episcop. & cleric.* sufficeret unica monitio cum transcurso anni, ut in *dict. cap. nos quidem*, vel etiam sine aliqua monitione cum transcurso anni à die scientiæ executoris, ut dixi supra *eod. L. 6.* de quo qualiter procedat in relictis ad non pias causas, vide per Abb. in *cap. si hæredes, de testam. col. 3. vers. venio ad tertium.*

(2) *Por juyzio.* Et sic videtur, quod requiratur ad hoc ut executor perdat lucrum sibi à testatore relictum, quod proferatur prius sententia privationis ab officio executionis contra eum; quod nullibi, si benè memini, reperitur expressum in jure communi, imò ex sola monitione cum transcurso anni ipso jure, tam hæres non exequens seu non adimplens voluntatem testatoris, quam alius legatarius vel fideicommissarius, seu quicumque qui commodum ex testamento consequitur, cui incumbit tale onus adimplendi voluntatem defuncti, perdit tale relictum, ut habetur in *authentic. de hæred. & Falcid. cap. 1. §. si quis autem non implens*, & *§. 4. vers. in omnibus*, & *vers. his omnibus*, & ibi tenet Azo. in *summi.* & etiam Glossa ibi, & Doctores; & Doctores communiter in *authentic. hoc amplius, C. de fideicom.* licet Paul. de Cast. ibi *col. 2.* voluit sententiam requiri super tali privatione, quem Jas. ibi dicit inadvertenter loquutum. Bartolus etiam post Jacob. de Bellovis. in *authentic. de jurjur. à moriente præst. col. lat. 5.* vult, quod requiritur sententia, cum dicit, quod aut hæres est inobediens in faciendo aliquid contra voluntatem defuncti, & tunc privatur ipso jure; si verò inobediens sit negligendo implere voluntatem defuncti, tunc non privatur ipso jure, & allegat notata in *dict. §. si quis autem non implens*. Quicquid ergo sit de jure communi in hærede & cæteris, quantum ad executorem tenendum videtur, quod requiratur sententia super privatione officii propter negligentiam, prout lex ista apertè vult, & lata tali sententia lucrum ex testamento perdet executor ipso jure, prout est magis communis opinio. Tene ergo menti legem istam Partitarum, nisi fortè dicas, quod in hac lege supplendum sit *maximè*, ut per hoc dicat, *maximè* si propter hoc per sententiam sublatis sunt ab officio executionis, cum ut dixi, nullibi in jure communi hoc inveniam; sed quia materia est poenalis, primum magis placet.

pierden aquella parte (3) que deuen auer en el testamento. Fuera ende, si alguno dellos fuesse fijo del testador, ca este atal non deue perder la su legitima parte (4), que los fijos deuen auer en los bienes del padre, por razon de la naturaleza; segun diximos en el titulo de los Testamentos, en la ley que comiença, Religiosa vida.

TITULO XI.

Como se puede menguar la manda, e fasta que quantia, a que dizen en latin, Falcidia, o debitum bonorum subsidium, o Trebellianica.

Conuenible cosa es, e con razon, que el heredero de cada vn ome aya los bienes de aquel a quien deue heredar, o cierta parte dellos. Ca des-

(3) *Aquella parte.* Concordat cum cap. si quis autem pro redemptione, vers. si autem qui hoc facere jussi sunt, de eccles. titul. juncto cap. 1. §. 4. vers. his omnibus, de hered. & Falcid. ubi etiam de hærede, & aliis, & in authentic. hoc amplius, C. de fideicommissis. ubi vide & limitationes per Jas. Vide etiam in cap. si hæredes, de testam. & adde, quod ut poena illius authenticæ procedat in hærede, requiritur, quod hæreditas sit ab eo adita, ut tenet Bart. in dict. §. si quis autem non implens, per §. semper igitur, ibi: indevote res adeunt, de hæredibus & Falcid. in princip. Adverte etiam, quod hæres minor adversus talem negligentiam restituatur, ut hæreditatem non perdat, argumento L. 3. §. & si hæres, ff. de minor. & idem videtur dicendum in hospitali, vel ecclesia, quia licet subiaceat poenis illius constitutionis authentic. de hæred. & Falcid. ut probat textus, & ibi notat Bart. in dict. authentic. in §. fin. in fin. tamen competet restitutio, sicut minori. An autem poena illius authenticæ procedat in hærede hæredis, si primus hæres decessit ante moram? Vide per Bart. in consil. 7. incipienti, factum tale est, Andreas quidam, ubi distinguere videtur, an primus hæres fuerit nominatim gravatus poenali gravamine, si non impleteret, & tunc poena non transeat ad hæredem; aut non nominatim, & tunc transeat; cum quo transit Alexand. in L. fin. C. de hæred. institut. quod dictum procedit quando testator specialiter providit de poena contra hæredem non adimplentem, si verò de hoc non fecit aliquam provisionem, sed dimisit in dispositione juris communis, Bartolus hoc non decedit: & videtur, quod primo hærede decedente ante moram, hæres substitutus incurrat in poenam dictæ authenticæ, ex regula dictæ L. fin. C. de testam. quod hæres hæredis testatoris est hæres: si verò decessit post moram, tunc videtur, quod recurrendum sit ad cautionem, de qua dicta authentica, & in corpore unde sumitur, & non ad aliam poenam. Et ex prædictis decides quæstionem, si conditor majoris gravavit nominatim illum quem primo loco vocabat, ut impleteret suum testamentum, sub poena perditionis majoris, & ex ejus constitutione in poenam non adimplentis devoluta est ad alium majora, quod si ille non impleat, non perdet majoriam; & his adde glossam singularem, & ibi Bart. & alios in L. recusare, ff. ad Trebell. Bald. in L. cum alienam, col. 2. C. de legat.

(4) *Legitima parte.* Adde dict. authentic. hoc amplius, & in corpore, unde illa cumitur, & ex generalitate hujus legis poteris dicere, quod ejus dispositio, & dispositio dictæ authenticæ procedat, etiamsi negligentia sit in exequendis legatis piis, de quo Glossa posuit opiniones contrarias in cap. Sylvester, 11. quæst. 1. ubi Archid. & Dominicus tenent contrarium, imò quod illa authentica, quatenus disponit de excipienda legitima, non procedat in legatis piis, & sic quod legata pia solventur integraliter absque deductione legitimæ, & quod propter talem negligentiam circa legata pia, filius perdat legitimam; tenent etiam Hostiens. Joann. And. & Ancharran. ibi; & istam esse com-

Tom. III.

aguisado seria de auer nome de heredero, e non le venir ende pro ninguno (1). E porque acaesce a las vegadas, que los omes esparzen, e derraman todos sus bienes faziendo mandas dellos, de manera que non finca al heredero aquella parte que deuia auer por derecho. Porende, pues que en el titulo ante deste diximos de las mandas, e de los testamentarios, que las han de pagar; conuiene que digamos en este, quanto es lo que el heredero puede sacar de cada manda, quando non ouiesse aquella parte que deuia auer. E de que cosas puede esto ser fecho. E en qual manera, e en que tiempo.

LEY

munem opinionem attestatur Imol. in dict. cap. si hæredes, de testam. Contraria tamen opinio, imò quod etiam tali casu filius non perdat legitimam, videtur probabilior, ex eo quod in dicta authent. hoc amplius, fit mentio legatæ libertatis, quod est legatum pius, L. 1. §. si autem, C. de commun. serv. manum. & ibi Baldus, & nihilominus ibi statuitur, quod legitimam adhuc habeat filius. Item legitima non dicitur lucrum, sed quasi debitum, L. si quis legatum, §. fin. ubi glossa notabilis, ff. de fals. cum ergo LL. imponant poenam amissionis lucri hæredi negligenti solvere legata pia, ut in authentic. de eccles. titul. cap. 11. vers. si autem qui hoc facere jussi sunt, non debent extendi ad amissionem legitimæ: & hanc sententiam tenent Cardin. Abb. Imol. & Barbat. in dict. cap. si hæredes. Bald. in authentic. hoc amplius, C. de fideicommissis. Silvest. in summa, in verbo testamentum, la 2. quæst. 10. Didacus à Segura in repetit. L. 3. §. fin. ff. de liber. & posthum. fol. 7. col. 1. ex hoc inferens filium, cui pater relinquit tertiam & quintam partem bonorum, differentem seu negligentem exequi per annum patris ultimam voluntatem, amittere quintam partem, non verò tertiam, quæ legitimæ portionis pars est: hanc etiam opinionem sensit Gloss. in dict. cap. si hæredes, in fin. & istam dicit communem opinionem Joann. Lecirier in tractat. primogenituræ, lib. 3. quæst. 6. & sequitur Carolus Molin. in consuet. Parisiens. tit. 1. §. 8. in gloss. 3. quæst. 1. Tenet etiam Didacus à Covarruv. in dict. cap. si hæredes, ubi respondet ad cap. licet, de voto, post Carol. ubi supra, quod ibi filius propria promissione se astrinxerat ad executionem voti paterni, & ideo sub poena anathematis etiam Papa jubet suam promissionem adimplere, & quod alias noverit se regno privandum: cessante verò propria promissione, non processerat ibi Papa ad regni privationem ex non adimplitione voti paterni tantum.

TITULUS XI. DE FALCIDIA, & Trebellianica.

(1) *Ninguno.* Habes hic unam rationem, quare fuit introducta Falcidia, alias vide per Bart. in L. nemo potest, col. 1. ff. de legat. 1. & adverte quod locum habet Falcidia etiam favore hæredis succedentis ab intestato, L. filiusfamilias, ff. ad leg. Falcid. Quid autem in legatario, an possit detrahere Falcidiam de suo legato alteri legatario? Jacob. Butri. tenuit, quod sic, si totum fuit legatarius jussus restituere alii legatario; Gloss. tamen tenet contrarium in authentic. de hæred. & Falcid. in princ. §. his igitur, & ibi Bart. Gloss. etiam, & ibi Bald. in L. 1. fin. col. C. communia, de legat. vide textum in L. penales, §. si Titio, ff. ad leg. Falcid. De fideicommissario universali, an detrahat, si hæres non detraxit? Vide per Bart. in dict. §. his igitur, & per Joann. de Imol. & Alexand. in L. 1. §. denique, ff. ad Trebell. & Azon. C. eod. in summa, col. 1.

L E Y I.

Quanto es lo que el heredero puede sacar de cada manda, quando non ouiesse aquella parte que ha de auer; e en que cosas lo puede fazer.

Falcidia es llamada en latin, la quarta parte de la herencia, que deue auer el heredero estraño, a lo menos, de los bienes del finado, por razon que era escrito en testamento de otro. E porende dezimos, que quando algun ome faze manda de todos sus bienes, de manera que non dexa al heredero la su parte que deue auer, estonce el heredero puede abaxar de cada una de las

L E X I.

Hæres extraneus institutus debet habere quartam quæ dicitur *Falcidia*, quando gravatur multis legatis, ita quod excedunt alias tres partes hæreditatis, & resecatur de quolibet legato, ut habeat dictam quartam: si verò hæres institutus sit de descentibus testatoris, habere debet legitimam debitam jure naturæ. Hoc dicit.

(1) *De las mandas.* Adde *L. 2. C. ad leg. Falcid. & L. in quantitate, §. fin. L. Plautius, & L. lineam margaritarum, ff. eod.* & non potest detrahere falcidiam in una re tantum, ut notat Azo. *C. eod. in summa, col. 2.* Gloss. in dict. *L. 2.* & vide per Bart. in *L. in quartam, ff. eod.* & adde *L. 2. in fin. infra eod.* Quid autem de eo, quod detrahatur de legatis, ut legata, quæ excedunt patrimonium, reducuntur ad vires patrimonii? Dic quod illa pars, quæ excedit, detrahatur de omnibus legatis, tam piis quam non piis ad dictum effectum, licet alias de legatis piis non deducatur falcidia, quæ debetur jure institutionis, ut in *authentic. similiter, C. eod. & infra eod. L. 4.* probatur hoc bene in *L. si certarum, §. fin. ff. de testam. milit.* & tenet Joann. And. in *addition. ad Speculat. tit. de testam. §. 1. super verbo quid si legatum, in fin.* tenet etiam Alberic. in *L. si quis ad declinandam, C. de Episcop. & cleric.* Joann. de Imol. Paul. & Alexand. in *L. si post misionem, ff. ad leg. Falcid.* Bart. in dict. *authentic. similiter.* Dicit tamen singulariter Angel. in dict. *L. si certarum, §. si miles*, hoc esse verum, si legata consistunt in quantitatibus, secus si in speciebus consisterent, nam tunc illa, quæ sunt in speciebus hæreditariis, præstarentur integra; pro quo bene facit textus in *L. si fideicommissorum, ff. ut in pos. legat.* idem tamen Angel. in *L. quærebatur, ff. ad leg. Falcid.* per illum textum tenet contrarium, imò quod pro rata detrahatur de quolibet legato, sive consistat in quantitate, sive in specie; & ibi respondet ad notata per Glossam in *L. si verò composita, ff. de testam. milit.* quæ dicit non fieri compositionem neque contributionem, cum quædam legata consistant in specie, quædam in genere; quia dicit se intelligere illam glossam, quando omnia legata sunt intra vires patrimonii, sed quando exhauriunt patrimonium fortè in longè pluri, tunc ad compositionem venit per dictam *L. quærebatur.* Paul. de Cast. fuit in hoc sibi contrarius, ut refert Alexand. in dict. *L. quærebatur*, ubi ipse tenet opinionem Angeli, tanquam tutiorem, quam etiam dicit tenere Bald. in *L. 2. §. 1. ff. de conduct. indeb.* ubi respondet ad dictam *L. si fideicommissorum*: & idem tenet Bald. in *L. 2. ad fin. C. ad leg. Falcid. & in L. licet, eod. tit.* ubi dicit, esse ad hoc textum expressum. Adverte etiam, quod pretium servorum manumissorum ex judicio defuncti deducitur de hæreditate tanquam æs alienum, & per consequens deducitur ante omnia legata, ut in *L. si servus, cum L. sequenti, & L. æris, ff. ad leg. Falcid. L. 1. §. in quibusdam, ff. si cui plus quam per leg. Falc.* sed intelligendum est, ne in hoc decipiaris, respectu legis Falcidiæ debitæ jure institutionis, non verò respectu diminutionis fiendæ propter defectum patrimonii, secundum Bart. in dict. *authentic. similiter*, & quia est eadem ratio in aliis legatis piis, quæ tamen diminuuntur, ut dixi, propter defectum patrimonii; quod tamen subintelligerem, & limitarem, quando ageretur de præjudicio legitimæ filiorum debitæ de jure naturæ, quia illa non debet minui etiam

mandas (1) la quarta parte della, e retenella para si. E si por aventura el testador non fiziesse mandas de todos sus bienes, pero menguasselos, de guisa, que el heredero pagando enteramente las mandas, non le fincaría en saluo la su parte; dezimos, que bien puede abaxar de cada una de las mandas aquello que de mas mandare (2), e retenerla para si, fasta que aya su derecho. E este abaxamiento se deue fazer de cada manda, segun fuere la quantia dellas. Mas si los herederos fuessen de los que descienden, o suben por la línea derecha del fazedor del testamento, estonce deuen auer la su parte legitima (3), a que lla-

propter libertates legatas servis, ut notat Gloss. in *L. Papinianus, §. quarta, ff. de inoffic. testam.* cessante verò legitima, tunc etiam propter defectum patrimonii non debent minui legata talia libertatis, sed deducuntur ut æs alienum, ut probat textus apertus in dict. *§. in quibusdam.* Nota etiam quod legatum dotis factum filix per patrem ante omnia alia legata deducitur, tanquam æs alienum, & sic aliis legatis præjudicat, Bartolus notabiliter in *L. 2. §. si sponsa, ff. de privileg. creditor.* Bald. novell. in tractat. de dote, fol. 34. col. 3. vers. 1. privilegium. De legato autem alimentorum, vel usufructus, seu in annos singulos, quomodo defalcetur, vide *L. cum Titio, & L. hæreditatum, ff. ad leg. Falcid.*

(2) *Demas.* Adde dict. *L. in quantitate, §. fin. ff. eod. & Institut. eod. §. fin.*

(3) *Su parte legitima.* Satis apertè probatur hic, filium vel patrem non posse detrahere duas quartas, debitam scilicet jure naturæ, & aliam debitam jure institutionis; quod patet ex dictione *mas*, quæ latinè *sed*, adversatur in jure & in facto, *L. 2. ff. si quis in jus vocat. non jerit*, Gloss. & Bart. in *L. qui usumfructum, ff. de verbor. oblig. & in L. prætorie, §. 1. ff. de prætor. stipulat.* habebit ergo filius legitimam debitam jure naturæ tantum, ut hic vides, & non quartam falcidiam debitam jure institutionis, licet ei locus esset, eò quod hæreditas onerata esset legatis puris, vel conditionalibus, vel in diem. Et hujus sententiæ fuit Azo. in *summa, authentic. de hæred. & Falcid. col. 2. vers. hic autem quæri potest.* ubi quærit, an alicui plures falcidiæ competere possint, ut si filius fuerit institutus, & in totum restituere rogatus; an quartam trebellianicam, & jure naturæ debitam possit habere: vel si fuerit legatis oneratus, an quartam jure naturæ, & jure institutionis habeat: vel si fuerit arrogatus, an quartam ex constitutione Divi Pii, & jure naturæ, & Trebellianicam possit petere? Et responderet satis se putare in omnibus casibus hujusmodi unam quartam sufficere, argumento *cap. 1. §. si quis autem non implens, in ead. authentic. & L. Papinianus, §. penult. ff. de inoffic. testam.* nisi in casu, quando rogatus esset filius de restituenda hæreditate sub conditione, vel in diem; nam statim potest retinere debitum bonorum subsidium, sed adveniente die potest habere quartam trebellianicam, ut *C. ad Trebell. L. jubemus*: & ista est communis opinio, & quæ practicatur in judiciis, & in scholis, secundum Angel. in *L. cohæredis, §. cum filix, ff. de vulg. & pupill. & plenè tradit Alexand. in L. in ratione, §. quod vulgo, §. & 6. col. ff. ad leg. Falcid. & consil. 142. incipienti, circa primam dubitationem, in 2. vol. & in 2. dubio. Jason. in *authentic. res quæ, C. communia, de legat. col. 3. & in authentic. novissima, C. de inoffic. testam. num. 39. & in L. filium, num. 8. C. famil. ercisc. Decius consil. 55. num. 8. & consil. 228. col. fin. & consil. 419. col. 1. idem etiam esset in ascendentibus à liberis gravatis de restituenda hæreditate sub conditione, vel in diem, tenent Angel. & Cuma. in *L. si à milite, §. fin. ff. de testam. milit.* ubi Bald. de hoc dubitavit: & opinionem Angeli, & Cuma. sequuntur dicentes eam esse communem, Joann. Crotus in *L. qui Romæ, §. duo fratres, col. 22. ff. de verbor. oblig. & Almond. Sab. in consil. 110. quavis Alexander contrarium tenuerit in dict. §. quod vulgo, col. 7. An autem de isto jure Partitarum, & legum Fori, & Tauri procedat hodie istud de trebellianica, quando***

llaman en latin, debitum jure naturæ; assi como diximos de suso en el titulo de los que pueden fazer testamento, en la ley que comiença, Religiosa vida. Otrosi dezimos, que el heredero puede sacar su parte, assi como diximos, de todas las mandas, o donaciones (4) que los testadores fazen por razon de su muerte.

L E Y II.

En que manera se deuen menguar las mandas.

LA manera en que los herederos deuen baxar de las mandas por la su parte legitima, a que llaman en

do filius, vel pater fuit gravatus de restituenda hæreditate, sub conditione, vel in diem? Vide quod dixi in *L. 12. in gloss. fin. tit. 5. supra ead. Partit.* Et quod dixi supra, non posse detrahi legitimam, scilicet debitam jure naturæ, & falcidiam debitam jure institutionis, etiam quando legata erant conditionalia, vel in diem, tenet Fulgos. in *L. quamquam, C. ad leg. Falcid.* & istam partem tenet Alexand. in dict. §. quod vulgo, col. 7. vers. potest etiam ex prædictis dubitari, ubi vult in hoc esse diversitatem inter falcidiam, & trebellianicam, quamvis Bald. in dict. *L. quamquam*, voluerit contrarium. An autem in casu, quo filius potest deducere duas quartas, possit adhiberi remedium, quod unam tantum detrahat? Vide per Alexand. in *L. si debitor, ff. ad leg. Falcid.* ubi tradit quod sic, videlicet ut pater prohibeat trebellianicam deduci, & jubeat compensari eam cum legitima; vide ibi per eum quam plures ad hoc allegantem. Adverte etiam quod in casu, quo deducendæ essent duæ quartæ, detraheretur prius de universo legitima debita jure naturæ, & postea de residuo trebellianica, ita vult Gloss. in cap. Raynaldus, super verbo medietatem, & super verbo licet ipsas non expresserit, de testam. & tenet Bald. in dict. authentic. de hæred. & *Falcid.* §. si quis autem non implens.

(4) *Donaciones.* Habet enim locum Falcidia non solum in legatis & fideicommissis, sed etiam in donationibus causa mortis, *L. si is qui quadringenta, ff. ad leg. Falcid.* & etiam in donationibus factis inter vivos, ita tamen si morte confirmantur, *L. in donationibus, C. eod.* & *L. antepenult. C. de donation. inter vir. & uxor.* habet etiam locum in mortis causa capionibus, in dict. *L. si is qui quadringenta*, & tenet Azo. eod. in summa, colum. 1. vers. locum habet Falcidia.

L E X II.

Antequam detrahatur falcidia, deducitur de bonis defuncti æs alienum, etiam ipsi hæredi debitum, nisi testator prohibuerit deduci, quod debet hæredi: deducuntur etiam expensæ funeris, & inventarii, & instrumenti testamenti. Item non detrahatur falcidia de pecunia relicta ad emendos servos alienos & manumittendos, nisi in eo quod excedat pretium emptionis. Ex legato tamen quo quis gravatur, ut proprium servum manumittat, detrahatur falcidia; de cæteris verò rebus detrahatur in eisdem rebus, si divisionem recipiant, alias in æstimatione: neque potest hæres eligere falcidiam in una re alii legata, nisi de legatarii consensu. Hoc dicit.

(1) *Es esta.* Prosequitur dicta Azon. *C. ad leg. Falcid. in summa, col. 2. vers. sic autem ponitur.*

(2) *Las debdas.* Adde *L. qui fundum, §. si quis hæredem, ff. eod. C. eod. in L. irritum, & L. in imponenda.*

(3) *Non queria que se sacasse.* Adde *L. si debitor, ff. eod.*

(4) *Las despendas.* Impensa funeris omnino deducitur, quia necessaria est, ut hic; & intellige, ut habetur in *L. 1. §. de impensa, ff. eod.* & *L. 2. & in §. cum autem, Institut. eod. tit.* ubi vide, quid si monumentum sit sumptuosum, quod testator jussit fieri, an detraheretur falcidia de superfluo ultra necessitatem secundum qualitatem personæ defuncti, nam Angel. in dict. §. fin. & in *L. hæreditas,*

latin Falcidia, es esta (1). Que primeiramente deuen pagar todas las debdas (2) que deue el defunto, tambien las que deue a aquel que establecio por su heredero, como a otros qualesquier, a quien las deuiesse. Fuera ende, si el testador dixesse señaladamente en su testamento, que el debdo que deuia a aquel que establecio por su heredero, que non queria que se sacasse (3) de las mandas, nin se entregasse del. Otrosi deue sacar en ante todas las despendas (4), que fuessen fechas por razon de la muerte del defuncto, e aun deue sacar en ante las despendas que fizieren en los escritos del testamen-

§. 1. in princ. ff. de petition. hæred. tenet, quod cum hoc tendat ad ornatum ecclesiæ, dicetur relictum ad pias causas, & sic indistinctè cessabit falcidia. Joann. de Imola tamen ibi tenet contrarium, quia non videtur propriè respicere piam causam, quatenus expenditur ultra necessitatem, sed potius tendit ad vanam gloriam & solatium vivorum, & memoriam defuncti. Alexand. ibi transit cum Ang. post Rapha. & Paul. de Cast. cum limitatione tamen, quod hoc tendat ad ornatum ecclesiæ, quia relicta ad ornatum ecclesiarum enumerantur inter legata pia, ut tradit idem Alexand. in *L. 1. §. ad municipium, ff. eod.* Si ergo, secundum qualitatem defuncti dedecus esset sepeliri in terra, impensa necessaria reputabitur constructio monumenti ad sepeliendum eum, dum tamen talis impensa sit decens statui suo, ut declarat Joan. de Imol. in dict. §. de impensa, seu final. ff. eod. & Angelus Aret. in §. fin. Institut. eod. Quid autem de expensis, quæ fiunt in exequiis prælati mortui; an sit solvendæ de dignitate, vel de bonis prælati mortui, vel ejus hæredum? Vide per Abb. in cap. ut præterita, de elect. ubi refert se in hoc non vidisse auctoritatem Doctoris antiqui, & quod Cardin. ibi brevissimè dixit se credere, quod sint fiendæ ex bonis prælaturæ, quia procedunt ad negotium electionis, ut in cap. bonæ, el. 2. de elect. Abb. verò ibi referens se ad disputationem suam, quæ incipit *Sempronius*, concludit, quod expensæ concernentes remedium seu solatium animæ defuncti, fieri debent ex bonis prælaturæ, quantumcunque prælatus habuerit proprium, per argumentum optimum in cap. ad Apostolicæ, de donation. & in cap. bonæ rei, 12. quæst. 2. & in cap. ubi periculum, de elect. lib. 6. expensæ verò, quæ fiunt ad consolationem & pompam vivorum, ut magnus apparatus funerum in vestibus & aliis similibus, istæ non sint deducendæ ex bonis prælaturæ: videas ibi per eum, & plenè in dicta sua disputatione. Quid autem si Papa det clerico licentiam testandi de his, quæ habuit ex titulis suorum beneficiorum, ad quem spectet impensa funeris tunc, vide per Decium in hoc consulente, consil. 157. incipit, *quæritur*, de expensis funeralium Reverendissimi Cardinalis Tributii, & quatenus ibi tradit, quod translatio bonorum videtur facta cum oneribus suis. Adde ad allegata ibi per eum *L. 2. §. si quid, ff. de hæred. vel action. vendit.* quæ magis in terminis facere videtur. Quæ autem dicantur impensæ funeris (seu por razon de la muerte, ut in ista lex dicitur) dic, quod quidquid in hoc fuerit erogatum antequam corpus sepeliatur, *L. at si quis, §. funeris causa, & L. funeris sumptus, ff. de religio. & sumptib. funer.* optima *L. 12. tit. 13. Partit. 1.* ex quo inferitur, prout inferit Michael de Cifuentes in *L. 30. in Ordinam. Tauri*, quod impensa facta in pulsatione campanarum, & in recommendatione clericorum, & in ductione corporis ad ecclesiam sepulturæ, & in apertura sepulturæ, & in Missis, cera, & oblationibus, quæ offeruntur, & in vestibus luctuosus, dicitur impensa funeris; allegat glossam notabilem, & ibi Angel. in *L. si ex re, §. fin. ff. de stipulat. servor.* Cætera verò quæ expenduntur sepulto jam corpore, non dicuntur impensa funeris, nisi in casu cum corpus sepeliatur de nocte, & postea die sequenti antequam diverteretur ad extraneos actus, efficiantur exequiæ, nam etiam tunc dicitur impensa funeris, secundum Cardinal. in *Clement. dudum, in §. verum, 4. quæst. de sepulturis.* Legem tamen istam & similes, scilicet quod impensa funeris de-

mento, e en los memoriales (5) de los bienes del defunto. Otrosi deuen ante sacar los dineros que el testador mandasse, para comprar los sieruos que mandasse franquear. Pero en esto y a departimiento; ca si el testador mandasse a alguno dineros, por que franqueasse su sieruo mismo (6); de tal manda como esta bien puede sacar la parte que es llamada, Falcidia. Mas si mandasse dar los dineros a algun ome, a quien mandasse comprar sieruo de otri; si todos los dineros entrassen en la compra del sieruo, non se puede porende sacar la Falcidia; mas si sobrasen dineros de la compra, bien se pueden ende sacar (7): e de todo lo al que fuere, puede el heredero sacar la su parte legitima, en esta manera; que si aquella cosa de que fue fecha la manda, fuere atal, que se pueda partir sin daño, e sin mal estança della, deue el heredero tomar della su parte (8); mas si fuesse cosa que se non pudiesse partir, assi como sieruo, o cauallo, o

libro, o otra cosa semejante, estonce deuenla apreciar (9), e del precio della deue tomar el heredero la su parte. E si el heredero quisiesse tomar su parte enterá en vna cosa (10) apartadamente, que fuesse mandada a otro, non lo puede fazer, si non fuere con plazer de aquel a quien fue mandada.

LEY III.

Que tiempo deue ser catado, para poder menguar las mandas, en razon de sacar el heredero la su parte legitima.

LA quantia de los bienes del defunto deue ser catada e asmada en el tiempo que el fino (1), porque segun lo que por estonce era, deue el heredero sacar la su parte. E si despues se menguo, o se crescio (2), el daño, o el pro della pertenesce al heredero, e non a aquellos que deuen auer las mandas. E esto seria, como si el testador ouiesse en valia cient marauedis quando finasse, e los bienes en que los ouiesse fues-

deducatur, ut æs alienum, ut hic, & in dict. *L. imponenda*, & dict. *§. fin. cum L. sequent.* & *L. impensa, ff. de religio. & sumpt. funer.* & *L. fin. §. in computatione, C. de iure deliber.* limitabis, ubi tractaretur de legitima filiorum vel ascendentium, nam tunc detrahatur talis expensa de quinto vel tertio bonorum, & non de tota hereditate, ut cavetur in dict. *L. 30. & in L. 6. in Ordinam. Tauri.* Et quod supra retuli de vestibus luctuosis, quod reputentur impensa funeris, ex Glossa, & Angel. in dict. *L. si ex re*, *§. fin.* confert, secundum Angelum ibi, quod vestimenta vidualia tradita uxori tempore funeris & luctus mariti, imputentur heredi, & non in summa dotis suæ, limitata & intellige, secundum Joan. de Imol. in dict. *§. fin. dict. L. si ex re*, quando tales vestes essent vilis pretii, & deputata ad usum quotidianum; secus forte secundum eum si essent vestes festiue, & magni valoris, quia tunc videtur potius tradita dicta vestis, ut seruet honorem mariti, quamdiu sit vidua, quam videatur donata, argumento *L. si ut certo*, *§. interdum*, ff. commodat. & ideo si tunc mulier nuberet, hæres posset, secundum eum, tales vestes pretiosas repetere; quod tamen intelligit, nisi alia esset consuetudo regionis, nam illa esset seruanda, argumento *L. minimæ*, ff. de legib. Vitalis etiam in suo tractatu clausularum, fol. 332. cum sequent. adducit in ista quæst. Bald. in margarita. Innoc. super parte maritus, & Ludov. Roman. in authentic. ex testamento, C. de collat. & videtur se reducere, quod, aut hæredes tenentur ad alimenta, quia dos consistebat in mobilibus; vel uxor mansit prægnans, & tunc tenentur hæredes uxori ad vestimenta lugubria; aut non tenentur ad alimenta, & tunc neque tenebuntur ad istas vestes; si tamen ei data fuerunt, & sunt viles, efficiuntur uxoris; si verò sunt magni valoris, videntur tradita ad usum, non animo donandi, unde si transeat uxor ad secunda vota, possunt repeti ab ea: quæ omnia intelligit, nisi aliter se habeat consuetudo, quia illa est seruanda. Et quod istas vestes nigras uxor secundo nubens reddere debeat, adde Bald. 5. vol. consil. in consil. 478. incipit, *quædam sunt res*, ubi etiam ponit hæc verba: Quoad pannos nigras viduales debet distinguere qualitas personarum, nam sicut uxor debet habere alimenta, ita etiam indumenta, unde absque viduali veste non potest honestè transire, debet fieri expensis viri, ut notatur in *L. sicut, de oper. libertor.* & ita servat consuetudo: tamen, si postea deponit luctum & habitum vidualem, reddat vestes, quas recepit & contemnit, argumento ff. solut. matr. *L. in his*, *§. 1.* mulier verò quæ non vult indui de nigro, non propterea est infamis, ut C. de infam. *L. decreto.*

(5) *E en los memoriales.* Adde *L. fin. §. in computa-*

tionem, C. de iur. deliber. deducitur etiam quod impenditur in venditione bonorum pro debitis exolvendis, ut ff. eod. *L. quantitas.*

(6) *Su sieruo mismo.* Adde *L. generaliter*, *§. si quis alienum*, & *§. si cui*, & *L. decem, ff. de fideicommiss. libert.* & *L. sed si non servus*, ff. ad leg. Falcid.

(7) *Ende sacar.* Detrahatur ergo falcidia, si ea detracta, quod superest sufficit ad alienum servum redimendum, ut in iuribus in præcedenti glossa allegatis. Quid autem de pretio servi testatoris vel hæredis, quem testator jubet manumitti? Vide in *L. si servus*, cum LL. sequent. & *L. æris alieni*, ff. eod.

(8) *Su parte.* Adde, *L. Plautius*, & *L. lineam margaritarum*, ff. eod. & C. eod. *L. error.* & *L. 2.* & *L. fin.*

(9) *Apreciar.* Et æstimatione facta denuntiabit hæres legatario, ut partem æstimationis inferat, ut subicit; quod si non inferat, utetur adversus eum doli exceptione. *L. 1. §. si ususfructus*, & *L. si is qui*, *§. fin.* ff. ad leg. Falcid.

(10) *En vna cosa.* Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, col. 2. vers. & pro hoc solvitur quæstio, non enim potest hæres invitis legatariis in una re detrahere falcidiam, ut probatur in *L. Plautius*, ff. eod. & adde quæ dixi in *L. 1. supra eod.* in gloss. 1.

LEY X III.

Quantitas hereditatis in computatione falcidiæ inspicitur tempore mortis testatoris; nec quod postea accrevit, aufert heredi falcidiam; nec quod diminuit, eum exonerat à legatorum præstatione. Hoc dicit. Habuit ortum à *§. quantitas*, Instit. ad leg. Falcid. & à *L. in quantitate*, ff. ad leg. Falcid.

(1) *Fino.* Adde *L. in quantitate*, in princip. ff. ad leg. Falcid. & Institut. eod. *§. penult.*

(2) *O se crescio.* Adde *L. in ratione*, in princip. ff. eod. tibi vide Angel. & Alexand. limitantem hoc quatuor modis, & per Paulum de Cast. limitantem etiam nisi diminutio vel augmentum contingens post mortem testatoris sumpsisset originem in vita testatoris, quia tunc videretur contigisse in vita, *L. Paulus*, ff. eod. & vide ibi per Alexand. per quem etiam vide, quid in trebellianica, & quid etiam in legitima debita de jure naturæ, & per Paul. de Cast. ibidem, & in *L. in quantitate*, in princip. eod. tit. Vide etiam ibi per Paul. & Alexand. an ista lex procedat etiam hodie facto inventario, & per Bart. & Alexand. in dict. *L. in ratione*, *§. diligenter*, & adde etiam *L. cum quo*, ff. ad leg. Falcid.

fuesse en ganados, assi como en vacas, o en ouejas, o cabras, o otros ganados. Ca, si quando muriessse el testador valiessen cient marauedis los ganados, e non mas, e despues pariessen, o esquilmassen dellos otros frutos, assi como queso, e lana, de guisa que los fijos, e los esquilmos valiessen otros cient marauedis, o mas; por todo esso aura el heredero todo el esquilmo de los ganados, e la quarta parte de los cient marauedis, que valian los bienes del testador quando fino. Otrosi dezimos, que si se menguassen despues de los bienes del finado la quarta parte dellos, con todo esso auran las mandas cumplidamente aquellos a quien fueron mandadas, e el heredero perdiera la su parte, de todo aquello que menguare ende. Ca derecho es, pues que a el pertenesce el pro del

(3) El daño. Adde, *L. secundum naturam*, ff. de regul. jur.

L E X IIII.

Non detrahitur falcidia de relictis ecclesiæ, hospitali, & loco religioso, aut pauperibus, seu in redemptione captivorum, vel alias piis causas, secus in legitima debita jure naturæ: nec etiam extraneus hæres de militare testamento jure militari facto. Hoc dicit. Concordat cum hac *L. si quis ad declinandam*, C. de Episcopis & clericis. & cap. si pater, de testam. lib. 6.

(1) A Iglesia. Adde cap. Pontifices, 12. q. 3. sive igitur relinquatur ecclesiæ simpliciter, sive ecclesiæ, & ad piam causam, sive ad piam causam tantum, cessat falcidia, ut hic, & in *authentic. similiter*, C. ad leg. Falcid. & in corpore, unde sumitur, & sic corrigitur *L. 1. §. ad municipium*, ff. ad leg. Falcid. quatenus dicit, quod habet locum falcidia etiam in his, quæ Deo relinquuntur: & ista erit magis communis opinio, quam etiam tenebat Azo. C. eod. in summa, col. fin. cum finaliter dicit melius est favore clericorum, ut dicamus correctum. Sed quid si una ecclesia, vel alia pia causa esset instituta hæres, & gravetur legatis relictis alteri ecclesiæ, vel piæ causæ; an tunc etiam cesset falcidia? Dinus tenuit, quod tunc competat falcidia, ex eo quia privilegiatus non potest uti privilegio contra pariter privilegiatum, per id, quod habetur in *authentic. de sanctissim. Episcopis*. §. sed hoc præsentis, ubi etiam hoc tenet Angel. & idem voluit Abbas in cap. in præsentia, de probat. 12. col. & Salic. in *authentic. qui rem*, C. de sacrosanct. eccles. qui dicit ita tenere Doctores in *dict. authentic. similiter*, & pro ista opinione secundum Alexand. in *dict. §. ad municipium*, bene facit *L. sed & milites*, in princ. in vers. nisi fortassis, ff. de excusat. tutor. ubi si privilegiatus fundat se in jure communi, potest illo uti contra pariter privilegiatum; quem textum ad hoc notat ibi Baldus post Jacob. de Aren. Ludov. tamen Roman. in *repetitione authenticæ, similiter* in 40. speciali ad piæ causas, & in *L. Marcellus*, §. res quæ, ff. ad Trebell. tenet contrarium ex eo, quia pia causa instituta non fundat se in jure speciali, sed in jure communi, secundum quod hæres debet detrahare falcidiam de legatis; sed pia causa legataria fundat se in privilegio speciali, ideò debet præferri, *L. fin. ff. ex quib. caus. major.* & respondet ad §. sed hoc præsentis, quod ibi utraque causa reperiebatur in specie privilegiata, & istam opinionem dicit Alexand. ubi supra, magis sibi placere in puncto juris, per *dict. L. fin.* & notata per Bart. in *dict. authentic. quas actiones*, C. de sacrosanct. eccles. ibique respondet ad dictam *L. sed & milites*, quod ibi non competeat privilegium contra excusationes juris communis; & subdit, quod in practica durum esset obtinere contra auctoritates prædictorum Doctorum tenentium, tunc falcidiam posse detrahi: & certè non est recedendum ab opinione prædictorum, quæ est communis, ut tradit Decius in *dict.*

acrescentamiento de la herencia, que otrosi sufra el daño (3), quando y acaesciere despues de la muerte del testador.

L E Y IIII.

Quales mandas non deuen ser menguadas por razon de Falcidia.

Sacar pueden los herederos de las mandas la su quarta parte legitima, a que llaman en latin, Falcidia, assi como de suso mostramos. Empero mandas y a de tal natura, de que la non podrian sacar, e son estas; assi como de las cosas, que dexa el fazedor del testamento a Iglesia (1), o a otro lugar religioso, o a hospital, o a pobres, o para quitar los captiuos, o en alguna otra manera que fuesse obra de piedad (2). Ca, de tales mandas como estas, nin de las otras

cap. in præsentia, num. 52. & quia privilegiatus in specie non utitur privilegio contra alium privilegiatum in genere propter similem ejus qualitatem, nisi quando privilegiatus in genere certat de lucro, & alter de damno vitando, ut est in casu *dict. L. fin.* ut latius prosequitur Decius ubi supra post Bald. in *authentic. perpetua*, C. de sacrosanct. eccles. & quia secundum Angelum in *dict. §. sed hæc præsentis*, rationes, quare cessat falcidia in relictis ad piam causam, cessant quando pia causa est instituta.

(2) De piedad. Et tale legatum pium detrahetur, ut res alienum de hereditate, *L. ejus*, & *L. aris alieni*, ff. ad leg. Falcid. Gloss. in *dict. authentic. similiter*, Doctores communiter in *L. ex asse*, ff. ad leg. Falcid. volentes, quod si legata sint quædam pia, quædam non pia, de non piis non detrahetur falcidia pro piis, textus notabilis in *L. si post missionem*, ff. eod. si tamen eidem relinquatur unum legatum ad piæ causas, & aliud ad non piæ causas, tunc de legato non pio detrahetur falcidia pro utroque, secundum Angel. in *L. sed si non servus*, §. 1. in princip. per illum textum, ff. eod. & sequuntur Joan. de Imol. Paul. & Alex. ibidem, sub *L. si servus*, eod. tit. Paul. in *L. si post missionem*, ff. eod. & Bart. in *authentic. sed in ea*, C. eod. & habes hic quod relictum ecclesiæ, vel hospitali, vel in usus pauperum, vel redemptionem captivorum, dicitur relictum ad piæ causas, & adde Specul. tit. de instrum. edition. §. nunc verò aliqua, vers. & scias, el 2. ubi vide, quod inter relictis ad piæ causas, idem esset, si relinquatur pro refectione murorum, & pro custodia terræ, quia custodiuntur orphani, & miserabiles, qui sunt intus. Item relictum ad instructionem pontium, & viarum, dicitur ad piæ causas, Gloss. & ibi notat Nicol. de Neapol. in *L. 1. §. ad municipium*, ff. ad leg. Falcid. quod intellige secundum Specul. in *dict. vers. & scias*, el 2. si necessitas imminet, non aliter, per *L. ad instructionem*, C. de sacrosanct. eccles. cum aliis ibi allegatis: sic ergo limitabis quæ dicit Paul. de Castr. in *L. pater filium*, col. 2. ff. de inoffic. testam. cum dixit, quod illa solum sortiuntur privilegia piæ causæ, quæ in jure reperiuntur specificata; unde secundum eum legatum ad refectionem viæ, vel pontium, vel murorum, non dicitur pium. Et isto etiam modo limita & intellige quod hic dicitur de redemptione captivorum, nam debet intelligi, ut redimantur captivi egentes; si enim ipsi habeant facultates, quibus se redimant, non dicitur relictum pium, ut etiam in terminis tradit Bald. novell. in tract. de dote, fol. 7. col. 3. & vide Specul. ubi supra, de relictis, ut pingatur imago beatæ Virginis Mariæ, vel alterius Sancti, quod dicatur, quod pium: etiam tenet Angel. in *dict. §. ad municipium*, ubi etiam Alexand. & ut dicit Baldus in *dict. auth. similiter*, omne propter quod anima testatoris sublevarur, vel anima cujuscumque catholici, vel animatum corpus carcerati etiam pro maleficio, dicitur relictum ad piæ causas, juxta notata in *L. si quis Titio*, ff.

otras semejantes dellas, non deue el heredero retener ninguna cosa para si por razon de falcidia (3), ante deuen ser dadas cumplidamente, assi como el testador las mando. Fueras ende, si el heredero fuesse de los que descenden, o suben por línea derecha del testador. Ca estos atales en todas guisas deuen auer la su parte legitima (4), e non gela pueden embargar por tales mandas como sobre dichas son, nin por otra manera (5) ninguna. Fueras ende, si el heredero fiziesse tal yerro, por que el testador le ouiesse desheredado con derecho. Otrosi dezimos, que quando estuuiesse algun Cauallero (6) en hueste, en seruicio del Rey, o en seruicio comunamente de

la tierra, si fiziesse manda, en que dexasse mandas a otro, e estableciesse por su heredero a alguno, que non fuesse de los que descendiessen, o subiesen por la línea derecha del mismo, tal heredero como este non deue sacar de las mandas, que el Cauallero fiziesse en tal lugar, ninguna cosa; maguer non ouiesse de otra parte, de que pudiesse auer la su parte legitima. E esto es, porque los Caualleros, de mientras que estan en hueste (7), han este priuilegio, e otras mayorias, mas que los otros omes, assi como se muestran en las leyes deste nuestro libro; porque son puestos para amparar el pro comunal de la tierra.

LEY

ff. de legat. 2. bonus textus in authentic. ut cum de appel. cognos. cap. 3. §. 13. vers. occasionem, ibi: eorum animæ piissimæ subleuentur. Bald. tamen in *authentic. contra rogatus, C. ad Trebell.* vult contrarium in carceratis pro maleficio, quia non sunt digni secundum eum misericordia, qui delinquerunt, sed soli innocentes. Primum tamen dictum videtur verius, & tenuit Gloss. in *cap. sacrorum, 12. q. 2.* dum dicit, quod dispositio illius capituli & *L. sancimus, C. de sacrosanct. eccles.* dicens, quod res ecclesiæ possunt alienari in redemptionem captivorum, militat etiam in carceratis pro maleficio, allegat textum in *cap. si res aliena, 14. quæst. 6.* & *cap. 1. & cap. reos, 14. quæst. 5.* ubi habetur, quod non est inhumanum benè facere etiam his, qui deliquerunt, allegat etiam *cap. non satis, 86. dist.* ibi cum dicit, sed plus illis, qui sine culpa. Et illam glossam sequuntur Joannes de Imol. & Alexand. in *L. quamvis, ff. solut. matrim.* & intellige de carceratis pauperibus, ut suprà tetigi post Specul. & adde Ang. in *tract. maleficior.* in parte *qui Judex dictum Cajum carcerari iussit.* Adde etiam, quod pia causa est maritare virgines, ut tradit Bald. in *authentic. nisi rogati, C. ad Trebell.* & vide per Bald. novell. *ubi suprà,* & intellige de pauperibus congruam dotem non habentibus, ut tradit Bald. novell. ibi, quem vide. Item an relictum pro male ablatis dicatur pium, vide per Specul. *ubi suprà,* & ibi per Joann. And. in *addit. col. mihi, 29. & 30.* & ibi vide, quid si male ablata non ascendunt ad quantitatem legati, an quod superest, convertatur in alios pios usus; qui tenet, quod sic. Item dicitur relictum ad pias causas, si relinquantur pro alimentis etiam consanguineo pauperi, Gloss. in *L. illud, C. de sacrosanct. eccles.* per Bart. in *L. alio, ff. de alim. & cibis. legat. col. 2.* & non ex verbis testatoris judicandum est, sit pium, vel ne, sed ex qualitate causæ, ut dicit Alberic. in *L. nulli, col. penult. C. de Episcop. & cleric.* Bald. in *dict. authentic. similiter,* non enim potest assertio testatoris veritatem immutare, *L. qui testamentum, ff. de probat. L. si fortè, ff. de castr. pecul.* & argumento *L. fin. ff. de exercitoria.*

(3) De falcidia. Quid de trebellianica? Gloss. in *cap. si pater, de testam. lib. 6. in verbo trebellianica,* tenet quod detrahatur etiam de fideicommisso, & idem tenent ibi Archid. & Joan. And. & tenent alii plerique Doctores, de quibus per Alexand. in *L. Marcellus, in princ. col. 3. & 4. ff. ad Trebell.* Bartolus tamen in *dict. L. Marcellus,* tenet contrarium, imò quod in trebellianica sit idem, quod in falcidia; ubi Alexand. & Jas. attestantur istam esse communem opinionem; quam etiam similiter dicit communem Socin. *cons. 116. col. fin. 1. vol.* ubi tradit multos, qui istam opinionem tenuerunt. Quam communem opinionem limita, quando pia causa fuit instituta, & de restituendo gravata, ut etiam dixi in falcidia, suprà ead. *L. in gloss. 1.* licet Alexand. in *dict. L. Marcellus,* voluit contrarium in ista limitatione: & adverte, quod licet primus substitutus non sit privilegiatus, si tamen ille gravetur etiam de restituendo pauperibus vel aliæ piæ causæ, hæres trebellianicam non detrahet etiam à primo subs-

tituto non privilegiato, quia debet inspicere persona pauperum vel causa pia, in quos ultimo devenire debet, qui sunt privilegiati, ita tenet Ludov. Roman. in *dict. L. Marcellus, §. quod autem,* & dicit se ita consuluisse, & est in ejus consiliis *consil. 206. licet ex communi conclusionem, ad fin.* ubi dicit, istud esse verum, quando erat certum relictum esse perventurum ad piam causam, secus si erat incertum, ut quia esset gravatus restituere piæ causæ sub conditione, *si sine liberis decederet,* & istud etiam tenet Alexand. *3. vol. consil. 20. ad fin.* incipit, *ponderatis his quæ in themate,* & in *L. cum doctem, ff. ad leg. Falcid.* ubi sublimitat limitationem Romani, scilicet ut interim locus sit detractiōi falcidiæ, sed debet hæres cavere, quod eveniente conditione restituet, quod detraxit, argumento *L. in lege falcidia non habetur, ff. eod. juncta L. 1. in princ. cum similibus, ff. ut legator. nomin. caveat.* Ista tamen sublimitatio Alexandri non caret aliquo scrupulo, nam Baldus in *consil. suo* incipit, *in questione, quæ vertitur inter scholam S. Mariæ,* consuluit contrarium, quem refert Socin. *consil. 8. 1. vol. in 2. dubio,* testator enim in casu Baldi instituerat filios, & præcedenti sine liberis substituit superstitem, & si uterque moreretur sine liberis, substituit pauperes Christi; concludit, quod evenienti casu, quod primus decedat sine liberis superstite altero, & decedente similiter sine liberis postea altero, pia causa non habet de portione primi nisi dimidiam, detracta scilicet legitima & trebellianica, quæ devenerunt ad fratrem superstitem, ut hæredem fratris, non ut fideicommissarium patris testatoris, id est, ejus hæres non restituit illam dimidiam piæ causæ, cum enim semel dicta legitima & trebellianica à fideicommisso exempta sit, rursus in fideicommissum non incidit, argumento *L. solita providentia, C. de remis. pignor.* Dicit tamen Socinus *ubi suprà,* quod si talis casus occurreret, satis dubitaret: idem tamen Socin. *cons. 144. ejusdem 1. vol.* incipit, *diligenter considerata, col. fin.* videtur adhærere dicto Baldi in *dict. consil.* dicit enim, quod quando restitutio est fienda mediata & commutabiliter sub aliqua conditione, tunc à primo fideicommissario potest deduci trebellianica, quæ deducta rursus non incidit in fideicommissum, argumento *dict. L. solita,* & allegat Baldus in *dict. consil.* & quod idem voluerunt Roman. *ubi suprà,* & Joan. de Monte Sperelo in *dict. authentic. similiter,* & quod ita sæpius vidit consultum per doctissimos viros: ego adhærem dictis Alexandri, dum vult, quod mediante cautione pia causa in hoc juvabitur.

(4) Legitima. Debita jure naturæ; hoc enim per naturam falcidiam minuitur, ut hic, & in *L. scimus, C. de inoffic. testam.*

(5) Manera. Adde *L. 11. tit. 4. suprà ead. Partit.*

(6) Cauallero. Adde *L. si post missionem, & L. ad veterani, & L. si miles, ff. ad leg. Falcid. & C. eod. L. in testamento,* ubi Glossa dixit idem in trebellianica, & vide *L. 12. & quæ ibi dixi, tit. 5. suprà ead. Partit.*

(7) De mientras que estan en hueste. Vide LL. suprà allegatas, & quæ dixi in *L. 49. tit. 5. Part. 5.*

LEY V.

Como, si el heredero da alguna cosa ascondidamente por mandado del testador, a ome que la non podia auer de derecho, non puede despues sacar della Falcidia.

Personas ciertas son, a quien defienden las leyes deste nuestro libro que les non puedan dexar los omes mandas, nin otras cosas en sus testamentos; assi como diximos de suso en el titulo de los Herederos. E porque acaesce a las vengadas, que los fazedores de los testamentos ruegan ascondidamente a los herederos, que den alguna cosa a tales personas; por ende mandamos, que los herederos no sean tenudos de los obedescer en esto. E si contra esto fizieren, pierdan (1) por ende la su parte, que es llamada Falcidia, de manera que la non puedan sacar de las mandas; e si la han sacada, que la den a la Camara del Rey. Fuera de ende, si el heredero fuesse fijo, o nieto, o sieruo (2) del fazedor del testamento. Ca estos herederos atales non la deuen per-

LEX V.

Hæres accomodans tacitam fidem testatori de legato incapaci præstando, si præstet, perdit, quod sibi debetur per falcidiam; nisi sit filius, nepos, aut testatoris servus, qui ratione potestatis tenentur ejus rogaminibus, vel mandatis obedire. Hoc dicit. Habuit ortum à *L. beneficio*, & à *L. hereditatum*, in fin. ff. ad leg. Falcid. & à *L. rescriptum*, ff. de his quæ ut indig. & de his quæ in testam. delent. & à *L. 1.* & si quis aliq. testari prohibuerit *L. 2.*

(1) Pierdan. Adde *L. hæres*, ff. de his quæ ut indig.

(2) Fijo, ò nieto, ò sieruo. Adde, *L. si tacitum*, ff. ad leg. Falcid.

(3) Non la deuen perder. Confiscabitur ergo hæreditas sine præjudicio talis hæredis quoad falcidiam, ut in dict. *L. si tacitum*.

(4) De caber su ruego. Facit ad ea quæ dixi in *L. 13. tit. 7. suprâ ead. Partit.* & ex hoc nota, prout notat Alexand. in dict. *L. si tacitum*, quod accomodare tacitam fidem de restituendo incapaci, non censetur inter atrociora delicta, quia aliàs non excusaretur servus, si paruit domino, ut in *L. ad ea*, ff. de regul. jur. *L. servus*, ff. de action. & oblig.

LEX VI.

Non detrahit hæres falcidiam malitiosè cancellans testamentum vel legata, ne valerent, quia per hoc perdit falcidiam: nec detrahet de re legata, quam subtrahit dicendo suam esse, & de his casibus, vel de eorum aliquo, si in jure convictus fuerit, privatur falcidia. Item nec detrahitur, si testator prohibet, ne detrahatur; nec etiam detrahitur de re legata prohibita à testatore alienari; nec de relictis pro legitima, vel dote aut libertate; nec detrahitur, si hæres credens satis sibi remanere, incoepit aliqua legata solida dependere; tunc non detrahitur & de aliis, nisi de novo magnum debitoris debitum detegatur, quia tunc de non solutis detrahet falcidiam. Hoc dicit.

(1) Pierde. Concordat cum *L. beneficio*, ff. eod.

(2) Pierde por ende. Concordat cum *L. hereditatum*, §. fin. ff. eod. & intellige, quod perdit falcidiam in his rebus, quas subtrahit, vel negavit esse hereditarias, ut ibi habetur.

(3) Señaladamente. Non ergo sufficit tacita prohibitio, ut hic, & in *authentic. sed cum testator*, C. ad leg. Falcid. unde, & si testator scienter distribuat patrimonio. *Tom. III.*

der (3) por tal razon; porque ellos estan en poder del, e son tenudos de caber su ruego (4), e de obedescer su mandado.

LEY VI.

Por quales razones, e de que cosas, non puede sacar falcidia el heredero.

Maliciosamente cancelando el heredero el testamento, o las mandas, porque non valiessen, pierde (1) por ende, que non puede sacar la falcidia dellas. Otrosi dezimos, que si el heredero furtasse alguna cosa de las que el testador fiziesse manda a otri, o la negasse maliciosamente, diziendo que era suya propria, e non del testador; por qualquier destas razones que sea vencido el heredero por juycio, pierde por ende (2), que non pueda sacar de las mandas la falcidia. Otrosi, aquellos herederos que non suben, nin descenden por la línea derecha del testador, non pueden sacar falcidia de las mandas, si el testador les defendiesse señaladamente (3), que la non sacassen. Otrosi dezimos, que si el testador fi-

nium suum per legata, si expressè non prohibuit detractionem falcidiæ, habebit locum falcidia, ut etiam notat Bart. in *authent. de heredit. & Falcid.* §. si verò expressim, ad fin. & est bonus textus ubi Abb. ultim. notab. in cap. Raynaldus, de testam. quia non sufficit tacita, sed requiritur expressa prohibitio, ut hic, & in dict. *authentic. & ita voluit Angel. in dict. authentic. sed cum testator.* & in corpore unde sumitur: sufficerent tamen verba æquipollentia expressæ prohibitionis, veluti si testator jubeat integrè legata solvere, glossa singularis in *L. decem*, ff. de fideicommissar. libert. Bald. in dict. *authentic. sed cum testator.* ubi etiam Paul. de Castr. intelligit de verbis ita æquipollentibus, quod non possent aliud importare; secus si possent aliud importare, ut si dixerit pleno jure; vidi ibi per eum, & per Alexand. 3. vol. consil. 5. circa primum dubium, in secundo dubio, ubi plura adducit circa dictam glossam *L. decem*; & vide quæ in simili adducit Alexandr. consil. 133. super quaestis de quibus in themate, 5. vol. & Decius consil. 402. colum. 2. & 3.

Sed quid si, prout est de consuetudine, in confectioe testamentorum testator dicat, & adimpleto hoc meo testamento, solutisque legatis in eo contentis, in residuo instituo Titium heredem, an ex hoc videatur prohiberi deductio falcidiæ? Textus videtur, quod non, in *L. Marcellus*, §. item Pomponius, ff. ad Trebell. & ibi Paul. de Cast. quod tamen limita ex dictis Angeli ibi, nisi hæres deductis legatis rogatus esset restituere hæreditatem sub conditione, nam tunc testator videtur voluisse integra legata præstari sine detractione falcidiæ. Et tunc de solo fideicommisso universali, hæres adveniente conditione gravatus detrahit quartam Trebellianicam, & ita dicit Angelus servari de consuetudine; vide quæ etiam in hoc dico in *L. fin. in glos. 1. infra eod.* Si verò in clausula testamenti diceretur, & solutis omnibus legatis, seu in totum solutis legatis, an ex his verbis videatur prohibita falcidiæ deductio? Videtur, quod sic, quia perinde est, ac si diceret integrè solutis, & videtur de mente Paul. de Cast. in dict. *authentic. sed cum testator*: quod sine dubio procedit, quando dixit, in totum solutis; quando verò tantum dixit, solutisque omnibus legatis, tunc videtur majus dubium, cum idem sit dicere solutis legatis, quod solutis omnibus legatis, cum indefinita æquipolleat universali, *L. si pluribus, cum similibus*, ff. de legat. 2. & Paulus loquitur, quando dixit, solvat totum fundum. Cogita tamen, quia ad præsens in terminis non invenio hoc decisum, nisi dicas decidi ex dicto Angeli in dict. §. idem Pomponius, volentis hoc casu videri prohibitam

fiziesse manda a alguno de Castillo, o de otra heredad cierta, en tal manera, que

la non pudiessen vender (4), nin enajenar, mas que siempre fincasse a el, e a sus

falcidiam, & hæredem debere esse contentum cum eo, quod sibi relinquitur; quod etiam militat, quando & solum dixisset, & *solutis legatis*, licet non adderet omnibus. Tu latius considera, nam pro primo dicto facit *L. nam quod*, §. *fin. cum L. sequenti*, & *L. qui totum*, ff. *ad Trebell.* ubi habetur, quod licet testator dicat, universa bona mea, vel tota hæreditas restituatur, tamen adhuc potest detrahi trebellianica, & est optimus textus & ibi notat Abbas in *cap. Raynaldus*, in *fin. de testam.* qui textus fuit post dispositionem dictæ authenticæ *sed cum testator*. & vult adhuc trebellianicam detrahi contra tacitam voluntatem testatoris. Et per illum textum in terminis, quando testator jussit omnia bona sua in totum restitui, tenet Socinus *consil. 14. sequendo ordinem*, col. *fin.* & latius idem Socinus *consil. 33. prosequendo ordinem*, in 4. q. col. *penult.* & *fin.* ubi plura adducit, quod requiratur specifica prohibitio & non sufficiat conjecturata, etsi dicatur, quod integrè bona restituantur. Adverte tamen, quod in hoc contrarium consuluit Alexand. *consil. 5. volum. 3. incipit*, circa *primum dubium*, col. *fin.* ubi voluit sufficere voluntatem conjecturam, ex notatis per Bald. in *L. Centurio*, ff. *de vulgar. & pupill.* dum tractat de effectu substitutionis compendiosæ factæ per verba communia; ubi plura adducit, & ibi respondet ad leges, quas pro se adducit Socinus; vide ibi per eum. Et ista opinio magis placet, nam & illud, quod ex mente colligitur, dicitur expressum, *L. Prætor*, in *princ. ff. de oper. nov. enuntiat.* & ibi Bart. & alii, & tradit idem Socinus *consil. 127. quoniam in præsentis consultatione*, 3. vol. col. *antepenult.* & Decius *consil. 389. visa longa serie*, col. *fin.* Si verò testator adjiciens dictæ clausulæ, quæ est de consuetudine, diceret, & hæres plus non petat, satis ex hoc videtur prohiberi detractio falcidiæ, secundum Baldum in *L. cum patrem*, C. *de jur. dotium* & nota, quod licet testator dicat, quod res, quas relinquit hæredi, valent tantum, quod sufficeret ad falcidiam debitam jure institutionis, non videtur ex hoc prohibere falcidiam, quia videtur errare, & non esse certus de viribus patrimonii, ut declarant Bart. Angel. Paul. & Doctor. in *L. quod de bonis*, ubi bonus textus, ff. *ad leg. Falcid.* & nota etiam, quod etiam de jure communi, quando testator prohibet falcidiam, legata debentur etiam sine hæreditatis additione, ut in *authentic. de hæredib. & Falcid. cap. hinc nobis*, & ibi Jacob. de Bollovis. & Bald. in *L. filium quem habentem*, col. 12. C. *famil. ercis.* ubi etiam Bald. dicit in vers. *deinde queritur*, quod non potest testator prohibere quartam, quæ debetur alicui ex forma consuetudinis vel statuti, allegat textum in *cap. Raynutius, de testam.* Sed an trebellianica similiter possit à testatore prohiberi? Variæ sunt opiniones, etiam inter Gloss. ut patet ex Gloss. in *dict. authentic. sed cum testator*. ubi voluit trebellianicam non posse à testatore prohiberi, cujus contrarium tenuit Gloss. in *authentic. de hæredib. & Falcid.* in §. *si verò expressim*; quod est magis communiter à Doctoribus approbatum, & tenet Bartol. in *L. Marcellus*, in *princip. ff. ad Trebell.* ubi Jason *num. 45.* fatetur hanc esse magis communem opinionem, & Alexand. *consil. 67. 1. vol. & consil. 5. 3. vol.* quod an procedat etiam in liberis primi gradus de restituendo gravatis, dicam in *L. fin. infra eod.*

(4) *Que la non pudiessen vender.* Concordat cum *authentic. ut sponsalitia largitas*, §. *fin.* & C. *ad leg. Falcid. authentic. sed in ea*. Si ergo quis instituat alicquem hæredem in bonis suis, quæ voluit esse bona majoriæ, & prohibuit alienationem, non poterit detrahi per institutum falcidia, neque trebellianica, ut hic vides, & notat Bald. in *dict. authentic. sed in ea*, & facit ista lex, quod sicut in bonis majoriæ non habet locum alienatio legalis ex falcidia vel trebellianica, quod neque habebit locum alienatio per viam præscriptionis, & quod sic præscriptio non habeat locum in bonis majoriæ: in qua questione vide, quæ latissimè dixi in *L. 10. tit. 25. Partit. 4.*

Facit etiam, quod bona majoriæ prohibita alienari non publicentur propter delictum possidentis majoriam, de quo est textus notabilis, & ibi Bart. in *L. Imperator. ff. de fideicommissar. libert.* circa quam legem vide Alexand. *consil. 23. vol. 1. in duobus locis.* Adde *L. eum qui*, ff. *de interdict. & releg.* & notata per Cynum in *L. 2. C. de libert. & eorum liber.* & Salic. in *L. si quis Pres-*

byter, C. *de Episcop. & Cleric.* & adde etiam *L. res uxoris*, C. *de donat. inter vir. & uxor.* & vide etiam *L. Statius Florus*, §. *Cornelio Felici*, ff. *de jure fisci*, *L. Papinianus*, §. *meminisse*, ff. *de inoffic. testam.* quod procedit etiam in crimine læsæ majestatis, textus & ibi Angel. in *L. eorum*, ff. *ad leg. Jul. majestatis*, ubi est casus, quod ea, quæ non transeunt in extraneum hæredem, non transeunt in fiscum, publicatis bonis propter crimen legis Julæ majestatis; quod etiam tenet Bald. in §. *fin. quæ sit prima causa benefic. amitt.* & in §. *insuper*, de *prohib. feud. alienat. per Frederic.* ubi tenet, quod propter delictum commissum in personam domini, licet perdat feudum, illa tamen quæ habentur jure genitura, & debent ad alios jure primogenitura transire, non perduntur propter delictum commissum contra dominum; quod etiam tenet expressius Bald. in *dict. §. fin.* & confert ad prædicta quod habetur in *Psal. 88. v. 1. incipit, Misericordias Domini*, juncto *Psal. 131. v. 1. incipit, Memento Domine David*, nam Deus promiserat regnum perpetuum semini David, & licet Deus propter peccatum soleat revocare promissa, tamen, quia istud pactum factum est David, non revocavit, licet aliqui ab eo descendentes Reges commisissent crimen læsæ majestatis idolatrando, ut traditur per glossam ordinariam, Matthæi *cap. 1.* & ibi Nicol. de Lyra: & adde quod habetur ad *Roman. cap. 3. ibi: quid enim si quidam illorum non crediderunt*, &c. & ibi Nicol. de Lyra. Poterit ergo ille, ad quem pertinet majoria, impedire fiscum, ne bona majoriæ incorporet, *L. fin.* & ibi Bald. C. *de bon. vacant. in 11. notab. lib. 10. L. si pater*, C. *qui bon. ceder. poss.* bene tamen publicabitur usufructus in vita delinquentis, ut in *dict. §. Cornelio Felici*; quæ omnia procedent, nisi per tenorem investitura seu majoriæ provisum esset, quod statim in casu confiscationis bona majoriæ transeant in illam personam, quæ post mortem delinquentis vocatur ad majoriam, vel alias in hoc disponatur; nam tunc servabitur dispositio majoriæ, quando facta fuit facultate regia vel per testamentum, si verò sine facultate regia, tunc recurrendum esset ad notata per Gloss. & Bart. in *L. qui absenti*, ff. *de acquirend. possessione*; vide in hoc quæ tradit Alexand. *dict. consil. 23.* Et in casu quo ex tenore majoriæ locus est confiscationi, an tunc bona erunt apud Regem, ut bona majoriæ, vel ut bona libera? Dic, quod ut bona libera, nam variata persona variatur conditio rei, textus cum glossa in *L. 1. §. si is*, ff. *de collat. bonor.* Bald. in *L. 2. col. 2. C. de jure fisci. L. fin. C. de usur. fiscal.* Bart. in *L. fiscus*, la 1. C. *de jur. fisci. lib. 10. L. cum in fundo*, §. *quod si acciderit*, ff. *de jure dot.* Bald. in *L. 2. in princ. ff. solut. matrim.* & ex hoc inferitur, quod si facta confiscatione Rex donet eam filio delinquentis vel proximiori vocato, quod erit apud istum donatarium ut nova majoria, non ut antiqua; posito, quod Rex donaverit, ut esset majoria, vel erat ex sui natura, ut Comitatus, vel Ducatus: & pro hoc videtur textus in *L. si libertus meus in servitutem*, ff. *de bon. libert.* & tenet Bald. in §. *insuper*, de *prohib. feu. alien. per Frederic. quest. fin.* & vide per Ludovicum de Goza *consil. 46. num. 16.* & vide quid in hoc dicit Joan. de Plat. per textum ibi in *L. 1. in fine*, C. *de impon. lucrat. descript. lib. 10.*

Sed quid si pater in constitutione majoriæ apposuit pactum, quod si filius committeret delictum ex quo bona confiscarentur, bona reverterentur ad patrem, si tamen Princeps indulserit filio, quod revertantur ad filium, contingit, quod omnia ita acciderunt, & Princeps indulsit filio, pater verò vult de novo apponere gravamen, vel conditionem in majoria, an possit? Et videtur, quod non, ex doctrina Bart. in *L. post dotem*, col. 6. ibi: & ideo dico, quando pater dat dotem primo viro, ff. *de solut. matrimonio.*

Quid tamen in casu quo non est locus confiscationi majoriæ, si Princeps remittat postea delictum, & restituit delinquentem, fortè jam condemnatum; an recuperabit bona majoriæ, vel adhuc transibunt in sequentem vocatum? Et videtur dicendum, quod si ille delinquens fuit condemnatus, & ita secundum vinculum majoratus bona fecerunt transitum in alium, seu jus majoriæ; tunc restitutio Principis nihil operabitur in præjudicium illius, qui sic erat vocatus propter delictum alterius, ut tradit Bald. in *cap. 1. hic finitur lex*, deinde *consuet. regn. incip. col. fin. & questione fin.* Si verò adhuc non erat condemnatus, bona tamen ipso jure erant confiscata, & cum tunc

tunc fecerunt transitum in sic vocatum, & sic indulgentia vel restitutio nihil debet operari. Si verò neque condemnatio fuit sequuta, neque bona ipso jure fuerunt confiscata, & tunc non videtur perdidisse majoratum, & erit proficua indulgentia. Ista distinctio colligitur ex verbis Bald. in dict. cap. 1. §. *insuper, de prohib. feud. alienat. per Frederic. quæst. fin.* & vide quæ notat Bald. in cap. unic. quid jur. si post alienat. vass. feud. recup. in princip. In casu verò quo per majoris instrumentum nihil disponitur, ad quem ex delicto transeat majoria, publicabitur ususfructus, ut dixi; & si Princeps crimen indulgeat & restituat, operabitur restitutio, ut rehabeat suum majoratum uti prius cum fructibus, secundum Baldum in dict. cap. 1. hic finitur lex, col. fin. videtur enim restitutio facta, ut sint bona majoris, non ut libera, per textum in L. etiam, §. si deportatus, ff. de bon. libert. & L. 2. & 3. ff. de sentent. passis. Quod intellige, si Princeps ante restitutionem non fecerat donationem alteri talis ususfructus, nam tunc non recuperaret per restitutionem, secundum Baldum ibidem, penult. colum. de quo tamen ultimo vide quæ latè traduntur & notantur per Alexandrum, & modernos in L. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liberis, & posthum. Bart. in L. quæcunque, C. de fide instrum. & jur. hæstæ fiscal. lib. 10. Cardinal. & Joan. de Imol. in cap. quia diligentia, de elect. Felin. in cap. fin. col. 4. de constitut. & in cap. inter quatuor, de majorit. & obedient. Abb. in cap. 1. de parochis, & singulariter per Socinum cons. 266. colum. 19. 20. & 21. cum sequenti. Hodie communiter in facultatibus regalibus ad majoriam excipiuntur crimina hæresis, & læsæ majestatis, & criminis nefandi, ut in illis perdantur bona majoris: quod servandum videtur in his bonis, quæ vinculantur ex vigore facultatis, & aliter non possent vinculari, eorumque alienationes prohiberi; cum enim has vires receperunt ex privilegio Principis, nil mirum, si Princeps tale privilegium in hoc possit modificare & declarare, seu sub certis limitationibus concedere. Si verò conditor majoris etiam sine facultate Principis poterat bona sua gravare fideicommissis, & restitutioni subicere, ut quia nullos descendentes vel ascendentes habebat, & liberè poterat bona sua vinculare, vel si habebat, in tertia & quinta poterat liberè disponere juxta leges regni; talia bona non perduntur etiam propter crimen læsæ majestatis, ut dixi; & licet interveniat facultas Principis insimul cum potestate, quæ disponenti competit, de jure communi non perduntur talia bona, in quibus competeat de jure communi etiam citra rescriptum Principis talis facultas: in dubio namque, ex quo condens majoriam non se restringit in sua dispositione ad talem regiam facultatem, visus fuit disponere omni meliori modo, quo dispositio sua conservari posset, Baldus in L. id quod pauperibus, col. fin. vers. ultimo queritur circa hoc, C. de Episcop. & Cleric. & L. plane, ff. quod falso tutor. auctor. & ibi Baldus. Et actus qui potuit geri ex duplici potestate, sustentabitur ex ea, qua melius valere potest, ut est casus multum singularis in cap. nisi essent, de præbend. & ibi Abbas in 2. notab. & per illum textum eleganter etiam dicit Bald. in §. 1. col. penult. de lege Corrad. quod si partes compromiserunt in judicem delegatum, non per hoc videntur renuntiare rescripto, imo ex utraque auctoritate intelligitur judex procedere, & potest pro parte valere sententia ex una auctoritate, & pro alia parte ex altera, per dict. cap. nisi essent, quod dicit non esse alibi. Semper enim actus videtur esse gestus ex ea auctoritate, quæ majus robur & majorem efficaciam dat actui, ut in L. 3. ubi casus notabilis, ff. de testam. milit. nam valens actum exercere ex duplici potestate, videtur actum exercuisse prætextu majoris potestatis, ut dixit Abb. per textum ibi, & per dictam L. 3. in cap. quod sicut, penult. notabili, de elect. Dixit etiam Bald. in L. humanitatis, col. 7. C. de impub. & aliis substit. quod habens duo arbitria ad aliquem actum, videtur facere ex arbitrio pleniori, & hoc idem voluit Innocentius in cap. cum ex officii, de præscript. ubi etiam fortius voluit, quod si quis habens auctoritatem ordinariam, crederet etiam se habere auctoritatem delegatam, quam tamen in veritate non habebat, & protestaretur velle tantum procedere auctoritate delegata, nihilominus processus tenebit auctoritate ordinariæ jurisdictionis, quam tantum habebat; quod est singulare, firmiora namque reputantur illa, quæ aguntur de jure communi, quam illa quæ aguntur de jure speciali, L. ejus militis, §. militia missus, ff. de testam. milit. & in authentic. de non alienand. cap. quia verò verissimile, & semper in dubio quis videtur velle facere actum validum ju-

re communi & ordinario, non autem speciali vel extraordinario, L. quamquam, C. de testam. milit. & L. in testamento. la 1. eod. tit. & ideo dicit Freder. de Sen. consil. 125. incipit, factum tale est, quædam domus, quod si quis potest procedere, ut ordinarius & ut delegatus, præsumitur in dubio uti potestate ordinaria. Consulo ergo, quod disponentes circa majoriam expriment se meliori potestate, qua possent facere & disponere, ut omnis dubietas tollatur, & quod protestentur velle uti jure communi & facultate, illa via & forma, qua melius eorum dispositio conservari possit: & confert etiam ad prædicta L. habebat, ff. de institor. per quam ibi notat Baldus, quod licet contraham tecum respectu unius mandati, quod te habere credebam, tamen possum agere contra te vigore alterius mandati, quod habes, licet ignorarem tempore contractus, & sic sustinetur contractus etiam ex alio mandato, de quo non fuit facta mentio, ut etiam plenius concludit Bart. in sua disputatione incipienti, adunantia generalis, & Bald. in L. falsus, C. de furt. & tetigit Bart. in L. ambitiosa, col. ult. ff. de decret. ab ordin. faciend.

Sed erit pulchrum dubium, an in casu quo perdatur majoria ex crimine læsæ majestatis vel alterius criminis, an tenebitur de evictione, qui tale crimen commisit, si haberet unde possit solvere? Et videtur quod sic, ex dicto Baldi in §. rursus, quib. mod. feud. amit. vers. sed queritur utrum auctor.

Quod autem dixi, quod neque per crimen læsæ majestatis perdantur bona majoris, imò adhuc veniant in sequentem vocatum; an procedat in filiis delinquentis, qui ad majoriam essent vocati? Vide quæ dicam in L. 2. tit. 2. Partit. 7. ubi etiam tractabitur, Deo dante, de filiis ante vel post delictum conceptis, & de intellectu L. quisquis, C. ad leg. Jul. majest. & L. 6. tit. 27. Partit. 2. Et in casu, quo ex tenore investituræ vel aliâs, bona vel ususfructus majoris confiscarentur, si possessor deservivit Regi, si filius ejus vel majoris successor servivit, inclinari debet Rex ad bonè meritum, ut jubeat ei dari bona, neque tam debent attendi demerita patris, quam merita filii, L. non tantum, §. si emancipatus, ff. de bonor. posses. contra tabul. & facit quod notat Bald. in cap. 1. in princip. col. 3. vers. quid si sunt duo fratres, quib. mod. feud. amit. ubi dicit, quod si ex duobus fratribus unus dereliquit dominum, alter sua probitate defendit, quod tunc excusatur unus propter alterum, propter conjunctionem personarum & feudi.

Quid autem si villa seu castrum majoris confiscarentur ex his quæ habentur in L. 22. tit. 13. Partit. 2. ibi: esso mismo dezimos, vide dict. L. & quæ ibi dixi. Facit etiam ista lex ad id quod notat Bald. in authentic. præterea, C. unde vir & uxor col. 2. vers. ulterius etiam. Nota quod prohibitus alienare, non potest per suum contractum vel quasi contractum introducere dispositionem legalem in oppositum, imo tenetur curare, ne id fiat, L. si ita quis, §. ea lege, in gloss. ff. de verborum obligat. & adde Bald. in L. 1. C. de inoffic. dotib.

Item etiam facit ista lex ad decisionem illius dubitationis, an dispositio authenticæ res quæ, C. communia de legat. scilicet, quod bona subjecta restitutioni possunt alienari ex causa dotis, quando liberis legitima portio non sufficeret, procedat etiam stante expressa prohibitione testatoris; quam quæstionem latè tractat Jason in dict. authentic. res quæ, col. 7. & 8. ubi asserit communem esse opinionem, quod procedat etiam stante expressa prohibitione, contra Baldum qui voluit contrarium in §. donare, qualiter olim feud. alien. poss. & communem opinionem tenet Doctor de Palac. Rubios in repetit. cap. per vestras, de donation. inter virum & uxorem, col. 55. & 56. cum sequentibus, in formis minoribus. Certè ista lex Partitarum potest induci pro opinione Baldi, ultra alia quæ pro ea inducit Jason in dict. authentic. res quæ, cum vult hæc lex, quod stante ista tali expressa prohibitione, cesser alienatio etiam ex dispositione legali, & sic licet onus dotandi filias descendat à lege, ut in L. capite trigesimo qui liberos, ff. de ritu nuptiar. L. 8. tit. 11. Partit. 4. Licet dici possit, quod ista lex parum faciat, cum ratio ejus sit, quia testator potest prohibere falcidiam, & prohibendo alienationem, per consequens videtur prohibere diminutionem per viam falcidiæ; testator tamen non potest prohibere obligationem, qua tenetur pater dotare filiam. Sed adhuc potest responderi, quod per expressam prohibitionem, quod neque ex causa dotis res subjectæ restitutioni alienentur, potest provideri per testatorem, ut tradit Alexand. consil. 56. consideratis verbis testamenti, 1. vol. quod etiam est repetitum

tum *consil.* 23. *vol.* 2. qui tamen ad hoc nihil allegat: de dicto tamen ejus meminit Ambrosius prout etiam relet Palac. Rub. *ubi supra*, *col.* 62. *in repetit.* *L. filiusfamilias*, §. *Divi*, *ff. de legat.* 1. & Jason. *in dict. authentic. res quæ*. In confirmationem tamen illius dicti Alexand. tradit Palac. Rub. *ubi supra*, quod sicut potest adjici pactum vel conditio, ut res non possit alienari in ecclesiam vel pium locum, ut tradit Bald. *in cap. clerici*, *col.* 2. *de judic.* & *in cap. quæ in ecclesiis*, *de constitut.* *col.* 3. vers. *sed hic queritur*, Felin. *in cap. quæ in ecclesiis*, *eod. tit.* Bald. & alii *in L. ea lege*, *C. de condict. ob caus.* per Doctor. *in L. si ita quis*, §. *ea lege*, *ff. de verbor. oblig.* sic etiam valere debet dispositio, ne res alienetur etiam ex causa dotis: per hoc tamen non arbitror recedendum à communi opinione, cum expressior sit prohibitio, quod neque propter dotem alienentur, quam si simpliciter alienatio prohibeatur. Et quod dixi, quod teneat expressa prohibitio, ut neque ex causa dotis alienetur, limita & intellige, quando prohibens non tenebatur ad dotem, nam si tenebatur, talis prohibitio non obstaret, ut tradit Bart. *in L. filiusfamilias*, §. *Divi*, *ff. de legat.* 1. *quest.* 2. idem Palacios Rub. *ubi supra*, *col.* 65. textus notabilis *in L. cum fidei*, *ff. de fideicommissar. libert.* *L. peto*, §. *prædium*, *ff. de legat.* 2. & crederem hoc procedere, etiamsi mortuo patre nulla promissa dote ab eo vel constituta, filia de restituendo gravata, talem dotem promitteret vel constituerit, quidquid in contrarium voluerit Angel. *in authentic. de restitut.* & *ea quæ parit*, *collat.* 4. *super glossa quæ incipit, sed nonne*, quia videtur in hoc esse textum in contrarium *in L. mulier*, §. *cum proponeretur*, *ff. ad Trebell.* & in specie tenet Jason *in dict. authentic. res quæ*, *col. fin.* vers. 13. *limita.* & doctor de Palacios Rub. *ubi supra*, *col.* 66. Decius *consil.* 376. *viso casu proposito*. Adverte tamen, quod hodie in regno attenta mente legum regni, videtur dicendum, quod filia, in quam deveniret majoria, in qua essent bona alienari prohibita, etiamsi non exprimeretur, quod neque ex causa dotis alienaretur, sed generaliter esset prohibita alienatio, adhuc non posset ex causa suæ dotis alienare bona majoriæ, juxta dispositionem dicti §. *cum proponeretur*, & *dict. authentic. res quæ*, quia in dictis iuribus non erat dicta filia rogata restituere filiis suis, si eos haberet, sed erat rogata restituere, si sine filiis decesserit; unde filii erant in conditione, non in dispositione, juxta glossam magis communiter approbatam *in L. Lucius*, *ff. de hæredib. instit.* unde in casu dicti §. *cum proponeretur*, eo casu quo mulier non dedisset bona fideicommissi in dotem, & contraheret matrimonium, poterat disponere ad libitum de fructibus, tamquam de rebus paraphernalibus, juxta notata *in L. penult. ff. ad leg. Falcid.* & *in L. hac lege*, *C. de pact. convent.* *in L. dotis*, *ff. de jure dotium*, unde nullus fortè vellet contrahere matrimonium cum ea, & sic non inveniret maritum, & ideo emanavit provisio dicti §. & dictæ authenticæ. Item si daretur casus, quod in casu illo filia haberet filios, poterat ipsa bona liberè alienare, & sic maritus inveniret se & illam, si cum ea contraheret sine bonis, ex quibus possent onera matrimonii sustentare: unde consideratur ibi, quod maritus non aliter vellet contrahere, nisi dote data seu promissa, & ideo necessaria fuit illa provisio, ut fideicommissum ex causa dotis minueretur. In regno verò nostro maritus habet administrationem bonorum uxoris etiam non dotalium, & fructus ita sunt sui, sicut essent fructus doti; sunt enim omnes fructus communes inter virum & uxorem, ex quibuscumque bonis percipiuntur, secundum LL. regni, secundum quas etiam neque mulier sine assensu viri potest disponere de rebus suis, etiam paraphernalibus. Item in casu majoriæ filii sunt in dispositione, & ad eam vocati à primo disponente. Præterea de jure regni nihil amplius posset habere maritus, si hæc bona majoriæ sibi darentur in dotem, quam si simpliciter contraheret matrimonium, neque videmus quod mariti curent, quod talia bona sibi assignentur in dotem; tantum procuratur, quod uxor sit dives & habeat bona, & hoc habito non curatur de constitutione dotis; imò libenter volunt recipere bona sine assignatione dotis, quia minus obligantur, unde videtur, quod cesset dispositio dictarum LL. à cessante ratione. Imò per hoc videtur casus *in dict. §. cum proponeretur*, ibi cum dicit, nisi de fructibus possit sibi provideri de dote: cum igitur tantum importet ad matrimonium majoria, quæ trahitur sine aliqua assignatione dotis, sicut si assignaretur in dotem, cessare debet dicta dispositio, & non poterit in regno talis filia, seu alia foemina, in quam veniret majoria, alienare ejus bona etiam propter causam suæ dotis: & bene etiam ad prædicta confert, quod habe-

tur *in cap. nuper, de donation. inter vir. & uxorem.*

Quando vero non tractaretur de dote filiae, in quam venit majoria, sed de dotandis aliis liberis descendentes à primo disponente, est dubium, an si tales liberi nati sunt jam ipso disponente mortuo, possint dotari de bonis majoriæ; in quo videtur velle Paul. de Castr. quod sic, *in dict. §. cum proponeretur, in princip.* cum tradit quid fuerit illius §. dispositioni additum per dispositionem authenticæ, *res quæ*; & dicit, quod primo additur, quia in dicto §. tantum habetur de filia instituta, & de restituendo gravata; in dicta verò authentica idem deciditur in nepote ex filio, vel in pronepote ex nepote, & sic de cæteris descendentes, ut ibi colligitur in verbo *liberis*, quod comprehendit omnes descendentes, nam onus dotandi omnium personarum prædictarum pertineret ad testatorem, si viveret, ut *in L. dotem*, *ff. de collat. bonor.* *L. 8. tit. 11. Partit.* 4. unde secundum eum censetur voluisse, quod faceret illud quod testator esset facturus, argumento *L. cum servus, ante fin. ff. de condit. & demonstr.* ibi: *nam quod ipse vivus*. Secus in nepote ex filia, vel pronepote ex nepote, quia onus dotandi illas non pertinet ad primum disponentem, sed ad parentes illorum, per ea, quæ notat Gloss. *in L. à filia*, *ff. ad Trebell.* vult ergo Paul. de Cast. quod de mente primi disponentis sit, licet jam sit mortuus, quod in omnibus descendentes ejus per filium vel nepotem possit fieri alienatio ex causa dotis, juxta dispositionem dictæ *authentic. res quæ*: de quo ego multum dubito, & potius inclinarem in contrarium, & primo excludo casum indubitabilem, ubi conditor majoriæ etiam ex causa dotis prohiberet alienationem, nam tunc dispositio ejus servanda est (ut dixi), & etiam in isto casu est de mente Paul. de Cast. cum fundamentum ejus sit, quod si viveret, ipse fecisset, & sic quod censetur voluisse, quod fiat post ejus mortem. Quod fundamentum cessat stante voluntate expressa in contrarium; quando verò non fuit hoc expressum, sed simpliciter prohibuit alienationem, tunc videtur, quod in liberis natis eo mortuo, in quos nulla fuit orta obligatio dotandi, non censeatur idem voluisse quod fieret, ac si ipse viveret, neque præsumitur voluisse contra suam prohibitionem bona distrahi in eo, in quo ipse nullo modo erat obligatus, argumento *L. cum de indebito*, *ff. de probationib.* & ubi potest sumi alia conjectura, non præsumitur donatio, ut tradit Bald. *in L. 1. C. ad Trebell.* & constat hic voluisse bona integra velle manere in majoria, & si talis conjectura donandi daretur, esset destruere omnes majorias vel penè omnes, si tale quid permetteretur in descendentes in infinitum, & *L. cum servus*, allegata per Paulum nihil in hoc probat. Imò ibi illa præsumptio tendebat ad conservationem majorem bonorum ex redditione rationum, quam in eorum diminutionem, & procedet hoc magis indubiè de jure regni, ex quo per contractum matrimonii filius liberatur à patria potestate, juxta *L. Tauri*, & sic nulla obligatio dotandi esset in avo paterno nepotem ex filio: & facit ad prædicta *L. 1. §. si quis proximior*, *ff. und. cogn.* ibi: *nam si post mortem neque obstat alii, neque ipse admittetur, quia non fuit proximior cognatus ei, quo vivo nondum animal fuerit*, & *L. 1. §. sciendum, cum similib. ff. de suis, & legit. hæred.* Præterea ratio fundamentalis dictæ *authentic. res quæ*, ut tradit Paul. de Cast. *consil.* 80. *1. vol. quia per supra scriptum eximium consultorem*, &c. est, quia pater teneatur filiam dotare; unde sicut non posset huic obligationi derogare subjiendo res suas restitutioni, quominus ob dictam causam fieret diminutio, ita neque prohibendo illarum alienationem, cum non debeat esse in potestate debitoris ab obligatione se eximere, *L. sicut*, *C. de action. & oblig.* Si igitur ista est ratio, & talis obligatio cesset, prout cessat in primo disponente, qui nunquam fuit obligatus ad dotandum neptes vel proneptes, quæ non erant, nec fuerunt in rerum natura eo vivo, patet, quod potuit bona sua subijcere restitutioni, & prohibere alienationem; neque talis descendens habet de quo conqueratur, cum nunquam habuit talem ascendentem obligatum. Præterea etiam Paul. *in dict. consil.* videtur declarare se circa id quod dixerat *in dict. §. cum proponeretur*, & *in dict. authentic. res quæ, penult. col.* scilicet ut quod dixit, procedat quando tantum erat prohibitio tacita legalis de non alienando, eo quod bona erant subjecta fideicommissio; quando verò esset expressa prohibitio, & defectus non esset in potestate disponentis & prohibentis, tunc non procedat dispositio dictæ *authentic. res quæ*. Sed adhuc instabit quis; quia secundum hoc nihil specialitatis vel prærogativæ inductum fuerit per *dict. authentic. res quæ*, ex quo dicitur, quod tantum procedat in obligato ad dotandum, seu quando in persona primi disponentis nata fuit obligatio dotandi: ad quod res-

pondeo, quòd adhuc est multum favoris & prærogativæ, quia ipso mortuo tantum poterat agere filia pro sua legitima, vel neptis, quæ forte non sufficeret ad constituendam dotem secundum qualitatem filia vel neptis, & alia de quibus in *L. filia*, ff. de legat. 3. & tetigi in *L. 8. titul. 4. Partit. 5. in gloss. super parte tambien*: & istud introductum fuit per dictam authenticam, ut legitima non sufficienti mitti possit manus ad bona prohibita alienari. Vel potest dici, quòd multum inducat de novo illa authentica, ut stante tantum tacita prohibitione legali, ex præsumpta voluntate defuncti disponentis bona subjecta fideicommissio possint alienari pro dote, etiam per liberos, qui non erant in rerum natura vivo primo disponente; quod non est stante expressa prohibitione, ut dixi velle Paulum de Castr. in dict. consil. Sed primum mihi plus placet, & quod in hoc nulla sit differentia inter expressam & tacitam prohibitionem: & confert ad prædicta, quia majoricatus in multis participat de natura feudi, & arguitur de uno ad aliud, ut tradit Bald. in *L. cum antiquioribus*, C. de jur. deliber. Socin. consil. 47. vol. 3. & videmus, quòd feudum non potest dari in dotem, ut in §. *donare, qualiter olim feud. alien. poss.* & per illum textum dicit ibi Bald. quòd authentica *res quæ*, non habet locum in re feudali; & in casu in quo permittitur aliquando feudum dari in dotem, procedit pro vita vassalli dantis in feudum tantum, & non perpetuo, secundum Innoc. & Doctores in dict. cap. *nuper*; & postea revertitur feudum mortuo vassallo ad eum, ad quem ex forma investituræ reverti debet, secundum prædictos Doct. & tradit Felinus in cap. *quæ in ecclesiarum, de constitut. col. 29.* hinc etiam videmus quotidie à Rege impetrare licentias & facultates, ut de bonis majoriæ possint filia dotari, vel bona majoriæ obligari pro restitutione dotis, & impetrantur quotidie à descendantibus primi disponentis, quasi sit pro certo habitum, aliter non posse de jure fieri, quia frustra precibus impetratur, quòd à jure communi conceditur, *L. 1. cum similib. C. de thesaur. lib. 10. L. cum per absentiam, C. quib. non obijci-tur long. tempor. præscript.*

Et licet non sit disputandum de hoc de potestate Principis auferentis per tales licentias jus futuri fideicommissi, juxta ea quæ plenè tradit Alexand. consil. 2. *visis consil. legitimatione & aliis*, 1. volum. & consil. 94. ubi ad finem dicit, quòd secundum illud consilium fuit judicatum; consulo tamen dominis de consilio Regis ad hoc deputatis, ut raro & cum magna causa istæ & similes facultates in eversionem bonorum majoriæ & fideicommissi dentur; si enim darentur sine causa justa, fortè tenerentur ad interesse parti læsæ, ex eo quòd notat Baldus post Glossam ibi in §. *fin. col. 5. vers. item nota ex ista glossa, de pace jurament. firmand.* & quæ habentur in *L. 31. titul. 18. Partit. 3.* & vide Petrum de Anchar. in regul. *possessor. col. 17. vers. 5. quæro, de regulis juris, lib. 6.* & ipse Princeps concedens tales licentias sine causa, non justè taceret, neque videtur posse per prædicta, vel saltem tenebitur gravato providere de bono cambio, ut notanter voluit Innoc. in cap. *nisi cum pridem, de renuntiatis. col. 2. vers. nos credimus*, & neque alienans, neque recipiens erunt tuti in conscientia, juxta Gloss. in cap. *non est, de voto.* Item & sæpè patres in præjudicium filiorum vel filiarum, quibus deferitur majoria, impetrant facultates regias, cum filii sint sub eorum potestate & protectione, videntur delinquere, argumento *L. deferre, §. item eos, ff. de jure fisci*, unde non debet eis favori. Tales licentiæ tendunt contra publicam utilitatem, quæ consistit in conservandis bonis in familia nobilium, *L. §. sed & serous, vers. publice enim interest, ff. de ventre inspic.* & quòd tradit Joannes Andr. in addition. ad Specul. tit. de succession. ab intestat. ubi referens disputationem Jacobi de Aren. dicit pertinere ad publicam utilitatem, quòd agnatis & familiæ divitiæ conserventur; constat enim, quòd per divitias familiarum conservatur honestas, quæ perit per inopiam, ut in authent. de testibus, cap. *sancimus, collat. 7.* & sicut principatus divisione destruantur, ut in §. *præterea ducatus, de prohib. feud. alien. per Frederic.* ita etiam patrimonialia, ut experientia docet, ut tradit Socin. consil. 47. vol. 1. col. 2. & inter nobiles melior est quandoque aliorum filiorum dispersio, quàm hæreditatis divisio, ut tradit Abbas referens dictum Beati Bernardi in cap. *licet, de voto.* Rescripta contra publicam utilitatem & in damnum aliorum vocatorum ad majoriam, non sunt concedenda, *L. rescripta, C. de precib. Imperat. offerend. L. fin. C. si contra jus vel utilitatem publicam, cap. rescripta, & sub cap. dicenti, §. omnes, 25. quæst. 2.*

Quid autem si Rex dedit licentiam extrahendi unam rem vel prædium à majoria pro dote filia, eo quia pater

non habebat aliunde unde dotaret; an si pater postea perveniat ad pinguiorem fortunam, teneatur ipse dotare, & res ita alienata reverti debet ad majoriam? Videtur dicendum, quòd non, per ea quæ notat Gloss. in dict. *authent. res quæ*, & in corpore unde sumitur, & probatur in dict. *L. mulier, §. cum proponeretur*, & faciunt, quæ notat Gloss. in *L. ubi adhuc, C. de jure dotium*, & Bart. in *L. si constante, in princ. ff. soluto matrimon. in quæstione illa*, si vir incipiat esse dives post dotem datam uxori propter ejus paupertatem. In contrarium facit quòd notat Innoc. in cap. *quia plerique, de immunit. eccles.* tradit Socin. consil. 164. vol. 2. ubi dicit, quòd si Princeps subsistente aliqua causa abstrahit rem uni, si postea cessat causa, cessat dispositio, & res ablata debet restitui; & quia auctis facultatibus tollitur privilegium paupertatis, *L. non tantum, §. eos, ff. de excusat. tutor. L. cura, §. 1. ff. de munerib. & honor. L. ab his oneribus, §. auctis, ff. de vacat. muner. L. Titia, §. usuras, ff. de legat. 2.* Præterea hoc videtur de mente Bart. in dict. *L. si constante, in princ. col. fin.* quem pro prima parte jam citavi, cum distinguit in quæstione illa; quòd si actus superveniens qui ab initio impediret actum geri, tendit ad eundem effectum cum actu gesto, & tunc ex supervenienti casu non tollitur id quòd est gestum, *L. verbis, ff. ad leg. Falcid.* si verò tendit ad contrarium effectum cum actu celebrato, & tunc vult quòd retractetur actus ex supervenienti casu, & ita respondet ad dictam *L. cura, §. deficientium, ff. de muner. & honor. cum similib.* Unde in casu quæstionis propositæ divitiæ supervenientes tendunt ad contrarium effectum actus celebrati, scilicet permissionis ob inopiam extrahendi pro dote rem majoriæ: & videtur dicendum, quòd res redire debeat ad majoriam, & pater dotet ex supervenientibus divitiis. Sed dicendum videtur, quòd extractio talis rei, & constitutio dotis ex ea facta non retractetur, licet superveniant divitiæ, ut in regul. *factum legitime, de regul. jur. lib. 6.* & quia cum actus est jam confirmatus, tunc per cessationem causæ non debet ejus effectus retractari, *L. qui res, §. aream, ff. de solutionib. L. sancimus, 1. C. de administrat. tutor. Alexand. in dict. L. si constante, in princ. col. fin.* Fortè tamen compellendus esset extrahens vigore talis facultatis de talibus divitiis supervenientibus subrogare aliam rem in majoria valoris rei, quæ extracta fuit, & optima cautela erit, quòd in talibus licentiis ita specificetur: & illud ad quòd allegavi Innocent. in dict. cap. *quia plerique*, non videtur ita indistinctè verum, neque Innocentius hoc dicit, ita ut Socinus in dict. consil. eum retulit, ut per te poteris videre. Erit ergo optimum, ut cum tales licentiæ conceduntur, quòd dixi exprimitur, & ita licentia limitetur vel exprimitur, quòd tali casu res sic extracta reincidat in majoriam, & pater extrahens pro dote filia dotem solvat de supervenientibus divitiis.

Et si de consensu alienantis ex facultate regia, & emptoris dissolvitur alienatio, videtur quòd res redeat in majoriam, ut in *L. voluntate, ff. quib. mod. pign. vel hypot. solv.* & vide quòd habetur in *L. sicut, §. si voluntate, eod. tit. & cap. fin. 33. quæst. 2.* & Gloss. in cap. *nuptiarum, in parte uxores, 27. quæst. 1.*

Ex quibus decides, quòd si res sit extracta à majoria ex facultate regia, & de ea sit factus alius majoratus; an si res redeat ad priorem dominum, possit iterum ex ea condere majoriam? In qua quæstione videtur dicendum, quòd res sic rehabitata non reincidat in majoriam, ut probatur in *L. si ita legatum, §. si domus, ff. de legat. 1.* & probatur etiam in dict. §. *si voluntate*: unde ad faciendum de ea novam majoriam in præjudicium filiorum opus erit nova facultate: & adde quæ dixi suprà parum post principium hujus glossæ.

Adverte etiam, quòd qui ludit rem majoriæ, per inde est ac si rem alienasset, unde incideret in poenam alienantis, glossa notabilis in *L. 3. §. miles, ff. de re milit.*

Et quid si luderet super re majoriæ in tanta quantitate, quòd non esset spes litionis? Vide *L. qui habebat, ff. de legat. 3.* & Bald. in §. *aut si libellario, quib. mod. feud. amitt.* Item adverte, quòd si quis habuit à Principe licentiam vendendi rem majoratus, & morte præventus non fecit, non poterit successor ejus in majoriam vendere ex tali facultate, ut tradit notanter Bald. in §. *Marchio, colum. 1. vers. pone concessum est privilegium, de his qui feudum dare poss.* Item & adverte, quòd si ille, qui habuit licentiam vendendi rem aliquam majoriæ, emat talem rem per interpositam personam, ut fortè alteri filio relinquat, quòd non obstante tali licentia & tali alienatione, vocatus ad majoriam poterit talem rem petere, argumento *L. si is qui bonis, ff. de acquir. hæred.* adde Bald. in *L. ordo,*

do, col. 2. vers. *quæro*, data est potestas, C. de execut. rei judic.

An autem pretium, quod habetur ex re quæ permittitur vendi ex majoratu, sit majoriæ, ut convertatur in emptionem alicujus rei immobilis, etsi in facultate ad vendendum hoc non exprimitur? Videtur, quod sic, ex his quæ notat Bald. in cap. 1. de feud. non habente prop. naturam feudi, vers. *quæro nunquid pretium*, ex quo in casu isto pretium habetur ex causa lucrativa.

Sed quid si possessor majoriæ juravit, quod non alienabit res majoriæ, qui tamen postea impetravit licentiam à Rege, quod posset alienare, tacens de juramento præstito; an poterit tunc alienare? Videbatur, quod sic, ex dicto Bald. in dict. cap. 1. in princ. col. 4. de his qui feud. dare possunt, vers. & circa hoc *quæro*, si prælatus juravit, referens Joan. And. in cap. ut super, de reb. eccles. non alienand. dicentem, quod si prælatus juravit non alienare sine licentia Papæ, quod si impetrat licentiam à Papa tacito juramento, quod potest alienare, neque sit transgressio juramenti. Videtur tamen in hoc dicendum, quod si istud juramentum præstatur futuris successoribus, vel ad eorum favorem, & conservationem rerum majoriæ, quod tunc non valebit alienatio, etiamsi impetret licentiam tacito juramento; quod & est de mente Joan. And. in dict. cap. ut super, dum dicit, quod si jurasset non alienare sine licentia Metropolitanæ, quod tunc si impetraret à Papa talem licentiam tacito juramento, non teneret licentia, neque posset fieri alienatio.

Adverte etiam, quod vigore talis facultatis regiæ non debent vendi, neque pro dote obligari res pretiosiores, seu res magnæ majoriæ, si de villioribus potest satisfieri, quia versari debet in hoc arbitrium boni viri, L. magis puto, §. non passim, ff. de reb. eorum, & ibi Baldus notabiliter: Bart. in L. alio, ff. de alim. & cibar. legat.

Et si data fuit licentia regiæ ad obligandum res majoriæ pro dote, videtur & dari, ut possint vendi, L. si pupillorum, §. 1. & ibi Bald. ff. de rebus eorum. Si tamen licentia daretur ad vendendum, non possent ejus virtute res majoriæ obligari, ut in dict. L. si pupillorum, §. si Prætor, quia à forma decreti non est recedendum; adde L. fin. C. de præd. curial. lib. 10. & Gloss. in L. non debet, ff. de regul. juris.

Sed pone, quod data fuit licentia alternativè ad vendendum, vel ad obligandum res majoriæ pro aliqua necessitate, potest enim sic alternativè dari, ut in dict. §. si Prætor; an tunc si eligat obligare, possit postea vendere? Et videtur, quod non, per textum in L. cujus, ff. de curator. furios. quod fortè procederet, si per viam obligationis satis esset necessitati consultum, non aliàs.

Quid autem si possessor majoriæ legavit aliquam rem majoriæ, & postea impetravit facultatem regiam ad extrahendum talem rem à majoria; an reconvalet legatum? Vide L. servum filii, in princ. ff. de legat. 1. & ibi Bartol. & Paul.

Quid autem si ille, qui vult impugnare alienationem rei majoriæ cum facultate Regis factam, sit clericus? Videtur, quod si tempore facultatis jam erat clericus, quod possit; quia si Princeps de eo disposuit, ut non possit contravenire, non potuit ex defectu potestatis: si verò tantum generaliter providit, quod nullus contraveniat, ista verba generalia non referuntur ad impossibilia disponenti, & ad ea ad quæ sua jurisdictio se non extendit, vide Bald. in L. fin. §. in computatione, in fin. C. de jure deliber. & Bart. in L. si quis sub conditione, ff. de conditionib. institut.

Sed pone, quod Rex dedit licentiam alienandi aliquam rem majoriæ, an ille, ad quem pertinet post mortem alienantis, poterit impedire traditionem possessionis offerendo pretium rei ad sublevandam necessitatem pro qua venditur? Videtur dicendum, quod sic, & facit bene quod notat Bald. in §. deniq. vers. item nota, quæ fuit prima causa benefic. amitt. ubi & tractat de successore, qualiter impediat alienationem. Imo & videtur, quod necdum proximus in gradu hoc posset, verumetiam quilibet alius de familia vocatorum, facit L. qui Romæ, §. cohæredes, ff. de verbor. obligat. & textus singularis in ratione sui in L. virilis, ff. de legat. præst. §. si adierit, & facit optimè, L. peto, §. fratre, ff. de legat. 2. Item & videtur, quod tali casu locus sit retractui ex legis dispositione, quia res est de genere seu avolengo.

Quid autem si Princeps dedit licentiam alienandi ex majoria pro dote filia, & tamen pater non dotavit filiam, sed in suos usus expendit; an poterit successor majoriæ petere res alienatas? Videtur, quod sic, ex dicto Bartoli per textum ibi in L. is qui, §. ei quæ, ff. de legat. præst. vide tamen quæ dixi in L. 24. tit. 3. Partit. 5. adde etiam L.

si operarum judicio, ff. de oper. libert. juncta glossa ibi in verbo dandi, vers. sed quare in certa; unde idem esset, si venditor pretium non consumpsit, unde pecunia illa convertetur in utilitatem majoriæ. Item si alienatio fuit nulla, seu non teneat, res debet manere penes majorem filium, & non penes omnes hæredes, L. sicut, ff. de oper. libert.

Sed quid si ille, qui ex facultate poterat extrahere à majoria rem aliquam pro dote filia, vel aliàs, leget filia talem rem, cum onere si ipsa dederit filio suo, qui succederet in majoria, talem rem vel tantam quantitatem, & erat talis majoria, in qua non succedebat foemina stantibus masculis; contingit, quod moritur pater, item & filius masculus, & succedit quidem masculus transversalis, cui filia recusat dare rem vel quantitatem à patre injectam, dicens, quod ipsa est hæres fratris, & sic adimpletum est onus injectum; an teneatur adhuc solvere transversali succedenti in majoria, quod solvere debebat fratri? Dic, quod sic, per textum notabilem in L. is qui, §. fin. ff. de legat. præst.

Item pone, quod quis impetravit à Rege, ut possit extrahere à majoria talem rem pro secundo filio, qui filius ante acceptationem mortuus est; an revertetur talis res ad majoriam? Et videtur, quod sic, per textum in L. proponebatur, ff. de castrens. pecul. & L. filiusfamilias, & L. de hæreditate, §. pater, cum sequent. eod. tit. & confer ad hoc, quod si Rex concessit, quod posset vendere rem majoriæ litio, non videtur concedere, quod vendat Sejo, secundum Andr. de Iser. de prohib. feudi alienat. per Freder. cap. Imperialem, 1. respons. L. cum servo, 1. respons. ff. de contrah. emptione, Lucas de Penn. in L. si quantum, in fin. C. de bonis vacant. lib. 10.

Sed pone, quod possessor majoriæ habuit licentiam à Principe alienandi aliquam rem ex majoria, quam in vita non alienavit, sed commissit filio successoris ut id faciat; an possit? Videtur quod non, per textum in L. Cerdonem, ff. de oper. libert. in contrarium tamen fortiter facit L. sicut, §. si debitori, ff. quib. mod. pig. vel hypot. solv. ubi qui consentit debitori, videtur consentire hæredi ejus: pro resolutione videas Bart. in L. si marito, §. si voluntate, ff. solut. matrim. ubi distinguit inter consentientem ex voluntate, & consentientem ex necessitate; & ego adderem in consentiente ex necessitate, an duret necessitas in hærede, vel non: quid enim si necessitas dotandi sororem adhuc duraret, pro qua Princeps alienationem permisit? Certè tunc cum duret necessitas, durabit & licentia ex mente Bartoli in dict. §. si voluntate.

Sed quid si testator, qui condidit majoriam, concessit licentiam vendendi, donandi & permutandi, prout vellet rem majoriæ, an possit tempore mortis legare, & si transivit multum tempus, quod nunquam disposuit post licentiam? Fortè potest argui, quod non, argumento L. vivus, ff. si quis in fraudem patron. licet non multum faciat. Tu cogita in hoc.

Adverte etiam, quod istæ licentiæ, quæ dantur à Principe ad alienandas res majoriæ, intelligi debent dummodo alienetur bona fide & sine fraude majoriæ, ex notatis per Bart. in L. alio, ff. de alim. & cibar. legat. bonus textus in L. 1. §. penult. & L. si libertus, ff. si quis in fraud. patron.

Quid autem si habebat licentiam vendendi rem ex majoria, & sic generaliter; iste verò habebat duas majorias, unam ex parte patris, aliam ex parte matris, vendidit rem ex majoria matris, tanquam si esset majoriæ patris; an tenebit venditio? Et videtur, quod sic, ut notat Gloss. & ibi Bart. & Platea in L. 1. C. ne fiscus rem, quam vendidit. evinc. lib. 10. Contrarium tamen esset, si licentia fuerat specialis ad rem ex majoria matris, si vendidisset rem ex majoria patris, ut vult ibi Platea in eo, quod dicit de re, quæ erat alterius ecclesiæ, cujus rector non consensit, & adde Bald. in dict. L. 1. & in cap. 1. de his qui feud. dare poss. col. 1. vers. sed nunquid superior.

Quid si minor 25. annis impetravit licentiam regiam ad vendendum rem majoriæ, vendidit & tradidit, & postea in integrum restitutus est adversus venditionem, & rehavuit rem; an reincidat in majoriam? Dic, quod sic, L. 2. §. interdum, & ibi Bart. ad fin. ff. de vulgar. & pupil. L. 1. §. si quis aditæ, ff. ad Tertul.

Sed pone, quod minor possidens majoriam impetravit à Principe facultatem alienandi aliquam rem ex ea non facta mentione ætatis; an tenebit alienatio? Et videtur dicendum, quod si alienatio erat ex causa necessaria, & servata fuerit solemnitas requisita in venditione rerum minorum, quod tenebit alienatio, quia etsi expressisset ætatem adhuc Princeps dedisset licentiam, ex quo causa erat necessaria. Si verò alienatio fuit ex causa voluntaria, non tenebit alienatio.

natio, ex quo Princeps minori in tali casu facultatem non dedisset, seu non ita de facili, *cap. postulasti, & cap. super litteris, de rescript.*

Sed pone, quod minor sine facultate vendidit & sine solemnitatibus, postea facta mentione ætatis & majoriæ impetravit à Principe confirmationem venditionis? Videtur quod sufficiat, quia auctoritas Principis supplet omnem solemnitatem requisitam in alienatione, textus & ibi Joan. de Plat. in *L. si qui hæreditatis, C. de vendend. rebus civit. lib. 11.* Item & in ista materia vide, quod dixi in *L. 10. tit. 26. Partit. 4. in gloss. magna, in vers. sed an pretium.*

Sed pone, quod pater habebat facultatem faciendi majoriam novam, & tollendi & mutandi antiquam, qui fecit novam majoriam in filium, cui veniebat antiqua majoria, ponens in nova aliqua bona antiquæ majoriæ, omittens alia de quibus non fecit mentionem; posuit tamen in nova majoria alia bona propria æquivalentia his, quæ omisit ex antiqua majoria; an videatur ex hoc vigore facultatis extraxisse bona, quæ sic omisit ex antiqua majoria, ut illa dividantur inter hæredes? Et videtur, quod per hoc videatur extraxisse, argumento *L. maritus, C. de procurator. cum concordantibus*, de quibus ibi in glossa: & quia non est verisimile disponentem gravasse hæredes duplici onere, *L. Titia, cum testamento, §. qui invita filia, ff. de legat. 2.* & Glossa ibi in verbo *non est verisimile*, quæ ponderat verba textus, quod non est intentio multiplicandæ dotis, quando ob dotem relinquitur; cum ergo hic nomine majoriæ relinquit, non videtur velle facere duas majorias, & facit textus in ratione sui in *L. licet, ff. de legat. 1.* & *L. cum alimenta, §. fin. ff. de alim. & cibar. legat.* In contrarium tamen facit textus in *L. Aurelius, §. testator, ff. de liberatione legat.* ubi non videtur recessum in codicillis à dispositione testamenti, quando non ponuntur in codicillis verba restrictiva: sed dic quod ideo id ibi statuitur, quia fuit positum verbum *hoc amplius*, unde fuerunt necessaria verba restrictiva. Confert etiam ad hoc, quod cum præcesserit licentia tollendi antiquam majoriam, acrus sequens interpretabitur ex licentia præcedenti, *L. quædam mulier, ff. de rei vendic.* & quod notat Bald. *L. quædam mulier, ff. de rei vendic.* & quod notat Bald. in *cap. unic. quid juris, si post alien. feudi vasa. ibi 2. notab. in vers. profecto.*

Item pone, quod Rex concessit patri facultatem permutandi aliquam rem majoriæ, an si pater non fuit usus facultate, transeat ad filium? Et videtur, quod non, per textum in *L. apud Julianum, §. si quis alicui, ff. de legat. 1.* & *L. 27. tit. 9. Partit. 6.* & videtur de hoc bonus textus in *L. sicut, §. fin. ff. quib. mod. pignus, vel hypot. solv.* quod limita & intellige, nisi talis facultas fuerit concessa propter utilitatem majoriæ, ut notat Bald. in *§. marchio, vers. pone concessum est per privilegium, de his qui feud. dare poss.* Advertet etiam, quod quando licentia datur ad vendendum bona aliqua majoriæ, ita ut alia loco illorum surrogentur, bona taliter surrogata sequuntur naturam & qualitates primorum: vide bonum textum in *L. generali, §. hæredes, ff. de usufruc. legat.* & ibi Bart.

Quid autem si alicui est data facultas alienandi rem aliquam majoriæ, an si vendat post annum, incidat in poenam, ac si vendidisset sine facultate? Joan. Faber. videtur velle, quod sic, in *L. fin. C. de jure emphit.* allegans Specul. *tit. de locato, vers. 98.* & *L. sicut, §. si voluntate, ff. quib. mod. pign. vel hypot. solv.* ex quo Doctor de Palac. Rub. in quibusdam suis relictis inferebat ad facultatem regiam ad faciendam majoriam, quod expiret per annum, & nihil aliud allegat nisi prædicta: facit tamen ad hoc *cap. plerumque, & cap. si autem, de rescript.* & *L. 35. tit. 18. Partit. 3.* & licet loquantur in rescriptis ad lites ex ratione, videtur quod possunt ad istas facultates ad majoriam extendi, cum utraque rescripta videantur odiosa. Sed in utroque dicto videtur tenendum esse contrarium, imò quod talia rescripta durent saltem per decem annos, juxta *L. unic. ff. de nundin.* & *L. 42. tit. 18. Partit. 3.* neque obstat dictum Specul. & Joan. Fab. quia contrarium videtur verius, & Joan. And. in *additionib.* ibi tenet contrarium, quod non esset certus terminus præfixus, & dictum *cap. plerumque*, non obstat, quia & ibi rescriptum valeret post annum, non impetrato secundo ab adversa parte, Gloss. & Doctores ibi.

Sed an sit causa justa concedendi facultatem ad alienationem bonorum majoriæ, quando res majoriæ sunt in partibus remotis à domicilio possessoris majoriæ? Et videtur, quod sic, per textum in *authentic. de ecclesiast. tit. capit. 12. vers. si autem annale legatum, collat. 9.* & voluit Bald. in *L. voluntas, C. de fideicom.* in lectura anti-

qua, refert Jason in *L. filiusfamilias, §. Divi, in repet. num. 81. de legat. 1.* ubi hoc limitat.

Quid autem si quis haberet majoriam cum licentia Principis factam, & cum tali vinculo, & conditione, quod etsi possessor talis majoriæ committeret crimen etiam læsæ majestatis, bona majoriæ non confiscarentur, & majoria transeat in sequentem vocatum, qui postea ex facultate regia extraxit aliqua ex bonis majoriæ, & eadem facultate fecit de talibus bonis aliam majoriam in alium & alios, qui non vocabantur per majoriam antiquam sub aliquibus pactis, & conditionibus; & signanter inter cætera, quod si possessor talis novæ majoriæ committeret crimen læsæ majestatis, bona talis majoriæ perderet; neque ulterius in tali casu disposuit in quem transirent; modo vero aliquis qui possidebat talem novam majoriam, commisit crimen læsæ majestatis, & sic perdidit illa bona; an confiscabuntur Regi, vel redire debeant in primam majoriam, dubium est notabile, & videtur, quod non confiscentur, sed redeant ad primam majoriam, per id quod in fortioribus terminis notat Bald. in *cap. studuisti, de offic. legat. versic. pone Papa*, ubi ponit quæstionem in hæc verba: Pone, Papa concessit mihi quoddam castrum sub quibusdam conditionibus, quibus non servatis castrum debet reverti ad Papam; deinde concessit mihi civitatem, sub qua est illud castrum cum omnibus castris suis; deinde ego feci contra dictas conditiones: Papa dicit castrum ad se reversum, ego dico ad me pertinere, tanquam partem civitatis districtualem, seu subjacentem, *ff. de judic. L. insula*, quæritur quid juris? Respondeo, quod perdidit uno capite speciali, recupero ex generali, quia Papa me loco sui posuit quoad civitatem & districtum; unde acquiro per universitatem, quod perdo inspecta specie, argumento *ff. de acquir. rerum domin. L. quædam, & ff. de serv. urb. prædior. L. si domus, cum aliis*: neque obstat, quod species derogat generi, quia verum est, quando genus venit ampliativè, ut notatur in *L. quasitum, §. penult. ff. de fundo instruct.* Modo quæro, quid in diversis personis, si castrum erat concessum Titio, nunc civitas cum suo districtu conceditur Sejo: & videtur dicendum, quod extincto Titio, ex sua concessione acquiratur Sejo ex suo capite generali, ut *ff. communia prædior. L. si in venditione, & ff. de jure dotium L. si proprietati*, dicit *L.* quod si à specie prius est inchoandum, postea veniendum ad genus, *C. de pignor. L. 2.* quæ non est alibi: in contrarium videtur, nam lege cavetur, quod si capitaneus concessit alicui unum mansum in feudum, deinde vendidit curiam, illud mansum non venit in concessione generali, tanquam exceptum à curia per specialem providentiam, ut in *cap. quidam capitaneus, de capitaneo qui cur. vend.* Solutio, illud ideo, quia nomine curiæ non continentur feuda, sed nomine civitatis bene continentur castra, salvo jure alterius; cum autem illud jus deficit, consolidatur universati suæ, & idem fortè est in feudis, per *dict. L. si proprietati*. Sic videbatur dicendum in prædicta quæstione, quod cum jus secundæ majoriæ deficiat, consolidetur primæ majoriæ universali: præterea ita Rex voluit, quod ista bona extraherentur à prima majoria, ut remanerent in secunda, qua cessante non videtur, quod aliquid voluit agere contra primam majoriam, & rebus sic stantibus, scilicet stante secunda majoria, videtur dispensasse contra primam non illa cessante, *L. quod Servius, ff. de conduct. ob caus. & quod tradit latè Socin. 3. vol. consil. 58.* & Alexand. *consil. 72. col. fin. 3. vol.* facit etiam quod habetur in *L. sicut, §. illud videamus, ff. quibus mod. pign. vel hypoth. solv.* & *L. etiam, cum L. jubemus, C. ad Vellejan.* & facit optimè *L. proponebatur, & L. filiusfamilias, & L. de hæreditate, §. pater, cum sequent. ff. de castrens. peculio.* In contrarium tamen facit, quia jam ista bona desierunt esse primæ majoriæ ex facultate regia, & transierunt in aliam personam, unde jam non sunt reliquæ primæ majoriæ, *L. pater filium, §. quindecim, ff. de legat. 3.* & in simili habemus in fundo qui semel exivit de familia, quod desinit esse patrimonialis mutatione personæ, argumento *L. gerit, in fin. ff. de acquir. hæred.* & re facta amissibili ex crimine læsæ majestatis, semper erit amissibilis, ut alias in re facta alienabili, semper erit alienabilis, ut in *dict. §. quindecim*: & facit etiam, quod habetur in *L. si quis ades, ff. de servit. urb. prædior.* Item mediis successores immutant rei qualitatem, *L. Paulus, §. fin. ff. de acquir. hæred. L. locatio, §. fiscus, ff. de publican. L. si avia, C. de donat. L. 1. C. de imponenda lucrative descript. lib. 10.* Bald. *de eo, qui sibi vel hæred. suis, in princ.* Adde bonum & singularem casum in *L. si ita legatum, §. si domus, ff. de legat. 1.* ibi: *at si ea domo destructa, &c.* & quod ibi Paul. de Cast. notat in fine.

sus herederos (5) que de la manda que desta guisa fuesse fecha, non puede el heredero sacar falcidia. Esso mismo seria, quando el testador mandasse a su fijo algo por razon de la su legitima parte (6), que deve auer en los bienes del padre; o si mandasse a alguna muger de lo suyo, por razon de dote (7); o si mandasse aforrar sus siervos (8). Ca de tales cosas como estas non pueden los herederos sacar, nin retener ninguna cosa, por razon de falcidia. Otrosi dezimos, que pagando el heredero complidamente (9) algunas cosas, de las mandadas que ouiesse fecho el testador, non sacando ende la falcidia, cuydando (10) que en la heredad que fincaua, auia assaz para pagar las otras mandas, e para retener para si la su parte legitima; estonce todas las otras mandas deve pagar complidamente. Fuera ende, si despues que las el començo assi a pagar, se descubriesse algun debdo grande, que el non lo sopiesse en ante, que era te-

nudo de pagar aquel a quien el heredo. Ca estonce, por esta razon, bien podria sacar falcidia de aquellas mandas, que fuessen aun por pagar.

L E Y VII.

Como los herederos pueden sacar la Falcidia, si fizieren el inuentario.

Todos los herederos que son establecidos por los testadores, pueden sacar falcidia, segun que diximos en las leyes ante desta. E esto se deve entender, si fizieren primeramente el inuentario, que deve ser fecho, segund que diximos en el titulo, de como pueden auer consejo los herederos, si tomaran la heredad, o non. E si por auentura el inuentario non ouiesse fecho, estonce non podrian sacar falcidia (1). Fuera ende, si los herederos fuesen de los que descenden, o suben por la linea derecha de los fazedores de los testamentos. Ca estos atales deuen auer la su parte legitima (2), por debdo que han en

Per quem textum etiam inferes ad questionem, quod si pater habens maiorem antiquam impetravit à Principe licentiam extrahendi ab ea aliqua bona, & constituendi ex eis maiorem aliam in filium secundum, & ita fecit, quod mortuo secundo filio in vita patris, non revertuntur bona illa in primam maiorem, etiam si constaret de voluntate patris, quod revertentur, quia cum tali nova voluntate, ut reverterentur, debebat etiam concurrere licentia Regis necessaria, facit *L. quedam, ff. de iure codicill.* si tamen esset casus, in quo facultas Regis in hoc non esset necessaria, sufficeret voluntas patris, per textum in *dict. §. si domus, in fin.* Et istam partem crederem de iure veriore, nisi ex conjecturis aliquibus aliis constaret, Principem voluisse deficiente secunda maiora, quod bona redirent ad primam, ut si cautum fuit, quod decedentibus vocatis in secunda, bona redirent ad primam, vel alias de tali voluntate constaret, & in facultate regia non exprimerentur, quod bona ex crimine læsæ maiestatis confiscarentur, quia tunc incertis non esset opus conjecturis, *L. continuus, §. cum ita, ff. de verbor. oblig.* Tu quando casus occurrerit, latius considera, quia questio est notabilis.

Pone etiam, quod contra tenorem maioriæ vocantis in defectum masculorum quendam transversalem exclusa filia foemina, Rex dispensavit, ut possessor daret maiorem filia & ejus descendentes; comparet modo, non ille primo loco vocatus, sed sequentes vocati, & dicunt Regem illis non præjudicasse, unde petunt maiorem, an possint? Videtur, quod non, per textum valde notabilem in *L. 1. §. fin. ff. de assignandis libertis.* Bart. in *L. 1. §. si pater, ff. de conjung. cum emancip. liber. ejus*, quod de plano procedet, si ille cui maiora deferrebat esset vivus tempore quo deferretur; secus videtur, si esset mortuus.

(5) *E a sus herederos.* Hoc dicit, ne alias præceptum prohibitionis alienationis dicatur nudum, ut in *L. 44. tit. 5.* & ibi dixi, §. *Partit.* & facit hæc lex ad questionem majoricatus simpliciter facti, quia cum secundum consuetudinem Hispaniæ intelligatur ut veniat de filio majori in maiorem, prohibitio facta de non alienando non dicitur nudum præceptum: probat etiam ista *L.* quod si maiora fiat in descendentes, & prohibitio alienationis facta sit tantum primo vocato, quod extendatur talis prohibitio ad secundum, & ceteros descendentes vocatos, videtur enim prohibitio esse realis, non personalis, juxta id quod notat Bart. in *L. 3. §. opus novum, ad finem, ff. de nov. oper. nuntiat.* & tangit Bald. in §. *rursus, col. 1. vers. quid de prohibitionibus, de contrav. investit.*

(6) *Legitima parte.* Adde *L. scimus, in princ. C. de inoffic. testam.* ibi: nulla falcidia interveniente.

(7) *De dote.* Adde *L. cum dotem, ff. ad leg. Falcid.*

& Gloss. in *L. in testamento, C. eod.*

(8) *Aforrar sus siervos.* Adde *L. Papinianus, §. sed an libertates, ff. de inoffic. testam.* & Gloss. in *dict. L. in testamento.*

(9) *Complidamente.* Adde *authentic. sed cum testator, C. eod.* & nota istam legem Partitarum, quæ benè declarat istum casum, & plenius quàm habetur in *dict. authentic.* & in *corpore unde sumitur*, & limita & intellige ut per Bart. & Doctor. in *L. si ex pluribus, ff. eod.* quando scilicet plures res sub nomine colectivo essent legatæ, nam & si una ex dictis rebus fuisset sponte soluta, falcidia posset detrahi de aliis, quia tunc est unum tantum legatum; quando verò sunt plura legata, & solvatur unum, procedit ista lex. Limita etiam istam legem, quando hæres solvisset integrè uni legatario cum protestatione, quod non intendit sibi præjudicare quoad alios, quia tunc sibi non præjudicat, secundum Jacob. de Rave. & Alberic. in *dict. authentic. sed cum testator*, quia isto casu lex ista non loquitur; in dubio tamen simpliciter solvendo uni videtur etiam consentire de solvendo aliis etiam integraliter, secundum Cyn. in *dict. authentic. sed cum testator, quest. 6.* & ibi etiam Salicet. post dictum Jacob. de Raven. & Gloss. in *dict. authentic. sed cum testator.*

(10) *Cuydando.* Secus ergo si solveret per errorem, & non agnitis prius viribus patrimonii, ut in *L. quod de bonis, §. non idcirco, ff. eod.* & *L. non dubium, C. de testam.* & *L. error, C. eod.*

L E X VII.

Hæres non faciens inventarium in forma juris, privatur falcidia, non tamen legitima debita jure naturæ; quia cum falcidia sit beneficium legis, aufertur in legem committenti. Hoc dicit.

(1) *Falcidia.* Adde *L. fin. §. si verò postquam, C. de jur. deliber.* & *L. 10. tit. 6. supra ead. Partit.*

(2) *Legitima.* Approbat opinionem Gloss. in *L. fin. §. penult. in gloss. fin. ad fin. C. de jur. deliber.* & Gloss. in *authentic. hoc amplius, C. de fideicom. super verbo naturale*, & Gloss. in *authentic. sed cum testator. in verbo excedant, C. ad leg. Falcid.* sed quæ erit utilitas in hoc, cum filius non conciens inventarium, etiam de suo proprio teneatur solida præstare legata, ut in *L. 10. tit. 6. supra ead. Partit.* responde, ut per Bart. in *dict. authentic. sed cum testator, in vers. quero utrum per non confectionem.* Quid autem in Trebellianica, an privetur filius hæres vel alius hæres, si non faciat inventarium? Vide quæ dixi in *dict. L. 10. in gloss. fin.* & per Decium latè consil. 236. incipit, non parva difficultas, in §. *dub.*

en los bienes del padre naturalmente; mas los otros herederos han la falcidia por otorgamiento de ley. E porende, pues que estos atales non guardan la ley, deuen porende perder aquello que deuián auer por otorgamiento della.

L E Y VIII.

Como, aquel que es establescido por heredero, si es rogado que de la herencia a otri, puede sacar della la quarta parte, a que dicen en latin, Trebellianica.

Trebellianica dicen en latin la quarta parte, que el heredero deue auer de los bienes de la herencia (1) en que es establescido, quando es rogado del testador, que de, o entregue despues la herencia a otri. Pero deue contar en esta su parte (2) las cosas que el fazedor del testamento le mando, si las ouo. E aun dezimos, que los frutos (3) que tomo de tal herencia de mientras que la

L E X VIII.

Non detrahit hæres quartam per Trebellianum, quando iudicis mandato, & coactus adit: & computat hæres fructus, quos percipit iudicio testatoris, in hac quarta: item & prælegata: nec restituet fructus, si plus quarta ascendunt, perceptos negligentia fideicommissarij non petentis; sed post tempus quo hæres debet restituere, malitiosè perceptos tenetur restituere: & pro ista quarta Trebellianica tenetur hæres pro oneribus hæreditariis: in quarta autem jure naturæ debita non computantur fructus percepti. Hoc dicit.

(1) *De los bienes de la herencia.* Adverte ad hoc verbum, nam ex eo dicidi videtur quæstio, de qua per Oldral. *consil.* 138. incipit, *factum tale est*, an trebellianica deducatur etiam habito respectu ad legata relicta, vel tantum de eo, quod superest hæredi, deductis legatis? Nam per istam legem videtur, quod tantum deducatur de ea hæreditate, in qua est institutus, & quam rogatus est restituere fideicommissario universali, & idem videtur voluisse Azo. *C. ad Trebell. in summa, col. pen. vers. quarto retentio*, cum dicit, quod hæres possit detrahere quartam trebellianicam de universitate, quam hæres rogatus est restituere, & maximè attento communi stylo testamentorum, cum factis legatis, dicitur: *in cæteris verò bonis, legatis solutis, instituo talem heredem*, & cum legata non subiaceant restitutioni, neque per consequens subjacere debent retentioni quartæ trebellianicæ. Oldraldus tamen *ubi supra*, consuluit contrarium, imò quod detrahatur tam de legatis relictis, quam de toto alio universali, per *L. 1. §. Julianus*, cum glossa ibi, & *L. Marcellus*, §. *Pomponius scribit*, ff. *ad Trebell.* & *C. eod. L. fin. in fin.* & *cap. Raynutius, de testam.* & subdit notabiliter, quod illa verba usitata, *in cæteris bonis instituo talem heredem*, non repugnant, quin institutio facta videatur ex universo, & quod modus sic loquendi apud testatores irrepsit, ut cætera præter legata velint apud heredem irrevocabiliter remanere; legata verò capi, sed restitui, *L. penes te*, ff. *de verbor. signif.* Tu verò in ista quæstione dic, ut per Angelum, quem ibi sequitur Alexand. *in dict. §. idem Pomponius*, & tetigi in *L. 6. in gloss. 3. supra*; *eod.* licet Angelus nullam de istis dictis Oldraldi, neque etiam Alexander faciunt mentionem. Nota etiam unum quod Baldus dicit mirabile in rubric. *C. de revocand. his quæ in fraud. credit. alienata sunt, ad fin.* quod in casu quo quis est institutus non contemplatione sua, sed fideicommissarii, quod tunc non detrahet quartam trebellianicam, per textum singularem, & ibi Cyn. in *L. in fideicommissi*, §. *cum Polidius*, ff. *de usufructu*, ubi etiam videbis per Alexand. in *addition. ad Bart.* Dicit etiam Bald. in *dict. rum.* 111.

ouo, si fueren tantos, que montaren tanto quanto podria valer la quarta parte que el deue auer, estonce non deue tomar (4) ninguna cosa de la heredad; ante la deue dar libre, e quita, a aquel a quien le rogaron que la diesse. E si por aventura tanto non valiessen los frutos que el saco ende, contando ante lo que el rescibio dellos, sobre esto deuese entregar de los bienes de la herencia, fasta que aya la quarta parte. E si mas montaren los frutos, que lo que el deue auer por razon desta quarta parte, estonce dezimos, que si el testador le señalò dia a que rindiesse la heredad, e a aquel plazo la entrego a aquel a quien la deuia entregar, que auer deue todos los frutos, por la quarta parte que deuia auer, quanto quier que valan mas. E si non le señalaron dia cierto, a que diesse la heredad, e aquel que la deuia auer fuesse negligente (5) en demandarla, sabiendolo; estonce dezimos, que este que era tenedor de la heredad, aura los frutos

bric. ad fin. quod ubicumque quis tenetur restituere hæreditatem ex contractu, nihil detrahit, allegat *L. quidam cum filium*, ff. *de hæredib. instit.* Et adverte, quod regulariter extra certos casus, de quibus per Bald. in *L. jubemus*, in *princ. C. ad Trebell.* non potest hæres sumere istam quartam in una re, vel rebus per eum electis; & beneficium deducendi istam quartam transit ad heredem, *L. quanquam*, *C. ad leg. Falcid.* Et an testator possit prohibere trebellianicæ detractionem, dixi in *L. 6. supra, eod.* ubi communiter teneri dixi, quod sic. Quod an procedat etiam in liberis primi gradus de restituendo gravatis, est inter scribentes maxima concertatio: & quod non possit pater prohibere filiis rogatis talem detractionem, tenet Bart. & Salic. per textum ibi in *dict. L. jubemus*, *C. ad Trebell.* & idem tenet Decius *consil.* 81. & *consil.* 218. Jason in *L. Marcellus*, n. 55. ff. *ad Trebell.* Ludovicus tamen Romanus *singulari.* 192. tenet contrarium, imò quod prohiberi etiam in his possit, ejus opinionem etiam tenuit Cyn. in *dict. L. jubemus*, & istam opinionem dicit communem Paulus à Monte Pico in *L. in quartam*, col. 117. ff. *ad leg. Falcid.* prout latè tradit Didacus à Covarruv. in *relect. cap. Raynutius, de testam. §. 2. num. 7.* qui adhæret opinioni Baldi, tanquam filiis favorabili, & secundum eum magis communiter receptæ.

(2) *Contar en esta su parte.* Adde *L. in quartam*, ff. *ad leg. Falcid.* & nota quod portio hæreditaria donationis, quæ morte confirmatur, in trebellianicam imputatur, *L. filium quem habentem*, *C. famil. ercis.* secundum unam lecturam, de qua per Bald. ibi, §. *col.* Item etiam computatur datum causa conditionis implendæ, vide ibidem, & *L. cum pater*, in *princ. ff. de legat. 2.*

(3) *Los frutos.* Concordat cum *L. in fideicommissaria*, & cum *L. mulier*, §. *si hæres*, & *L. ita tamen*, §. *hæres ex asse*, ff. *ad Trebell.* & vide Gloss. in *dict. L. in fideicommissaria*. Quid autem si testator jussit restitui tentam quartam, an tunc fructus computentur in quartam? Vide per Alexand. post Raphael. in *dict. L. in fideicommissaria*, ubi Alexand. col. 5. quod tunc non computentur quod est benè notandum.

(4) *Non deue tomar.* Non ergo posset hæres dicere, volo fructus restituere, & quartam in aliis rebus hæreditariis habere, ut hic patet: ejus contrarium dicebat Raphael relatus ab Alexand. in *dict. L. in fideicommissaria*, ubi Alexander tenet contra eum, post Imol. in *dict. §. si hæres*, & opinio Imolæ, & Alexand. approbatur hic.

(5) *Fuesse negligente.* Quid si non fuit negligens, quia forte erat absens, Bart. & Doctores communiter in *dict. L. in fideicommissaria*, tenent tunc etiam fructus cedere lucro coheredis, qui non fuit in mora.

tos della, e non los contara en la su quarta parte. Mas si este atal fuesse rebelde de dar la heredad, o lo metiesse por alongamiento maliciosamente; estonce, quanto quier que valan mas los frutos, que el esquilmo de la su parte que deue auer (6), sera tenudo de los dar al otro con la heredad. E lo que diximos en esta ley en razon de los frutos, que deuen ser contados en la quarta parte, segun que es sobredicho, ha logar, quando el heredero, a quien ruega que de la heredad a otri, non es de los fijos del testador (7). Ca si dellos fuese, estonce los frutos que esquilmasse este fijo del fazedor del testamento, mientras que touiesse la heredad en su poder, non seran contados en la su parte legitima (8); ante dezimos, que esta parte deue ser sacada enteramente de los bienes de la herencia, e non de los frutos della, maguer el testador (9) lo ouiesse mandado de otra guisa. Pero lo que diximos desta quarta parte en esta ley, se deue entender desta guisa; que el heredero la deue auer, quando entra la heredad de su grado, sin constreñimiento

(6) *De la su parte que deue auer.* Et sic fructus, quos percepit ultra quartam, restituit; reliqui computantur in quartam. Quid tamen si fideicommissarius dicat in tali casu, quando hæredis mora intervenit, quod vult, quod fructus post moram percepti sibi restituantur, & quod hæres habeat quartam de aliis rebus hæreditariis; an sit audiendus? Videtur, quod non, ex quo lex ista vult, quod fructus intra quartam computentur in ea: quod planè procedit volente fideicommissario, seu non contradicente; eo autem invito non exprimit ista lex: unde satis videtur æquum, quod fideicommissario in hoc succurratur, ne aliàs dicamus esse in potestate hæredis per culpam & moram suam habere sibi quartam in talibus fructibus invito fideicommissario, cum non sit in potestate hæredis, in qua re velit deducere quartam, sed iudicis arbitrio committitur, Bart. & alii in *L. in quartam, ff. ad leg. Falcid.* & quod fideicommissarius in hoc si audiendus, tenet Joan. de Imol. & Alexand. post Jacob. de Raven. in dict. *L. in fideicommissaria*.

(7) *Fijos del testador.* Concordat cum *L. jubemus, C. ad Trebell.* & procedit in liberis primi gradus tantum, ut hic, & ibi. Et nota ex generalitate hujus legis inferri, quod hic disponitur procedere, sive filii graventur restituere aliis liberis, sive extraneo, licet Cyn. Alber. Fulg. Cornueus. in dict. *L. jubemus, Alexand. in dict. L. in fideicommissaria, col. 3.* tenerunt contrarium, quando extraneo: primum tamen (quod ex istius legis generalitate approbari videtur) tenuerunt Salic. & Paul. in dict. *L. jubemus, Joan. de Imol. in L. quod de bonis, §. cum avus, ff. ad leg. Falcid.* & Ripa in dict. *L. in fideicommissaria, num. 29.* quia major ratio & favor filii gravati est, quando gravatur restituere extraneo, quam quando alteri filio.

(8) *En la su parte legitima.* Si intelligas in debito jure naturæ, planum est, quia talem legitimam, & legitimæ fractus, debet filius habere, ut in *L. scimus, vers. repletionem, C. de inoffic. testam. Bald. in L. non est ambiguum, C. famil. erisc. Gloss. in dict. L. in fideicommissaria, ff. ad Trebell.* Et an idem erit in legitima debita ascendentibus, ut fructus non computentur in ea? Bald. tenet, quod non, in *repetit. cap. si pater, de testam. lib. 6.* allegat *L. filiusfamilias, ff. ad leg. Falcid.* & idem vult Alexand. in dict. *L. in fideicommissaria, colum. 5.* ubi dicit, se alibi hoc non legisse, & quod pro Baldo adduci potest, quia §. *repletionem*, solum loquitur in legitima descendentium: ergo in ascendentibus remanent incorrecta ju-

ninguno que el Juez le fiziesse. Mas si es rebelde (10), non la queriendo entrar, e lo ouiesse a fazer por premia, e mandamiento del Juez, estonce non sacara la quarta parte sobredicha. Ante dezimos, que es tenudo de dar, e de entregar la heredad, con los frutos della, a aquel que le rogo, o mando el testador, que la diesse. Otrosi dezimos, que el es siempre tenudo de pagar su parte (11) de las debdas (12) que debiesse el testador, quanto le copiesse a pagar por razon desta quarta parte.

TITULO XII.

De los Escritos que fazen los omes a sus finamientos, a que llaman en latin, Codicillos.

Codicillos dizen en latin, una manera de escritos pequeños, que fazen los omes despues que han fecho sus testamentos, para crescer, o menguar, o mudar alguna de las mandas, que auian fechas en ellos. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de los Tes-

ta antiqua volentia indistinctè, quod fructus imputentur in legitimam *L. Papinianus, §. unde si quis, ff. de inoffic. testam.* Mihi tamen plus placet, quod idem sit in legitima ascendentium, per *L. nam etsi parentibus, ff. de inoffic. testam. & L. 6. in Ordin. Tauri, & quia dict. L. filiusfamilias*, loquitur in falcidia, non in legitima, & quia dispositum in uno ex correlativis, disponitur in alio, seu censi debet dispositum in alio, *L. fin. C. de inoffic. testam. toll. & in L. fin. C. de cupress. lib. 11.* Si verò intelligas istam legem de trebellianica, prout etiam debet intelligi & ipsa loquitur, procedit etiam planè, concordans cum dispositione dictæ *L. jubemus*: neque mirum trebellianicam si lex ista vocet legitimam, & sic etiam vocat falcidiam, ut habetur in *L. 4. supra eod.* & intellige de fructibus perceptis post mortem testatoris, ut illi non computentur in legitimam debitam jure naturæ, neque trebellianicam; percepti verò ante mortem, seu tempore mortis pendentes, censentur ut reliquæ res hæreditariæ, & possunt computari, & assignari à iudice pro legitima vel trebellianica, secundum Alexand. quem vide in dict. *L. in fideicommissaria, col. 3.*

(9) *Maguer el testador.* Concordat cum dict. *L. jubemus*, & istud urget multum ad illud, quod dixi supra *ead. L. in gloss. 1.* quod non possit pater prohibere trebellianicam filiis primi gradus. An tamen hodie stantibus legibus hujus regni, filius gravatus debeat non solum habere legitimam, sed etiam trebellianicam? Dic, ut dixi in *L. 12. tit. 5. supra, ead. Partit. in gloss. fin.* ubi dixi, quod tantum poterat detrahere legitimam de jure naturæ, etiam eo casu, quo de jure antiquo poterat detrahere duas quartas.

(10) *Si es rebelde.* Adde *L. nam quod, §. qui compulsus, ff. ad Trebell. & C. eod. L. non justam.*

(11) *Su parte.* Adde *Institut. de fideicommissar. hæredit. in §. sed quia, cum duob. sequent. & §. si quis una.*

(12) *En las debdas.* Et sic pro rata illius quartæ tenentur creditoribus, non autem legatariis, ut in *L. 1. & 2. C. ad Trebell.* super quo tamen vide latius per Gloss. notabiliter & magistraliter distinguentem in *L. 1. §. fin. in gloss. fin. ff. ad Trebell. & per Paul. de Castr. in dict. L. 1. & 2. C. eod. & per Alexand. in dict. L. 1. §. sed si quadringenta.*

Testamentos, que son mayores escrituras que los oíes fazen por razon de sus finamientos. Otrosí, de todas las cosas que pueden ser puestas, e fechas en ellos. Queremos aquí dezir, destas escrituras sobredichas. E mostraremos, que quiere dezir Codicillus. E a que tiene pro. E quien lo puede fazer. E en que manera deue ser fecho. E sobre que cosas. E que departimiento ha entre los testamentos, e los cobdicillos. E de sí diremos, como se pueden desatar.

LEY I.

Que quiere dezir Cobdicillo, e a que tien pro, e quien lo puede fazer, e en que manera deue ser fecho, e sobre que cosas.

*Ley 2.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.* **C**odicillus en latin, tanto quiere dezir en romance, como escritura breue, que fazen algunos oíes despues

TITULUS XII. DE CODICILLIS.

LEX I.

Codicillus est brevis scriptura ante vel post testamentum facta: & possunt codicillare omnes, qui possunt testari; prodest enim codicillus, quia per eum possunt legata in testamento augeri vel minui: & potest codicillus in scriptis, vel sine, coram quinque testibus fieri, etiamsi non sint rogati. Hoc dicit.

(1) *O ante.* Adde *L. ante tabulas, ff. eod. & Institut. eod. §. non tantum, & C. eod. L. siue ab initio.*

(2) *De catorze años.* Is enim potest facere codicillos, qui de jure potest facere testamentum, *L. Divus, §. codicillos, ff. de jure codicillor.* Quid autem si caveretur statuto, quod minor 25. annis non possit testari, an poterit codicillare post 14. annos? Bart. quod non, in *L. 2. ff. de legat. 2. contrarium tamen tenet Bald. in L. fin. C. de testam. vers. quid si statutum dicit.*

(3) *En el título.* Vide ead. *Partit. tit. 1. L. 13. cum sequentib.*

(4) *En escrito e sin el.* Adde *L. fin. C. de bon. liber. & L. fin. C. eod.*

(5) *Cinco testigos.* Adde *dict. L. fin. C. eod.* vide hodie, quod habetur in *L. 1. tit. de los testamentos, lib. 5. Ordin. Regal. & in L. 3. in Ordinam. Tauri, & habes hic quod non requiritur testes in codicillis esse rogatos, cum dicit: que se acierten y. Adde dict. L. fin. in fin. C. eod. & adde *L. 32. tit. 16. supra, 3. Partit.**

LEX II.

Hæreditas in codicillis non potest dari, nec adimi directè; nec conditio hæredi instituto apponi: sed si in codicillis hæredem immeritum certa ratione expressa dicit testator, probata ratione non habebit hæreditatem. Item per fideicommissum hæres in testamento vel ab intestato in codicillo rogatus tenetur restituere hæreditatem, & poterit ex ea quartam trebellanicam retinere. Hoc dicit.

(1) *Herederos.* Concordat cum *§. codicillis, Instit. eod. & vers. directo, & C. eod. L. si idem, & L. hæreditatem*, unde si in codicillis quis instituat in re certa, non habebitur loco hæredis, sed habebitur loco legatarii, secundum Bald. in *L. non codicillum, C. de testam.* ubi etiam dicit, quod si pater reliquit filio decem in testamento, & in codicillis dicat, quod declarat quod jure institutionis, non valebit testamentum ope & declaratione codicillorum, allegat *L. quod per manus, ff. de jur. codicillor.* eo quod principale non debet confirmari ab accessorio. Sed erit pulchrum dubium, an cum hodie de jure regni eadem solemnitas & numerus testium debeat intervenire in codicillis, quæ in testamento, & in testamento sufficiunt quinque testes, vel tres cum tabellione juxta *L. Ordinamenti, Tom. III.*

que son fechos sus testamentos, o ante (1). E tal escritura como esta tiene gran pro; porque puede ome en ella crescer, o menguar las mandas, que ouiesse fechas en el testamento. E puedelo fazer todo ome, que sea mayor de catorze años (2), e la muger de doze años; solamente, que no sea de aquellos a quien es defendido, segun diximos en el titulo (3) de los Testamentos. E puede ser fecho el cobdicilo en escrito, e sin el (4), solo que se acierten y cinco testigos (5) quando lo faze. E pueden ser en el mandadas todas las cosas, que pueden ser dexadas en el testamento por razon de manda.

LEY II.

Que en el Cobdicilo non pueden ser establecidos herederos derechamente.

EN los cobdicillos non pueden ser establecidos herederos (1) derechamente.

si quis hodie in codicillis aliquem instituat directo, an tenebit institutio, ac si facta esset in testamento? Videbatur, quod non, ex eo quod notat Bald. in *L. filii, circa fin. C. famil. ercis.* ubi concludit, quod hæreditas directè dari non potest, etiamsi pater in codicillis filios instituat; quia cum relinquere hæreditatem directè in codicillis speciale sit in milite, ergo in contrarium est jus commune, & idem voluit Bald. in *L. humanitatis, colum. 12. vers. sed numquid ista exemplaria, C. de impuber. & aliis sustit.* & tamen constat valere testamentum inter liberos etiam cum minori numero testium, ut in *L. hac consultissima, §. ex imperfecto, C. de testam. L. 7. tit. 1. supra ead. Partit.* & sic si testator vocet codicillum dispositionem illam, in qua directè instituit, curabimus de nomine? Inò de mente, quæ per nomen significatur, quia civilia nomina retinenda sunt in sui natura, *L. verbis civilibus, ff. de vulgar. & pupill.* idem tenet Salicet. in *dict. L. filii*, quando ex dicto notarii, vel alias constat patrem voluisse codicillari. In contrarium tamen facit, quod notat Bartol. in *dict. L. hac consultissima, §. si quis autem, & in L. 2. ff. de injust. rupt. testam. & in L. militis codicillis, ff. de testam. milit.* ubi tenet patrem posse in codicillis filio pupillariter substituere venientes ab intestato, & revocare substitutionem pupillarem prius factam per eum in testamento, in quo substituerat extraneos; de quo latè vide per Alex. in *dict. §. si quis autem.* Facit etiam, quod notat Joann. Andr. in *addition. ad Specul. tit. de instrum. edition. §. compendiose, col. 8. in addition. quæ incipit, ad intellectum*, ubi dixit, quod si testator convocatis septem testibus instituat hæredes, & legata faciat, deinde dicat, quod vult dictam dispositionem jure codicillorum valere, quod valebit ut testamentum, per *L. non codicillum, C. de testam.* & probatur in *L. testamentum, C. de testam.* ubi Bald. & Salicet. notant, quod licet testator testamentum appeller codicillos, non per hoc desinit esse testamentum. Dixit etiam Angel. in *L. illud, §. tractari, ff. de jur. codicillor.* quod si testator instituat hæredes, & notarius dicat, *talis volens codicillos facere*, ista verba notarii non impediunt, quin valeat ut testamentum, & tradit Jason. in *dict. L. non codicillum*, referens quoddam consilium Alexand. & dictum Bald. in *L. Imperator, la 1. colum. 2. ff. de statu homin.* verba enim impropriantur, ut deserviant intentioni, *L. insulam, ff. de præscript. verb. L. sed si possessorii, §. item si juravero, ff. de jurejur. cap. intelligentia, de verb. signific.* & istud videtur tenendum, si ex aliis non constet testatorem voluisse codicillari, & non testari; quando enim hoc constaret, non posset testator facere, quin leges locum habeant in suo testamento, *L. nemo potest, ff. de legat. 1. & in simili questione hoc voluit Paul. de Castr. in dict. L. nemo potest, col. 1. vers. sed quæro quid è converso*, ubi omnino

mente (2): porende, si algun testador ouiesse establesido heredero en su testamento, e despues desso fiziesse cobdicio, en el qual pusiesse condicion (3) alguna; o si quisiesse desheredar (4) en el, non empesce al heredero, porque perdiessse porende toda la herencia, nin parte della, nin seria tenuto de cumplir la condicion que fuesse y puesta. Pero si en el cobdicio dixesse el testador, que el heredero que auia establesido en el testamento, le auia fecho tal mal, por que non meresciesse auer la heredad, nombrando aquel yerro; por tal razon como esta embargaria el heredero. Ca perderia (5) el heredero porende la heredad, si el yerro le fuesse prouado. Otrosi dezimos, que si el que fiziesse el cobdicio vsasse atales palabras, diziendolas, o faziendolas escreuir en el: Ruego, o Mando, o Quiero, que aquellos que han derecho de heredar la mi heredad, si yo muriesse sin testamento, que la den a tal ome. O si algun testador que ouiesse establesido a otro

vide, & in *L. fin. C. de codicill.* Et etiam ratio videtur esse, quia quando testator eligit codicillari, eligit viam incompetentem, & sic est imperfectio voluntatis, idest, voluntaria electionis, & sic est defectus in qualitate seu specie voluntatis, ut etiam tradit Bald. in *L. 1. colum. 18. vers. sed hic quero, C. de sacrosanct. eccles.* & istud magis placet, quam quod distinguatur prout distinguit Alexander volens concordare opiniones contrarias super questione Joannis Andr. post Dyn. de qua ubi supra in dict. *L. non codicillum*, scilicet, quod aut instituti erant illi, qui successuri erant ab intestato, & procedat opinio Dini, & Joannis Andr. cum non potest tunc dispositio sortiri effectum jure fideicommissi, cum nullus sit, qui eis debeat restituere, & sic tunc valeat jure testamenti: aut alii erant instituti, & tunc procedat opinio alia, de qua per Paul. in dict. *L. nemo potest*, scilicet, quod non valeat jure directo, ex quo potest valere jure fideicommissi. Licet enim hæc distinctio bene procedat in casu, quo Dinus consuluit, relatus ubi supra à Joanne Andr. quia dixerat ibi testator, si non valet jure codicillorum, valeat jure testamenti; tamen quando hoc esset dictum, non esset facienda talis distinctio, ex quo testator se arctavit eligens viam codicillorum, & non testamenti, ut dixi. Facit ad hoc, quod notat Bart. in *L. 1. col. 1. post princip. ff. de jure codicillor.* ibi: *oppono &c.*

(2) *Derechamente.* Verba tamen directa in codicillis posita, bene trahuntur ad fideicommissum, ut in *L. Scævola*, ubi vide Bart. ff. *ad Trebell.* & in *L. cum quis decedens*, §. *Sejam*, ff. *de legat. 3.* Quid autem si pater in testamento filium heredem instituit in re certa, & extraneum instituit heredem universalem, & postea in codicillis adimit filio, quod in testamento reliquerat; an valebit ademptio, & sic filius poterit testamentum dicere nullum? Bald. in *L. omnimodo*, in princ. vers. 3. *quero*, dicit post Jacob. de Bellovis. quod talis institutio facta de filio, ex quo in ea ratione legitimè consistebat substantia institutionis hæredis, non potuit adimi in codicillis; licet secus esset, si extraneus esset institutus in re certa, dato cohærente universali, cum tunc redigatur ad instar legatarii, & sic tunc institutio talis adimi possit in codicillis; quod Baldus dicit diligenter notandum: adde etiam Bald. idem tenentem in *authent. ex causa*, colum. 12. vers. 6. *quero*, *C. de liber. præterit.*

(3) *Condicion.* Adde dict. vers. *directo*, *Institut. eod.* & *L. Divi*, in princ. ff. *eod. L. penult. §. fin. ff. de condit. instit.*

(4) *Desheredar.* Vide in dict. §. *codicillis*, & *L. non codicillum*, *C. de testam.*

por su heredero en su testamento, ro-gasse, o le mandasse al heredero, o dixesse en el cobdicio, que queria que la heredad en que lo auia establesido por heredero, que la diesse a otro; vsando el señor de la heredad a dezir tales palabras en el cobdicio, como estas sobredichas, o otras semejantes (6) dellas, tenuto es el heredero de dar la heredad al otro, assi como lo mando el señor della. Pero bien puede tener para si la quarta parte de la herencia, a que llaman en latin Trebellianica; assi como suso mostramos en el titulo, de como se pueden menguar las mandas, en las leyes (7) que fablan en esta razon.

L E Y III.

Que departimiento ha entre los testamentos, e los cobdicios; e como se pueden desatar.

Departimiento (1) ha muy grande entre los cobdicios, e los testamentos. Ca los cobdicios bien se pueden

(5) *Perderia.* Quia aufertur hæreditas velut ab indigno, *L. hæreditas*, *C. de his, quibus ut indign.* & *L. 23. tit. 1. ead. Partit.*

(6) *Semejantes.* Quæ sonent in fideicommissum, ut in dict. §. *codicillis*, & vers. *directo*, & dict. *L. si idem*, *C. eod.* si tamen essent omnino verba directa, ex benignitate ad conservandam voluntatem defuncti trahuntur ad fideicommissum, ut dixi supra, & tradit Bart. post Gloss. in *L. Scævola*, ff. *ad Trebell.* quando apparet disponentem voluisse codicillos condere, ut etiam tradit Azon *C. de codicill. in summa.* Alexand. in dict. *L. hæreditatem*, *C. eod.* ista tamen lex Partitarum, ut vides, multum insistit, quod verba sint importantia inducere fideicommissum, & quod sint verba obliqua, vel saltem communia, ut hoc importent; quæ fuit opinio Jacob. de Aren. de qua per Bart. in dict. *L. Scævola*, sed adhuc adhærerem primo dicto propter conservandam voluntatem defuncti; neque ista lex resistit, quia etiam verba directa possunt dici similia, quando testator codicillatur.

(7) *En las leyes.* Vide supra tit. 1. *L. fin.*

L E X III.

In codicillis non requiritur testes esse rogatos, nec requiritur sigillum, nec primus codicillus per secundum revocatur, nisi expressè revocaverit testator: in testamento tamen in scriptis, requiritur rogatio & sigillatio, & per secundum tollitur primum, vel etiam posthumi agnatione. Hoc dicit.

(1) *Departimiento.* Ponit in quibus differant codicilli à testamentis, & adde Azon. in *summa*, *C. eod. colum. 2.* Adverte etiam, quod qui decedit cum codicillis, non videtur decedere testatus seu cum testamento, etiamsi testamentum valeret jure codicillorum, quando fuit apposita conditio, si decederet cum testamento, vel sine testamento, quia verba conditionalia sunt propriè intelligenda, *L. Mævius*, & *L. qui hæredi*, ff. *de condit. & demonstrat. codicilli* namque non sunt propriè testamentum, *Institut. de testam. in princ.* & ff. *eod. L. 1.* ita dicit Socin. cons. 97. incipit, *præsens consultatio*, 3. volum. In contrarium tamen facit quia testamentum, latè sumpto vocabulo, comprehendit codicillum, quia etiam codicillus est testatio mentis, *Institut. de testam. in princ.* & in specie dicit Salicet. in *L. filii*, in 1. notab. *C. famil. erisc.* per textum ibi, quod alias consuluit in Ferraria, cum quidam jure libelli haberet fundum ab ecclesia S. Bartholomæi cum facultate relinquendi, cui veller in testamento suo, quod potuit ille ex hac potestate relinquere in codicillo, & quia

den fazer, maguer non pongan en ellos sellos (2) los que los fazen, nin los testigos que se y aciertan; mas puedenlos fazer ante cinco testigos. E puede ome fazer muchos cobdicilos, e non desatara (3) el uno al otro. Fuera ende, si dixere señaladamente aquel que lo fiziere, que el cobdicilo que auia fecho primeramente, que non queria que vala. Otrosi dezimos, que el cobdicilo non se desata, maguer nazca despues (4) fijo a aquel que lo fizo. Mas en los testamentos que se fazen en escrito, el contrario es desto. Ca deuen se fazer ante siete testigos, que pongan y sus sellos. E el testamento primero se desata por el postrimero. E otrosi se quebranta, quando nasce despues fijo al fazedor del,

segun diximos en el titulo de los Testamentos (5).

TITULO XIII.

De las Herencias que ome puede ganar por razon de parentesco, quando el señor della muere sin testamento.

SIn testamento, e con el, ganan los ome a las vegadas las herencias, e los bienes, que fueron de otri. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos, de como un ome puede ser heredero de otro por testamento. Otrosi, de las mandas, e de las otras cosas que le pertenescen. Queremos aqui dezir, en que manera puede heredar ome, por razon

facultas concessa non requirit hæredis institutionem, sed legatum tantum: & istum crederem esse verius, ubi facultas seu dispositio relata ad testamentum non requirit hæredis institutionem, sed posset fieri in codicillis, quia ut dixi, codicilli dicuntur testamentum, Gloss. in L. 2. in verbo *ex omnibus*, & ibi Bald. C. *communis de legat.* Gloss. in L. 2. in verbo *omnis*, C. *de constit. pecun.* & glossa finalis in cap. *quamquam*, de *usur. lib. 6.*

(2) *Sellos.* De codicillis in scriptis loquitur, ut vides, in testamentis enim in scriptis est, ubi subscriptiones & signacula testium requiruntur, L. 1. tit. 1. ead. Partit, L. *hac consultissima*, in princ. C. *de testam.* Sed est dubium hodie, maximè stante dispositione L. 3. in *Ordin. Tauri*, an si codicillus fiat in scriptis, requiratur, quod testes se subscribant, prout etiam debent subscribere in testamento in scriptis, ex tenore illius legis, & præ maximè quia L. fin. in fin. C. eod. de qua ista sumpta est, exigere videtur subscriptionem testium, quando codicillus fit in scriptis; & ita tenet ibi Gloss. Alberic. Alexand. & Jason, cum enim ibi lex dicit *subnotationem*, intelligunt, idest, subscriptionem, per L. in *donationibus*, C. *de donat.* unde dicunt benè esse verum, quòd in codicillis in scriptis non exiguntur sigilla, subscriptiones tamen testium sic: & istud videtur de iure communi potius tenendum, quàm illud quod dixit Azon C. *de codicill. in summa*, colum. 2. & etiam Gloss. in §. fin. *Institut. de codicill.* ubi voluerunt, neque signacula, neque subscriptiones testium exigi. Dicit enim Azon hæc verba: Item in testamentis septem exiguntur testes, & rogati, & exigitur in testamento, quod fit in scriptis, subscriptio testium, & eorundem signacula requiruntur; sed in codicillis quinque sufficiunt testes, neque exiguntur sigilla vel subscriptiones, ut dictum est. Lex etiam ista Partitarum disponit non exigi sigilla testium; de subscriptionibus verò nihil dixit, unde non videtur corrigere in hoc ius commune, sed hoc sub ejus dispositione relinquere, licet Michael de Cifuentes unus ex Glossatoribus legum Tauri in dict. L. 3. dicit, quòd ista lex Partitarum disponit contrarium, quod dicta L. fin. quod non est dicendum, quia, ut vides, tantum dicit de sigillis, non de subscriptionibus. Dicebat etiam ubi supra dictus Michael, quòd ex illa lege Taurina sibi videtur, quòd hodie attenda dispositione dictæ legis Tauri requiratur subscriptio testium in codicillis, sicut requiritur in testamento, quando codicillus fiet in scriptis, & quòd licet illa lex loquatur in testamento, per eandem rationem, ut falsitas evitetur, extendatur ad codicillos. Sed adverte, quia dicta L. 3. potest induci secundum unum sensum, quòd quando loquitur de solemnitate codicillorum, intelligat tam de codicillis nuncupativè factis, quàm in scriptis, & quòd qualitercumque fiant, servetur in eis dispositio legis Ordinamenti Regis Alfonsi, & sic quòd sufficiunt tres testes cives cum tabellione, vel quinque sine tabellione; & quemadmodum in testamento nuncupativo coram tabellione non requiritur subscriptio testium ex dispositione dictæ legis Ordinamenti, sic neque in codicillis, licet in scriptis fiant: cum enim lex illa prius loquatur, tam de testamento nuncupativo, quàm de testamento in scriptis, & distinguat solemnitatem, quæ debet intervenire in eis, & postea sub-

dat, quòd in codicillis interveniat solemnitas requisita in testamento nuncupativo, juxta dictæ legis Ordinamenti tenorem, aperte videtur loqui de codicillis etiam in scriptis factis, argumento L. fin. ff. *de reb. dub. & cap. inquisitioni*, & cap. *secundo requiris*, de *appellat.* Iste tamen intellectus ad illam legem non potest stare, nam tota illa lex venit ad interpretationem legis Ordinamenti, quæ disponit tantum de testamento nuncupativo, & ad tollendum dubia, quæ ex ea oriebantur: & quatenus loquitur de testamento in scriptis, est ad limitationem dictæ legis, & intra unum capitulum; & cum transit ad alia capitula, scilicet ad testamentum cæci & codicillos, revertitur ad explanationem dictæ legis Ordinamenti, & sic loquitur de testamento nuncupativo cæci, quia cæcus non potest testari in scriptis, ut dixi in L. 14. tit. 1. ead. Partit. & loquitur etiam de codicillis nuncupativè factis, juxta dictam L. cujus dubia explanat. Confert ad istum intellectum, quod tradit Bartol. in L. *Prætor ait*, §. *eritque differentia*, ff. *vi honor. rapt.* & quod habetur in dict. cap. *inquisitioni*, & notatur in dict. L. fin. & quia aliàs intelligendo induceretur correctio dictæ L. fin. requirentis subscriptionem testium, quando codicillus fit in scriptis. Concludo ergò, quòd cum per istam legem Partitarum tantum disponatur circa sigilla testium, & dicta L. Tauri tantum loquatur de codicillis per nuncupationem factis, quòd si codicilli fiant in scriptis, subscribere debeant testes, & erunt necessarii quinque testes, ut hic, & in dict. L. fin.

(3) *Non desatara.* Concordat cum L. cum *proponatis*, C. eod. & *Institut. eod.* §. fin. & L. *Divi*, §. *codicillos*, ff. *de jur. codicillor.*

(4) *Nazca despues.* Concordat cum L. si *quis eum*, §. *sed & si*, & L. *penult.* ff. *eod.* & C. eod. L. 1. & intelligit Azon C. eod. in *summa*, quando codicilli fiunt ab eo, qui vult decedere intestatus; nam si fierent ab eo, qui condidit testamentum, infirmato testamento infirmarentur etiam codicilli, ut in dict. L. 1. & L. *ab intestato*, ff. *eod.* Quod tamen limita & intellige, ut per Paul. de Castr. & Alexand. in dict. L. 1. Considera tamen, quòd hodie stante lege regni, tit. *De los testamentos*, L. 1. in *Ordinam. Regal.* qua cavetur, quòd legata debeantur, etiam hærede repudiante, vel aliàs non adeunte, videtur, quòd non posset dici, quòd codicilli pendeant à testamento, & sic quocumque modo infirmaretur testamentum, non infirmarentur codicilli, & debebuntur legata in eis contenta: videtur enim dicta L. gravare venientes ab intestato absolvenda talia legata, neque legata desiderant additionem hæreditatis ex testamento: sicut enim non infirmarentur codicilli infirmato testamento, si in codicillis essent expresse rogati venientes ab intestato, ut implerent legata, L. *ex testamento*, & L. *eam quam*, C. *de fideicom.* idem erit dicendum, si à lege graventur ad legata venientes ab intestato, prout vult gravare dicta L. *Ordinamenti.* Cogita tamen, quia mihi est nova consideratio.

(5) *Título de los testamentos.* L. 1. & 2. & L. 20.

zon de parentesco, los bienes del finado, aunque muera sin testamento. E diremos, en quantas guisas pueden morir los omes sin testamento. E quantos grados son de parentesco. E quales son aquellos, que por razon del, deuen heredar los bienes del que assi finire. E quanto deue auer cada vno dellos de los bienes, quando fueren muchos herederos.

L E Y I.

En quantas maneras pueden morir los omes sin testamentos.

Ley 1.
tit. 4.
lib. 5.
Recop.

AB intestato (1) es palabra de latin, que quier tanto dezir en romance, como ome que muere sin testamento. E esto puede ser en quatro maneras. La primera es, quando ome muere, e non faze testamento. La segunda es, quando faze testamento non cumplido; non guardando la forma, que deuia ser guardada en fazerlo, segun diximos en el titulo de los Testamentos. La tercera es, quando el testador fizo testamento, que se rompio por algun fijo que nascio despues; del qual fijo non fizo enmiente en el testamento. O si por auentura, aquel que fizo el testamento, se dexo despues porfijar (2) a otro, de manera, que passasse a poder de aquel que lo porfijo. La quarta es, quando

TITULUS XIII. DE SUCCESSIONIBUS
ab intestato.

L E X I.

Intestatus dicitur quadrupliciter: primò, si non condidit testamentum: secundò, si condidit imperfectum: tertio, si posthumi agnatione, vel testantis arrogatione, vel adoptione rumpitur: quartus, si hæres scriptus repudiet hæreditatem. Hoc dicit. Habuit originem ab *Institut. de hæred. que ab intest. defer. in princ.*

(1) *Ab intestato.* Si benè advertis, lex ista vult, quòd ille propriè dicatur intestatus, qui testamentum facere potest, & decedit sine testamento, vel non jure facto, seu forma non servata, vel si factum rumpatur agnatione filii præteriti, vel irritò capitis diminutione, quia testator se dedit in arrogationem, vel quando ex testamento non fuit adita hæreditas, prout etiam habes in *L. 1. ff. de injust. rup. & in princ. Institut. de success. ab intestat.* non tamen dicitur propriè intestatus, qui decedit intestabilis, id est, qui testari non potest, ut pupillus, vel furiosus, vel aliàs intestabilis, ut etiam habetur in *L. 1. ff. de suis, & legitim. hæred.* ubi etiam lex dicit, quòd etiam hos pro intestatis accipere debemus. Et ibi Bart. dicit, quòd si ex communi usu loquendi, ille qui non potest testari, dicatur decedere intestatus, tunc etiam statutum loquens de decedentibus intestatis, comprehenderet intestabiles, cujus contrarium tenuit Bald. contra Bart. in *cap. 1. in princ. in vers. modo quero, de successione feud.* Vide etiam Alexand. *consil. 115.* incipit, *æterni numinis, volum. 2.* ubi multa & pulchra adducit, vide ibi per eum: & vido quæ latè tradit idem Alexand. in *addition. ad Bart. in dict. L. 1. & Felin. in princ. Decretal, col. 5.* nam est quæstio, in qua multa scripta sunt: & vide quæ notat Bald. in *authent. præterea, col. 1. C. unde vir, & uxor.* & Alberic. post Cyn. in *L. 2. ad fin. C. qui testam. facere poss.*

(2) *Porfijar.* Vide in §. *alio*, & §. *non tamen, Instit.*

faze testamento acabado, e establece el heredero en el, e aquel heredero non quiere la heredad, desechandola (3).

L E Y II.

Quantos grados son de parentesco.

TRes grados, e liñas (1) son de parentesco. E la vna es de los descendientes, assi como de los fijos, e de los nietos, e de los que descenden por la liña derecha. La otra es de los ascendientes, assi como el padre, o el auuelo, e los otros que suben por ella. La tercera es de los de trauiesso, assi como los hermanos, e los tyos, e los que nascen dellos: e de cada vno dellos diremos adelante, en las leyes que se siguen, de como pueden heredar los vnos a los otros, muriendo sin testamento.

L E Y III.

Como el padre, o el auuelo muriendo sin testamento, deue el fijo, o el nieto heredar los bienes del.

MVriendo el padre, o el auuelo sin testamento, o alguno de los otros que suben por la liña derecha, el fijo, o el nieto (1) que nasciesse de otro su fijo, ganan, e heredan todos los bienes del finado, quier sean varones, quier mugeres (2) maguer aquel que murio sin

tut. quib. mod. testam. infirmen. & in L. 18. tit. 1. ead. Partit.

(3) *Desechandola.* Adde, *L. intestatus, ff. de verb. signific.*

L E X II.

Tres sunt gradus consanguinitatis, scilicet ascendentes, descendentes, & collaterales. Hoc dic.

(1) *Liñas.* Vide in *L. 2. tit. 6. 4. Partit. & ff. de gradib. L. 1. & L. jurisconsultus, & Instit. de gradib. cognat. per totum.*

L E X III.

In successione ascendentium præferuntur propinquiore descendentes: sed si defunctus relinquit filium, & ex alio filio præmortuo nepotem, succedet cum filio nepos loco patris: nec si plures sunt nepotes, habent nisi partem, quam eorum pater, si viveret, obtineret. Item si ex uno filio unus nepos, & ex alio plures, tantum habet ille unus, quantum plures. Hoc dicit.

(1) *El fijo, o el nieto.* Sive sint in potestate, sive emancipati, ut in *authent. in successione, C. de suis, & legitim. hæredib. & in corpore unde sumitur, & L. meminimus, C. de legitim. hæred.*

(2) *Mugeres.* Concordat cum *dict. authentic. in successione, & L. maximum vitium, C. de liber. præterit.* aliquando tamen ex natura oneris appositì, videntur vocati masculi, & exclusæ foeminae, ut si Rex concessisset alicui castrum, vel aliam rem, ut ipse & filius major ex eo, & alii descendentes servirent Regi in aliquo officio virili, ut deportando lanceam, quando Rex iret in bello, vel vexillum, vel quod esset Magister Sala, vel quid simile; nam cum foemina non sit capax causæ, neque erit capax causati, textus & ibi Bald. in §. *penult. de his qui feud. dar. poss.* Et ex ista lege inferes, quòd statutum de exclusione foeminae propter masculum, licet factum sit propter publicum bonum conservandarum familiarum, *L. 1. §. denuntiare, ff. de vent. inspic.* tamen non est æquum, imò odiosum, quia quicquid est contra iustitiam æquitatis, est odiosum, sc-

secundum Bald. in *L. certum*, col. 1. *C. unde cognati*, hinc dicit idem Bald. in *L. omnes populi*, col. 9. ff. de *justit.* & jure, quod si statutum dicit, quod primogenitus, non secundogenitus succedat, quod non extendetur ad primogenitum, asserens tale statutum esse odiosum & irrationabile, eo quia in natura pari non debent contraria statui. Baldus tamen in *L. 2. C. de in jus vocand*, latè disputat, an statuta, quæ excludunt foeminas, & deferunt hereditates masculis, sint odiosa, vel favorabilia; & tandem per Gloss. ibi solvit, tale statutum ex parte succedentis esse favorabile, ex parte verò mulieris, quæ repellitur, esse odiosum, unde si statutum dicat, quod filia non succedat, succedet neptis ex filio, quia repræsentat patrem, qui succedebat: quæ tu nota ad majorias excludentes foeminas, & vocantes masculos, ut tanquam odiosæ dispositiones restringantur. Confert etiam, ut si quis faciat simpliciter majoratum, quod succedet filia primogenita excluso masculo secundogenito, ex quo disponens non prætulit masculos foeminis, sed tantum vocavit filium primogenitum, cum appellatione filii veniat filia, *L. quisquis*, & *L. justa interpretatione*, ff. de *verbor. signific.* facit ad hoc, quod notat Bald. in *cap. fin. de feudo dato in vicem leg. commiss.* in vers. *Ego de facto fui consultus*, ubi concludit, quod si emphyteusis ecclesiæ præscribitur, extendetur in tertiam generationem tantum, non in infinitum, ea ratione, quia sicut emphyteusis informiter concessa, idest, sine personarum distinctione, intelligitur in tertiam generationem, ut in *authent. de non alienand. cap. emphyteusim*, & tamen in emphyteusi constat venire etiam foeminas, & non excludi propter masculos, quando fuit informiter concessa per viam donationis, vel privilegii, seu in ultima voluntate, ut latè tradit Jason in *L. si quis id quod*, col. 7. ff. de *jurisdict. omn. judic.* secus tamen esset in contractibus, ut latè ibi per eum, col. 6. & in *L. stipulatio ista*, §. *in stipulationibus*, ff. de *verb. obligat.* In contrarium tamen facit quod notat Bald. in *L. in multis*, ff. de *statu homin.* facit quod notat Bart. in *L. hæredes mei*, §. *cum ita*, ff. ad *Trebell.* ubi dicit quod testator videtur se referre ad consuetudinem & statuta loci in dispositione sua: Bald. & Petr. de Anchar. in *L. tres fratres*, ff. de *pact.* & in terminis primogenituræ ex consuetudine Hispaniæ tradit Andr. Sicul. 2. volum. *consil.* 10. incipit, *sapienter scribitur*. & Decius *cons.* 397. *viso puncto*, col. 2. Et de more Hispaniæ est, ut in majoriis per existentiam masculi, licet natu posterioris, excludatur foemina ejus soror, licet prius genita, & habemus hoc expressum in successione regni in *L. 2. tit. 15. 2. Partit.* ad cujus exemplum cæteræ majoriæ debent regulari, ut adducit Paul. de Cast. *cons.* 164. in *causa majoriæ Hispaniensis*. Facit etiam contra id, quod primo loco dixi, dictum Baldi, quod superius retuli in *L. omnes populi*, col. 9. ff. de *justitia*, & jure, & hoc ultimum de jure verius. Procederet tamen primum, quando non extaret filius masculus, prout etiam habetur in successione regni in *dict. L. 2.* & facit bene ad id, quod dixi, *L. agnato*, ff. de *legitim. tutor.* ubi habetur, quod foemina propinquior non impedit agnatum remotiorem in successione tutelæ, unde etiam si aliquis præcipiat, quod bona sua jure primogenituræ veniant in filium vel filiam majorem, filia non veniet nisi in defectum masculi, facit bonus textus in §. *similiter*, de *capitan. qui curiam vend.* ubi habetur, quod si feudum sit receptum pro masculis & foeminis, intelligitur foemina vocata in defectum masculi, & consuetudo interpretatur pactum; cum igitur generalis sit consuetudo in majoria, quod non succedat foemina stante masculo, ita tale pactum & dispositio debet interpretari, juxta dictam consuetudinem, maximè stante dicta *L. Partitarum*: & adde quæ tradit Alexander satis ad propositum, *consil.* 29. col. *penult.* in 1. vol. & per totum *consilium*, ubi disputatur hæc quæstio pro utraque parte. Vide etiam ad istam quæstionem Joan. Cirier. in *suo tractatu*, juris *primogenituræ*, lib. 1. *quæst.* 19. Confert ad prædicta quod feudum vel majoria semper præsumitur concessa secundum suam propriam naturam, nisi alteratio probetur, Bald. in §. *fin. quid sit investitura*, & adde prædictis decisionem Dalphinatus Guido Papæ, 306. incipit, in *contractu matrimonii*.

Et ex his inferre poteris, quod si concedatur licentia per Regem ad faciendum majoriam in unum ex filiis vel filialibus, quem quis elegerit, quod stante masculo non poterit fieri in foeminam, bonus textus in §. *quin etiam*, *Episcopum vel Abbat. cap. 1. de eo qui sibi, vel hæredib. suis*, & quod notat Paul. Cast. in *L. cætera*, §. *si duobus*, ff. de *legat. 1.*

Et quid si Rex concessit facultatem faciendi majoriam

in unum ex filiis masculis, & ipse cui data est, fecit in filium majorem masculum & ejus descendentes, neque disposuit, quod non succederet foemina, contingit quod iste filius habuit filiam, & non filium masculum; an succedit hæc foemina, vel frater patris? Et videbatur, quod non succederet foemina, quia clausula facultatis de masculo, intelligatur repetita in cæteris vocationibus. Sed in contrarium videtur textus in *L. 1. conjuncta L. 3. §. emancipatos*, & *L. utrum*, cum gloss. ff. de *assign. libert.*

Quid autem si conditor majoriæ voluit, quod majoria deveniret ad filios masculos, & masculos descendentes ex eis per lineam masculinam, ita quod non veniat ad foeminas; an in defectum filiorum masculorum veniet foemina? Videtur, quod si conditor majoriæ voluit majoriam esse perpetuam, quod tali casu deficientibus masculis, foemina succedet in majoria, facit dicta *L. agnato*, & quod ibi notat Bartolus: si tamen hoc non constaret, videtur, quod in persona ultimi masculi decedentis expirent vincula majoriæ, argumento *L. qui solidum*, §. *prædium*, & quod ibi notat Bart. ff. de *legat. 2.*

Quid autem si majoria excludit foeminas, & vocat masculos, & existit masculus inhabilis tamen ad succedendum in majoria, quia fortè frater minor, vel aliàs inhabilis ad succedendum; an tunc admittetur foemina? Bald. in *L. maximum vitium*, col. 5. vers. *item quæro*, nunquid statutum, movet istam quæstionem in simili, & concludit, quod si ex statuto frater excludit sororem, non procedet statutum in fratre, qui non succedit ex eo, quia de jure non potest succedere, vel licet posset, renuntiavit tamen hereditati; vide ibi per eum: adde textum, & ibi Bart. in *L. 2. §. sed si sint sui*, ff. ad *Tertul.* & textum, & ibi Bart. in *L. 1. §. si pater*, ff. de *conjugen. cum emancipat. liber. ejus*, & textum in §. *solutio*, in *fin. authent. de nupt.* & loquitur Bartolus pulchrè & subtiliter in dicto §. *si pater*: vide ibi per eum, quia informabis ingenium ad aliqua pulchra in ista materia. Et adde Decium *consil.* 383. incipit, *viso puncto*, col. 2. 3. & 4.

Quid ergo si cautum sit in majoriæ instrumento, quod deficientibus filiis masculis, majoria veniat in foeminam; an intelligatur de filia primogenita, vel de alia, cui possessor majoriæ velit gratificare? Bald. in simili loquens in feudo, videtur decidere istam quæstionem in *cap. 1. §. & quia vidimus*, col. *penult.* vers. *extra quæro*, de *his qui feud. dare poss.* ubi dicit, quod si actum est, quod deficientibus masculis feudum veniat in unam foeminam, & extant plures foeminae, an succedat primogenita, vel an dominus gratificabitur cui voluerit, vel an ratione incertitudinis vitabitur, vel sorte dirimetur? Et pro primogenita allegat, *L. si quis ita stipulatur*, ff. de *verb. obligat.* & pro domino feudi, dicit quod facit *L. si quis servum*, §. *si inter duos*, ff. de *legat. 2.* quod verò incertitudo vitiet, allegat *L. cum ex pluribus*, ff. de *manumis. testam.* quod sorte dirimetur, allegat *L. 2. C. quando & quib. quarta pars debeat. lib.* 10. tandem respondet, quod si primogenita succedit in alia hereditate, succedet etiam in feudo, & quod aliàs domini sit electio, quem vassallum velit. In majoria tamen loquendo ego simpliciter crederem absque alia distinctione primogenitam admittendam, per textum, & quæ ibi dixi in *dict. L. 2. tit. 15. 2. Partit.* non enim in majoria militat rationes, quæ in feudo.

Sed pone quod Princeps concessit facultatem faciendi majoriam in unum ex filiis masculis, & ille cui fuit concessa, fecit in unum filium masculum, & deinde in descendentes ex eo ordine genituræ, quibus deficientibus vocavit alium suum masculum & descendentes ex eo, & non disposuit, quod non succederet foemina; postea contigit, quod iste filius habuit unam filiam tantum, & nullum filium masculum; an succedet in majoria dicta filia, vel an excludetur à patruo fratre patris sui? Et videtur prima fronte, quod succedat patruus, & sic quod clausula facultatis providentis masculis intelligatur semper repetita, & quia videtur de intentione Principis, quod semper succedat masculus. In contrarium tamen videtur esse textus in *L. 1. conjuncta L. 3. §. emancipatos*, & *L. utrum*, cum glossa ibi, ff. de *assign. libert.* ibi enim habetur, quod licet à principio assignatio liberti debeat fieri filio in potestate, tamen isti filio in hoc, jure quodammodo majoriæ succedit emancipatus filius, & non patruus frater patris; videmus etiam quod conditio adjecta in institutione non censetur repetita in substitutione, *L. sub conditione*, ff. de *hæredib. instit.* & cum, ut dixi, tractetur materia odiosa de excludendo foeminas, debet restringi, & non extendi, sic & Joan. de Anania, *consil.* 22. incipit, *ad probandam*, consuluit, qualitatem masculinitatis in uno vel duobus capitalis testamenti appositam, non videri reperitam in alio capitulo, in quo

quo simpliciter filii vocantur, de quo latius videbis per Jason. in *L. qui filius, in princ. colum. 1. ff. de legat. 1.*

Quid autem si ex dispositione majoris foemina non potest succedere stante masculo, etiamsi esset masculus ex foemina, deficientibus vero masculis vocata est foemina, & quidam possessor majoris decessit relicta uxore praegnante, & etiam relicta sorore majore jam nupta, quae non habebat filium masculum, & relicta etiam minore sorore, quae filium habebat masculum, contigit quod uxore praegnante mortuus fuit filius masculus ex sorore minore, & demum peperit uxor filium mortuum; quaeritur quis succedet in majorem? Et dicendum videtur, quod soror illa major, ex quo non reperietur masculus, qui eam excludat; & videtur esse casus in *L. item Prator, §. fin. ff. de suis & legitim. hered. & L. 1. §. penult. ff. ad Tertul.*

Sed pone retento eodem themate, quod licet uxor se credebatur praegnantem, in veritate tamen non erat praegnans; & videtur tunc dicendum, quod succedat soror minor jure filii sui masculi, qui defunctus est, ex quo secundum veritatem naturae majora jam transivit ad illum; & ex ejus persona revertitur ad proximior sibi foeminam ejus matrem; & videtur de hoc esse casus in *L. intestato, §. est autem tractatum, ff. de suis & legitim. heredib. facit L. omnia quae, §. in fideicommissio, ff. de legat. 2. & quae tradit Socin. in L. si cognatis, ff. de reb. dub. colum. fin. vers. 6. & ultima conclusio, & per eundem consil. 49. volum. 1.*

Sed quid dices, cum prius fuit vocatus masculus, & in defectum foemina: pone quod possessor majoris, qui habebat filium, captus fuit ab hostibus, quod filius habuit etiam unam filiam patre adhuc existente in captivitate, habebatque sororem ex patre capto, mortuus est iste filius relicta dicta filia; postea vero ex sorore natus fuit filius, & deinde pater moritur in captivitate; quis succedet in majorem, an filia filii, vel filius filiae captivi? Et videtur dicendum, quod filia filii, quia praesumitur à lege patrem fuisse mortuum praebula hora captivitatis, *L. lex Cornelia, ff. de vulg. & pupill. L. in omnibus, ff. de captiv. & postlimin. revers. & sic filius videtur successisse: & cum non esset natus filius sorori tempore, quo ipse abiit, reliquit majorem filiae suae, quae sibi non tollitur ex supervenientia masculi; & pro hoc potest induci *L. penult. ff. de suis & legitim. hered. & L. 1. §. 1. ff. ad Tertul.* quae etiam posset induci in partem contrariam pro filio sororis: sed primum magis placet attentis his, quae dicta sunt, & dispositione *L. Tauri 40. & 45.**

Pone etiam, quod testator fecit majorem, & dixit, & quia per mulieres perdi solet generis memoria, cum transeunt in alienam familiam, volo, quod in ista majora foemina non succedat, & contigit quod tempore quo defertur majora, est filia foemina possessoris, nupta alicui de agnatione & genere testatoris, & de ejus nomine, seu appellido, ut vulgariter loquar; an succedet tunc talis foemina? Et videtur quod sic, ex quo cessat ratio à disponente assignata, & dispositio restringitur per rationem, *L. cum pater, §. dulcissimis, ff. de legat. 2.* ex quo enim ille maritus foeminae descendit à disponente, hoc etiam suaderi videtur fuisse de ejus voluntate, & quod si fuerat interrogatus, ita disposuerat: & pro hoc videtur esse quasi casus in terminis in *L. 2. §. ad filiorum, C. quando & quib. quarta pars debeat. lib. 10. & per illam legem Joan. de Plat. in L. 1. C. de impon. lucrativ. descript. eod. lib. & etiam per textum in dicta *L. 1.* infert argumentum, quod si filia, mater, vel avia vassalli nubat alteri vassallo ejusdem domini, quod ipsa succedet in feudum; ex quo conditio personae vassalli non mutatur, licet alias foeminae in feudum non succederent: cum enim conditio personae non mutatur, neque status rei convenit immutari: quod tu bene nota, & dato otio, latius cogita.*

Sed quid si testator habens filias & uxorem praegnantem fecit majorem, & voluit, quod si uxor, quae praegnans erat, pareret filium masculum, ille succederet in majora: & quod alias faciebat eam in filiam majorem & ejus descendentes ordine geniturae, & in ejus defectum in secundam filiam: contigit quod testator non decessit pro tunc, & uxor tunc peperit filiam, postmodum vero iterum ex eodem testatore praegnans facta est, qua praegnante decessit testator: quaeritur si uxor pariat filium masculum, quis succedet in majora, an ille filius masculus, vel filia major; vel an deficiat dispositio tanquam ille casus fuerit omissus? Quod prima facie videbatur, per *L. commodissime, & L. placet, ff. de liber. & posthum. neque ob stare videtur L. filius, §. si quis ex certa, ff. eod.* quia ibi in genere & simpliciter instituit filium ex uxore certa, non se refe-

rens ad partum tunc instantem, secundum Gloss. in *L. ideoque, & ibi Bart. ff. eod.* videtur tamen quod de mente defuncti fuerit vocare masculum, quandoque nasceretur, & pro ista parte multum facit decisio Joan. Andr. in addition. ad Specul. in rubric. de testam. in addition. magna. vers. occurrit alia quaestio. ubi dicit, quod licet testator instituat ventrem uxoris, si postea testator alios liberos suscipiat, & illi etiam videntur instituti: & quod procedit hoc, etsi eos habeat ex alia secunda uxore, tenet in expresso Socinus in dict. *L. placet, & est opinio communis Doctorum ibi, quicquid in contrarium voluerit ibi Paul. de Castr. & vide ibi per Socinum respondentem ad dictam glossam in dict. L. ideoque, & tenentem opinionem Joannis Andr. pro indubitata, quando nati sunt ex eadem uxore, & asserentem glossam illam in hoc non contradicere: & istud videtur verius, si non constet testatorem praecise se retulisse ad partum tunc jam formatum in utero uxoris.*

Succedit etiam quaestio pulchra, quid si conditor majoris in defectum masculi voluit succedere foeminam, hac tamen conditione, quod nuberet homini sui generis, qui nomen suum haberet & insignia, ut sui nominis memoria conservaretur; contigit, quod talis foemina contraxit matrimonium cum extraneo, qui tamen accepit nomen & insignia conditoris majoris, an foemina perdat majorem, vel adhuc posset eam haberi? Et quod possit illam habere, & non perdat, videtur facere textus in *L. murileguli, C. de murilegul. lib. 11.* per quem Bartolus, & Joann. de Plat. ibi inferunt ad quaestionem, quod si monasterium concedat in emphyteusim sub pacto, quod transeat in filiam foeminam, quae tamen nubat alicui subjecto monasterii jurisdictioni, quod si filia vult nubere extraneo, qui vult effici de jurisdictione monasterii, quod poterit talis foemina sic nubens retinere emphyteusim. Item quia ad limites rationis limitanda videtur dispositio dictae *L. cum pater, §. dulcissimis, ex eo enim voluit, quod nuberet alicui de genere & de nomine ejus, ut talis portaret insignia & nomen, quod si hoc faciat extraneus, videtur satisfactum menti & dispositioni conditoris, & eo maxime quia etiamsi talis foemina nupsisset cum aliquo de genere conditoris, licet non descenderet per lineam masculinam, sed per foemininam, satis esset ad complementum dispositionis, quia etiam de genere meo dicuntur illi, qui sunt mihi cognati, secundum Bald. in *L. 1. ff. de probat.* Paul. de Castr. in *L. 1. C. de condit. insertis. vers. item quaeritur, ubi dicit, quod ista est veritas, quod descendentes ex foeminis dicuntur esse de genere, & tradit lae Decius consil. 223. incipienti, in casu proposito, & tradit Bart. in authent. quib. mod. nat. efficiant. sui. §. 1. collat. 7. & tamen qui veniunt per lineam foemininam, transierunt in alienas familias: & sic in casu quaestionis, disponens non videtur habuisse respectum ad conservandam agnationem, sed tamen ad nominis memoriam, quod conservatur assumendo extraneus nomen & insignia. Item talis dispositio referenda erat ad eum, cui foemina digne & juste nubere posset, *L. cum ita legatur, ff. de condit. & demonstr. Bart. & Platea in L. edicimus, C. de murilegul. lib. 11.* & sic talis, cui nuberet, debet esse ultra quartum gradum: quod etiam ostendit disponentem hoc praecise non jussisse ratione sui generis, sed ratione suae memoriae conservandae, quae conservatur, ut dictum est, *L. facta, §. si vero nominis, ff. ad Trebell. & de ista mutatione nominis, & assumptionis alterius nominis & insignium, videas Guiliel. Benedict. ultra alios in repetition. cap. Raynutius, in princip. fol. 8. & 9. de testam.***

Pone vero, quod ex tenore majoris foemina transversalis non succedit, sed eam excludit masculus etiam descendens ex foemina: modo aliquis habebat majorem, & uxorem praegnantem, & sororem, & fratrem; mortuus est possessor majoris relicta uxore praegnante, & fratre, & sorore; contigit, quod partu adhuc existente in utero, obiit frater relicta filia; mortua etiam est eodem tempore soror relicto filio masculo; postea vero uxor praegnans fecit abortum: quaeritur quis succedat in majora, an filia ex fratre, vel filius ex sorore? Et videtur dicendum, quod filius ex sorore, cum frater proximior agnatus decesserit pendente dubio, an posthumus nascatur, & sic jus suum non transmisit in filiam, cum sibi majora interim non est delata. Et pro hoc videtur esse casus, & ibi notat Bald. col. 2. in *L. ventre praeterito, ff. de acquir. hered.*

Quid

Quid autem si ex tenore investituræ & majoriæ fœmina non succedit, nisi cum fuerit unica patri suo, seu cum non sint filii masculi, sed fœminæ patri morienti; nunc pone, quod avus possidebat majoriam, qui habebat duos filios masculos, cujus filius major mortuus est in bello in servitio Regis relicta filia; quaeritur quis succedat avo in majoria, an filius secundus avi, an filia primogeniti: & videtur, quod filia primogeniti, argumento textus, & quæ ibi Joann. de Plat. in *L. 1. C. de filiis official. lib. 12.* nam qui in acie Principis moriuntur, per gloriam vivere intelliguntur, & sic videtur succedere patri morienti nunc. Sed videtur hoc rigidum, ut per talem fictionem excludatur filius secundus masculus, & vocetur fœmina contra tenorem majoriæ.

Sed quid si testator fecit majoriam in filium, & voluit, quod bona majoriæ semper in familia remanerent, & ab ea non exirent, & quod iste filius relinqueret proximiori de familia; modo iste filius veniens ad mortem, & carens filiis, relinquit istam majoriam sorori suæ, cum tamen haberet & alium fratrem masculum, an potuit facere? Et videtur, quod sic, per textum, & ibi Bald. in *L. voluntas, C. de fideicom.* Contrarium tamen crederem, ex quo ex tenore majoriæ constat esse perpetuam, cum voluit semper in familia remanere: si tamen ista verba, vel æquipollentia non essent, procederet quod habetur in *dict. L. voluntas*, aliàs secus; quia juris intellectu proximior, qui à testatore, & etiam ex legis dispositione est vocatus, ut in *L. omnia quæ, §. in fideicommissio, ff. de legat. 2.* intelligitur de masculo, ut tetigi superius, & adde Paul. de Castr. in *L. maritus, C. de procurator.*

Quid autem si testator juxta legem Tauri disposuit, quod in successione majoriæ nepos masculus ex filio, licet præmoriatur pater vivo avo possessore majoriæ, præferatur patruo; si tamen talis filius relinqueret fœminam filiam & non masculum, tunc disposuit, quod succederet patruus exclusa tali filia: modo contingit, quod quidam, qui possidebat majoriam, dedit illam in vita sua filio suo majori, & sibi eam renuntiavit & tradidit, moritur postea filius major relicta filia, & vivo avo & patruo; quis succedet tunc in majoria? Decisio quæstionis videtur pendere ex eo puncto, an tenuerit renuntiationem in vita in præjudicium vocatorum ad majoriam, vel ne. Nam si tenuit, filia fœmina succedet, cum poterat in defectum alterius fratris sui masculi succedere patri, neque repugnabat tenor majoriæ. Si verò renuntiatio non valuit, succedet alter filius, & sic patruus; quod videtur de jure verius, per textum in *L. cum pater, §. an filia, ff. de legat. 2.* & in *L. filiusfamilias, §. Divi Severus, ff. de legat. 1.* & quæ notat Bart. in *L. unum ex familia, §. sed etsi fundum, ff. de legat. 2.* & Bald. in *L. post mortem, C. de fideicom.* quod est notandum ad similes etiam quæstiones.

Pone verò, quod in dispositione majoriæ continetur, quod in ea non succedat fœmina, sed quod succedat masculus propinquiore decedenti; contingit, quod pater possidet majoriam, qui habet filiam, & ex ea nepotem masculum, habet etiam fratrem, & moritur pater; & cum fœmina excludatur, est modo contentio inter patruum & nepotem ex filia, quis succedat; frater asserit se esse propinquiorem decedenti, quia secundum jus canonicum est sibi conjunctus in primo gradu, nepos verò ex fœmina est in secundo gradu, & sic quod præcedit in uno gradu; nepos verò allegat pro se, quod ipse est in linea descendantium, & ideo propinquior debet censi respectu avi, quam patruus suus, qui est in linea transversali, ut est textus hic, & in *authent. in successionem, C. de suis & legitim. hered.* & testator seu conditor majoriæ videtur se jure communi conformasse, & disponere secundum jus, ut tradit Bald. in *L. 2. C. de condition. insert.* & quæ notant Bart. & Doctores in *L. heredes mei, §. cum ita, ff. ad Trebell.* item quia jam majoria intravit lineam sui avi, unde non debet exire ab ea necdum finita, & facere transitum in aliam, ut in *cap. unic. de duob. fratrib. à capit. invest. cap. 1. de natura succession. feud.* allegat etiam pro se legem Tauri quadragesimam disponentem nepotem excludere patruum, necdum in successione ascendentium, sed etiam in successione transversalium; quaeritur quid juris? Et Bald. videtur decidere istam quæstionem in *authent. cessante, colum. fin. C. de legitim. heredib. vers. unde facit ad quæstionem*, ubi dicit, quod si ex consuetudine non succedat filia in baronia, & quidam baro habebat fratres & nepotes ex filia præmorta, & sic decedat, quod non admittitur nepos, quia venit ex persona suæ matris,

& ideo repellendus; sed ubi non essent fratres, neque fratrum filii, sed ultiores, tunc bene veniret nepos, quia tunc non consideramus personam ejus à quo descendit, secundum Jacob. de Raven. & Cyn. Vult ergo Baldus nepotem ex filia excludi à patruo in casu quæstionis propositæ, quia non potest dici propinquior decedenti, nisi intret in locum matris, quæ cum sit exclusa, nepos non est in ejus locum admittendus; & quod tunc nepos admitteretur, quando contenderet cum alio remotiori masculo, quam esset frater defuncti, quia non esset sibi necesse tunc intrare locum matris. Et ad allegata pro nepote potest responderi, quod hic non tractatur de successione avi ipsius nepotis, sed primi constituentis, qui omnibus à se descendantibus videtur perspexisse secundum ordinem gradus, *cap. 1. de eo qui sibi & heredib. suis mascul. & fœmin.* & sic cessat quod traditur in *dict. cap. unic. de duob. fratrib.* & quod habetur in ista lege, & in *dict. authent. in successionem*, cum etiam frater sit de linea descendanti respectu primi disponentis. Lex etiam Taurina non obstat, quia procederet, ubi ille, quem nepos repræsentat, poterat succedere, & non aliàs excluderet patruum. Tu cogita, quia quæstio est notabilis & pulchra & dubia, maxime eo attento, quia de jure civili frater & nepos sunt in pari gradu decedenti, unde frater non poterit se dicere propinquiorem decedenti secundum computationem juris civilis, quæ attenditur in successionebus, ut in *L. 3. tit. 6. 4. Partit.* Et Albericus in *authent. post fratres, C. de legitim. hered.* relatis dictis Jacobi de Raven. de quibus supra per Baldum, subdit, quod in contrarium multum facit, quia licet nepos veniat ex persona filiæ, tamen non venit ut fœmina, sed ut masculus; allegat quæ dixit in simili in *authent. itaque, ad fin. C. communia de success.* cum igitur in isto nepote concurrat eadem proximitas & sexus, & sit in eadem linea, quam ingressa est majoria, maxima æquitas videtur pro isto nepote. Tu verò qui habes majus otium, latius cogita.

Sed quid si ex dispositione majoriæ vocati sunt masculi, quos disponens voluit semper præferri fœminis, & in defectum masculorum vocavit fœminas, an tunc etiam masculi ex fœminis excludant fœminas? Et videbatur, quod non, ex his quæ in principio hujus glossæ dixi, quia cum tractetur de dispositione odiosa, videtur restringenda, & sic quod testator habuisset respectum ad conservationem agnationis, quæ conservatur per masculos descendentes ex masculis, non per descendentes ex fœminis. Habetur ergo perinde ac si vocasset agnatos, & eis deficientibus, fœminas: confert ad hoc, quod dicit Speculat. *tit. de locat. §. nunc verò aliqua, vers. 146.* quod si quis accepit rem in emphyteusim pro se & filiis suis masculis, intelligi debet de masculis descendantibus ex masculis, & non de descendantibus ex fœminis, licet sint masculi, & tradit etiam Paul. in *L. Gallus, §. nunc de lege, colum. fin. ff. de liber. & posthum.* Facit ad hoc etiam, quod notat Bald. in *cap. unic. fin. colum. vers. extra quæro, an agnatus, vel filius defuncti*, ubi dicit, quod si statutum disponit, quod agnati excludant filias à successione, filius sororis non excludet filiam, quia non est agnatus, licet per Justinianum redactus sit ad paritatem agnatorum, & nullum simile est idem, *L. quod Nerva, ff. de depositi*; non enim secundum eum vocatur iste agnatus re & nomine, neque re tantum, sed similis, de quo statutum non loquitur, maxime quia tale argumentum à simili induceret exclusionem fœminæ contra jus naturale, & ita dicit Bald. fuisse determinatum Bononiæ, disputando per D. Martin. In contrarium videtur esse textum in *cap. 1. de eo qui sibi & heredib. suis mascul. & fœmin.* ubi habetur, quod si feudum conceditur masculis, & eis deficientibus fœminis, masculus genitus ex sorore excludit amitam seu aliam fœminam. Neque obstat, si dicatur, quod illud sit speciale in feudo, eò quia fœmina non potest servire, nam respondetur prout respondet Petr. de Anch. *consil. 359. incipit, Nos Petrus de Anchar. & Floria.* quod illud non statuitur ibi propter aliquam specialitatem in feudorum materia, sed est quædam interpretatio prudentium in illo casu, prout ibi dicitur in textu; cum non sit dare rationem diversitatis, præsupposito, quod vigore pacti sint capaces fœminæ, sicut & masculi, licet quodam ordine successivo secundum prudentium interpretationem masculi præferantur, argumento *L. à Titio, ff. de verb. obligat. & cap. inter corporalia, de translat. episcopi, vel elect.* & certè videtur hoc magis de mente disponentis, cum simpliciter dixit de masculis, ut comprehenderet natos ex fœminis masculis deficientibus, masculis descendantibus ex

masculis, prout etiam dixit Petr. de Anch. & Flor. in dict. consil. Hoc etiam vult Paul. de Castr. in L. 1. in princ. C. de condit. insert. & præsertim hæc procedunt, cum in majoris sunt, ut plurimum sint, villæ, & castra, & jurisdictio, unde disponens cum vocat masculos, & excludit foeminas, videtur considerare fragilitatem mulierum, quibus dominari non convenit, ut etiam adducit pulchrè Petrus de Anchar. consil. 339. incipit, *pro majori intelligentia dicendorum*, & sic voluit præferre masculos; quæ ratio viget in masculis, etsi descendant per lineam foemineam, prout etiam adducit Socin. in L. Gallus, §. nunc de lege Velleja, ff. de liber. & posthum. colum. fin. & ad dictum Speculat. responde ut per Paul. in dict. L. 1. & in L. sed si hac, §. liberos, ff. de in jus vocand. & etiam colligitur responsio ex dictis per Petr. de Anchar. & Florian. in dict. consil.

Quid autem si facta fuit majoria in filium, & in masculos descendentes ex eo, & si non haberet descendentes masculum, succederet filia foemina, filia disponentis; contingit, quod moritur disponent, & postea filia relicto filio masculo, demùm moritur filius, in quem facta fuit majoria, relicta filia; an succedat talis filia, vel filius filia? Videtur quod filius filia, & non filia filii, ex notato per Bald. in §. filia verò, in fin. de success. feud.

An autem ex eo, quod conditor majoriæ semper vocavit masculos, videatur ex hoc exclusisse foeminas, cum extarent masculi? Et dicendum videtur, quod sic, argumento L. cum ita, ff. de condit. & demonstrat. & tenet Bart. in L. cum avus, ff. eod. vers. quæro, dicit testator, cujus dictum communiter approbatur, prout attestatur ibi Socin. chart. 9. colum. 2. bene facit textus in L. scripturas, in fin. C. qui potior. in pign. habeant. & ibi notat Bald. facit L. 1. ff. de legib. dum dicit, *virum*, ubi Bartolus dicit, ergo mulieres non possunt esse de consilio: facit L. cum Prætor, ff. de judic. L. sicut certi, C. de testam. milit. & nota, quod masculus etiam alterius lineæ præfertur filia ultimi possessoris, attento tenore investituræ disponentis, quod masculina generatio præferatur; ita consuluit per multa fundamenta Paul. de Castr. 2. volum. consiliorum, consil. 300. incipit, *viso quodam processu*, & idem voluit Gaspar Calderic. prout habetur in consiliis Baldi in novis, 2. volum. consil. 137. incipit, *Dominus Jordanus*, ubi dicit, quod quodcumque est prioritas in sexu vel linea, remotior linea vel sexus præfertur cuicumque proximiori posterioris lineæ vel sexus; vide ibi per eos. In hoc tamen videtur latius considerandum, videlicet quod si conditor majoriæ simpliciter condidit majoriam, vocans ad eam descendentes suos vel alios, & tunc indifferenter admittentur masculi & foeminae ad majoriam, & dumtaxat attendetur prioritas gradus, dum tamen in pari gradu existente masculo & foemina, præferatur masculus foeminae; & hoc est, quod voluit Petrus de Bella Pertic. in L. pater filium, §. quindecim, ff. de legat. 3. Bald. in L. in multis, ff. de statu homin. L. 2. tit. 15. Part. 2. Et idem esset dicendum, quando disponent ab initio vocavit tam masculos, quam foeminas ad majoriam; videtur enim istius mentis fuisse, & facere suam dispositionem secundum qualitates juris communis, juxta notata per Bart. in L. heredes mei, §. cum ita, ff. ad Trebell. quando enim in quocumque gradu successionis vocavit matrem & foeminam, tunc in pari gradu excludetur foemina à masculo, non si masculus sit in remotiori gradu. Si verò conditor majoriæ non ita disposuit, sed vocavit filium suum masculum & descendentes masculos ex eo, tunc masculus remotior excludet foeminam, etiam propinquiorem in gradu; voluit enim tunc disponent conservare agnationem suam, ut tradit Joann. Andr. referens disputationem Jacob. de Aren. in addit. ad Specul. tit. de succes. ab intest. & in rubr. de testam. referens disputationem Ricar. Malumb. Cyn. & Salic. in L. 1. C. de adulter. Bald. in L. maximum vitium, C. de liber. præterit. & in L. quod vero, ff. de legib. Joan. de Imol. in L. fin. ff. de hered. instit. Socin. in L. Gallus, §. nunc de lege Velleja, ff. de liber. & posthum. & consil. 90. volum. 1. & cons. 12. & consil. 62. volum. 3. Caro Ruinus consil. 139. volum. 3. & consil. 150. volum. 2. vers. sed præmissis non obstantibus, & consil. 12. ejusd. volum. colum. 1. vers. aliquando & tertio. Curtius Senior consil. 40. Decius consil. 545. num. 6. Socin. consil. 73. volum. 4. & consil. 6. num. 12. & consil. 57. volum. 3. colum. 3. Jason. consil. 140. volum. 2. Decius ubi dicit hanc esse communem opinionem, consil. 372. num. 4. vers. Secundo præmittendum, & proce-

dit, etsi in eadem dispositione post vocationem masculorum vocet foeminas in defectum masculorum, ut est casus singularis in dict. cap. 1. de eo qui sibi & heredibus suis; nec est ibi aliqua specialitas feudorum, sed fundatur illa dispositio in mera ratione dispositionis præferentis masculos foeminis, ut in terminis voluerunt Petrus de Anchar. & Florian. consil. 359. inter consilia Ancharrani, incipit, *Nos Petrus*; & adest manifesta ratio, ad hoc enim segregantur masculi à foeminis, & de masculis fit specialis dispositio, ut & ipsi præferantur quocumque sint gradu, & in eis conservetur agnatio. Præterea quando disponent loquitur discretivè de per se de masculis, & de per se de foeminis, nunquam masculinum concipit foemeninum, ut tradit Bald. in dict. L. in multis, Jason per textum ibi in L. coheredi, §. quid discretas, cum §. sequenti, ff. de vulgar. & pupil. & in L. si quis id quod, ff. de jurisdict. omn. judic. Idemque dicendum est, etsi non ita expressè, sed ex aliis conjecturis & clausulis dispositionis appareret, hanc fuisse mentem disponentis circa vocationem masculorum & conservationem suæ agnationis; quod enim colligitur ex talibus conjecturis, pro expresso habetur, L. cum proponebatur, in fin. & in L. unum ex familia, §. fin. ff. de legat. 2. L. fideicommissa, §. hæc verba, & L. Pamphilo, in princip. & L. pater filium, §. penult. cum gloss. ff. de legat. 3. L. ex facto proponebatur, §. rerum, ff. de heredib. instit. ibi: *& facit quidem totum voluntas defuncti, L. cum quidam, in fin. C. de necessariis servis heredib. instit.* & non dicitur casus omissus, sed expressus: Bald. singulariter in L. 1. C. de his, qui ante apert. tabul. & in L. si mater, C. de instit. & substit. Oldrad. cons. 224. Decius cons. 397. & bene confert, quod notat Bald. in L. captatorias, in quinta oppositione, C. de testam. milit.

Sed an exclusis foeminis videantur etiam exclusi masculi descendentes ex foeminis? Et certè quando talis masculus ex foemina non prætenderet specialem vocationem ex persona sua, ex tenore majoriæ indubium videtur quin exclusa matre excludatur & ipse, ex doctrina Baldi, quæ semper allegatur in L. 1. ff. de Senator. non enim in causato potest esse plus virtutis, quam præcedat ab influente potentia causæ, allegat §. hoc autem notandum, de his, qui feud. dari poss. ex hoc inferens, quod si filia Regis Francorum ex rationabili consuetudine Francorum, non succedit in regno, filius scilicet Rex Angliæ nullum jus in regno Francorum prætereundere potuit: est etiam bonus textus ad hoc, & ibi notat Joan. Andr. in cap. ad Apostolicæ, de re judic. lib. 6. adde Bald. in L. fin. quæst. 25. C. de hered. instit. & in L. cum antiquioribus, colum. 5. C. de jur. deliber. & adde quæ notat Bart. in L. 2. §. videndum, ff. ad Tertul. Bald. in L. maximum vitium, C. de liber. præterit. & Joan. Cirier. in suo tract. primogenitura, lib. 1. quæst. 23.

An autem foemina semel exclusa, censeatur semper exclusa, vel an temporaliter quandiu non extant masculi? quæstio est valdè tractata, tam in successione hæreditatis, quam in materia feudali; de primo tradit Bart. in L. fin. ff. ad Tertul. Bald. in L. in quibus, C. de secund. nupt. & de secundo Andr. de Isern. Bald. & cæteri in cap. 1. §. quin etiam, Episcopum, vel Abbat. & magis communis resolutio Doctorum videtur, quod foemina semel exclusa per existentiam masculi perpetuò dureret exclusa, per textum in dict. §. quin etiam, secundum quod intelligit Andr. de Isern. ibi. Si tamen ex tenore investituræ constaret foeminam non perpetuò, sed temporaliter exclusam, ut quia instrumentum majoriæ cantaret, quod donec masculus superesset, foemina non succederet, tunc enim foemina semel per masculum exclusa, admitteretur postea deficiente masculo, ut in dict. cap. 1. cum ibi notatis, de eo, qui sibi vel heredibus suis mascul. & foemin. & istud dicit communiter approbatum Socinus consil. 92. incipit, *circa primum hujus consultationis articulum, colum. 10. in 4. dubitat. 1. volum.* ubi quamplures hanc opinionem etiam in successione hæreditatis tenentes allegat: tenet etiam Francisc. Curtius in suo tractat. feudali, 3. part. in princ. quæst. 17. vers. 2. limitate. Et adverte, quod ille, qui semel fuit exclusus propter indignitatem, non poterit postea etiam alia vice succedere, vide textum in L. etiam, §. si capitis, ad fin. ff. de bonis libert. & L. cum pater, §. libertis, ff. de legat. 2. & quod ille qui fuit exclusus ex una vocatione, admittatur ex alia, licet à prima fuerit exclusus propter ingratitudinem, vide textum notabilem in L. filius qui patri, in princ. ff. de bonis libertor.

Et qui si quis fuit exclusus lite vel præscriptione à majoria, cum tamen ipse fuerit ille qui primo loco erat vocatus, an si postea propter alienationem, vel alias perdat qui possidet majoriam, ille sic exclusus poterit illam reacquirere? Et videtur, quod sic, per textum in *L. milites prohibentur*, ff. de re milit. Joan. de Plat. in *L. unic. C. quibus ad conductionem prædior. lib. 11.* non enim videtur exclusus ex nova causâ supervenienti, *L. qui Romæ*, §. duo fratres, ff. de verb. obligat. cap. 2. de renunt. unde si quis propter alienationem perdidit majoriam, si postea cum transivit ad alium, iterum vacet, & ipse alienans sit proximior, admitteatur, ut in *cap. unic.* & ibi Bald. de eo, qui juvem fecit agnator. Bald. in §. præterea, quibus mod. feud. amitt. Gloss. & Bald. in cap. 1. Imperator Lotharius, Bald. in §. fin. si de feud. fuerit controuv. inter domin. & agnat.

Quid autem si filia semel fuit admissa ad successionem majoriæ, quia non erat masculus, an repellatur masculo postea superveniente? Decides ex his, quæ tradit Jacob. de Bellovis. Nicol. de Neapol. & Bald. in dict. cap. 1. de eo, qui sibi vel hæredib. suis, ubi volunt contra Andr. de Isern. ibi, quod masculus superveniens non excludat foeminam in possessione feudi existentem, quia natura dominiorum acquiritorum est, quod sit perpetua, *L. sive possidetis*, C. de probation. & istam partem post multa tenet etiam in dict. suo tractat. feudali, Francisc. Curtius in 3. part. in princ. quæst. 28. ubi videas.

Sed quid si foemina fuerunt exclusæ in una parte, seu gradu majoriæ, an videantur exclusæ etiam in aliis gradibus, & vocationibus factis in majoria? Aliquid tetigi supra de conditione masculinitatis, an repetatur, est utilis quæstio, & requirit longiorem stilum, videtur pro nunc, quod si exclusio foeminarum fiat intra certum capitulum alicujus gradus seu vocationis, ad solum illud reteratur, & non ad sequentes vocationes seu substitutiones, ut probatur in *L. 3. §. filius*, ff. de liber. & posthum. & notat Gloss. in *L. 1. C. de liber. præterit.* si verò exclusio fiat in aliqua clausula de per se absolute posita, videtur, quod referri debeat ad omnes gradus & ad omnes vocationes, per textum in dict. §. filius, & in *L. talis scriptura*, in princ. ff. de legat. 1. *L. fin. ff. de reb. dub. cap. secundo requiritis*, & *cap. inquisitioni, de appell.* sive talis clausula apponatur in principio, sive in medio, sive in fine, ut colligitur ex dictis juribus, ubi cum casus occurrerit ad majorem enucleationem veritatis, videas per Doctores. Quid autem si habens pater licentiam Regis ad faciendam majoriam in unum ex filiis, convenit cum uno ex filiis de faciendo in eum majoriam certa pecunia, quam ab eo recepit; an possit tunc in constitutione majoriæ ponere clausulam, qua excludantur foemina? Videtur, quod non, ex his quæ notat Bald. in §. penult. ad fin. de his, qui feud. dare poss.

Succedit tamen pulchra quæstio, quam vidi in facto, an possit Rex disponere per suum rescriptum vel privilegium, quod foemina & ex eis descendentes admittantur in successione majoriæ, exclusis masculis etiam agnatis, etsi ex tenore & dispositione majoriæ tales foeminae essent exclusæ propter favorem agnatorum? Et omissis argumentis distinguendi sunt in materia ista aliqui casus, nam si majoria facta fuit per viam donationis inter vivos, vel alicujus contractus seu dispositionis, ex qua de jure naturali vel gentium transfertur jus & dominium, nulla requisita licentia neque auctoritate Regis; & tali casu fatendum videtur, non posse Regem derogare juribus & vinculis & substitutionibus talis majoriæ, cum non possit Princeps rescribere contra ea, quæ sunt juris naturalis vel gentium, sunt enim immutabilia, ut in §. sed naturalia, Instituit. de jur. natur. gent. vel civili, & non potest Rex etiam de plenitudine potestatis sine causa jus & dominium alterius auferre, quando tale jus & dominium fuit acquisitum ex jure naturali vel gentium, ut est receptior conclusio, & communior omnium Doctor. in cap. quæ in ecclesiis, de constitut. & habetur de isto jure Partitarum in *L. 31. tit. 18. 3. Partit. & in L. 2. tit. 1. 2. Partit.* unde neque in tali majoria posset auferre jus futuri fideicommissi, seu vocationis alicujus, licet in spe, & non re tunc tale jus habentis. Jus namque primogenituræ, & fideicommissi est ita in consideratione, ac si esset jus jam datatum & acquisitum, & ita transmittit, qui illud habet, sicut æs suum, ut adducit pulchre Joann. And. in addition. ad Speculat. in rubric. de feud. in questione illa, patri & nepotis: & Oldrad. ante eum consil. 94. & hinc est etiam, quod Rex non potest dare secundogenito regnum, quod a consuetudi-

ne, vel providentia primorum constituentium pertineret primogenito, ut concludit Joann. And. in cap. licet, de voto, & tenet etiam Abb. in cap. intellecto, colum. 2. de jurejurand. ubi dicit, quod Reges non possunt privare consanguineos descendentes ex linea paterna, secundum Innoc. in cap. grandi, de supplend. negligent. Prælat. lib. 6. & tradit Jason in *L. nemo potest*, ff. de legat. 1. Joann. Cirier. in suo tractat. primogenituræ, lib. 3. quæst. 3. Imò etiam in jure futuri fideicommissi, quod sit in consideratione tanquam jus jam formatum, & quæsitum, tenet Bart. in *L. is potest*, col. 3. ff. de acquir. hæred. vers. sed circa hoc quæro, ubi etiam dicit, tale jus esse æstimabile, cum non certetur de hæreditate viventis, sed jam mortui; hinc est, quod jus primogenituræ est cessibile & vendibile, ut tradit Joann. And. in dict. cap. licet, & in dict. rubr. de feud. col. ante penult. in addit. ad Specul. ubi plura adducit Abb. etiam in dict. cap. licet, Alexand. consil. 67. 1. volum. 2. dubio, & consil. 94. eod. volum. Si verò majoria facta fuerit per viam testamenti, seu alicujus ultimæ voluntatis; est majus dubium, an Princeps tali casu possit disponere contra disposita in testamento, & auferre jus futuri fideicommissi; nam in *L. si testamentum*, C. de testam. disponitur non valere rescriptum Imperatoris contra testamentum, & ibi Raphael. Fulgos. & Jason. dicentes, quod in hanc sententiam, quod neque rescripto Principis possit derogari testamento, potius est inclinandum: licet enim testamentum quoad solemnitatem ejus sit de jure civili, quoad substantiam est de jure gentium, quia eo ipso quod gentes esse cœperunt, de bonis suis disponebant, ut dicit Bart. in *L. interdum*, ff. de conduct. indebiti, & secundum istam opinionem consuluit Philipp. Decius, consil. 357. incipit, In casu magnifici Domini Petri, & consil. 403. incipit, Quamvis in casu proposito. Contrariam tamen partem, imò quod Princeps possit disponere contra contenta in testamento, tenet Bald. in dict. *L. si testamentum*, in fin. dummodò Princeps apponat clausulam, non obstante; injustè tamen aget in semetipsum, secundum eundem Bald. ibi. Et quod Princeps de plenitudine potestatis possit auferre etiam sine causa jus futuri fideicommissi ex testamento, voluit Alexand. consil. 2. 1. vol. incipit, visis codicillis, colum. penult. dicens talem acquisitionem ex testamento esse de jure civili, *L. lege obvenire*, ff. de verbor. signific. & notatur in *L. 1. ff. de acquirend. rerum domin.* & nititur ibi respondere ad dicta Bartoli in dict. *L. interdum*: & idem voluit consulendo idem Alexand. consil. 94. ejusd. volum. ubi ad finem se refert ad dicta in dict. consil. 2. referens ita fuisse judicatum. Et fortè istud ultimum videtur de jure verius; sed primum justius & æquius, & conscientiæ Principis salubre, ne sine causa voluntates defunctorum subvertantur.

Erit tamen in hoc pulchrum dubium, quid si ille qui fecit majoriam inter vivos, poterat ad huc illam revocare, qui tamen non revocavit, imò eam testamento confirmavit, an tunc videatur majoria haberi ex testamento, & non ex dispositione inter vivos? Bart. in *L. post legatum*, §. fin. ff. de his quæ ut indig. vult, quod habeat ex testamento; vide ibi, & cogita super hoc; si verò majoria sumpsit vires à Regia licentia & facultate, ut quia facta fuit de legitimis filiorum, in quibus rescripto Principis filii fuerant gravati, tunc videtur quod Rex possit dispensare contra talem majoriam, in qua vocati sunt masculi descendentes ex masculis, & admittere foeminas vel descendentes ex foeminis: quod probatur ex his, quæ notat Bald. in *L. qui se patris* colum. 6. C. unde liberi, ubi tenet, quod speciale est in Principe, quod possit revocare suum privilegium sine causa, etiamsi ex eo alicui sit jus quæsitum; & saltem hoc procederet respectu eorum, quibus non erat adhuc jus realiter acquisitum, quia non cesserat dies seu delatio majoriæ, juxta notata per Abb. in cap. novit, de judic. ubi dicit, quod quando privilegium Principis concessum subdito habet actum successivum respectu rerum aut personarum, tunc tale privilegium, saltem quoad futuros actus & personas, est revocabile ab ipso Principe: sic etiam dicebat Paul. de Cast. in *L. rescripta*, C. de precib. Imperat. offerend. quod faciliori modo permittitur Principi revocatio rerum ab eo donatarum, quàm aliarum rerum, quas haberet subditus citra donationem & titulum Principis: & quando Princeps ex voluntate sua fuit causa, quod alicui jus quaratur, tunc jus ipsum sola voluntate potest auferre, ut eleganter decidit Angelus in *L. Lucius*, ff. de evictione; & ideo secundum eum potest Imperator auferre sine causa rem acquisitam ex præscriptione vel

usucapione, quia talis modus acquirendi inductus fuit ab eo. Idem voluit Bald. in *L. fin. penult. col. vers. sed immediate oppono, C. sentent. rescind. non posse*, ubi dicit, quod quedam sunt, quæ quis potest acquirere etiam contra Principis voluntatem, quia acquiruntur de jure gentium, sicut dominia, & ista non possunt auferri sine causa; secus in his, quæ sunt de jure civili, ut judicia & sententiæ. Et licet ista conclusio potest habere aliquid difficultatis, postquam dominium est perfectè acquisitum, tamen clarissima est, quando lex vel Princeps dedit modum acquirendi dominium, & ipsum modum tollit Princeps sine causa, antequam quis dominium adquisierit, veluti si tollit venientibus ab intestato jus adeundi, quod est de jure civili, *dict. L. lege obvenire, ff. de verb. signific. ut tradit Felin. in dict. cap. quæ in ecclesiarum, col. 18. vers. 5. declaratio*. Præterea in casu isto Princeps non aufert de directo jus alicui competens, sed potius procedit removendo obstaculum ab eo, cui tale jus potest competere, faciendo de incapace capax, quo casu valet dispositio Principis etiam sine causa, ut probatur in *L. quæris, ff. de natalib. restitut.* ita in simili quæstione huic nostræ, & quasi in eisdem terminis in materia feudali tradit Francisc. Curtius in *consilio 1. posito in calce sui tractatus feudalis, column. 10. ad fin.* Neque ad hoc obstat quod tradit Rodericus Suarez in disputatione sua majoratus, posita in calce repetitionum, *L. quoniam in prioribus, & L. post rem judicatam*, cum vult, quod licet ex licentia Regis bona majoriæ vinculantur, non per hoc dicitur quod bona sunt à Rege donata, ut sic pater in eis non habeat usumfructum; nam illud procederet eo respectu, ut est quæstio sua.

Sed in quæstione nostra multum hoc esset in consideratione, ex quo majoria & vincula ejus totum robur acceperunt à licentia regia, ut possit, quod dedit per talem licentiam revocare, vel saltem modificare respectu eorum, quibus vigore suæ licentiæ bona majoriæ sunt ventura; licet enim talia bona non dicantur à Principe donata, juxta *L. cum multa, C. de bonis quæ liber.* tamen ille modus acquisitionis, quo venit in futuros fideicommissarios, & ad majoriam vocatos, venit ex donatione Principis, & sic militant, quæ suprâ adduxi: & hæc procederent quando constaret Principem de plenitudine potestatis hæc velle, & vocatis per majoriam velle facere præjudicium; nam si essemus in dubio, non est tale de Principe præsumendum per jura vulgaria, tam juris communis, quam legum regni: unde etsi Rex dicat, quod foemina & ex his descendentes admittantur, non obstante quacumque majoria aliter vocante & disponente, si talis dispositio majoriæ esset ex testamentis primorum constituentium, non sufficeret talis clausula, cum Princeps videatur, cum hæc dicat, intelligere de majoria ejus auctoritate robur & firmitatem assumpti, non verò de ea, quæ sine ejus auctoritate tenuit. Unde si in testamento quis carens liberis disposuit, faciens majoriam de bonis suis, vel habens liberos disponat de tertio bonorum, clausula talis nihil operabitur ad eversionem talis majoriæ & substitutionum ejus, neque in præjudicium futuri fideicommissarii, cum Principis privilegium ita sit interpretandum, ut minus jus tertii lædat; quando enim privilegium generaliter intellectum derogaret jus alterius tertii, reducitur ad jus commune etiam eo casu, quo ita reductum nihil operaretur, ut est textus in *L. si quando, & ibi declarat Bald. in princ. C. de inoffic. testam.* & bene confert, quod generalis dispositio non refertur ad ea, quæ pendent ex testamento, ut notat Gloss. & ibi Doctores in *L. tres fratres, ff. de pact. Bart. in L. qui Romæ, §. duo fratres, ff. de verb. obligat.* & videtur requiri Principem esse informatum de contentis in testamentis talibus, *L. de his, & L. non est ferendus, ff. de transaction.* & ideo Socinus *consil. 282. in 2. volum.* consulti non valere laudum super certo legato cujusdam testamenti, non obstante, quod in compromisso per verba generalia videretur etiam comprehendere, quia fuit facta mentio de relictis in testamento & codicillis, cum sint verba generalia, & quæ non inferunt certam notitiam & cognitionem, prout dicit Bald. in *dict. L. de his, in 2. lectura, & etiam Angel. per textum ibi in L. generaliter, C. de non numerat. pecun. & L. 4. ff. de optione legat.* imò, & quod requiratur citatio substituti, vel fideicommissarii habentis jus in spe, quando Princeps talia facit, consuluit Anchar. *consil. 427. & Philip. Decius consil. 284.* ubi plura refert *col. 5. vers. 3. communis opinio, & Socinus consil. 246. col. 4. & 5. in 2. vol.* licet hoc dictum fortè non procederet, ubi materia est talis, in

qua Princeps potest præjudicare alicui invito, & constat quod vult præjudicare, ut tradit dictus Curtius in *dict. consil. col. 12. & 13.* videas ibi per eos plura referentes. Et in casibus in quibus dixi Principem posse tollere jus futuri fideicommissi, & quod majoria aliter deferatur, an tunc apud illum, cui Princeps vult quod bona deveniant, venient ut bona majoriæ, vel ut libera? Et videtur quod debeant venire jure majoriæ; pro quo facit bonus textus, & quæ ibi notat Joan. de Plat. in *L. 2. C. de fundis rei priv. lib. 11.*

Quid autem retento eodem themate, si quis habeat majoriam cum licentia Principis factam, & cum tali vinculo & conditione, quod etsi possessor talis majoriæ committeret criminem etiam læsæ majestatis, bona majoriæ non confiscarentur, & majoria transeat in sequentem vocatum; qui postea ex facultate regia extraxit aliqua ex bonis majoriæ, & eadem facultate fecit de talibus bonis aliam majoriam in alium & alios, qui non vocabantur per majoriam antiquam, sub aliquibus pactis, & conditionibus, & signanter inter cætera, quod si possessor talis novæ majoriæ committeret crimen læsæ majestatis, bona talis majoriæ perderet, neque ulterius in tali casu disposuit in quem transirent; modò verò aliquis, qui possidebat talem novam majoriam, commisit crimen læsæ majestatis, & sic perdidit illa bona, an confiscabuntur Regi, vel redire debeant in primam majoriam? Dubium est notabile, & videtur, quod non confiscentur, sed redeant ad primam majoriam, per id quod in fortioribus terminis notat Bald. in *cap. studuisti, de offic. legat. vers. pone Papa*, ubi ponit quæstionem in hæc verba: Pone Papa concessit mihi quoddam castrum sub quibusdam conditionibus, quibus non servatis castrum debet reverti ad Papam; deinde concessit mihi civitatem, sub qua est illud castrum cum omnibus castris suis; deinde ego feci contra dictas condiciones, Papa dicit castrum ad se reversum, ego dico ad me pertinere tanquam partem civitatis districtualem, seu subjacentem, *ff. de judic. L. insula*, quæritur quid juris? Respondeo, quod perdidit ex uno capite speciali, recupero ex generali, quia Papa me loco sui posuit quoad civitatem & districtum, unde acquiro per universitatem, quod perdo inspecta specie, argumento *ff. de acquir. rer. domin. L. quidam, & ff. de servitut. urbanor. prædior. L. si domus, cum aliis.* Neque obstat quod species derogat generi, quia verum est, quando genus venit ampliativè, ut notatur in *L. quæsitum, §. penult. ff. de fund. instruct.* Modo quæro, quid in diversis personis, si castrum erat concessum Titio, nunc civitas cum suo districtu conceditur Sejo, & videtur dicendum, quod extincto Titio, ex sua concessione, acquiritur Sejo ex suo capite generali, ut *ff. communia prædiorum, L. si in venditione, & ff. de jure dotium, L. si proprietati*, dicit lex, quod si specie prius est inchoandum, postea veniendum ad genus, *C. de pignor. L. 2.* quæ non est alibi. In contrarium videtur, nam lege cavetur, quod si capitaneus concessit alicui unum mansum in feudum, deinde vendidit curiam, illud mansum non venit in concessione generali, tanquam exceptum à curia per specialem providentiam, ut in *§. quidam capitaneus, de capit. qui curiam vendid.* solutio, illud ideo, quia nomine curiæ non continentur feuda, sed nomine civitatis bene continentur castra, salvo jure alterius; cum autem illud jus deficiat, consolidatur universitati suæ, & idem fortè est in feudis per *dict. L. si proprietati*: sic videbatur dicendum in prædicta quæstione, quod cum jus secundæ majoriæ deficiat, consolidatur primæ majoriæ universali. Præterea ita Rex voluit, quod ista bona extraherentur à prima majoria, ut remanerent in secunda, quæ cessante, non videtur, quod aliquid voluit agere contra primam majoriam; & rebus sic stantibus, scilicet stante secunda majoria, videtur dispensare contra primam, non illa cessante, *L. quod Servius, ff. de condit. caus. data, & quæ tradit Socin. 3. volum. consil. 58. & Alexand. consil. 72. col. fin. 3. volum.* facit etiam quod habetur in *L. sicut, §. illud videamus, ff. quib. mod. pignus, vel hypothec. solvit. & L. etiam, cum L. jubemus, C. ad Vellejan. & facit optimè *L. proponebatur, & L. filiusfamilias, & L. de hereditate, §. pater, cum sequenti, ff. de castrens. pecul.* In contrarium tamen facit, quia jam ista bona desierunt esse primæ majoriæ ex facultate regia, & transierunt in aliam personam, unde jam non sunt reliquæ primæ majoriæ, *L. pater filium, §. quindecim, ff. de legat. 3.* & in simili habemus in fundo, qui semel exivit de familia, desinit esse patrimonialis mutatione personæ, argumento *L. gerit, in fin. ff.**

sin testamento, ouiesse hermano (3), o otros parientes propincos de la línea de trauiesso. Pero dezimos, que quando algun ome muriesse sin testamento, dexando un fijo con nieto, fijo de algun su otro fijo, o de fija, que fuessen ya muertos amos a dos; el fijo, e el nieto (4) heredaran la heredad del defunto egualmente (5). E non empesce al nieto, porque el tyo es mas propinco (6) del defunto, porque aquella regla de derecho que dize: Que el que es mas propinco de aquel que fino sin testamento, deue auer los bienes del, ha logar, quando el finado non dexa ningun pariente de los descendientes (7). Otrosi dezimos, que si

ff. de acquirend. hered. & re facta amissibili ex crimine læsæ majestatis, semper erit amissibilis, ut aliàs in re facta alienabili semper erit alienabilis, ut in *dict.* §. *quindecim*, & facit etiam quod habetur in *L. si quis ædes*, *ff. de seruitut. urbanor. prædior.* Item medii successores immutant rei qualitatem, *L. Paulus*, §. *fin.* *ff. de acquirend. heredit.* *L. locatio*, §. *fiscus*, vers. *mercatores*, *ff. de publican.* & *L. si avia*, *C. de donation.* *L. 1. C. de imponen. lucratiu. descript. lib. 10.* Bald. *de eo qui sibi vel heredib. suis, in princ.* adde bonum & singularem casum in *L. si ita legatum*, §. *si domus*, *ff. de legat. 1.* ibi: *at si ea domo destructa, &c.* & quod ibi Paul. de Cast. notat in fine. Per quem textum etiam inferes ad quæstionem, quod si pater habens majoriam antiquam, impetravit à Principe licentiam extrahendi ab ea aliqua bona, & constituendi ex eis majoriam in filium secundum, & ita fecit, quod mortuo secundo filio in vita patris, non revertuntur bona illa in primam majoriam, etiamsi constaret de voluntate patris, quod reverterentur, quia cum tali nova voluntate, ut reverterentur, debebat etiam concurrere licentia Regis necessaria, facit *L. quædam*, *ff. de jur. codicillor.* Si tamen esset casus, in quo facultas Regis in hoc non esset necessaria, sufficeret voluntas patris, per textum in *dict.* §. *si domus*, in *fin.* & istam partem crediderem de jure verior, nisi ex aliquibus aliis conjecturis constaret Principem voluisse deficiente secunda majoria, quod bona redirent ad primam, ut si cautum fuit, quod deficientibus vocatis in secunda, bona redirent ad primam, vel aliàs de tali voluntate constaret, & in facultate regia non exprimeretur, quod bona ex crimine læsæ majestatis confiscarentur, quia tunc in certis non esset opus conjecturis, *L. continuus*, §. *cum ita*, *ff. de verb. oblig.* Tu quando casus occurrat, latius considera, quia quæstio est notabilis.

Pone etiam, contra tenorem majoriæ vocantis in defectum masculorum quendam transversalem, exclusa filia fœmina, Rex dispensavit, ut possessor daret majoriam filiæ & ejus descendentiis: comparat modo non ille primo loco vocatus, sed sequentes vocati, & dicunt, Regem illis non præjudicasse, unde petunt majoriam, an possint? Et videtur, quod non, per textum valde notabilem in *L. 1. §. fin.* *ff. de assignan. libert.* Bart. in *L. 1. §. si pater*, *ff. de conjugen. cum emancip. liber. ejus*, quod de plano procedit, si ille cui majoria deferebatur, esset vivus tempore quo defertur; secus videtur, si esset mortuus.

(3) *Hermano.* Concordat cum *authent. de hered. ab intest.* *venientib. cap. 1. collat. 9.*

(4) *El fijo, e el nieto.* Et non corrumpitur gradus, sed repræsentatur, nam nepos ingreditur locum sui patris, secundum Bald. in *L. 1. & in L. in quibus*, *C. de secund. nupt.* unde, etsi caveatur statuto, quod filia dotata, existentibus liberis masculis, non succedat, sed quod ipsi filii hæreditatem possideant, non præfertur filius nepoti ex alio filio præmortuo, secundum Bald. in *dict. L. in quibus*, vers. & *prædicta faciunt ad quæstionem.*

(5) *Egualmente.* Adde §. *cum filius*, *Instit. de heredit. quæ ab intestat. deferuntur*, & *L. 3. C. de suis, & legitim. hered.*

(6) *El tio es mas propinco.* Ut in *L. 1. §. proximus*, & §. *gradatim*, *ff. unde cognat.* §. *si plures*, *Instit. de agnator. succession.*

(7) *Ningun pariente de los descendientes.* Et hoc verbo probatur, quod in linea descendentiis datur cuilibet ex descendentiis hoc privilegium repræsentationis in successione ascendentiis, neque gradus est limitatus, & idem videtur probari in *authent. de hered. ab intest. venien. cap. 1.* & ita tenet Salic. in *authent. post fratres*, ad *fin. C. de legitim. hered.* Angelus tamen de Aret. in §. *cum filius*, *Instit. de heredit. quæ ab intestat. deferunt.* vult, quod ista repræsentatio non transeat

ultra pronepotem, per textum ibi, & allegat ita velle Bartolum in *L. 1. §. si quis*, *ff. de suis, & legitim. hered.* sed Bartolus non limitat, ut non transeat ultra pronepotem, sed vult pronepotem includi; si ergo agatur de hæreditate proavi, & sic nepos ex uno filio, & pronepos ex nepote ex alio filio, succedent pariter nepos, & pronepos, per textum hic, & textum expressum in *dict.* §. *cum filius*, quicquid dixerit hic Montalvus, & Joan. Fabr. in *dict.* §. *cum filius*. Si tamen ad hæreditatem proavi vellet concurrere pronepos cum filio sui proavi, an posset tali casu? Et videbatur, quod non, quia esset dicere, quod repræsentaret personam sui avi, non sui patris, & leges dicunt personam patris repræsentare: in contrarium tamen videtur textus in ista lege Partitarum, cum dicit, *ningun descendiente*, & sic vult, quod quocumque gradu sit descendens ex filio præmortuo, concurrat cum alio filio defuncti; hoc etiam expressius probatur in *dict. authent.* & *dic. cap. 1.* ibi cum dicit: *sic tamen, ut si quem horum descendentiis filios relinquenter mori contigerit, illius filios, aut filias, aut alios descendentes in proprii parentis loco succedere, sive sub potestate defuncti, sive suæ potestatis inveniantur, tantam de hæreditate morientis accipientes partem, quanticumque sint, quantam eorum parens, si viveret, habuisset*; cum ergo dicit, *aut alios descendentes*, & cum dicit, *quantam eorum parens*, &c. & cum dicit, *in proprii parentis loco*, est textus expressus pro hoc, parentes enim dicuntur etiam usque ad tritavum, ut in *L. jurisconsultus*, §. *parentes*, *ff. de gradib.* seu in infinitum, ut in *L. quique litigandi*, §. *parentes*, *ff. in jus vocand.* Si enim ratio est hujus repræsentationis, quia proximior gradus in ista linea descendentiis respectu successionis ascendentiis, non consideratur, ista ratio ita limitat in pronepote concurrente cum filio, sicut & in nepote: bene etiam confert ad hoc lex Tauri quadragesima, cum disponit filium, seu nepotem, sed alium descendente ex filio primogenito, præferri in successione majoriæ filio secundo possessoris majoriæ; & sic pronepos, vel abnepos excludet à majoria patrum magnum, & si in majoria excludit, in successione hæreditatis ab intestato concurreret, cum omnia hæc statuuntur ex vi repræsentationis. Quæ tu bene nota, quia Montalvus hic aliter decedit, dicens quæstionem istam disputatam fuisse in Cancellaria, & conclusum fuisse per famosos Doctores, quod si agatur de hæreditate proavi, tunc licet nepos repræsentet personam patris quoad hæreditatem avi, non tamen quoad hæreditatem proavi, stante filio dicti proavi, ut tali casu non extendatur repræsentatio ad pronepotes: tu verò tene firmiter contrarium per supradicta. Et in hanc sententiam, quam ego teneo, videtur inclinare Azo. in *summa*, in *authent. de heredib. ab intestat. venien. in princ.* ubi ponit hæc verba: Aded autem liberos vocat, ut si ex uno filio præmortuo sit nepos vel pronepos, una cum alio defuncti filio vocetur: & adverte, quod ista repræsentatio tunc habet locum, quando succeditur titulo hæreditario, & successione legali ab intestato, & secus esset si ageretur ex fideicommisso ex dispositione testatoris, nam tunc non esset locus huic repræsentationi, ut tradit Bald. in *L. cum ita legatur*, §. *in fideicommisso*, *ff. de legat. 2.* & plenè Decius, quem vide *consil. 1. num. 4.* & §. qui alios refert, & in *consil. 412.* quod tu bene nota, quia Joan. de Imol. per Glossam ibi contrarium voluit, in *dict.* §. *in fideicommisso*: & procederet opinio Joan. de Imol. post Glossam, quando testator adæquasset successionem talis fideicommissi successioni ab intestato, prout tradit idem Decius *consil. 79. col. 2.* Procederet etiam dicta opinio Glossæ, & Joan. de Imol. quando ageretur de fideicommisso inter transversales; & secus esset, si ageretur inter descendentes respectu fideicommissi relictis ab aliquo ex ascendentiis, nam tunc idem esset in fideicommisso, quod in hæreditate, ut tradit idem Decius *cons. 217.* incipit, in *casu proposito*, & sic erit extensio ad istam legem Partitarum,

estos nietos fuessen muchos, nascidos de vn padre, todos heredaran en logar del padre con el tyo, e auran aquella parte (8) de los bienes del auuelo, que auria el padre dellos si biuiesse. E si alguno muriesse sin testamento, e fincasse vn nieto, de vn su fijo que fuesse ya muerto, e de otro fijo, que fuesse ya finado, le fincassen tres nietos, o mas; este vno solo, tanta parte aura en la heredad del auuelo, como todos los otros (9) sus primos; porque, pocos o muchos que sean, fincan en logar de su padre, e heredan todo lo que heredaria, si biuiesse.

L E Y III.

Como los padres, e los auuelos, pueden heredar los bienes de sus fijos, e de sus nietos, quando mueren sin testamento.

Segund el curso de natura, e la voluntad de los padres, deuen heredar

ut procedat etsi agatur de successione fideicommissi. Proce-deret etiam quando ageretur de successione patrum, nam tunc etiam admitteretur representatio in filiis fratris succedentibus cum patruo in fideicommissio, prout vult idem Decius dict. consil. 217. dicens, quod id quod consuluit consil. 1. fuit, cum ageretur de successione patrum magni, ubi non datur ista representatio: & sic in effectu ista limitatio potius est extensio ad istam legem, ut scilicet ubicumque admittatur representatio, habeat locum, etiamsi succedatur ex fideicommissio; nam cum ita sit de jure, verba testatoris secundum dispositionem juris debent interpretari, secundum Bald. in L. precibus, C. de impuber. & aliis substit. & in L. 2. in fin. C. de condition. insert. L. si duo, & ibi Bald. ff. de acquir. heredit. Sed adverte, quod cum succedatur ex fideicommissio, videtur succedi primo disponenti, ut L. cohæredis, §. cum filia, ff. de vulg. & pupill. unde si respectu illius de jure non procederet representatio, licet procederet respectu ultimi descendantis, non procedet representatio, per adducta per Decium in dictis consil. Adverte etiam, quia in linea ascendentium, cum agitur de successione descendantium, non est locus tali representationi, cum natura repugnet, ut in dict. authent. de heredit. ab intest. venient. cap. si igitur, collat. 9. & tradit Salicet. in authent. defuncto, C. ad Tertul. & in authent. post fratres, C. de legitim. heredit. hæc etiam representatio in linea vel gradu collateralium, cum agitur de successione collateralis, datur solum filiis fratrum, & non ulteriori, ut in L. 5. infra eod. & in dict. authent. de heredit. ab intest. venient. cap. si igitur, el 2. in vers. hujusmodi.

(8) *Aquella parte.* Succedunt enim in stirpes, non in capita, ut hic, & in dict. §. cum filius, Institut. de hereditatib. quæ ab intest. defer. & in cap. 1. in authent. de heredit. ab intest. venient. collat. 9. de quibus iuribus sumpta est ista lex.

(9) *Como de todos los otros.* Concordat cum L. 2. C. de suis & legit. hered. sed an idem sit in pronepotibus diversorum nepotum, ut succedant proavo in stirpem & non in capita, sicut succedunt nepotes diversorum filiorum, Albericus disputat, in dict. L. 2. & refert Alber. Papien. tenuisse, quod pronepotes inter se succedant in capita, & illa L. 2. loquens de nepotibus non extendatur ad pronepotes; cum enim non succedant tunc cum proximioribus in gradu intrantes locum parentum, nihil mirum si tunc vocentur in capita & non in stirpes, sicut esset quando concurrerent cum proximioribus; quia tunc licet faveatur in uno, gravantur in alio, ut scilicet successio sit in stirpem, & non in capita, quæ ratio cessat, quando solum succedunt inter se. Albericus tamen ibi dicit æquioris opinionem sibi videri, quod etiam pronepotes succedant proavo in stirpes, sicut successissent patres eorum, in quorum locum succedunt. Quid autem si nepotes vel pronepotes

los fijos los bienes dellos, dexandolos en su logar despues de su muerte; mas porque acaesce a las vegadas, que los fijos mueren ante que los padres, e los auuelos. E porende, pues que en la ley ante desta mostramos de la herencia que ganan los fijos, o los nietos, quando sus mayores mueren ante dellos, conuiene que digamos, como deuen heredar los ascendientes a aquellos que descendieron dellos; e dezimos, que quando acaesciere que el fijo muera sin testamento, non dexando fijo, nin nieto que heredasse lo suyo, nin auiendo hermano, nin hermana; que estonce, el padre, e la madre (1) deuen heredar egualmente (2) todos los bienes de su fijo. E si hermanos ouiesse, estonce deuen ellos (3) con el padre e con la madre partirlo por cabeças. E maguer ouiesse auuelo, o auuela (4), non heredara ninguno dellos ninguna cosa en los bienes de tal defunto.

Mas

vocarentur per aliquod fideicommissum, & sic ex dispositione testatoris, seu ex institutione, vel substitutione, an tunc succedant in stirpes, vel in capita? Vide per Decium consil. 412. viso eleganti consil. ubi concludit, quod tunc vocentur in capita: vide ibi per eum.

L E X III.

Mortuo descendente sine liberis, succedunt ei pater & mater una cum fratribus defuncti per capita; & si fratres non habet, succedunt parentes; his deficientibus, admittuntur avi ex utroque parente, & tantum habebit unus avus, si est solus ex una parte, quantum duo ex alia: & ascendentes cum fratribus succedunt per capita; & idem de filiis fratrum. Hoc dicit.

(1) *El padre, e la madre.* Concordat cum authent. defuncto, C. ad Tertul. & cum authent. de heredit. ab intest. venient. cap. si igitur, el 1. collat. 9. Nota tamen, quod in majoria filii non succedit pater, quia majoria respicit lineam descendantem, sicut & feudum, vel emphyteusis ecclesiastica, Bald. in authent. defuncto, C. ad Tertul. qui licet loquitur in feudo, eadem ratio est in majoria.

(2) *Egualmente.* Non ergo fiet distinctio bonorum, ut acquisita à patre vel patris causa patri deferantur, matri vero acquisita ex parte matris vel ejus causa, prout distinguit Bart. in authent. itaque, C. communia, de succession. per textum quem dicit singularem in L. quod scitis, C. de bonis quæ liber. cui sententiæ quamplures Doctores adhererunt, ita ut communior opinio videatur, ut tradit And. Tiraquellus de retractu legali, §. 14. num. 12. dicens hanc opinionem receptam esse apud Gallos: & probatur hæc opinio L. 10. tit. 6. lib. 3. For. LL. contra dictum Bartoli tamen tenet Baldus in dict. authent. defuncto, ubi etiam Salicet. Petrus, & Cynus in dict. authent. itaque, & Corneus in dict. authent. defuncto & plerique alii etiam relati à Tiraquello, ubi supra: & hanc dicit esse communem opinionem Baldus consil. 31. volum. 2. & istam opinionem approbat lex ista Partitarum, cum dicit, *egualmente todos los bienes de su fijo*, & etiam L. 6. in Ordinam. Tauri; unde lex Fori non procederet, nisi in his locis, ubi fuerit usu recepta, prout dicit dicta L. 6. neque hoc limitarem in lucris nuptialibus, juxta dispositionem L. 2. C. de bonis quæ liber. prout & Baldus limitabat in dict. L. quod scitis, cum ex dispositione hujus legis & dictæ L. 6. nulla sit fienda distinctio, etiam cujuscunque qualitatibus sint bona, & procedat istarum legum dispositio.

(3) *Deuen ellos.* Hoc hodie corrigitur in regno per L. 7. in Ordinam. Tauri, qua cavetur, quod fratres defuncti non concurrant cum patribus, vel aliis ascendentibus defuncti.

(4) *O auuela.* Habet hic, quod etiamsi pater si consti-

Mas si aquel que muriesse sin testamento, non dexasse heredero ninguno que descendiesse del (5), nin ouiesse hermano (6), nin hermana, nin padre, nin madre; si ouiere auuelos, quier sean de parte de su padre, quier de parte de su madre, ellos heredaran igualmente (7) todos los bienes de su nieto. E si por auentura, de parte de su padre, o de su madre, ouiere vn auuelo solo, e de la otra dos, estonce, aquel solo (8) aura la meytad de todos los bienes, e los dos que fuessen de la otra parte, auran la otra meytad. E si acaesciere, que este que assi fino auia auuelos, e hermanos, quel pertenezcan de padre, e de madre (9), estonce heredaran todos los bienes que fincaron del, partiendolos entre si por cabeças igualmente. E esso mismo seria, si el finado dexasse fijos de tales hermanos (10).

L E Y V.

Como, los hermanos, e los otros parientes de la liña de trauiesso, se pueden heredar los vnos a los otros, quando mueren sin testamento.

FAsta aqui mostramos en que manera los ascendientes, e los descendientes, deuen heredar entre si, quan-

do alguno dellos muriere sin testamento. E agora queremos dezir, como pueden heredar entre si, los que son de la liña dicha, de trauiesso; assi como los hermanos, e los tios, a los otros parientes que son en aquella mesma liña, muriendo alguno dellos sin testamento. E dezimos, que si alguno que assi muriesse sin testamento, non ouiesse de los parientes que suben, o descenden por la liña derecha, e ouiesse hermano, o hermana (1) de padre o de madre, o sobrino fijo de tal hermano, o de tal hermana que fuesse ya muerta; que el hermano, e el sobrino heredan los bienes de tal defunto igualmente: e maguer sean los sobrinos dos, o mas, nascidos de vn hermano, o de hermana, non auran mas de la meytad (2) de la heredad, e partirla han ellos entre si por cabeças igualmente. Mas si este que muriesse sin testamento non auiendo ascendientes, nin descendientes, ouiesse sobrinos de dos hermanos de parte de su padre, o de su madre, e fuessen los hermanos amos muertos, heredaran los sobrinos los bienes de su tio, e partirlos an entre si por cabeças (3) igualmente. E sobre todo dezimos, que si este que assi

tutus sub avi potestate, succedit filio ab intestato, excluso avo paterno. Adde *L. quod sciis, C. de bon. quæ liber. & textum in authent. defuncto, C. ad Tertul. & in corpore unde sumitur*: collige etiam, quod mater excludet avum etiam paternum, & sic correcta est dispositio *L. æquissimum, §. fin. ff. ad Tertul.* cum neque pater præferatur matri in successione filii intestati, ut hic, & in *dict. cap. si igitur, & authent. defuncto*, per quas correcta fuit *L. 2. §. objicitur, ff. ad Tertull. & L. 2. C. ad Tertull. & §. præferuntur, Institut. de senatusconsult. Tertul.* Collige etiam hic, quod si defuncto filio supersit mater, vel pater, & etiam avus, quod excluditur avus, etiamsi filius talis avi, pater, vel mater defuncti prædecesserit vivo avo; non enim avus ingreditur locum filii, ut dixi supra *eod. L. 3. & notat Gloss. in dict. authent. defuncto*.

(5) *Descendiesse del.* Descendentes enim excluderent ascendentes, ut hic, & in *authent. in successionem, C. de suis & legitim. hæred. L. 6. in Ordinam. Tauri*.

(6) *Hermano.* Vult, quod si haberet fratrem, vel sororem utrinque conjunctos, quod excluderent tales fratres avum vel aviam; cujus contrarium tenet Gloss. Bart. & alii Doctor. communiter in *dict. authent. defuncto*, & contraria opinio, quæ ibi recitatur in *gloss. super verbo proximis*, videtur approbari hic: quam etiam tenebat Jacob. de Bellovis. in *authent. de hæredib. ab intestat. venient. §. si verò*. Hodie tamen non repellerent, imò nec concurrerent cum avo vel avia, ut in *dict. L. 7. in Ordinam. Tauri*, vide, quæ dico infra *eod. in gloss. penult.*

(7) *Egualmente.* Medietatem habebunt avus & avia paterni, & aliam medietatem avus & avia materni, non distincto utrum bona pervenerint ex linca paterna, vel materna, ut dixi supra in *gloss. 2. in ista L. & tradit Salicet. in authent. itaque, C. communia, de succession.* si verò tantum supersint avus & avia paterni, vel materni, dividunt etiam æqualiter, ut hic, & in *dict. cap. si igitur, & authent. defuncto*.

(8) *Aquel solo.* Et sic in isto casu fit distributio in stirpem, & non in capita. Idem habetur in *dict. authent. ubi Gloss. & communiter Doctor.*

(9) *De madre.* Concordat hæc lex cum opinione Glossæ & Doctor. in *dict. authent. defuncto*, ut etiam fratres

utrinque conjuncti non excludant avum, vel aviam, sed concurrant: hodie verò neque concurrent, ut in *dict. L. 7. in Ordinam. Tauri, & in L. 1. tit. 6. lib. 3. For. LL.*

(10) *Hermanos.* Concordat cum *authent. ut fratrum filii, §. fin. collat. 8.* Hodie serva quod habetur in *dict. L. 7. in Ordinam. Tauri*.

L E X V.

Ad successionem fratris vocantur fratres unà cum filiis fratrum præmortuorum in stirpem; sed si nemo fratrum vivit, succedunt fratrum filii per capita; sed tam fratribus, quam filiis fratrum præferuntur fratres ex utroque parente conjuncti defuncto, aut eorum filii. Hoc dicit.

(1) *O hermana.* Fratres utrinque conjuncti sunt, qui in successione ab intestato vocantur ad successionem fratris primo loco, ut hic, & in *authent. cessante, C. de legitim. hæred.* in patris tamen succedentibus nepoti, seu sobrino suo, non consideratur ista duplex conjunctio, sed admittuntur pariter, sive fuerint conjuncti patri nepotis eorum fratri ex utroque latere, sive ex uno tantum, ut tradit Bart. in *L. post consanguineos, §. legitima, ff. de suis, & legitim. hæred.* hæc namque conjunctio consideratur tantum, cum agitur de successione fratris, vel patris, ut in *authent. de consanguin. & uterin. fratrib. ad fin. collat. 7.*

(2) *De la meytad.* Concordat cum *dict. authent. cessante, & cum L. 8. in Ordinam. Tauri*; sed quid si frater utrinque conjunctus repudiet hæreditatem, qui tamen habet filium vel filios, an pars repudiata accrescet nepotibus, seu filiis sui fratris adeuntibus, vel an filii repudiantis aliquid habebunt? Vide per Salicet. in *authent. post fratres, la 1. C. de legitim. hæred.* ubi tenet, quod non accrescat, sed etiam filii repudiantis cum illis succedant, cujus contrarium tenuit ibi Corneus, vide ibi per eos: & opinio Saliceti videtur æquior & probabilior.

(3) *Por cabeças.* Approbat opinionem Azon. *C. de legitim. hæred. in summa*, quam etiam tenuit Gloss. in *§. hoc etiam, Institut. de legit. agnat. succession.* Glossa tamen in *dict. authent. cessante*, tenuit contrariam opinionem, imò quod admitterentur in stirpes, & in *L. lege duodecim tabularum, C. de suis, & legitim. hæred. Bart. in*

assi muriesse, ouiesse otros hermanos, que non le pertenesciessen si non de parte de su madre, o de su padre, que estos, nin los fijos dellos, non deuen auer herencia del finado (4) con los hermanos que le pertenescen de parte de padre e madre, nin con los fijos dellos, si los padres fuessen muertos.

LEY VI.

Como se pueden heredar los hermanos, que non son de padre, e de madre: e otrosi, quien puede heredar a aquel que muere sin testamento.

Hermanos de padre tan solamente, e otro de madre, auiendo aquel que muriesse sin testamento, si non dexasse otro pariente ninguno, que here-

dasse lo suyo, de los que descien-
den, o suben por la línea derecha; estonce
dezimos, que en tal caso como este,
el hermano que le pertenesciesse a este
atal de padre tan solamente, esse here-
dara todos los bienes del defunto, que le
vinieren de parte de su padre (1); e el her-
mano que le pertenesciesse de parte de la
madre, esse heredara otrosi todos los
bienes que le vinieren de parte de su
madre: e los bienes que atal defunto
como este ouiesse ganado (2) por otra
manera qualquier, amos los hermanos
sobredichos los partiran igualmente. E
sobre todo esto dezimos, que si alguno
muriesse sin testamento, que non ouiesse
parientes de los que suben, o descien-
por la línea derecha, nin ouiesse herma-
no, nin sobrino (3) fijo de su herma-
no;

in L. post consanguineos, §. hæc hæreditas, ff. de suis & legitim. hæred. & communiter Doctores in dict. authent. cessante, & hanc dicit communem esse opinionem Nicol. de Ubaldis, in tract. de succes. ab intest. 3. part. col. 1. opinionem tamen Azon. tenet Baldus, & Salycet. in dict. authent. cessante. Tu tene menti istam legem Partitarum hoc decidentem, & opinionem Azonis approbantem, ut quando illi fratrum solum inter se succedunt, & non cum patruo, divisio fiat in capita, & non in stirpes. Quid autem si agatur de successione feudi? Vide per Bald. in cap. 1. §. item quia, de his, qui feud. dar. possunt, & in cap. 1. in princ. de succession. feud. & in vers. his verò, de succession. fratrum, & in cap. unic. de natur. succession. feud. & per Alexand. consil. 55. colum. 8. & 9. volum. 4.

(4) *Del finado.* Concordat cum dict. authent. cessante, C. de legitim. hæredib. & authent. itaque, C. communia, de succession. Quid autem si non ageretur de hæreditate fratris, sed de substitutione fideicommissaria, in qua testator vocabit filios suos, qui erant ex diversis matrimoniis; an præferantur utrinque conjuncti conjunctis ex uno latere tantum? Et dicendum est, quod non, cum ex tali substitutione fideicommissaria non succedatur fratri, sed testatori, L. cohæredis, §. cum filia, ff. de vulgar. & pupil. & quantum ad ipsum testatorem omnes filii sunt æquales, licet procreati ex diversis nuptiis, & sic omnes æqualiter admittentur, ut decidit Bart. in L. Lucius, colum. fin. penult. quest. ff. de vulgar. & pupil. vers. quæro, quidam habens duos filios, & probatur in L. fin. ff. ad Trebell. & tradit Decius consil. 304. incipit, in casu proposito, & adde Bald. in L. in testamento, colum. 4. vers. 5. quaritur, C. de testam. milit. & Alexand. consil. 30. 2. volum. incipit, viso testamento. Item in baronia, vel feudo non consideratur an aliquis frater sit utrinque conjunctus, sed an sit conjunctus ex illa parte, ex qua feudum defertur: vide per Bald. in L. 1. C. de suis & legitim. hæred. Et idem videtur dicendum in majoria; ex quo inferes ad quæstionem, quod si mulier, quæ habebat majoriam, habuit filium ex primo viro, cum quo matrimonium contraxit, si fortè postea iste vir ivit in bellum, & fuit orta fama, quod ibi mortuus fuerit, si fortè mulier contraxerit cum secundo viro, ex quo habuit filium, & deum reverso primo, fuit restituta primo viro ex quo habuit tertium filium, quod si mortua ista muliere successit filius ejus major, qui postea decessit sine liberis; quod majoria debetur filio secundo, licet non sit frater utrinque conjunctus filii majoris decedentis, & non tertio filio, licet fuerit fratri utrinque conjunctus.

LEX VI.

Si defunctus habet fratrem ex parte patris, & alium ex parte matris, quilibet eorum succedit in bonis, quæ ex linea sua provenerunt defuncto; in aliunde autem quæsitis succedunt æqualiter: fratre vero non existente, succedet propinquior consanguineus usque ad decimum gradum, qui-

bus non existentibus, succedit conjux: & si non sit conjux, succedit fiscus. Hoc dicit.

(1) *De parte de su padre.* Sequitur dictum Glossæ in dict. authent. post fratres, la 1. C. de legitim. hæredib. per L. de emancipatis, C. eod. & dictum Azon. C. eod. in summa, & Gloss. in authent. itaque, C. communia, de succes. & idem quod hic disponitur in fratribus, erit in filiis fratrum, secundum Mathesil. in tractat. de succession. ab intest. in vers. 3. articulus principalis, per textum in authent. de hæredib. ab intest. cap. 2. vers. reliquum, & tenet etiam Angel. Aretit. in §. si plures, ad fin. Instit. de legitim. agnat. success. Sed quid si concurrant avunculus ex parte matris, & patruus ex parte patris, non extantibus fratribus, neque illis fratribus, an fiat ista distinctio bonorum in successione inter eos? Non memini vidisse tactum, & videtur, quod sic, ex identitate rationis & ex æquitate. Cogita tamen, quia in contrarium facit, quod lex inter istos non considerat, nisi propinquitatem gradus, ut in simili quæstione dicit Paulus de Castr. in authent. post fratres, la 2. C. de legitim. hæredib. & quia cum sint bona commixta, non debet fieri distinctio bonorum extra casum in jure expressum. Item quia respectu istorum jam ista bona non dicuntur paterna, vel materna, prout diceretur inter fratres vel filios fratrum, qui sunt in linea descendenti a patre, vel a matre, & sic non habebit locum §. exceptis, L. de emancipatis, C. de legitim. hæred. & pro hoc induco, quod dicit Andr. de Isern. in cap. si quis miles, in vers. & filius fratris, Imperator Lotharius Eugenio Papæ, colum. 2. in quæstione illa, an patruus succedat nepoti ex fratre in feudum; dicit inter alia hæc verba: Constitutio etiam dilucidans successiones non debet intelligi in non enumeratis, quamvis intelligerentur alias propter similitudinem, vel eandem rationem; & ponendo de nepote, dicta constitutio debuit patruum exprimere, si fuisset intentionis suæ, quod patruus succederet sicut nepos, quoniam appellatione nepotis non continetur patruus, quia sunt in distanti gradu, & sicut in nomine discrepant, sic in effectu, C. de feriis, L. à nullo, L. si idem, C. de codicillis. Et post hæc scripta reperi Ludovicum Bolognin. in addit. ad Mathesil. in tractat. de succes. ab intest. charta 9. col. 1. vers. non sunt multi dies, dicentem, quod pro ista parte sic consuluit; vide ibi per eum, qui in specie tractat quæstionem istam, & concludit, quod non fiat in matertera & patruo ista distinctio bonorum.

(2) *Ouiesse ganado.* Adde dict. authent. post fratres, & ibi gloss. 1. C. de legitim. hæred. Sed qualiter isti solvent debita defuncti, dic, quod debita contracta pro bonis maternis solvent succedentes in maternis, contracta pro paternis succedentes in paternis, argumento L. si certarum, §. 1. ff. de testam. milit. quod si non appareat pro quibus bonis fuerunt contracta, pro rata substinebunt, secundum Alberic. in authent. itaque, colum. 3. C. communia de succession.

(3) *Nin sobrino.* Iste enim excludit patruum, etiamsi sint in pari gradu, ut hic, & in authent. post fratres, la 1. C.

no; que destos adelante (4), el pariente que fuere fallado que es mas cercano (5) del defuncto fasta en el dezeno grado (6), esse heredara todos sus bienes. E si tal pariente non fuesse fallado, e el muerto auia muger legitima (7) quando fino, heredara ella todos los bienes de su marido (8): esso mismo dezimos del marido, que heredara los bienes de su muger en tal caso como este. E si por auentura, el que assi muriesse sin parientes non fuesse casado, estonce heredara todos sus bienes la Camara del Rey (9).

C. de legitim. heredib. & in authent. de heredib. ab intest. venient. cap. 3. vers. si autem, collat. 9. & tenet Joann. Faber in §. fin. colum. 2. Instit. de servil. cognat. & Salicet. in authentic. post fratres, la 1. in princip. sumans illum textum, & textus ad hoc expressus est ibi. Quid autem erit in feudo, si concurrant patruus & filius fratris mortui? Vide per Bald. in cap. 1. Imperator Lothar. Eugenio Papa, in fin. ubi dicit, idem esse in feudo, quod in allodiis, & à fortiori ratione, quia ferè contra naturam feudi est, quod respiciat ascendentes; filius ergo fratris succedet in cellula fratris, sed patruus non habet aliam cellulam, nisi seipsum; & ideo filius fratris intelligitur esse proximior per fictionem quoad gradum, & per veritatem quoad effectum.

(4) *Adelante.* Non ergo habet locum representatio in successione collateralium ultra filios fratris, ut hic, & in *authent. post fratres, la 2. C. de legitim. hered. & dixi supra in L. 3.*

(5) *Mas cercano.* Concordat cum *dict. authent. post fratres, la 2.*

(6) *Dezeno grado.* Approbat opinionem Azon. *C. de legitim. hered. in summa, col. fin.* reprobata opinione Placent. qui dicebat omnes agnatos & cognatos in infinitum debere succedere, & opinionem Azonis tenet etiam Gloss. in *authent. de hered. ab intestat. venient. §. si verò neque fratres, & in authent. in successione, C. de suis, & legit. & hered. ubi etiam Bart. & Doctores: & Jas. in L. fin. col. 2. C. unde legitim.* In feudorum tamen successione porrigitur successio usque ad septimum gradum tantum, & non ulterius, *cap. 1. §. hoc autem sciendum, de his, qui feud. dar. poss. nisi feudum sit constitutum nomine & titulo regni, ducatus, marchionatus, aut comitatus, nam tunc etiam ultra centesimum gradum successio porrigitur, Bald. in cap. 1. de feud. Marchie, in §. capitanei, Jason post alios in dict. L. fin. col. 2. Decius consil. 85. Tu in feudorum successione vide L. 6. tit. 26. Partit. 4. & quæ ibi dixi, & L. 7. ejusd. tit. & ea, quæ etiam ibi dixi: & qualiter computentur isti gradus, vide in L. 3. tit. 6. Partit. 4. & adde Decium. consil. 334.*

(7) *Muger legitima.* Concordat cum *L. 1. ff. unde vir & uxor, & L. 1. C. eod.*

(8) *Marido.* Ut habetur similiter in dictis legibus.

(9) *Del Rey.* Concordat cum *L. 1. & L. 4. C. de bonis vacant. lib. 10. & L. 1. §. Divus, ff. de jur. fisci. & in authent. de hered. & Falcid. cap. 1. §. si verò institutio. & in tit. quæ sint regalia, in parte bona vacantia, in usibus feudorum, & nota, quod si clericus non habet consanguineos, neque Beneficium ecclesiasticum, & decedit ab intestato, bona talis clerici non veniunt applicanda fisco Papæ, sed potius debent applicari Episcopo loci, ut ipse diligenter ea distribuat in usum ecclesiæ universalis, non verò, ut sibi appropriet, ut notat Abb. in cap. 2. ultim. notab. & in cap. 1. ad fin. de succession. ab intest.*

L E X VII.

Si matrimonium sine dote scienter contrahitur, si mulier unde honestè vivat post mortem viri non habeat, succedit ipsi viro etiam liberos habenti in quarta, quæ non ultra centum libras auri ascendat; sed si habet unde vivat, non succedit. Hoc dicit.

(1) *Paganse.* Sumpta est de *cap. quia verò legem, el 2. in authent. ut liceat matri & avia, collat. 8. & à cap. Tem. III.*

L E Y VII.

En quanta parte de los bienes del marido rico puede heredar la muger pobre, si cassasse sin dote, e non ha de que beuir

PAganse (1) los omes a las vegadas de algunas mugeres, de manera que casan con ellas (2) sin dote (3), maguer sean pobres; porende, guisada cosa, e derecha es, pues que las aman, e las honrran en su vida, que non finquen desamparadas (4) a su muerte. E por esta razon tuieron por bien los Sabios antiguos, que si el marido non dexasse (5) a tal muger, en que pudiesse

bien

quoniam verò, in authent. de exhiben. & introd. re. colum. 5. & in authent. præterea, C. unde vir & uxor: & licet ista lex loquatur in uxore inope, idem erit in viro, ut in dict. authent. & vide per Gloss. & Bald. in L. licet, ubi & Bald. in 2. lectur. C. de jure dotium.

(2) *Con ellas.* Procedet etiam inter sponsos de præsent, etsi uxor non sit ducta ad domum, vide Bald. in *L. fin. col. fin. vers. 6. quæst. C. unde legitim.*

(3) *Sin dote.* Item si dos esset parva, secundum Bald. in *dict. authent. præterea, circa fin.* cujus dictum communiter tenetur; sed tunc talis dos computabitur in quartam, secundum eum, & Paul. de Castr. ibi. Quid autem, si dos fuit congrua tempore contracti matrimonii; sed postea ex mutatione temporum, qualitatis personarum, & facultatum, facta est incongrua? Vide per Socin. *consil. 30. in 4. volum. col. penult.*

(4) *Desamparadas.* An idem erit in viro inope, uxore præmoriante? Textus in *dict. cap. quoniam verò, in authent. de exhiben. reis*, probat apertè, quod sic, & tenet Gloss. in *dict. cap. quia verò legem*, ubi respondet ad textum ibi, qui videbatur ob stare, & ita tenetur communiter per Doctores in *dict. authent. præterea*. Si tamen ex uxore præcedenti maritus habeat filios, qui succedunt matri, & pater habeat usumfructum, tunc maritus non habebit istam quartam; quod procedit sive matrimonium fuerit cum dote, vel sine dote, cum talis quarta detur in subsidium propter inopiam, ut fatetur Decius in *dict. authent. præterea, in princ. col. 2.* si autem non extarent liberi, & mulier dotata fuisset, & dos esset restituenda per maritum, posset tunc maritus habere quartam, licet matrimonium esset cum dote, ut tenet glossa singularis in *L. licet, in gloss. 1. C. de jur. dot.* & illam glossam sequuntur communiter Doctores, ut tradunt Alexand. & Decius in *dict. authent. præterea*.

(5) *Non dexasse.* Ex hoc verbo videtur, quod dispositio hujus legis, & illarum, de qua sumpta est, procedat etiam condito testamento; & idem dicunt Doctores per textum ibi in *dict. authent. præterea*, & sic etiam contra voluntatem testatoris debetur ista quarta, prout vult Baldus in *dict. authent. præterea, parum post principium*, & Alexander *ibidem, colum. 2.* qui alios allegat, ex quo Alexander impugnatur dictum Saliceti ibi in *vers. sed dubitari potest septimò*, ubi tenet, quod si testator jussit uxorem esse contentam cum eo, quod sibi relinquit, & ultra petere prohibuit, quod tunc ultra petere non possit; quia hæc quarta debetur uxori contingenter, non necessario, & ideo solum præter voluntatem testatoris, non contra voluntatem debet posse venire. Tu considera, quia fortè ex dispositione hujus legis Partitarum hæc possunt reduci ad concordiam, videlicet, quod si testator reliquit uxori tantundem, ex quo posset benè & honestè vivere, licet sit minus quarta, quod tunc uxor non possit ultra petere: neque exigere, quod ponantur verba à testatore, per quæ prohibeat eam plus petere, prout exigit Salicetus, sed tantum quod relictum sit sufficiens ad alimenta, ne uxor infelix mendicare cogatur; si verò legatum à marito relictum non esset ita sufficiens, tunc etiamsi prohibeat eam plus petere, tamen petere poterit quartam istam, & imputabitur tunc tale legatum in quartam, ut disponit textus in *dict. authent. præterea*, quæ ita debet intelligi, cum loquitur de tali imputatione: & isto medio responderetur ad fundamenta Alexandri, & opiniones reducuntur ad concordiam.

bien e honestamente beuir, nin ella lo ouiesse de lo suyo (6), que pueda he-

redar (7) fasta la quarta parte (8) de los bienes del, maguer aya fijos (9): pe-
ro

(6) *De lo suyo.* Licet ergo uxor pauper esset industriosa, & manibus suis posset victum lucrari, adhuc habebit istam quartam, cum hæc lex se referat ad ea, quæ habeat in facultatibus propriis; & in terminis ita decidit Decius in *dict. authent. præterea, colum. fin. vers. 3. ex supra dictis*, & movetur, quia efficacius debetur uxori inopi quarta ista, quæ jure actionis peti potest, quam alimenta quæ solam judicis officio filiis debentur, ubi ad talem industriam habetur consideratio, ut in *L. si quis à liberis, §. sed etsi filius, ff. de liber. agnosc.* & quia ista quarta datur in honorem præteriti matrimonii, ut conserventur conjuges in solito statu, ut habetur in *dict. cap. quoniam verò, authent. de exhibend. reis*, unde non videtur, quod cogatur tunc mortuo marito plus solito victum propriis manibus quærere: & maxime hoc procederet, si mulier esset nobilis, cui esset dedecus laborare, ut in simili tradit Bald. in *L. alimenta, C. de negot. gest.* & de filio nobili tradit Bart. in *L. 1. C. de mendic. valid. lib. 11.* & satis hoc placet attenta ista lege Partitarum, & aliis legibus, de quibus sumpta est, licet Socin. *consil. 30. in causa Domine Agnetis, 4. volum.* velit contrarium in *colum. fin.* vel ex dictis Socini ibi hoc limitetur, nisi dos licet parva cum industria sufficeret ad alimenta, & sic quod ultra industriam esset dos, licet de per se non congrua; vide ibi per eum. Quid autem si uxor superstes haberet magnam domum vel prædium, ex quo tamen vivere non posset, nisi vendat proprietatem? Et dic, quod non cogitur vendere proprietatem, ut est textus singularis in *L. fin. §. ipsum autem, C. de bon. quæ liber.* & tenet Decius ubi *suprà*, & adde, quæ dixi in *L. 2. tit. 19. 4. Partit.* Item cum hic dicit, *nin ella lo ouiesse de lo suyo*, intelligitur tempore mortis mariti, quia qualitas adjecta verbo intelligitur secundum tempus verbi, *L. in delictis, §. si extraneum, ff. de noxal.* & *L. si Titius*, ubi Bart. *ff. de testam. milit.* unde licet postea efficiatur dives, non excludetur ab ista quarta & ejus petitione, ut tenet idem Decius in *dict. authent. præterea, in fin.* referens se ita consuluisse, & pater ejus consilio 24.

Sed quid si uxor habeat patrem divitem, à quo alimenta petere possit, an adhuc agere poterit ad istam quartam? Alexand. in *dict. authentic. præterea*, post Raph. Cuman. in *L. in suis, ff. de liber. & posthum.* tenet, quod non, per fundamenta quæ ibi videbis, ejus contrarium tenet ibi Decius *col. penult.* qui respondet ad fundamenta tradita per Alexand. opinio tamen Alexandri communiter tenetur, ut etiam fatetur idem Decius *col. fin.* tu adde Socin. *dict. consil. 30. incipit, in causa domine Agnetis, 4. volum.* ubi idem tenet, quod Cuman. & alii. Tu adverte, quod duo sunt principalia fundamenta, quibus Cumanus, Alexand. & alii moventur. Primum, quia quæ habet patrem divitem, non potest dici pauper, neque vulgò pauper appellatur, eo quod pater, & filius reputantur eadem persona, & extimū patris reputatur extimū filii, Gloss. in *L. 2. C. qui etat. lib. 10.* Secundum, quia filia potest cōgere patrem, ut sibi alimenta subministret, & sic succurratur ex bonis viri prædefuncti: & tamen ad primum potest dici, quod illud de extimo & reputatione ejusdem personæ procedat, quando filius est in potestate, prout dicit Gloss. in *dict. L. 2.* sed de jure regni per contractum matrimonii, juxta *L. Tauri*, filia liberatur à patris potestate, & cum sit emancipata, cessat dictum motivum. Ad secundum verò potest dici, quod illud non debeat esse in consideratione ad tollendam petitionem hujus quartæ, nam hujus quartæ petitio locum habet etiam stantibus filiis illius matrimonii, ut hic, & in *dict. authent. præterea*, & tamen certum est, quod poterit uxor suæ inopiæ succurrere, cogendo filios ad alimenta, *L. si quis à liberis, in princ. ff. de liber. agnosc.* & confirmatur quia uxor (quæ alenda est ab hæredibus viri infra annum, ut in *L. unic. §. exactio, C. de rei uxor. actione*) non tamen excluditur ab ista petitione, ut volunt Jacob. Butri. Salic. & Angel. in *dict. L. unic. §. cum autem, C. de rei uxor. action.* per textum in *L. cum unus, in fin. ff. de aliment. & cibis. legat.* Facit etiam pro ista opinione contra communem lex ista Partitarum cum dicit, *nin ella lo ouiesse de lo suyo*, & sic innuit non sufficere si alimenta possit aliàs à patre consequi. Cogita, quia passus est consideratione dignus, & ut dicit Decius in *dict. authentic. præterea, col. fin.* hoc totum recidere videtur in arbitrio judicis, qui

habet judicare & declarare, an pauper dicatur.

(7) *Heredar.* Facit quia si filii repudiarent, uxor succedet in totum per jus accrescendi, vide de hoc per Bald. in *L. unic. col. 7. vers. quoad secundam questionem. C. quando non petent. partes*; filiis tamen communibus illius matrimonii proprietatem reservare tenetur, ut in *dict. authent. præterea*, & quod succedat ut hæres, probatur hic, & in *dict. cap. quoniam verò, in authent. de exhibend. reis*, quod videtur clarum, quando succedit ex testamento vel ab intestato; sed quando succedit contra testamentum, Bald. & Salicet. Cuman. & Paul. de Cast. in *dict. authent. præterea*, dicunt, quod tunc uxor habebit quartam conditione ex illa lege; quibus satis obstat hæc littera cum dicit, *puede heredar.*; textus etiam in *dict. cap. quia verò legem, in authent. ut liceat matri, & avia*, dicit, uxorem accipere, & sic innuit, quod non habeat petere, sed accipere, prout etiam ponderat Philipp. Cornuus, *consil. 178. 2. volum. col. 4. vers. præterea est advertendum.*

(8) *Quarta parte.* Si tres filii sint vel pauciores; quod si plures sint, succedit in virilem, ut in *dict. authent. præterea*. Quid autem si maritus in vita fecit aliquam donationem, vel donationes, ex quibus venit præjudicium in ista quarta; an uxor possit eas revocare respectu talis quartæ? Vide per Philipp. Corn. *consil. 178. 2. volum.* & reperies etiam inter consilia Socin. *consil. 108. 1. vol. cum subscriptione alterius consulentis*, & ibi concludit, quod non admititur ad talem revocatoriam: vide ibi per eum.

(9) *Fijos* Sive illius matrimonii, sive alterius, ut in *dict. authent. præterea*: idem à fortiori si habeat ascendentes, secundum Bart. & Doctor. communiter in *dict. authent. præterea*, & cum dispositio hujus legis Partitarum non reperiatur correcta per aliquam legem Ordinamentorum, seu alias, procedet ejus dispositio etiam hodie, licet legitima filiorum sit aucta ad omnia bona, excepta quinta parte, in qua pater habet liberam dispositionem; quod patet, quia & ista lex loquitur, cum succederetur ab intestato, ubi omnia bona veniebant ad filios, & nihilominus uxori datur ista quarta; & quia illud argumentum legitimæ fuit eo respectu, ne gravarentur in ea filii per parentes, & non quando gravarentur ex dispositione legali, ut in isto casu: & leges posteriores augmentantes legitimam recipiunt intellectum & limitationem per priores leges, *L. sed & posteriores, ff. de legib. & L. non est novum. Gloss. in L. sciendum, in princ. ff. qui satisd. cogent.* & Gloss. in *authent. offeratur, C. de lit. contestat.* & quod nova lege non exprimitur, id veterum legum regulis relictum intelligitur, *L. precipimus, in fin. C. de appellat.* & bene confert, quod in isto proposito tradit And. de Isern. in *tit. quæ sunt regalia, in parte bona vacantia*, & Socin. *consil. 121. incipit, Præmittenda est disputatio, colum. 2. num. 8.* & certè, cum succeditur ab intestato, quæstio videtur habere minorem dubitationem. Si verò esset successio istius quartæ contra testamentum, in quo pater legavit quintam bonorum pro anima, vel extraneis, & in reliquis bonis instituit filios; tunc videtur magis dubium, an scilicet admittatur dispositio in quinta bonorum, & insuper de legitima filiorum uxor habeat quartam, nam secundum tempora juris communis & legum Partitarum, legitima, quancumque essent filii, non transcendebat semissem hæreditatis, ut in *authent. novissima, C. de inoffic. testam. & L. 17. tit. 1. ead. Partit.* & sic ex successione uxoris in ista quarta non fiebat eis præjudicium in legitima, & ideo cautè in *dict. authent. præterea*, ponitur, quod si tres filii sint vel pauciores, succedat uxor superstes in quartam, si verò plures, in virilem; quod ideo videtur dispositum, ne fiat præjudicium filiis in legitima, & ipsa non habeat ampliorem portionem, quam unus ex filiis. Sed hodie legitima augmentata fieret eis magnum præjudicium, si ultra quintam uxor ferat quartam de residuo bonorum, quæ erant legitima filiorum; & pro ista parte facit *cap. 1. §. fin. de investit. de re alien. fact.* ubi habetur, quod conjux inops non succedet in feudo, etiam respectu istius quartæ, quæ sibi debetur in bonis viri; ubi Baldus dicit, quod ratio dubitandi in illo §. erat, quia tale lucrum quartæ erat alienatio legalis, & ideo videbatur habere locum in feudis: sed contrarium est verum, secundum eum, per illum textum, quia alienatio legis non intelligitur fieri cum præjudicio tertii, neque in rebus sui natura prohibitis alienari: facit etiam Gloss. in *L. si ita quis, §. ea lege, ff. de ver-*

ro esta quarta parte non deue montar mas de cient libras de oro (10), quanto quier que sea grande la herencia del finado. Mas si tal muger como esta ouiesse de lo suyo con que pudiesse beuir honestamente, non ha demanda ninguna en los bienes del finado, en razon desta quarta parte.

L E Y VIII.

Quando puede heredar el fijo, que non es legitimo, en los bienes de su padre, si muera sin testamento; o el padre, en los bienes de tal fijo.

SIn testamento muriendo ome, que non dexasse fijos legitimos, su fijo natural (1) que ouiesse auido de alguna muger de que non fuesse dubda que la el tenia por suya, e que fuesse el fijo engendrado en tiempo que el non ouiesse muger legitima, nin ella otrosi marido; tal fijo (2) como este puede heredar las dos partes (3) de las do-

Lcy 7.
8. y 9.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.

verbor. obligat. quòd prohibitus alienare non potest dare occasionem, ut à lege alienetur. Sed adhuc non recederem à primo dicto, nam quod sic disponitur in *dict. authentic. pratered*, non est ratione legitimæ, sed ut dixi, ne ipsa uxor habeat ampliorem portionem; quod patet, quia in numero liberorum non dixit, *si quatuor sint, vel pauciores*, prout disponitur in *dict. authent. novissima*, sed dixit, *si tres sint*, &c. & sic legitima non fuit in consideratione.

Præterea res non videtur magni præjudicii, saltem quando supersint filii ejusdem matrimonii, quibus proprietatem reservare tenetur, & durum esset contrarium asserere, cum nulla lege istius legis dispositio reperiatur correcta. Tu cogita, quia passus est novus, & quando filii essent alterius matrimonii, magis dubius, & magis præjudicialis filiis: & tenendo istam partem, quòd adhuc etiam hodie aucta legitima dispositio hujus legis procedat, non obstat, quod fuit adductum, quòd qui non potest alienare, debet curare, quòd neque id fiat ex dispositione legali, glossa singularis in *dict. §. ea lege*, nam illud procedit, quando alienatio specialiter fuit prohibita in illam personam, vel personas, in quam ex dispositione legis fit, nam tunc curare debet, ne etiam ab intestato ex legis dispositione in talem personam veniat; secus si prohibitio est generalis, de non alienando simpliciter, ut declarant ibi Joan. de Imol. & Paul. de Castr. latius, quem videas. Ad dictum §. *fin. de investit. de re alien. fact.* potest dici, quòd ibi loquitur de rebus feudalibus, quæ de sui natura sunt prohibitæ alienari, & quia ibi tractatur de præjudicio alterius, qui erat dominus directi domini: quòd totum hic cessat, quia sumus in bonis allodialibus, & quorum integra proprietas est mariti.

Sed an perdet istam quartam uxor, si luxuriosè vivat post mortem viri, vide per Joan. Lupi. de Palac. Rubéis, in *repetit. cap. per vestras, de donat. inter vir. & uxorem*, in rubric. in *colum. 372. ad fin. in formis minoribus*.

(10) De oro. Concordat cum *dict. authentic. de exhiben. reis, cap. quoniam verò*, & cum *dict. cap. quia verò legem*, & de valore unius libræ auri vide in *L. quotiens*, ubi Joan. de Plat. C. de *susceptor. & archar. lib. 10.* & Jas. in *L. 2. §. ex his, penult. colum. ff. de verbor. obligat.*

L E X VIII.

Si defunctus non habet descendentes, nec ascendentes, succedit illi filius naturalis ex concubina in sexta parte æqualiter cum matre dividenda, sed in vita, vel testamento bene potest ei pater omnia bona sua donare: si autem filium legitimum habet, unam duntaxat unciam; si ascendentem tantum, relicta ei legitima hæreditatis, quæ est tertia, aliud potest filio naturali relinquere; & si pater de eo non fuit recordatus, tenetur eum hæres arbitrio boni viri alimentare: prædicta omnia habent locum è contra, cum de successione filii naturalis tractatur. Hoc dicit.

(1) Natural. Hic habes declaratum, quid debeat concurrere, ut quis dicatur filius naturalis, scilicet, quòd sit procreatus ex soluto & soluta, & quòd non esset dubietas, quin pater illam habeat in concubinam, adde *L. 1. tit. 11. 7. Partit.* ibi: *o amiga que tenga conocidamente por suya*, sed vide quæ dixi in *L. 1. tit. 15. 4. Partit.* & quod notat Abb. in *cap. innotuit, de elect. penult. colum.*

(2) Tal fijo. Quid si esset nepos, vel alius de liberis naturalibus ulterioris gradus? Videbatur dicendum, quòd

Tom. III.

illi nunquam possunt avo, vel proavo paterno in aliquo succedere, imò neque filius naturalis & legitimus procreatus ex filio naturali tantum, non potest avo paterno ab intestato succedere, ut in *L. fin. in fin. C. de natural. liber.* quæ lex etiam hodie manet incorrecta, ut patet in *authent. quib. mod. natural. eff. sui. in cap. discretis, §. 6. ad fin. in vers. de nepotibus*, licet Glossa ibi aliud innuat, scilicet quòd sit idem, quòd in filiis, quia secundum Matesillan. in *tractat. de success. ab intestat. fol. 2. colum. 1. in princ.* dicta lex finalis non est correcta in nepotibus, neque reperitur de jure cautum, quòd idem sit in nepotibus circa hoc, quòd est statutum in filiis: allegat etiam pro se textum in *dict. authent. in cap. filium verò*, ibi: *tamen nullum habeat participium ad ascendentes*, quòd tamen capitulum loquitur in alia materia: Angel. de Aret. refert, & sequitur simpliciter Matesillan. in *§. novissima, Instit. ad Orficiam*. Salicetus verò in *dict. L. fin. C. de natur. liber.* tenet contrarium, imò quòd nepos naturalis succedat ab intestato in his duabus uncis avo. Movetur ex eo, quòd in successionibus nepotes patrem repræsentant, ut sicut legitimi in totum succedent, ut in *authent. in successionem, de suis, & legit. hæredib.* sic naturalis in duabus uncis, ut poterat ejus pater: & subdit, quòd hæc opinio est æquior, & humanior, & quòd satis probatur ex mente *dictæ L. fin.* quia in illa lege ideò clauditur via nepotibus naturalibus, quia & erat clausa filiis. Si ergò in aliquo aperitur filiis, ut in *authent. licet, C. eod.* & hic, ergò & nepotibus, & quia aperte dicta *L. dicit*, quòd non debet ita via relinquendi nepotibus restringi, sicuti & filiis: & huic opinioni Saliceti videtur adhærere Roderic. Suar. in *commento L. 1. tit. 6. lib. 3. Foro LL. vers. hæc de naturalium filiorum successionem, colum. 1.* & certè punctus iste est disputabilis, ut & dicit Joan. Bapt. Catialup. in *repetit. L. si qua illustris, C. ad Orficiam*. ubi dicit, quòd in stricta disputatione opinio Mathesillani videtur magis de mente textus in *dict. vers. de nepotibus*, ut latius ipse inducit, *colum. 16. num. 39.* ubi videre poteris. Sed quia Azon in *summa, C. de natural. liber. colum. 1. vers. & quæ dixi de naturalibus filiis*, tenet idem dicendum in nepotibus naturalibus, quòd in filiis, & idem tenet Dinus seu ille, qui auctor fuit tractatus *de success. ab intestat.* qui est inter tractatus Bartoli, in consulendo, & judicando non videretur ab ista opinione recedendum, secundum eum: & etiam ego teneo per istam legem Partitarum, quòd ea, quæ in *dict. vers. de nepotibus*, continebantur circa nepotes naturales, hic non transtulit; & appellatione filii in materia favorabili venit nepos, ut tradit Bart. in *L. liberorum, ff. de verbor. signific.* & Salicet. in *dict. L. fin.* & per Bald. in *L. maximum vitium, colum. 3. & 4. C. de liber. præterit.* & quia etiam ad dictum vers. *de nepotibus*, conjuncta dicta *L. fin.* potest responderi, ibi tantum probari nepotes, etiam legitimos ex filio naturali tantum, avo intestato non succedere, ut legitimos; quòd tamen succedant, ut naturales, non negant dicta jura.

(3) Dos partes. Concordat cum *dict. authentic. licet, C. de natural. liber.* & removetur ab istis uncis seu partibus, non solum si stent filii legitimi & naturales, verum etiam si stent filii legitimari rescripto Principis: quòd satis probatur hic, & in *dict. authentic. licet*, & ex dictis Baldi in *L. eam quam, num. 20. & in L. cum acutissimi, C. de fideicommissis*. & idem si starent filii adoptivi, similiter excludetur, secundum Nicol. de Ubal. in *tractatu de success. ab intestat. col. 11.* & Joan. Baptist. de S. Severi. in

doze, de todos los bienes de su padre; e el, e su madre deuen partir estas dos partes ygualmente. E si por auentura, el padre non ouiesse pariente de los descendientes, nin de los ascendientes (4), estonce puedel dar mientras biniere, o dexar en su testamento, todo lo suyo a tal fijo como este. Pero si ouiesse fijo legitimo, non le podria dar, nin dexar en su testamento, a tal fijo natural, si non de las doze partes de la herencia, la vna (5). Mas si acaesciesse que el padre non ouiesse fijo legitimo, e ouiesse otro pariente de los ascendientes, assi

como padre, o auuelo; estonce, dexando a estos ascendientes su parte legitima (6) que es la tercera parte (7) de lo suyo, las otras dos partes puede dar en su vida, o dexar en su testamento al fijo natural sobredicho. E si por auentura, el padre non se acordasse (8) de tal fijo como este, non dexandole ninguna cosa de lo suyo, estonce los herederos (9) del son tenudos de le dar lo que le fuere menester (10) para su gouierno, e para su vestir, e calçar, segun aluedrio de omes buenos, de manera que lo puedan sufrir (11) sin gran su daño. Otro.

si

dict. L. si qua illustris, C. ad Orficiam. fol. 5. Quid si haberet descendentes, qui tamen renuntiarent hereditati, veluti filiae, juxta formam *cap. quamvis pactum, de pact. lib. 6.* vide per Bartolum in *L. 1. §. habebat, ff. de bon. poss. contra tabul. & Ludov. Roman. consil. 43.* & Guiliel. Bened. in *repetit. cap. Raynutius, de testam. in verbo, & uxorem nomine Adelasia, num. 679. cum sequent.* ubi & vide, quid si substituatur legitimis filiis: & vide *L. Lucius, & ibi Ang. & Joan. de Imol. ff. de vulg. & pupill. & quæ dixi supra ead. Partit. tit. 9. in L. 32. in gloss. magna.*

(4) *Ascendentes.* De jure isto Partitarum non poterat institui per patrem ejus filius naturalis, si talis pater habebat patrem, vel alios ascendentes legitimus, ut hic vides, nisi in eo quod non erat legitima talium parentum; & idem habetur in *dict. authent. licet.* Hodie tamen per *L. 10. Tauri* etiam nulla legitima relicta ascendentibus potest pater instituere filium naturalem in bonis suis omnibus hæredem, vel relinquere, quod voluerit.

(5) *La una.* Concordat cum *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui, cap. 12. §. ne igitur, & cum authent. de trien. & semis. cap. consideremus, & etiamsi non supersit concubina mater talis filii naturalis, potest sibi relinquere ista uncia, ut hic colliges, & tenet Gloss. & Alberic. in L. 2. C. de natural. liber.*

Quid autem si haberet duodecim filios legitimus, & unum naturalem, an possit tunc relinquere unciam dicto filio naturali? Alberic. post Mar. de Fa. in *dict. authent. licet, C. de natural. liber.* dicit, quod non, ne plus habeat naturalis, quam legitimus, per textum in *L. communium, in fin. §. 3. eod. tit. & §. quoniam variae, in authent. de nupt. & quid si substituatur bastardus legitimo?* Vide quæ dixi supra in *gloss. super verbo dos partes.* An autem ultra istam unciam poterit pater relinquere filio naturali quintam partem bonorum pro alimentis, ex dispositione *L. 10. in Ordinam. Tauri?* Et videbatur, quod sic, cum ista lex, neque authentica, licet, non disponant, quod hoc liceat patri ratione alimentorum filii naturalis, & sic etiam filio naturali diviti pater etiam stantibus filiis legitimis poterit relinquere istam unciam; sed contrarium credo, imo quod solum poterit pater filio naturali etiam egeno relinquere, vel istam unciam, de qua hic, vel quintam bonorum, si pater voluerit, juxta dictam *L. 10.* & sic ex dicta *L. 10.* & ex aliis LL. Fori, ista uncia fuit augmentata usque ad quintam partem, si pater eam naturali relinquere voluerit, neque ulterius erit capax, stantibus legitimis, etiam ratione alimentorum, eo quia cautum est, neque in vita, neque in morte patrem filios legitimus habentem non posse disponere ultra quintam bonorum in extraneos, vel pro anima, seu alias extra filios legitimus, ut habetur in *L. Fori, tit. De las mandas, L. 9. & in L. 28. in Ordinam. Tauri, & in L. 1. tit. De las herencias, lib. 3. For. LL.*

(6) *Legitima.* Hodie dic, ut in *L. 10. in Ordinam. Tauri.*

(7) *Tercera parte.* Adde textum in *authent. de trien. & semis. §. 1. Gloss. in authent. novissima, C. de inoffic. testam. & ibi Doctores, Bart. in L. nam, & si parentibus, ff. eod. quam legit sub L. pater filium, in fin.* sed hodie de jure regni legitima ascendentium sunt duæ partes de tribus, ut in *L. 6. in Ordinam. Tauri.*

(8) *Acordasse.* Satis hic probatur testamento facto per patrem nihil posse prætere filios naturales contra tale

testamentum patris, licet enim admittantur secundum voluntatem, non tamen contra voluntatem patris, ut etiam voluit Gloss. ubi notat Bart. in *L. 1. in princ. ff. de bon. poss. contra tabul.* idem Bart. in *L. Gallus, §. etiam si parente. ff. de liber. & posthum.*

(9) *Herederos.* Habes hic, quod onus alimentandi filium naturalem, quo pater tenebatur, ut in *authent. ex complexu, C. de incest. nupt. & in L. si quis à liberis, §. 1. ff. de liber. agnosc. L. 2. tit. 19. 4. Partit.* transit in ejus hæredes, etiam extraneos. Concordat dicta *L. si quis à liberis, §. item rescriptum,* ubi vide Gloss. Bart. & Alberic. *ff. de liber. agnosc. & adde L. 6. & quæ ibi dixi, in dict. tit. 19. 4. Partit.*

Sed an hæredes mariti tenebuntur alere uxorem inopem? Glossa vult, quod sic, infra annum à morte mariti, in *L. sicut patronus, ff. de oper. libertor.* quam ad hoc allegat Bartolus in *tractatu de alimentis, col. fin. & intellege dictum Bartoli juxta dictum illius Glossæ.*

(10) *Menester.* Concordat cum *dict. authent. licet, C. de natural. liber.* ibi: *hujusmodi enim naturales filios pasci boni viri arbitrio necesse est;* & ex istis verbis junctis præcedentibus cum dixit: *non se acordasse de tal fijo, non dexandole ninguna cosa de lo suyo, estonce, &c.* argui potuit, quod si pater relinquit filio naturali unciam, quæ erat duodecima pars hereditatis, vel quinta per *dict. L. 10. Tauri,* licet talis pars sic relicta, & si vendatur, neque ejus pretium non sufficiat ad alimenta, quod non tenebuntur hæredes patris ad alendum talem filium naturalem; & idem si patri naturali decedenti ab intestato succederet in duabus uncis. In contrarium tamen videtur dicendum, quia alimenta sunt debita filio naturali etiam de jure naturæ, *L. 1. §. penult. vers. hinc liberorum, ff. de just. & jur. & Institut. de jur. natur. in princ. & hinc dicebat Bald. in L. pactum quod dotali, col. fin. quest. fin. de collat.* quod neque tali juri alimentorum à lege & natura debito potest renuntiari, etiam cum juramento. Neque tale jus naturæ videtur lege mutabile, maxime attempta æquitate canonica, de qua in *cap. cum haberet, de eo qui duxit in matrim. quam polluit per adulter.* neque de mente hujus *L.* neque etiam dictæ *L. 5.* est tollere filio naturali tale jus petendi alimenta ab hæredibus patris, in quos transit hoc onus alimentorum, ut in *L. si quis à liberis, §. item rescriptum, ff. de liber. agnosc. & hic;* nam intelligendæ sunt, quod in proprietate bonorum, quæ à patre naturali manserunt, stantibus filiis legitimis filius naturalis etiam occasione alimentorum non sit capax aliquid ultra habendi, etiamsi à patre sibi relinquatur; non verò ex hoc negatur, quin si tale relictum esset insufficiens ad alimenta, quod non possit petere id, quod sibi deficeret ad alimenta, ab hæredibus patris filiis vel extraneis, & similiter si duæ uncie ab intestato non sufficerent. Idem videtur dicendum, & quod istæ LL. intelligantur, quando unica, vel quinta relicta, vel quod pater reliquit, sufficeret ad alimenta, nam si non esset sufficiens, non intendit tollere tale jus alimentorum: hoc etiam vult Roderic. Suar. in *commento L. 1. tit. 6. lib. 3. For. LL.* in vers. *notandum est igitur,* ubi allegat textum cum glossa in *§. discretis, in authent. quib. mod. natural. efficiant. sui.* & ibi Bartolus: & cave ut intelligas dicta Roderici, quando duæ uncie non essent sufficientes ad alimenta, ut prædixi, & quod ita intelligi debet Bartolus in *§. discretis.*

(11) *Sofrir.* Nota hoc verbum, & vide *L. 2. & quæ ibi dixi, & L. 4. tit. 19. 4. Partit.*

si dezimos, que en aquella misma manera que el fijo natural puede, e deve heredar a su padre en los bienes del, e aprouecharse dellos, assi como sobredicho es; que en essa misma manera (12) puede heredar el padre en los bienes de tal fijo, e ayudarse dellos (13).

LEY IX.

Como non se embarga al fijo natural la su parte que deve auer, por razon de la muger legitima que fue de su padre.

LAs leyes antiguas (1) otorgan, que el padre muriendo sin fijos legitimos, puede el fijo natural heredar los bienes, de las doze partes las dos, non dexando el muger legitima. Ca si la dexasse embargaria al fijo, de guisa que non podria demandarlas. E porque non podimos fallar ninguna razon (2) derecha, por que se mouieron los que fizieron las leyes, a toller a tal fijo esta su parte, por esta razon de la muger legitima que dexasse su padre; poren-

de tenemos por bien, e mandamos, que la aya, e que non se le embargue por esta razon. E a esto nos mouimos, a mudar (3) de la manera que la auia puesta la ley, por dos razones. La vna, porque este fijo nascio en tiempo en que la muger legitima del padre non rescibio enojo, nin tuerto por razon del. La otra, porque, maguer a el tolliesse esta parte, non la ganaria ella (4), e auerla yen los otros mas propinquos parientes del finado. E demas semejaria estraña cosa, que ella pudiesse fazer daño a otri segund ley, non meresciendo, nin viniendo ende a ella ninguna pro.

LEY X.

Quales fijos non son legitimos, nin naturales, e que non pueden heredar los bienes de sus padres.

Nascido seyendo alguno de fornicacion (1), o de incesto, o de adulterio; este atal non puede ser llamado fijo natural (2); nin deve heredar (3) nin-

Ley 7.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.

(12) *Manera.* Concordat cum dict. authent. licet, & cum corpore unde sumitur, & cum dictis Azon. C. de natural. liber. in sum. col. 1. & C. de legitim. hered. in sum. ad fin. ubi posuit hæc verba: & fortè eodem modo succedit naturalis pater filio, sicut etiam naturalis filius patri, ut ita sit eadem vel par ratio pietatis, ut ff. de inoffic. testam. L. nam & si parentibus, licet Plat. dixerit, patrem in solidum succedere filio naturali, etiamsi filius esset spurius, & vide bonum textum in §. 1. Institut. de servil. cognat. & Bart. in L. fin. col. 1. vers. quero quid è contra, ff. de his quib. ut indign. & in authent. quib. mod. natural. efficiant. sui. §. si quis igitur.

(13) *Dellos.* In alimentis, ut dict. authent. licet.

LEX IX.

Lege antiqua cessante, uxor defuncti non impedit filium naturalem patri in duas uncias succedere, quia ei non fecit præjudicium ante conjugium natus; nec quod auferendum esset naturali, applicandum esset uxori. Hoc dicit.

(1) *Antiguas.* Authent. licet, C. de natur. liber. & in corpore unde sumitur.

(2) *Ninguna razon.* Hostien. in summa, qui filii sint legitim. vers. an utrumque genus, dicit illam fortè esse rationem, favor videlicet & honor matrimonialis, propter quem noluit lex, quod vivente uxore legitima naturales succederent in memoriam matrimonii præteriti, ne mulier illa scandalizaretur, argumento L. 2. ff. rerum amotarum, & C. eod. L. 2. ibique tradit, quod est in mari triplex genus piscium, murenæ, & locustæ, & purpuræ, quorum piscium unus ab alio vincitur, non è contra; nam murena a locusta vincitur, locusta a purpura, purpura a murena: & subdit, habet ergo conjux potestatem diaboli, quia naturali obest, & sibi nihil prodest.

(3) *A mudar.* Multum nota istam legem, ut caveas multum in dicendo quod aliquando LL. Partitarum corrigant jus commune, nam cum hoc lex Partitarum voluit, id expressit, ut hic vides.

(4) *Non la ganaria ella.* In contrarium videbatur, quia si aliquid auferatur alicui alterius favore, cedere debet illi, pro quo auferitur, L. 2. §. si duo, & ibi Bart. ff. de collat. bonor. & in L. 2. §. fin. ff. ad Tertul. & consuluit Paul. de Cast. consil. 187. in 2. vol. incipit, notandum est, quod si Princeps eximit castrum, quod donat, a jurisdictione civitatis, cui antea subiciebatur, quod cum hoc fiat contemplatione donatarii, videtur donatario ipsam applicare, argumento L. servo legato, §. si testator, ff. de legat. 1. & ex notatis per Bart. in dict. L. 2. §. fin. Con-

fert ad idem, quod tradit Joan. Andr. in addition. ad Specul. tit. de success. ab intest. in rubric. col. 2. vers. sed questionem, & quæ tradit Socin. consil. 5. 1. volum. incipit, præsens consultatio, & consil. 84. eod. volum. & consil. 241. col. 12. volum. 2. & consil. 73. in 4. dubio, volum. 3. incipit, dubitationem faciebat, ubi per dicta consilia notanda in proposito videre poteris: potest dici, quod in casu isto lucrum duarum unciarum nunquam per LL. antiquas fuit delatum filio, nisi sub hac conditione, si legitima soboles, vel conjux legitima non superesset, & sic non potest dici, quod auferatur lucrum, eo quod nunquam stante uxore legitima fuit delatum; & ideo per leges antiquas non applicabatur uxori, sed venientibus ab intestato, a quibus aufereretur. Præterea LL. antiquæ non movebantur ad hoc statuendum contemplatione uxoris, cui nulla injuria facta fuerat, neque à lege in hoc aliquid pro se habebat, sed quia sic placuit Legislatori deferre tale lucrum, & non aliàs; & sic est diversa ratio quæ in adductis in contrarium, & sic justè motus fuit Legislator Princeps noster, qui hanc legem condidit ad tollendum dispositionem antiquam, ut talis conjux non sit impedimento filiis naturalibus, ex quo ipsa non poterat sibi acquirere, quod naturalibus aufereretur.

LEX X.

Nato ex fornicatione, adulterio, vel incestu, non potest inter vivos, vel in morte pater donare, aliàs revocant fratres legitimi, aut patruus, vel avi, nisi Rex confirmet: & si intra duos menses non revocent, vel non sunt qui revocent, sic donatum vel relictum erit Regis. Hoc dicit.

(1) *De fornicacion.* Intellige de ea fornicatione, quæ etiam accedente fornicantium consensu conjugalis esse non potest, nam aliàs inter solum & solum filius inde habitus naturalis diceretur, & non spurius, ut supra eod. L. 8. Et quod de tali fornicatione hæc lex debet intelligi, patet etiam ex L. 1. tit. 15. supra, 4. Partit. quæ natum ex adulterio vel incestu appellat fornecinum, & ex L. fin. tit. 14. ead. Partit. 4. quæ dicit idem esse dicere spurium, quod fornecinum.

(2) *Fijo natural.* Imo est spurius, vide dict. L. 1. tit. 15. Partit. 4. & quæ ibi dixi.

(3) *Heredar.* Sunt enim tales filii omnino incapaces respectu patris, & neque ex testamento, neque ab intestato, neque ex contractu inter vivos aliquid à patre capere possunt, ut in §. fin. quib. mod. natural. efficiant. sui & in authent. ex complexu, C. de incest. nupt. & in authent. licet. C. de natural. liber. & hic, & L. 4. tit. 3. supra ead. Partit. nisi sit ad alimenta, ut in L. 9. & 10. in Or-

guna cosa de los bienes de su padre: e si a tal fijo como este diesse el padre alguna cosa de lo suyo, los otros fijos legitimos, que fueren de aquel padre mismo, pueden reuocar la donacion (4) e la manda (5). Fuera ende, si Rey le confirmasse (6) la donacion, o la manda por su preuilejo. E si fijos legitimos non ouiere, puedenla reuocar los her-

Ordinam. Tauri, & in *L. 5. tit. 19. 4. Partit.* & in *cap. cum haberet, de eo qui duxit in matrim. quam polluit per adulter.* & per Bartol. in *dict. authent. ex complexu*, & respectu talium alimentorum erunt capaces etiam ratione proprietatis, stantibus filiis legitimis aliis, usque ad quintam bonorum, ut in *dict. LL. Tauri*, & non stantibus, etiamsi excederet quintam, dummodo talis proprietas aestimata non excedat valorem necessarium ad alimentandum filium spurium, considerata ejus ætate, & qualitate & dignitate ejus & patris, ut novissimè tradit Roderic Suarez. in *repetit. L. 1. tit. 6. lib. 3. For. LL.* vers. *secundum est*, utrum legatum alimentorum: & cum ex dictis *LL. 9. & 10. Tauri*, permittatur patri filio spurio titulo alimentorum posse legare, vel donare usque ad quintam bonorum, procederet, et si filius ditissimus sit, ut tradit Aimon. *consil. 199.*

(4) *La donacion.* Non potest ergo donari nio spurio per patrem, ut hic vides, & dixi supra in *gloss. proxim.* Quid autem si pater donet filio decem, & rogavit eum, ut ea restitueret; an valebit fideicommissum? Bald. in *L. ab eo, C. de fideicommissis.* dicit, quod sic, quia licet non capiat, neque obligetur, tamen tanquam executor restituere potest, allegat, *L. si quis quos, ff. de legat. 2.* Bart. tamen in *L. eam quam, C. eod. col. penult.* vers. *quæro 4.* vult contrarium, videlicet, quod ille qui est incapax in totum, cum habeatur pro non scripto, non teneat fideicommissum ex persona ejus, per notata in *L. codicillis, in princip. ff. de legat. 2.* sive sit fideicommissum universale, sive particulare, & contra Baldum tenet Alexander in *L. cogi, §. hi qui solidum, ff. ad i. rebell. col. penult.* & Jason in *dict. L. eam quam, col. fin.* quos videas. Quid autem ex titulo venditionis, ut quia inter se vendere velint? Specul. *tit. de succes. ab intest. col. fin.* dicit quod neque titulo venditionis, si ponas hoc fieri ex prohibito affectu; sed si tanquam inter prorsus extraneos, fortè secundum eum tenebit venditio, argumento *ff. de donation. inter vir. & uxor. L. si sponsus, §. circa, & ff. de contrah. empt. L. si quis donationis.* Sed contra istud dictum facit *L. 1. C. de natural. liber.* quæ locuta fuit de titulo emptionis, ut neque hac via filii spurii, de quibus ibi, essent capaces: cui adde *L. 2. tit. 3. lib. 5. Ordinam. & L. 22. tit. 9. lib. 1. Ordinam. Regal.* & fortè in dubio præsumendum esset, emptionem factam ex prohibito affectu, per illam *L. & per dictas LL. regni.* Si verò constaret rem gestam, ut inter extraneos, fortè procederet dictum Speculatoris, præsertim attentis verbis hujus legis Partitarum, qui nihil dicit de emptione, sed de donatione; & facit etiam quod Albericus dicit in *dict. L. 1.* cum dicit: nota, contractum initum per patrem cum filiis naturalibus, vel uxore non legitima, præsumi fictitium & in fraudem factum, & idè retractatur pro hoc, *ff. de probation. L. qui testamentum, in fin. & ibi vide Glossam: & Salicet. in dict. L. 1.* ubi & Baldus. Segura tamen in *repetit. L. 3. §. fin. ff. de liber. & posthum. fol. 10. col. 1.* per illas *LL. Ordinamenti*, vult, quod neque titulo verò emptionis: sed fortè limitandum est, ut dixi. Quid autem si filius spurius emat ab eo, cui pater vendidit, vide Bart. in *L. si is qui, in fin. ff. de vulg. & pupill.* ubi vult, quod adhuc alienatio præsumatur facta in fraudem.

(5) *La demanda.* Ab alio tamen, quam à patre, etiam ab avo, potest spurio donari, vel relinqui, Gloss. & Doctores in *dict. L. 1. C. de natural. liber.* & dixi in *L. 4. tit. 3. supr. ead. Partit.* intellige tamen quod dixi, quando relinquitur ab avo non habente legitimam sobolem, nam si haberet, non potest relinquere nepoti spurio, nisi esset intra quintam bonorum per *LL. hujus regni.* Idem neque posset avus habens legitimam sobolem ultra dictam quintam relinquere nepoti etiam legitimo & naturali ex filio spurio, ut tenet Gloss. in *L. fin. C. de natural. liber.* per textum ibi, & tradit Jason in *L. hereditas, penult. col. C. de his quib. ut indign.* & tradit Didacus à Covar. in suo *epitome matrimoniali, part. 2. cap. 8. vers. 2 conclusio.*

manos (7) del padre deste fijo atal, o su auuelo, o su auuela. E si tales parientes non ouiessem que la reuocassen, o si los ouiere, fuessen tan negligentes, que non quisiessen demandar fasta dos meses (8) lo que fuesse dado a tal fijo como este, estonce deye ser del Rey.

LEY

An autem possit à patre relinqui spurio, cum capere possit? Vide Bald. in *L. eam quam, col. 11. C. de fideicommissis.* vers. *& ex hoc inferitur*, ubi dicit, quod non valet relictum: & illud dictum Baldi dicit pulchrum, & singulare Paulus de Cast. quem vide in *L. 1. ff. de regul. Canoniana*; contrarium tamen tenet Alexander, & videtur communis opinio, in *L. Gallus, §. instituens, col. 1. ff. de liber. & posthum.* Decius *consil. 176. col. antepenult.*

An autem possit capere spurius quod relinquitur causa conditionis implendæ? Bald. in *dict. L. eam quam, circa fin. vers. sed juxta prædicta*, dicit, quod non, allegans glossam notabilem id tenentem in *L. quod conditionis, ff. de donat. caus. mort.* quæ est glossa singularis: & idem tenet Bald. in *§. naturales, col. 1. vers. extra notata, si de feud. fuer. controvers. inter domin. & agnat.* Vide etiam per Bald. in *dict. L. eam quam, in fin. & ibi addita*, utrum spurius possit succedere patri, qui non est solvendo. Adde etiam, quod benè poterit substitui vulgariter filio spurio, vide per Bald. in *L. humanitas, col. 10. C. de impuber. & aliis substit.* ipse tamen spurius non poterit substitui vulgariter, neque per fideicommissum à patre, ut post alios tradit latè Guilielm. Benedict. in *repetit. cap. Raynautius, de testam. in verbo & uxorem, num. 690.*

(6) *Confirmasse.* Cum clausula, non obstante, ut tradit Gloss. in *dict. L. 1. C. de natural. liber.* & tradit Azon *C. eod. in summa, col. 2. vers. quid si Imperator:* vide per Salic. in *L. fin. C. de divers. rescript.*

(7) *Los hermanos.* Concordat cum *dict. L. 1. C. de natural. liber.* & nota benè, quia hæc lex approbat opinionem Azonis ibi in *summa*, qui intellexit illam legem etiam in spuris natis ex aliis personis non in dignitate positis. Et adverte, quia per istam legem videtur reprobari quædam, quæ erat magis communis opinio, videlicet quod relictum spurio palam, remanere debeat penes hæredem scriptum, vel apud venientes ab intestato; non autem primo vadat ad personas nominatas in dicta *L. 1.* & hic; quam opinionem tenet Bart. in *L. hereditas, C. de his, quib. ut indign.* ubi etiam Bald. Angel. & Salicet. & Alexander, dicens istam opinionem magis communem: & idem tenet Bart. in *dict. L. 1.* ubi & Salicetus dicit, quod istæ personæ ibi & hic nominatæ, non admittuntur priusquam hæredes, sed veniunt istæ personæ inter se ordine successivo, eo ordine quo hæreditas defertur ab intestato, tamen post hæredem scriptum. Et ut hic vides hæc lex sequens opinionem Azonis, vult, quod primo loco statim defertur personis hic scriptis, quam opinionem etiam voluit tenere Gloss. in *dict. L. hereditas*, & inter eas defertur ordine successivo, ut dixit Salicetus. Quod tu tene menti contra dictam magis communem opinionem, quam etiam tenuit Bartolus, ubi plenè tractat, in *L. fin. colum. 2. ff. de his, quibus ut indign.* vers. *quæro & revoco in dubium*, & sic quod ex istis *LL. Partitarum* fiat distinctio inter omnino incapaces, qui non dicuntur indigni, & tunc procedat opinio Bartoli, & quod habetur in *L. 1. C. de hered. instituend. & in L. fin. tit. 7. ead. Partit.* & inter incapaces, ob indignitatem etiam sine culpa sui, quia alieno vitio laborant, ut isti spurii, & tunc procedat opinio Azonis, & Glossæ in *dict. L. hereditas*, quæ approbatur hic. Tu verò cogita, si quomodo possit defendi communis opinio ab ista lege Partitarum, ut videlicet intelligatur non existente hærede scripto, cum hæc lex non apperiat hæredem fore scriptum: & esset magna restrictio ad istam legem.

(8) *Fasta dos meses.* Concordat cum *dict. L. 1. C. de natural. liber.* & facit, quod si possessor majoris committat tale delictum, propter quod transeat in sequentem vocatam, quod si ille sit negligens in petendo intra duos menses, quod possit petere fiscus; & adde, quod Baldus notabiliter dicit in *§. fin. in fin. per quos fiat investit.* Cogita tamen, an cursus duorum mensium tantum sufficiat, & vide quæ dixi supra in *L. 10. 4. Partit. in gloss. magna, vers. item pone, tit. 26.*

L E Y XI.

Quales fijos, de aquellos que non son legitimos, pueden heredar a sus madres.

LAS madres siempre son ciertas (1) de los fijos que nascen dellas; por esta razon (2) todo fijo deve heredar en los bienes de su madre (3) en vno con

L E X XI.

Mater semper est certa; ideo ad ejus successionem spurii cum legitimis admittuntur, nisi sint incestuosi ex consanguineis infra quartum gradum geniti, aut ex damnato coitu, id est ex Religiosa; vel mulier sit nobilis generis, cui non succedit vulgo quæsitus cum legitimis. Hoc dicit.

(1) *Siempre son ciertas.* Adde *L. quia semper*, ff. de in jus vocand. & dicit Philosophus 1. de generatione animalium, quod femina in generatione dat corpus, id est ministrat materiam corporis informem, formatur autem per virtutem formativam, quæ est in semine patris: & laboriosior est generatio matrum, quam patrum, & magis sciunt, qui sunt ipsarum filii, quam patres, ex quo secundum Philosophum 9. ethicor. magis sunt amantes filiorum, quam patres. Item quia mater plus laborat in generatione & educatione, quam pater, unde dicitur Ecclesiastici cap. 7. v. 29. *gemitum matris tuæ ne obliviscaris.*

(2) *Por esta razon.* Adde §. novissimè, Institut. ad Orficiam.

(3) *Los bienes de su madre.* Idem dic in bonis aviæ maternæ, vel alterius ascendentis per maternam lineam, perinde ac si nati essent de legitimo matrimonio, ut in dict. §. novissimè, & *L. si spurius*, & *L. hac parte*, ff. unde cognat. & *L. Modestinus*, & in *L. 9. in Ordinam. Tauri*, ibi: *por su orden, y grado*: & tradit Mathesillanus in suo tract. de succession. ab intestat. fol. 1. col. 4. Angel. Aretin. in dict. §. novissimè. Et idem dic è contra in matre, & avia, & aliis ascendentibus naturalibus, ut similiter succedant suis descendentibus naturalibus, ut in dict. *L. si spurius*, & in §. fin. Institut. ad Tertull. & in §. vulgò, Institut. de succession. cognat. tradit Mathesillanus in suo dict. tractat. fol. 6. colum. 3. vers. aut sunt parentes. Angel. Aretin. in §. præferuntur Institut. ad Tertull. & probatur in *L. 6. in Ordinam. Tauri*, nam in hoc perinde est, ac si nati essent ex legitimo matrimonio, & poterit tam mater, quam avia, vel alii ascendentes per lineam maternam, quærellare contra testamentum talis descendens, *L. si suspecta*, §. de inofficioso, ff. de inoffic. testam. quæ lex licet loquatur in matre, idem dicendum in aliis ascendentibus, quæ in ejus locum subintrant, ut in §. cum filius, Institut. de hæredit. quæ ab intest. defer. & tradit Socinus, & ibi in subscriptione etiam Bald. de Bartholinis consil. 148. 1. volum. incipit, *Memini, jam sunt duo menses*, & probatur in dict. *L. 6. in Ordinam. Tauri*, & in *L. nam etsi parentibus*, ff. de inoffic. testam. & eandem legitimam debent habere in bonis talium descendentium, ac si tales descendentes essent de legitimo matrimonio, ut probatur in dict. *L. 6. & 9. in Ordinam. Tauri*, & juxta notata per Gloss. & ibi Salic. & Doctor. in authent. novissima, C. de inoffic. testam. Et pro indubitato tradit Socin. in dict. consil. quod in talibus naturalibus, seu spuris respectu successionis maternæ legitima sit triens, juxta dictam authent. novissima, quæ auxit antiquam legitimam, quæ erat quarta, ut in *L. Papinianus*, §. quarta, ff. de inoffic. testam. *L. cum quæritur*, C. eod. & hodie per LL. hujus regni est etiam aucta in filiis & descendentibus, ut in *L. 9. tit. 5. lib. 3. Foro LL.* & in dict. *L. 6.* ubi etiam, quod duæ tertix partes ex tribus debentur pro legitima ascendentium: & licet illa *L. 6.* dicat, *los ascendientes legitimos*, verificatur etiam in ascendentibus naturalibus per lineam maternam, qui, ut dixi, perinde succedunt, ac si essent de legitimo matrimonio, ut etiam probari videtur in dict. *L. 9. tit. 5. lib. 3. For. LL.* cum dicit, *que ayan derecho de heredar.* Neque obstat matri, neque aviæ maternæ, quod habeat filios legitimos & naturales, ut ex hoc repellatur à successionem filii vel nepotis naturalis, cum nullo jure caveatur, quod tales filii sui obstant, & quia id in simili questione videtur decidere Mathesillanum in dict. suo tract. de suc-

los otros fijos legitimos (4) que nascen della, quier sea legitimo, o non. Fueras ende, si fuesse tal fijo como el que llaman en latin incestuoso, que quiere tanto dezir, como el que es engendrado de ome, e de muger, que sean parientes fasta el quarto grado: o fuesse otro que llaman en latin, natus ex damnato coitu (5), que quiere tanto dezir, co-

cess. ab intestat. 6. fol. col. 3. vers. aut sunt parentes. cum dicit, quod etiam illustris mater succedit filio naturali, licet habeat filios legitimos & naturales; & tamen talis filius naturalis non posset succedere tali matri illustri habenti filios legitimos & naturales, ut in *L. si qua illustris*, C. ad Orficiam. & hic; & idem post Mathesillanum tenet Angel. Aretin. in dict. §. præferuntur, colum. penult. Neque huic dicto obstrabit, quod idem Mathesillanus notat in dict. tract. fol. 7. col. 1. vers. & ex hoc infertur mirabiliter, ubi voluit, quod quemadmodum filius naturalis non succedit patri in duabus unciis ab intestato, quando pater habet legitimam sobolem, ut in authent. licet, C. de natural. liber. sic neque talis pater naturalis habens talem sobolem, non succedet filio naturali, per textum in cap. in quibus, in authent. quib. mod. natural. efficiant. sui. disponentem eodem modo & vice patrem naturalem succedere filio naturali, quo & filius naturalis sibi, & idem voluit Angel. Aretin. in dict. §. præferuntur, colum. fin. post dictum Mathesillani, & Joann. Bapt. Catialup. in repetit. dict. *L. si qua illustris*, num. 42. quia illud dictum non credo esse verum, neque fundatur jure, quia dictus §. in quibus, intelligitur, ut ea vice & modo succedat pater naturalis filio, sicut & ipse filius naturalis sibi, quasi velit dicere, quod cum filius caruerit legitima sobole, succedat ei pater, sicut & filius succedit sibi carenti tali sobole; non verò prout intelligit Mathesillanus: quia est intellectus extraneus, & absurdus, & ita Ludovic. Bolognin. licet non sic declarans, impugnât ibi dictum Mathesil. in addition. & quia dato, quod dictum Mathesillani esset verum, procederet in successione patris naturalis, ad quam se restringit dictum cap. in quibus, & *L. Partitarum* supra eod. *L. 8. in fin.* non verò in matre, vel ascendentibus per lineam maternam, prout & voluit dictus Mathesillanus in successione matris illustris, ut prædixi.

(4) *Con los otros fijos legitimos.* Concordat cum *L. si qua illustris*, in fin. C. ad Orficiam. & §. novissimè, & ibi Glossa, Institut. eod. hoc tamen hodie corrigitur per *L. 9. in Ordinam. Tauri*, disponentem, quod stantibus legitimis spuris non succedat matri.

(5) *Natus ex damnato coitu.* Intellige ex quo mater debet in foro exteriori puniri; ut declarat Bart. in *L. fin. col. 1. in vers. quæro an succedat*, ff. de his quib. ut indign. & idem vult Ang. de Aretin. in §. novissimè, Institut. de succession. col. fin. vers. unum enim restat: hoc etiam expressè disponitur in *L. 9. in Ordin. Tauri* ibi: *de dañado y punible ayuntamiento, de parte de la madre*, & Doctores loquentes secundum jus commune exemplificant in coitu cum consanguinea, vel affini, vel cum conjugata, vel Moniali, vel in coitu inter dominam & servum, ut tradit Bart. ubi supra, & Joann. Baptist. de S. Severin. in *L. si qua illustris*, C. ad Orficiam. fol. 2. colum. 1. Angel. in dict. §. novissimè, Institut. ad Orficiam. Idemque dicendum in nato ex virgine stupro vitata, cum etiam talis coitus punibilis sit etiam ex parte matris, ut probatur in *L. si uxor*, §. si quis plane, & in §. fin. ff. ad leg. Jul. de adult. & in *L. fœdissimam*, secundum primum intellectum Glossæ, C. ad leg. Jul. de adulter. & tenet Gloss. in *L. si mulier*, C. eod. quæ tractat, an poena stupri respectu mulieris hodie sit immutata, sicut reperitur immutata in adulterio; de quo etiam per Gloss. & Bart. in *L. si adulterium cum incestu*, ff. de adulter. & per Salic. in *L. eum qui duas*, & in dict. *L. si mulier*. ubi distinguit, C. eod. & quod etiam mulier puniatur poena stupri, sicut & vir, tenet Angel. de Aret. in tractat. maleficiorum, in parte che may adulterato, colum. 7. Videmus tamen hodie de consuetudine, virginem non puniri poena stupri, neque alia, neque in judicium id contra eam deduci, neque leges Partitarum virgini stupratæ talem poenam imponunt, ut patet ex *L. 1. & 2. tit. 19. & ex L. fin. tit. 18. 7. Partit.* dummodò talis coitus non sit

sit incestuosus, ut in dict. *L. fin.* ubi tamen virgo per vim, vel coitum impressivum esset stuprata, talis coitus non esset punibilis ex parte matris, & filius ei succederet, ut tradit Bald. in *L. eam quam*, colum. 6. vers. & scias, *C. de fidelcomm.* & in *L. si qua illustris*, *C. ad Orfician.* & probatur in dict. §. *si quis planè*; idemque dicendum esset de coitu cum vidua honesta, *L. inter liberas*, & *L. si uxor*, ff. *de adulter.* §. 2. *Institut. de public. judic.* Cum vidua verò honesta, etsi infimæ sortis sit, vel cum virgine, paupere, vel infimæ sortis, stuprum est punibile, ut patet in dictis LL. & in dicta *L. 2. tit. 19. 7. Partit.* & tradit Bertrandus consil. 158. volum. 3. Hodie verò per *L. 9. Tauri*, solus ille coitus dicitur damnatus & punibilis ex parte matris, eo respectu ut filius ab ejus successione excludatur, ex quo mater esset punienda poena mortis naturalis, seu ex quo mater incurrat in poenam mortis naturalis, quod exemplifica in casu *L. 1. C. de mulierib. quæ serv. prop. se immisc.* vel quando ex tali coitu mater committeret crimen incestus, ut in *L. fin. tit. 18. 7. Partit.* ibi cum dicit: *esta mesma pena deve auer la muger, que a sabiendas fiziere este pecado*: & sic vult, quod patiat eadem poenam, quam vir tali casu pateretur, quæ est poena mortis; pro quo facit textus notabilis cum glossa in *cap. relegentes*, 23. quæst. 5. & licet poena in adulterio sit innovata in muliere, non tamen hoc reperitur in incestu, ut in simili dixi supra ead. gloss. & notat Glossa, & Bart. in dict. *L. si adulterium cum incestu*, in princip. Quod saltè indubiè procederet in coitu nefario, & incestuoso inter ascendentes, & descendentes, Levitici cap. 18. v. 22. seu quando adulterium & incestus concurrerent, tunc sine dubio est poena mortis, ut in dict. *L. adulterium cum incestu*, in princip. & ibi notant Bartol. & Angel. Aretin. in suo tractat. *maleficior. in parte che me ay adulterato*, col. 5. in fin.

Quid autem si mulier uxorata ex coitu adulterino suscipiat filium, an talis filius adulterinus succedat matri? Et de jure communi nullum est dubium, cum talis coitus, ut dixi, sit damnatus & punibilis ex parte matris; dubium faciebat lex ista Partitarum, quæ cum dixit, *natus ex damnato coitu*, subdit, *que quere dezir tanto como el que nasce de muger religiosa*: item in *L. 4. tit. 3. ead. Partit.* dicit: *nin puede establesce por heredero a ninguna persona, que fue nascida de dañado coitu, que quiere tanto dezir como de vedado ayuntamiento, assi como de parienta, o de muger religiosa*, & non dicit de conjugata; sed nihilominus dicendum est isto jure Partitarum talem filium adulterinum non succedere matri, cum dictæ LL. loquantur gratia exempli, & non excludant alios similes casus, prout etiam in istis terminis allegans istam legem tenuit Rodericus Suarez in repetit. *L. 1. tit. 6. libr. 3. For. LL. fol. fin. ad fin.*

Majus tamen dubium in hoc surgit ex dispositione dictæ *L. 9. in Ordin. Tauri*, & ex *L. Fori* permittente, ut mulier adultera occidatur à viro, ut patet in *L. 1. tit. de los adulteros*, lib. 4. *For. LL.* nam ex hoc videtur dicendum ex tali coitu mulierem incurrisse poenam mortis, & in hanc sententiam inclinant aliqui ex interpretibus illius *L. 9.*

In contrarium tamen fortiter facit, quia illa *L. Fori* non jubet, sed permittit, & non damnat ad mortem, sed permittit, & sic non potest dici, quod mater per legem incurrat poenam mortis, ut in his terminis vult Bald. in *L. data opera*, colum. penult. *C. qui accus. non poss.* & in *cap. ex litteris*, ad fin. *de constitut.* & est glossa notabilis, quæ communiter approbatur in *L. acusationis*, *C. quod met. caus.* & in isto casu maritus non est minister legis, sed ultor propriæ injuriæ, ut declarant ibi Salicet. & Paul. de Cast. quos videas. Pro prima parte tamen multum facit, quod sufficit, quod aptitudine possit sequi poena mortis, ut dicatur quis incurrisse in poenam mortis, argumento *L. sufficit*, ff. *de condition. indebit.* sic etiam Doctores dicunt, quod quando ex crimine non imponitur præcisè poena capitalis, sed alternativè, quod adhuc censetur crimen capitale, argumento *L. cum illud*, ff. *quando dies legat. ced.* & tenent Bart. & alii in *L. 2. ff. de public. judic.* ubi & Joan. de Imol. col. 2. vers. 3. tangit. Bartolus dicit, quod satis esse debet ad judicandum crimen capitale, quod inspecta ordinata dispositione facta super ipso crimine, possibile est poenam capitalem imponi posse. Sed potest responderi, quod ista dicta Doctorum in dict. *L. 2.* procedunt, quia in casibus, quibus loquuntur, poena capitalis, sive alternativè, sibi conditionaliter imponitur à lege: in isto verò casu, quo hic loquimur, lex non imponit poenam mortis, sed permittit; & non omnibus de populo, sed tantum marito, & sic in ultionem propriæ injuriæ, & non ut ministro legis.

Cogita, quia est passus pulcher, & hactenus non consideratus per aliquem ex Doctoribus Hispanis, quos ego viderim.

Qui autem de filiis clerici constituti in sacris, vel de filio monachi, vel monachæ professæ? Vide, quod habetur in dict. *L. 9. ad fin.* & quæ dixi in *L. 3. tit. 21. 4. Partit.*

An autem hæc prohibitio, quod filius ex damnato coitu non succedat matri, extendatur ad filios ultiores ultra primum gradum? Videbatur, quod sic, tanquam natos ex radice infecta, & quia non videtur, quod esse possint melioris conditionis, per textum cum ibi notatis, in *L. fin. C. de natural. liber.* & per textum in *L. liberorum*, ff. *de verbor. signific.* textus, & ibi colligit Abb. in *cap. causam*, el. 1. *qui filii sint legitim.* cap. *lactor*, & ibi Anton. eod. tit. & declarat Bald. in *L. fin. C. de verbor. signific.* *L. si viva matre*, *C. de bon. mater.* Contrarium tamen voluit Socinus consil. 148. colum. fin. 1. volum. incipit, *memini jam sunt duo menses*, movetur, quia de jure antiquo omnis spurius succedebat matri, *L. si spurius*, & *L. hac parte*, ff. *unde cognat.* & cum hodie per legem novam, scilicet per textum in *authent. quib. mod. natural. efficiant. sui*, in §. *fin.* hoc reperiatur prohibitum in filiis primi gradus, prohibitio legis correctivæ non debet extendi ad ultiores gradus, *L. sancimus*, *C. de testam. L. præcipimus*, *C. de appellat.* & ita dicit colligi ex dictis Cyni in dict. *L. fin. C. de natural. liber.* & quod ita in specie decidit elegans Doctor Joan. de Monte Sperlolo in *L. si qua illustris*, *C. ad Orfician.* & ibi Socinus respondet ad allegata in contrarium, quod illa procedant in patre & paterna linea, in qua non habemus jura antiqua permissiva successionis spuriorum & descendentium, sed tantummodò prohibitionem spuriorum, unde prohibita radice descendentes non remanent sub aliqua regula permissiva: & pro his dictis Socini facit etiam quod tradit Nicol. de Ubald. in tractat. *de succession. ab intestat. 3. part. colum. 3. vers. 2. casu*, dum concludit, quod licet videretur dicendum, quod ex quo pater illustris excluditur à successione filii spurii, ut in dict. *L. si qua illustris*, & similiter videbatur dicendum, quod transversales etiam ex linea materna excludantur, cum infecta radice ramunculi non possunt pullulare. Tamen contrarium videtur dicendum, quoniam LL. Digestorum simpliciter invitabant matrem & omnes conjunctos ex linea materna, non distinguendo esset mater illustris, vel non; lex autem Codicis correxit tantum quoad filios & matrem, quando superessent legitimi, nihil dicendo de aliis conjunctis; remanebit ergo jus commune intactum respectu talium conjunctorum, ut in dict. *L. præcipimus*, *C. de appellat.* & *cap. cum expediat*, de *elect. lib. 6.* & facit textus in *authent. de nupt. cap. optimè*. Facit ad hæc quæ notat Bald. in *L. penult. C. de legitim. hered. ad fin.* ubi dicit, quod si statutum dictat, quod soror non succedat fratri, per hoc non videtur dictare, quod è contra frater non succedat sorori, quia dato uno inconvenienti, non debet dari majus, secundum eum; & motus ex hoc dicto Baldi asserit Michael de Cifuent. in dict. *L. 9.* quod consanguinei clericorum legitimi, & naturales succedent filiis clericorum, & tamen tales filii non possent succedere cognatis ex parte patris; ex quo similiter & tu posses dicere, quod cum dicta *L. Tauri* solum repellat filium clerici à successione matris, extendens ad hoc & amplians *L. de Soria*, non excludentur nepotes & alii ultiores descendentes, qui pro se habent antiquas leges permissivas: & licet fortè quis dicat, quod talis filius clerici non possit succedere cognatis etiam ex parte matris, per dictam legem, & *L. de Soria*, fratres tamen & sorores legitimi, & naturales talis clerici, benè possunt sibi succedere; quæ tamen dicta tam Socini, quam Michaelis non carent scrupulo, propter ea quæ habentur in dict. *L. 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 hæc successio reciproca est, ut in *authent. quib. mod. natural. efficiant. sui*, in *cap. filium*, Angel. de Aret. in tractat. *de testam. super verbo nolens intestatus decedere*, colum. 9. & Nicol. de Ubald. in dict. tractat. *de success. ab intest. 3. part. colum. 3. & 4.* Dicas ergo, quod dicta *L. Tauri* tantum ampliat dispositionem *L. de Soria* respectu successionis matris, à qua filium clericici vult excludi, non verò excludit filium clericici à successione cæterorum consanguineorum ex parte matris; & cum si lex correctoria, ut dixi in dict. *L. 4. tit. 21. 4. Partit.* debet intelligi, & limitari tantum in casu, in quo loquitur. Et sic succedet filius clericici consanguineis ex parte matris, & versa vice succedent ei tales consanguinei; pro quo satis benè confert quod

LEY XII.

como el que 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.

En que manera pueden heredar entresi los hermanos que son dichos naturales.

Fijo natural (1), que non es nascido de legitimo matrimonio, si muriere sin testamento, non auiedo fijos, nin nietos, nin madre, estonce sus hermanos que le pertenescen de parte de su madre (2), deuen auer todo lo suyo (3): e si otros hermanos ouiere de

par-

tradit Nicol. de Hubald. *ubi supra*, dum concludit, quod transversales per lineam maternam, adulterini, vel incestuosi filii, seu nati ex alio damnato coitu, cum habeant inter se jus cognationis & proximitatis, licet non jus agnationis, succedent talibus cognatis spuris, neque reperitur jure cautum, quod tales excludantur: & cum mater solum excludatur propter suum delictum a successione filii spurii, & propter idem delictum filius a successione matris, ut probatur in dicto *cap. filium*, ibi, sed sit suplicium hoc parentum, ut agnoscant, quia neque quicquam peccatricis concupiscentiae eorum habebunt filii; non est ergo conveniens, quod frater, vel alius transversalis, qui sine aliqua culpa fuit, excludatur a successione dicti spurii, vel ipse filius a successione transversalis sui, per regulam, *non debet quis sine culpa, de regul. jur.* & hanc partem asserit tenuisse Joan. Petrucii præceptorem suum, in *L. fin. ff. de in jus vocand.* & etiam voluisse Dinum: 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 excludi.

(6) *Religiosa.* Ut in *L. si quis non dicam rapere, C. de Episcopis, & Cleric.* & hic adde Gloss. in *cap. virginibus*, 27. *quæst.* 1. quod accedens ad monialem committi tria crimina, incestum, scilicet & adulterium & sacrilegium, & bona talis applicantur monasterio, ut in *cap. si quis rapuerit, ead. causa, & quæst.* & de poena etiam ipsius monialis, vide in *cap. si qua monacharum, ead. caus. & quæst.*

(7) *De noble linaje.* De illustri dicit, ut in *L. si qua illustris, C. ad Orficiam.* 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 Ordinam. 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 *dict. L. si qua illustris*, & adde ad id quod dicit ista lex, §. *si adversus, Institut. de nupt.* & sic dicitur spurius quasi sparsim conceptus. Vide quæ in hoc tradit Didacus à Covarruv. in suo *epitome matrimon. 2. part. cap. 8. §. 5. in princ.*

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, licet aliis cognatis ex parte matris sic. Hoc dicit.

(1) *Fijo natural.* Proprie de filio naturali loqui videtur, de quo in *L. 8. supra eod.* Quid autem si sit natus ex damnato coitu, an succedant ei fratres uterini, scilicet ex parte matris procreati, vel alii transversales ex parte matris, est maxima contentio inter Doctores, nam Mathesillanus in suo *tractat. de success. ab intestat. fol. 13. col. 2. cum sequent.* dicit, quod sive uterque prædictorum fratrum, scilicet defunctus & succedere volens, aut alter tantum natus sit de damnato coitu, nullo modo invicem succedere possunt, quia non sunt nominandi fratres, vel consanguinei, vel consobrini, alle-

gat *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui. cap. fin.* & dicit esse de mente Dini in suo *tractat. de success. ab intest. colum. 1.* & quia sublato fundamento corrui ædificium, *cap. cum Paulus, 1. quæst. 1.* cui in hoc ibi assentit Bologninus, & subdit Mathesillanus inferens, quod 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 Mathesillani transit etiam Angel. de Aretin. in §. *vulgo quæritos, Institut. de success. cognat.* hoc etiam tenet Alexand. plenè tractans, §. *volum. consilior. consil. 174. incipit, super eo de quo quæritur*, & aliqui alii relati à Math. 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 Math. de Afflict. Joann. S. Petrucii de Monte Sperello, in *L. si qua illustris, C. ad Orficiam.* cujus fundamentum videbis in *dict. decis.* & plerique alii, & Nicol. de Ubal. in suo *tract. de success. ab intestat.* ut & dixi supra *L. proxima*: tenet etiam Philipp. Corneus in *dict. L. 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 Mathæus: & Doctores in hoc sunt ita varii, quod non facile perpendes, quæ sit communis opinio. Lex ista Partitarum pro nulla ex istis partibus astringit, cum loquatur de filio naturali, in quo nulla est dubietas inter Doctores: & quod ista lex non loquatur de filio ex damnato coitu, patet cum dicit: *non auiedo fijos, nin nietos, nin madre.* Cum enim præsupponat, quod mater præfertur fratribus in successione filii, constat, quod 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, quod etiam illam partem quod inter se succedant, licet sint ex damnato coitu, tenet Ludovic. de Sardis in suo *tract. legitimationum, cap. sequitur de successione spuriorum, vers. 7. quæritur*, tenet etiam insignis Doctor Andr. de Isern. in §. *naturales, si de feud. fuer. controuv. inter domin. & agnat. ad fin.*

(2) *De parte de su madre.* Si tamen iste defunctus ex parte matris haberet fratres legitimos & naturales, fortè præferrentur aliis naturalibus, argumento *L. si qua illustris, C. ad Orficiam & L. 9. in Ordin. Tauri*, & infra *ead. L.* & tenet etiam Angel. in *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui. in §. fin. vers. sed restat videre.*

(3) *Todo lo suyo.* Si tamen haberet defunctus patrem, succederet ille in duabus uncis, & fratres uterini in omne reliquum, ut in *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui. in §. quibus*, & tenet Mathesill. in *dict. tract. fol. 14. col. 3. vers. sed quid si in casu prædicto*: & si superessent defuncto duo fratres uterini, sed unus eorum est utrinque conjunctus, ille præfertur uterino ex matre tantum conjuncto, ut in *authent. itaque, C. communia de succession.* secundum eundem Mathesillanum ibidem, *vers. tertio quid si superviveret*, licet conjunctus ex utraque parte non esset legitimus; quod est notabile ad extensionem dictæ authenticæ secundum Bologninum ibi; & cum istis dictis Mathesillani transit Angel. de Aretin. §. *vulgo, Institut. de successione cognatorum, colum. fin.*

ff.

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 pertenesciesen de su padre tan solamente, e non ouiesse de los otros que fuessen nascidos de su madre como el; estonce, estos atales (5) bien heredaran lo suyo, porque son los mas cercanos parientes. Fuera 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 muriesen sin testamento, bien los puede heredar, seyendo ellos mas propinquos parientes.

TÍTULO XIII.

De como deue ser entregada la tenencia, o el señorío 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 fiziessen, 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 mostaremos, 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.

Entrega tanto quiere dezir, como apoderamiento corporal, que recibe el heredero de los bienes de la herencia que le pertenescen. E pudesese 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 uno la propiedad (2) e la possession della. E tiene muy grand pro tal entrega al heredero, porque gana luego el señorío (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

(4) *Non heredan.* Concordat cum *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui, cap. filium, & L. si spurius, ff. unde cognat.*

(5) *Estos atales.* Nota hoc, quia reprobatur opinionem Gloss. in *L. hac parte, ff. unde cognati*, quam dicit singularem Abb. consil. 50. colum. 1. 2. vol. & Florian. in *L. qui testamentum, ff. de probation.* cum qua transit etiam Bartolus in *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui, in §. si quis igitur*, quæ glossa voluit, quod filii naturales nati ex eodem patre & duabus concubinis, sibi invicem non succedant, licet nascentur ex talibus concubinis diverso tempore retentis, prout etiam voluit Specul. & ibi Joann. Andr. in *addit. in tit. success. ab intestat.* vers. *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 *L. humanitatis, C. de natur. liber.* referens Speculatorem ubi *suprà* ita tenere; sed si bene inspicias, contrarium, ut dixi, videtur tenere Speculatorem.

(6) *Natural e legitimo.* Facit ad id, quod dixi *suprà* in gloss. in verbo *de parte de su madre*, & nota hoc, & adde Angel. in *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui, in §. fin.* vers. *sed restat*, dicentem, quod ubicumque de successione fraterna tractatur, ille frater præfertur, qui pluribus nexibus erit conjunctus, scilicet nexu naturæ & nexu juris, quod nota ad *authent. itaque, C. communia de succession.*

(7) *Los bienes de los legitimos.* Concordat cum *authent. quib. mod. natur. efficiant. sui, in cap. filium*, ubi hoc in fortioribus terminis disponitur, etiamsi filius sit legitimus: adde etiam *L. spurius, ff. unde cognat.* & limita, ut *Instit. de servil. cognat. in 1. 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 tantum ei succedat? Videtur, quod sic, perinde sicut & ipse succederet naturali, ut *suprà ead. L. cum sit reciproca hæc successio*, ut dixi *suprà eod. L. proxima.*

(8) *Parientes otros.* Concordat cum *dict. L. si spurius, & cum dict. cap. filium, in authent. quib. mod. natur. efficiant. sui, & §. vulgo, Institut. de succession. cognat. & §. novissimè, Institut. ad Orficiam.* & collige ex his verbis, quod filius fratris naturalis non succedet patruo, licet ejus pater poterat succedere, ut *suprà* dixit, ibi: *ca estos atales*; & sic erit ille casus specialis & exorbitans, & non extendetur ad filios fratrum respectu successionis patris, licet desint fratres uterini; quod nota.

(9) *De parte de su madre.* Ut in *dict. L. si spurius, & juribus*, de quibus *suprà*. An autem naturalis succedat matri vel cognatis matris in feudo materno? Andr. de Isern. dicit, quod non, in *dict. §. naturalis*, per illum textum 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. quest. 4.* & quæ habentur in *L. ex facto, §. si quis rogatus, ff. ad Trebell.*

TITULUS DECIMUS QUARTUS.

LEX I.

Missio in possessionem dicitur dupliciter: primò cum quis petit possessionem: secundò cum petit simul possessionem & proprietatem, melius enim est possidere, quam 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. tit. 14. lib. 3. Ordin. Regal.*

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

(3) *El señorío.* Sed nonne addita hæreditate statim sine apprehensione rerum hæreditariarum, transit dominium in

la tercera Partida deste libro en el título de la Tenencia (4), en las leyes que fablan en esta razon.

LEY II.

Como deve ser fecha la entrega de la herencia al heredero, e por cuyo mandado.

Viniendo el heredero (1) delante el Jud-

in heredem, ut in *Clement. exivi de paradiso*, vers. quia igitur, de verb. signific. & in *L. cum heredes*, in princip. ff. de acquir. possess. Cur ergo hic requirit traditionem? Potest dici, quod licet de jure civili ex additione hereditatis hæres consequatur dominium, non tamen de jure gentium, nisi sequatur traditio, prout voluit Paul. de Castr. in dict. *L. cum heredes*, in princip. ff. de acquir. possess. & facit ad quæstionem, de qua ibi per Paul. & Alexand. cui tamen videtur contrariari Socinus cons. 120. col. 7. in 3. vol. vel dic, quod in ista lege Partitarum non dicitur, quod hæres jam hereditatem adjerit, & sic quod vellet, quod etiam non antea verbo adjerit, per traditionem & apprehensionem rerum hereditariarum acquireret dominium, & videtur adire, ut in *L. 11. tit. 6. supra ead. Partit.* vel dic, quod tunc per additionem hereditatis sine apprehensione transfertur dominium, quando defunctus habebat rerum hereditariarum dominium; si tamen non haberet, sed haberet jus ad res hereditarias, hæres adeundo non consequeretur plus quam defunctus habebat; sed tamen traditione facta, consequetur dominium, ut hic. Habes etiam hic, quod possessio non transit, licet adeatur hereditas, ut habetur in dict. *L. cum heredes*, in princip. & procedit, etiam si ecclesia sit hæres, ut tradit Bald. in *L. fin. col. 3. C. de sacros. eccles.* & procedit etiam in suo herede, secundum Bart. in dict. *L. cum heredes*, & Bald. in *L. fin. colum. 1. de dict. D. Adriani toll.* & in *L. 1. in fin. C. de appell.* & tenetur communiter, secundum Alexand. in dict. *L. cum heredes*. Procedit etiam, etsi fiscus sit hæres, secundum Bald. in cap. 1. quid sit investit. Item procedit, etsi colonus possideat rem hereditatis, Gloss. & Bald. in *L. cum notissimi*, col. 2. *C. de præscript. 30. vel 40. annor. in §. sed cum illud*, & ibi Baldus consuluit heredi, ne credat per detentationem coloni acquisitam sibi esse possessionem, sed quod ipse apprehendar. Contrarium tamen videtur velle Paul. de Cast. notando ad hoc glossam 1. in *L. qui fundum*, in princip. ff. de usucap. pro empt. quod per servos detinentes res hereditarias, & sic etiam per colonos & inquilinos tempore, quo additur hereditas, hæres adeundo, non solum acquirat dominium, sed etiam possessionem, & quod sic limitetur dicta *L. cum heredes*, in princip. & dicit probari ex his, quæ habentur in *L. qui universas*, §. quod per colonum, ff. de acquirend. possess. qui textus probat dictum Baldi. Sed si intelligas dictum Pauli, dum tamen colonus continuat possessionem nomine heredis, procederet ejus dictum, ut probatur in dict. §. quod per colonum, & ibi tenet Alexander: & idem si hæres locaret fundum post additam hereditatem ante apprehensam possessionem, statim quod conductor apprehendat rem, acquirat heredi possessionem civilem & naturalem, ut in dict. §. quod per colonum, & vide Paul. de Cast. in *L. si homo*, ff. de usucap. Et an hæres possit ratione juris patronatus præsentare ante possessionem acquisitam? Bald. quod sic, in *L. fin. colum. fin. C. de edict. Divi Adrian. toll.* & sequitur Rochus in suo tractat. juris patronatus, char. 28. col. 3. Adverte etiam, quod bene poterit hæres propria auctoritate, si velit, accipere possessionem vacantem rerum hereditariarum, secundum Bart. in *L. fin. in vers. item extra glossam. C. de edict. D. Adrian. toll.* & in *L. ex facto*, la 2. ff. de hered. institut. tenet etiam Bald. in dict. *L. fin. colum. 1.* & in *L. 3. C. famil. ercis.*

(4) En el título de la tenencia. Vide in *L. 28. tit. 2. 3. Partit.* & tit. 30. per totum.

LEY XII.

Hæres ostendens coram iudice 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 testatorem, vel alia simili superioribus, impedire; nisi statim probet ista impedimenta, tunc audiretur, nisi hæres petens dumtaxat possessionem sit impubes de descendantibus, contra quem filiationis vel status objectio differtur usque ad tempus pubertatis; sed si proprietatem petat, non differtur, imo cognoscere debet iudex de ea quæstione. Hoc dicit.

Tom. III.

(1) El heredero. Procehit etiam in instituto in re certa, non dato alio cohærede universali, secundum Gloss. in *L. fin. C. de edict. Divi Adrian. toll.* de qua ista sumpta est, vel si datus repudiavit: quando tamen non repudiavit, tunc institutus in re certa non habebit beneficium illius, neque hujus legis, secundum Angel. & Salic. in dict. *L. fin.* & tradit Alexand. in *L. quotiens*, *C. de heredib. instit.* & est verior & communis opinio contra Bartolum & Paul. in dict. *L. fin.* qui voluerunt, quod & isto casu habeat beneficium illius legis. Quid autem si filius instituitur in legitima? Baldus in dict. *L. fin. quæst. 1.* voluit, quod habeat hoc beneficium; cuius contrarium tenet ibi Alexand. col. 2. vers. juxta hoc quærit Baldus, ex eo, quod legitima non sit quota hereditatis, 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 hereditas, secundum Bart. & communiter Doctores in dict. *L. fin.* & sequitur Decius, col. 7. Et idem videtur dicendum per LL. regni, si hæres gravatus fideicommissio universali nolit adire, ut dixi in *L. fin. in gloss. fin. tit. 5. supra ead. Partit.* Sed an dabitur hoc remedium possessori, ut possessio confirmetur? Et dic quod sic, secundum Cyn. & Bart. in dict. *L. fin.* Bald. in *L. 1. C. de Carbon. edict.* Guido Pap. q. 219. incipit, edictum Divi, & in q. 132. Decius in dict. *L. fin. col. 14.* & in dict. *L. 1.* & quæ tradit Alexander in *L. cum heredes*, in princip. ff. de acquir. poss. Habet etiam locum in substitutione directa vulgari, vel pupillari, Gloss. in dict. *L. fin.* super verbo ex parte, & tenet ibi Bartolus dummodo liquidatum sit, quod casus substitutionis evenit, & procedit etiam in tacita vulgari, vel pupillari, secundum Bald. in dict. *L. fin. q. 1.* & in *L. 1. ff. de his, quæ in testam. delent.* cum quo transit Decius ibidem col. 8. defendens Baldum ab impugnatione modernorum aliquorum, qui tenuerunt in hoc contra Baldum; & hoc in materia favorabili, prout est ista; in materia namque exorbitanti aliud esset, prout & voluit idem Bald. in cap. 1. de constitut. vers. & ideo statuta, Decius ubi supra. Datur etiam hoc remedium Episcopo, & executori testamenti pro pauperibus institutis, secundum Bart. in dict. *L. fin.* ubi & Bald. & Alexand. & alii etiam moderni; & per Bald. in *L. si quis ad declinandum*, col. 2. *C. de Episcopis, & Cleric.* Dabitur etiam patri pro hereditate delata filio, ut & tradit Bald. in *L. cum non solum*, in princip. *C. de bonis quæ liber.* licet in hoc de patre & Episcopo contrarium voluit Angel. de Aretin. in §. substituitur, Institut. de pupill. substitut. per textum in *L. qui liberis*, §. hæc verba, ff. de vulg. & pupill. sed communis opinio est, quam primo dixi, ut tradit Decius in dict. *L. fin. col. 8.* ubi respondet ad dictum §. hæc verba. Datur etiam heredi heredis, ut Bald. in dict. *L. cum non solum*, & per Speculat. tit. de testam. §. sequitur, col. fin. vers. sed pone. An autem istud remedium detur venientibus ab intestato; & communis opinio est, quod non, ut concludit Alexander post alios in dict. *L. fin.* & communem opinionem sequitur Calder. consil. 36. in tit. de testam. Tu adde Bald. in cap. unic. de content. inter mascul. & femin. de beneficio, ubi & dicit, quod competit tunc officium iudicis filio, ut ponatur, in possessione vacante, quia si filius est, ergo hæres &c. unde idem operatur existentia sui heredis, quod operantur tabulæ testamenti; quod dicit esse notatu dignum. De jure verò istius regni, per *L. 1. tit. 2. lib. 5. Ordinam. Regal.* non solum filio, sed etiam alteri successori ab intestato competit istud officium iudicis, & legis illius, quæ vulgo dicitur de Soria, remedium ad possessionem istam, quæ lex jubet in hoc summarie procedi. Dabitur etiam hujus legis remedium præterito filio à matre, quæ non habuit facultatem mutandi testamentum, quia in puerperio decessit, juxta casum *L. 3. C. de inoffic. testam.* ubi hoc dixit Baldus. Quid autem si sub conditione sit institutus, an stante conditione possit uti isto remedio? Speculator dicit, quod sic, in tit. de testam. §. sequitur, penult. col. ad fin. vers. quod si quis, per *L. si quis instituitur hæres*, ff. de heredib. instit. & *L. si sub conditione*, ff. de bonor. posses. secund. tabul.

Judgador, (2), e mostrando carta del testamento (3) en que era establecido por heredero; si tal carta fuesse acabada, o cumplida (4) assi como deue ser, e non fuesse rayda, nin cancelada (5), estonce, demandandolo (6) el, deuelo meter en possession (7) e en tenencia de los bienes de la heredad (8),

bul. Sed an dabitur hoc remedium successori in maioria, & quando in testamento pater reliquit filio maiori? Videtur, quod sic, quia divisio bonorum, quam pater facit inter filios, habetur loco institutionis, Bart. in *L. Marcellus*, §. *quidam*, ff. *ad Trebell.* si autem succedatur in maioria ex dispositione inter vivos, dabitur remedium legis Taurinæ, & *L. 7. tit. 4. 5. Part.* Et nota in hoc pulchrum dictum Archid. in *cap. fin. 11. quæst. 1. col. 4.* quod si duo contendunt de uno beneficio, & potiora iura apparent pro uno, quam pro alio, ille qui offert potiora iura, est in possessionem mittendus, vel tuendus, allegat dictam *L. fin.* de qua ista sumpta est.

(2) *Judgador.* De competenti intellige, prout dicit, *L. fin.* de qua ista sumpta est, ubi Glossa 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 textus in *L. ea quæ*, §. *magistratibus*, ff. *ad municipal.* ipsa tamen cognitio de mittendo in possessionem, fieri poterit à magistratibus municipalibus, secundum Bart. in *dict. L. fin.* per textum in *L. cognitio*, §. *ut possessio bonorum*, ff. *de officio ejus, cui mandat. est jurisdict.* de quo miratur Paul. de Castr. ibi; & si bona sunt extra territorium, iudex territorii faciet istam missionem ad requisitionem iudicis, qui pronuntiavit de mittendo, quando persona erat subdita iudici, qui pronuntiavit, secundum Bart. in *dict. L. fin.*

(3) *Carta del testamento.* An intelligatur de originali? Paul. de Castr. in *dict. L. fin.* in 2. *notab.* dicit, quod sic allegat Bartolum hoc dicentem in *L. 1. §. si quis in duobus*, ff. *de bonor. possess. secund. tabul.* & de mente Bartoli videtur, quod non sufficeret exemplum testamenti, etiam in manu ejusdem notarii, quia posset esse originale cancellatum, & habere vitium, quod in exemplo non apparet, prout advertit Decius in *dict. L. fin. col. 4. in 3. notab.* qui tamen refert modernos ibi tenentes sufficere, si exemplum sit manu ejusdem notarii, qui scripsit originale, cum tale exemplum faciat fidem, secundum Bart. & Doctor. in *authent. si quis in aliquo documento*, C. *de edend.* & in *L. si quis ex argentariis*, §. *Prætor*, ff. *de edend.* & fortè istud est verius, & ita servatur in practica; & facit ad hoc quod notat Bart. in *L. Sempronius*, ff. *de legat. 2.* Et procedit hæc lex, necdum in testamento in scriptis, sed etiam in testamento nuncupativo, Gloss. in *dict. L. fin.* in verbo *depositionibus*, & ibi vide per Doctores, signanter Decium *col. 11.* & non oportebit probare de morte testatoris, sed satis est producere testamentum, *L. 2. §. si dubitetur*, ff. *quemadmod. testam. aperiant.* tenet Bartolus in *dict. L. fin.* ubi etiam Decius *col. 8.* respondet ad illud, quod præsumatur quis vivere usque ad centum annos. Sed quid si appareant duo testamenta eodem die confecta, & non constet de prioritare, & posterioritate? Glossa movet in *dict. L. fin.* & Bart. in *L. 1. §. non autem*, ff. *de bonor. posses. secund. tabul.* & concludit, quod propter incertitudinem utrumque vitietur, nisi alter ex hæredibus possideret, quia in casu dubio & incerto potior efficitur, secundum Bartolum in *dict. L. fin.* non autem, Doctores in *dict. L. fin.* vel nisi in altero testamento esset instituta pia causa, quia illud prævaleret, Ludov. Roman. in *repetit. authent. similiter in 12. speciali*, C. *ad leg. Falcid.* Doctores moderni in *dict. L. fin.* ino, & præferreretur alteri, licet possideat, quando talis possessio non esset intitulata, secundum Decium in *dict. L. fin. col. fin.* quod videtur indubium in questione proposita de duobus testamentis, quia alter possidens, de necessitate fatendum est, quod 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 vitietur incertitudo, ut dicit And. de Iser. in §. *preterea*, la 2. *column. 2. de prohib. feud. alien. per Federic.*

e de todas la otras cosas (9) que el testador auia, e tenia a la sazón que fino. E non deue ser embargada tal entrega como esta, maguer aquel que fuesse tenedor de los bienes de la herencia, dicesse que aquel testamento era falso (10), o que aquel que lo mando fazer, non auia poder de lo fazer (11), porque le

era

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

(5) *Rayda, nin cancelada.* Et sic iudicatur de testamento, prout in prima figura apparet, vide Bald. in *L. post divisionem*, in *princ. C. de juris & facti ignor.* Quid autem si rasura non sit in loco substantiali? Alexander post alios in *dict. L. fin.* dicit, quod tunc impedit missionem, rejecta opinione Bartoli in *L. si unus*, C. *de testam.* indistinctè tenentis, quod rasura vel cancellatio testamenti habeat impedire istam missionem in possessionem; & opinionem Bartoli defendit Decius in *dict. L. fin. col. 10.* Sed potius mihi placet opinio Alexandri post alios, per textum in *cap. ex liberis*, de *fide instrum.* Item neque vitabit rasura vel cancellatio, si fiat manu notarii, & notarius de hoc attestetur, secundum Bart. in *dict. L. fin.* & in *L. si unus*, C. *de testam.* ubi & Alexander. Item non vitabit, quando ex præcedentibus & sequentibus colligatur, quod sic debet stare, Bart. in *dict. L. fin.* similiter non obstabit rasura, si instrumentum testamenti, vel aliud reperitur apud adversarium, secundum Bald. in *L. 1. C. de fide instrum.* & Alex. in *dict. L. si unus*: & adde ad ista, quæ dixi in *L. 44. tit. 18. 3. Part.*

(6) *Demandandolo.* Sufficit, quod viva voce petat, & quod in scriptura redigatur, secundum Paul. de Castr. in *dict. L. fin.* bonus textus in *Clement. sæpe*, vers. *verum, de verbor. signific.* & procedet etiam quando appareat contradictor, prout volunt Bart. & Paul. in *dict. L. fin.* licet Alexand. post alios ibi aliud velit; & cum Bartolo & Paulo tenet Decius ibidem, *col. 9.*

(7) *Deuelo meter en possession.* Et sic quoad istam missionem instrumentum testamenti habet executionem paratam, ut etiam notat Bald. in 3. *notat. in dict. L. fin.* An autem idem procedat respectu legatarii? Vide ibi per Jason. & Decium, in 6. *notab.* & adverte, quod non requiritur citatio alicujus in ista missione, nisi illius qui possideret, secundum Bart. in *dict. L. fin.* & vide ibi per Decium, *col. 10.*

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

(9) *De todas las otras cosas.* Videtur ex hoc, quod & si defunctus possidebat aliqua bona titulo majoriæ, quod 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 §. *inter filiam*, si *de feud. contentio sit inter domin. & agnat.* & Bald. in *cap. 1. de controvers. inter mascul. & femin. de benefic.* quod videtur limitandum, nisi possessor sit ille, ad quem venit majoricatus, juxta notata per Bartolum post Dinum in *L. si patroni*, in *princ. ff. ad Trebell.* Et quid si sint res incorporales, an in illis fiat ista missio, vide Bald. in *dict. L. fin. q. 9. col. penult.* & ibi vide de jure patronatus.

(10) *Era falso.* Concordat cum *L. 2. C. de edicto Divi Adrin. toll.*

(11) *Non auia poder de lo fazer.* Adde *dict. L. 2.* & ibi Bart. & Doctores.

era defendido, o razonasse alguno otro embargo (12) semejante destos. Fuera ende, si luego (13) quisiere prouar lo que dize, sin alongamiento ninguno. Ca estonce, deuesse detener la entrega, e oyrle, e rescebir las pruebas sobre esta razon. Pero si el heredero fuesse menor de catorze años (14), e demandasse tenen-

(12) *Otro embargo.* Non ergo admittetur exceptio defectus proprietatis, secundum Angel. in L. 2. C. eod. allegans Innoc. in cap. 2. de caus. possess. & propriet. nisi incontinenti offerretur probatio, secundum eum, & probatur hic, & tradit Decius in dict. L. fin. 9. notabil. Item neque quod filius fuit præteritus, ut in dict. L. 2. quod intellige, nisi ex ipso testamento constaret de vitio præteritionis, ut quia fuit in eo facta mentio de filio, non instituendo eum, neque exheredando; tunc enim ex tali vitio, cum sit visibile, impeditur missio, secundum Bartol. in dict. L. fin. & tradit Decius ibi col. 10. super gloss. in verbo vitiatum.

(13) *Luego.* Sequitur notata per Gloss. in dict. L. 2. & quomodo dicitur istud, statim declarat ibi Baldus in duobus locis, & tandem vult hoc iudicis arbitrio committi; & quando dicatur exceptio requirere altiore indaginem, vide per Bartolum in extravag. ad reprimendum, in gloss. super parte summarie, col. 1. & id, quod non potest expediri propter iudicii breuitatem, in alio iudicio est reservandum, secundum Bald. in L. si quis, C. de captiv. quod autem de facili potest liquidari, dicitur liquidum, vide per Balbum in tract. præscription. chart. 5. col. 4. & adde quæ notat Decius cons. 424. & Alexand. consil. 166. in 2. vol. & dicit Bald. in §. insuper, col. 2. de prohib. feud. alien. per Federic. quod quando fellonia est visibilis, vel de facili probabilis, tunc vassallus non debet investiri; si verò invisibilis, & requirit altiore indaginem, tunc debet investiri. Sed cum hodie juxta LL. Tauri, & Partitarum transfertur 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 altiore indaginem, dicens, quod omnia quæ detrahunt majoriæ detrahunt possessioni, juxta ea quæ notat Bart. in L. 1. §. parvi, ff. quod vi aut clam. textus & ibi Bart. in L. non putavit, §. non quævis, ff. de bonor. posses. contra tabul. per Abb. in cap. item cum quis, de restit. spoliator. L. si in adoptionem, vers. licet non jure scriptus, secundum 1. lecturam, ff. de bonor. posses. contr. tabul. actor verò replicat, quod sicut obtineret ostendens testamentum prima facie validum & non suspectum, & reservarentur exceptiones requirentes altiore indaginem; sic debeat isto casu fieri. Cum dictæ leges potius conditæ fuerunt in favorem vocatorum ad majoriam, quam in damnum, crederem, quod per dictas LL. non fuit sublatum remedium hujus legis, & L. fin. C. de edict. Divi Adrian. toll. cujus remedium competit etiam pro retinendo, secundum Gloss. & Doctores ibi; & bene facit dicta L. si in adoptionem, secundum secundam lecturam Glossæ, & planè procederet quando majoria probaretur per testamentum: si autem facta esset inter vivos, cogita & vide quæ notat Bald. in L. Marcellus, §. quidam, ff. ad Trebell. & in cap. unic. de controversia inter mascul. & femin. de benefic. & Archidiac. in cap. fin. 11. quæst. 1. col. 4. & vide hodie declarationem novam super ista materia factam in bonis majoriæ.

(14) *Menor de catorze años.* Adde L. 7. tit. 22. & quæ ibi dixi, 3. Partit. & de impubere dicit, quia puberi non datur, L. 3. §. puberi, ff. de Carbon. edict. existenti verò in utero datur alia bonorum possessio ventris nomine, per quam providetur nascituro, L. 1. in princip. ff. de vent. in posses. mittendo.

(15) *Demandasse tenencia.* Ex hoc verbo junctis præcedentibus probatur hic, quod ista bonorum possessio, de qua loquitur nunc ista lex in filio impubere (quæ latine dicitur Carboniana bonorum possessio) detur etiam filio instituto à patre, cujus contrarium videtur disponi in L. 1. §. Pomponius, & in L. cum fine, ff. de Carbon. edict. ubi habetur, quod filio instituto non datur Carbonianum, quia sufficit ei bonorum possessio secundum tabulas: dic, quod illud procedit, quando non ne-

cia (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 entrega-

do
garetur esse filium; si tamen negaretur, opponendo ei per successores ab intestato, quod non valet institutio, quia institutus est ut filius, & quod non est filius; vel allegaretur, quod est servus, & sic quod 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 Bart. in dict. §. Pomponius, & clarius Bald. in L. 1. C. de Carbon. edict. allegat L. 3. in princip. ff. eod. & dict. §. Pomponius, quæ leges licet loquantur in posthumo instituto, idem dicendum in jam nato, cum negatur esse filium, cum sit eadem ratio; quod etiam, ut tu vides, clarè probatur hic in ista lege Partitarum, & idem tenet Salicetus & Jason C. de Carbon. edict. in rubrica. Confert etiam, quia istud beneficium datur impuberi instituto ab extraneo, si ejus status revocetur in dubium, ut est de mente Bart. in L. 3. §. missum, ff. eod. col. fin. & facit bene L. de bonis, in princip. & ibi Gloss. ff. eod. quod procedit indubiè, si tali impuberi instituto ab extraneo quæstio moveatur, possidente tali impubere, per L. si impubes, §. si pupillus, ff. eod. & ibi Glossa.

(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 verbo patris, C. eod. & rationem tradit Jason ubi supra, quæ est, quia cum dicta Carboniana bonorum possessio non detur exheredatis, ut in dict. §. Pomponius, & in L. qui de inofficioso, ff. de inoffic. testam. & præteritio matris habeatur pro exheredatione, ut in §. mater, Institut. de exhered. liberor. inferitur, quod non potest habere locum in bonis matris; ex qua ratione infert Jason ibi unum, quod dicit nunquam legisse tactum ab aliquo, quod si mater instituisset filium impuberem, cui moveretur quæstio status, tunc etiam in hæreditate matris haberet locum hoc remedium possessionis habendæ, ex quod cessat dicta ratio, & quod ita limitetur dicta L. de bonis, §. 1. & insuper hoc dicit ostendi ratione, quia Carboniana competit illis, quibus competeret contra tabulas, L. 1. in princip. ff. eod. sed contra tabulas competit illis, quibus competeret ab intestato bonorum possessio unde liberi in successione parentum, L. 1. §. recte, ff. si tabul. testam. null. extab. Sed contra hoc instatur, quia contra testamenta fœminarum non datur bonorum possessio contra tabulas, L. illud, §. ad testamenta, ff. de bonor. posses. contr. 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 legitim. hæred. Bald. in L. fin. col. 3. vers. sequitur videre, C. unde legitimi. Sed potest responderi, quod hodie jam dabitur bonorum possessio contra tabulas contra testamentum matris, cum hodie præteritio matris non habeatur pro exheredatione, per cap. aliud quoque, in authent. ut cum de appellat. cognos. & dixi in L. 1. tit. 7. ead. Partit. ita tenet Angel. in L. 1. vers. 7. regula est, C. de Carbon. edict. & opinio Angeli est communis, prout attestatur Decius in L. posthumus nato, num. 8. C. de bonor. poss. contr. tabul. ubi Jason. col. 5. & 6. defendit istam opinionem Angeli, & per consequens dabitur Carbonianum; neque obstat ista lex Partitarum, quæ dixit, de su padre, nam suppleri potest, ut idem sit in matre, sicut etiam in L. 10. tit. 7. ead. Partit. cum loquitur illa lex de præteritione, dixit de patre, & non est dubium, quin idem velit in matre; & videtur æqua ista opinio, & filiis impuberibus favorabilis, ideo tene menti ad dictam L. de bonis, in princip. ff. eod.

(17) *Tales embargos.* Concordat cum L. 1. ff. eod. & L. 1. C. eod. de Carbon. edict. & adverte, quod probari videtur ex ista lege, quod petita bonorum possessione per filium impuberem, si negetur filius, non est necesse, quod omittatur primum iudicium, & quod de no-

do (18) en aquellos bienes, e criarse en ellos (19) fasta que sea de edad de catorze 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 fijo, o el nieto, demanda tan solamente la tenencia de los bienes que quiere heredar; mas si el demandasse la propiedad (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

vo detur libellus petendo per remedium Carbonianum, prout dicit Bart. in *L. 3. §. dua*, col. 1. & in *§. missum*, ff. eod. sed ex eodem iudicio consequitur fructus Carboniani edicti, replicando contra exceptionem, quod questio status & bonorum differenda sit in tempus pubertatis; & nota, quod ad hoc ut istud remedium impuberi competat, debet prius constare per aliquas presumptiones, licet non perfectas 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. testam. & Gloss. in dict. *§. causæ*.

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

(19) *En ellos*. Adde dict. *L. qui de inofficioso*, & *L. fin. C. eod.* & licet postea non probetur, filius non tenebitur restituere alimenta, quæ percepit, nisi probetur, quod calumniosè, & scienter asserat se esse filium; quia sanctius est, quod fuerit alius de alieno, si aliquatim probaverit, quam quod fuisset mortuus fame, si fortè erat filius, secundum Paul. de Cast. in dict. *L. qui de inofficioso*, Gloss. in dict. *L. 2. C. de Carbon. edict.* ubi bonus textus.

(20) *De catorze años*. Nam finitur hoc commodum huius bonorum possessionis adveniente pubertate, *L. 3. §. puberi*, ff. de Carbon. 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 questio non fiat de filiatione, vel statu ipsius impuberis, sed de statu patris, an differatur tunc questio usque ad tempora pubertatis? Dic, quod sic, si per questionem status patris vertitur similiter questio super statu filii, ut quia defunctus dicatur servus, secundum Bart. in dict. *L. 3. §. missum*, ff. eod. col. fin. per *L. 1. §. si mater*, ff. eod. sed si per questionem non revocatur in dubium status ipsius filii, ut quia fuit institutus ab extraneo, tunc questio non differtur, ut in *L. liber, C. de petit. hereditat.* tenet Bart. in dict. *§. missum*, licet tali casu, si probationes non offerrentur incontinenti, deberet fieri missio in possessorio, ut in *L. 2. C. de edict. Divi Adrian. toll.* & Gloss. & Doctor. in dict. *L. liber*. Adverte etiam, quod si expediens sit pupillo, potius non differri questionem istam in tempus pubertatis, id fieri debet quod sibi sit utilius, ut in dict. *L. 3. §. dua*, ff. eod.

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

(22) *Propriedad*. Petitione videlicet hereditatis: si tamen velit filius supersedere in petitorio per ipsum inchoato, & transire ad possessorium, posset, & differretur questio, secundum Gloss. Bart. & Paul. in *L. 1. per textum ibi, C. de Carbon. edict.* & vide per Bart. in *L. 3. §. missum*, ff. eod. bonus textus in *cap. pastoralis*, de caus. poss. & propriet. Ultimo nota circa materiam huius legis quod etiam in bonis majoria habebit locum istud Carbonianum, & huius legis beneficium, prout etiam in bonis feudalibus, ut dixi in *L. 7. tit. 22. Partit. 3.* unde & si aliquis occupavit possessionem bonorum majoria, & veniat filius, vel filia, quæ ex te-

lo entregue de la herencia, que es assi demandada.

LEY III.

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

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 dicesse, que el auia

nore investituræ seu vocationum prætendat maiorem, qui perat sibi tradi possessionem, & quod pendente impubertate questio super filiatione & bonis differatur, quod constituto summarie de filiatione, debeat sibi tradi possessio, & occupator expelli, & questio super filiatione differri. Vide ad hoc bonum textum in *L. 3. §. parvi*, & *§. si quis liber*, ff. de Carbon. edict. quod tu bene nota, quia quotidie super legitimitate filiorum vocatorum ad maiorem, sunt questiones, & semper intelligas hoc de differenda questione super statu in tempus pubertatis, quando est questio status, nam si tantum sit questio bonorum, tunc non datur ista dilatio, ut probatur in *L. 1. §. si quis filium*, in vers. si testamentum valere contendunt, controversia non est differenda, & in *L. si impubes*, §. cum verò, ff. eod. cum glossa ibi, non enim habebit locum missio ex Carboniano, sed questio de statu differenda est, ut ibi. Si autem esset maiora facta tam à patre, quam à matre, an tunc in totum habet locum Carbonianum? Vide ibidem in *L. de bonis*, §. plane & ibi Glossa, quæ vult, quod ex Carboniano tunc fiet tantum missio in bonis patris, non verò in bonis matris, quia bene potest esse, quod sit filius patris, & non illius quæ dicitur mater, & è contra: sed si esset casus, quod 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 utrumque, videtur, quod non solum questio differatur super legitimitate, verum etiam fiat missio etiam in bonis matris, per textum in dict. *§. plane*, & *L. si impubes*, §. si pupillus, ff. eod. juncta Glossa, in dict. *L. de bonis*, §. plane, super verbo differendas, in fin. licet Alberic. post Oldrad. in dict. *§. si pupillus*, velit quod in casu illius §. prosit Carbonianum quoad dilationem controversiæ, non verò quoad missionem, & allegat notata in dicto *§. plane*, per Glossam; sed recte intellecta non contradicit, imò assistit ad id, quod dixi. Et quid si maiora sit materna, an in illa habebit locum Carbonianum, & istius legis dispositio? Hoc decidit *L. de bonis*, in princ. ff. eod. & *L. si impubes*, §. si pupillus, eod. tit. ex quibus decides, quid si esset questio, in qua non posset quis dici bastardus ex parte matris, quin esset ex parte patris, vel è contra, & vide quæ notat Bart. in *L. 3. §. quamvis*, eod. tit. ubi tradit, quod etiam quando instituto movetur questio super statu, habet locum Carbonianum, ex quo videtur, quod in maiora, quæ provenit jure institutionis, habebit etiam locum. In maiora verò quæ non jure isto veniret, videtur, quod non habeat locum Carbonianum, ut probatur in *L. cum sine*, ibi: jura libertorum, ff. de Carbon.

(23) *Las cosas*. Adde *L. liber*, & ibi Gloss. *C. de petit. hered.*

LEY III.

Si impediens heredem possessionem petentem; statim doceat hereditatem ad se pertinere, mittetur ipse in possessionem, & si ambo æquè probent, sunt æquè mittendi. Hoc dicit.

(1) *Alguno*. Quis dicatur legitimus contradictor ad impediendum istam missionem, declarat ista lex: sed vide plenius per Gloss. in *L. fin. C. de edict. Divi Adrian. toll.*

auia mejor derecho en la heredad, por que fuera despues establescido por heredero (2) del fazedor del testamento, o por otra razon alguna (3) que mostrasse, e que dicesse 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 equal derecho en los bienes del finado, amos deuen ser metidos en possession dellos igualmente.

L E Y 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 entre-

toll. super verbo legitimo, & ibi latè per Bart. & Decium *col. 12. 13. & 14.* qui declarat mentem, & verba Bartoli; & ibi etiam vide, quid si contradictor veniat. post licentiam datam à iudice, seu mandatum de mittendo, vel post missionem.

(2) *Heredero.* Glossa in dict. *L. fin. in verbo contradictor*, posuit istud exemplum.

(3) *Razon alguna.* Vide Gloss. & Doctor. ubi suprà in verbo *legitimo*.

(4) *Luego prouar.* Nota benè, quòd semper quis est legitimus contradictor, si paratus sit de jure suo probare incontinenti, & adde quòd habetur suprà *L. proxima*, & Bart. & Paul. in dict. *L. fin.*

L E X 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. *suprà proximis*, posset fortè quis dicere, quòd cum ista lex veniat statim post dictas leges, quæ tractant de missione in possessionem, ex dictis LL. & edicto Divi Adriani, seu *L. fin. illius tit. C. de edict. Divi Adriani. toll.* quòd etiam in isto remedio veniat condemnatio fructuum perceptorum ex hæreditate; cujus contrarium tenet Specul. in *tit. de testam. §. sequitur*, *col. fin. vers. sed nunquid accessiones*, imò quòd fructus & accessiones non veniant in tali iudicio, & idem voluit Alexand. *consil. 184. viso processu causæ vertentis*, *col. fin.* unde tu dicas, quòd ista lex Partitarum jam non loquitur de illo remedio possessorio, sed de petitione hæreditatis, de qua dixi suprà in *L. 1. ibi: la segunda*, in qua veniunt fructus, ut in *L. item veniunt*, §. *fructus*, & *L. illud*, §. *prædo*, ff. *de petit. 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 dict. *L. illud*, §. *prædo*, vers. *in bonæ fidei*, tunc enim restituuntur tanquam augmentum in universali iudicio, ut ibi in textu, & declarat ibi Angelus, & probatur in *L. item veniunt §. fructus*, & in *L. sed si lege*, §. *consuluit*, & §. *quod autem quis*, ff. *de petit. heredit.* licet in iudicio rei vindicationis, fructibus consumptis, neque in hoc teneretur bonæ fidei possessor, ut in *L. 4. §. post litem*, ff. *finium regundor.* & vult Alber. in *L. si à domino*, §. *fructus*, ff. *de petit. heredit.* ibi *sed secus in rei vindicatione*. Angelus tamen in dict.

gar de los frutos de ella (1) Pero en estos ha departimiento. 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 tenuto de dar la estimacion dellos (2); mas bien seria tenuto 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 neg.

§. *prædo*, *L. illud*, ff. *eod.* dicit, quòd in iudicio singulari, licet cesset ratio augmenti, quæ consideratur in iudicio universali petitionis hæreditatis, restitui tamen debent fructus consumpti ex æquitate *L. si me & Titium*, ff. *de rebus credit.* quod dicit esse menti tenendum perpetuò, & allegat Innoc. in *cap. in litteris*, *col. 1. de restit. spoliat.* & Gloss. *Institut. de officio judic. in princ. in verbo cum fructibus*, & Gloss. in §. *si quis à non domino*, in verbo *fructus*, *Institut. de rerum divis.* & intellige hoc, quando fructus essent naturales, prout loquitur Innoc. & Glossæ superius allegatæ, & habetur in *L. 39. tit. 28. 3. Partit.* 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. verbo *cum fructibus*, & Azo. *C. de petit. heredit. in summ. col. fin.* ubi assignans differentiam inter petitionem hæreditatis, & rei vindicationem, dicit, quòd in rei vindicatione bonæ fidei possessor non tenetur de consumptis, etsi sit locupletior, nisi in duobus casibus, ut ff. *de rei vindicat. L. sumptus*, & *L. emptor*; hic è contra. Angelus tamen in *L. ex diverso*, ff. *de rei vindicat. in princ.* tenet, quòd etiam industriales fructus restituat bonæ fidei possessor etiam in iudicio singulari, quatenus factus est locupletior, & ibi respondet ad dictum §. *si quis à non domino*, & consuluit Alexand. *consil. 90. vol. 2. col. fin.* ubi alios allegat, licet *consil. 21. vol. 4.* dicat multos in hoc tenere contrarium. Sed prima opinio, quæ fuit Azonis, videtur communior & æquior, & probari videtur in dict. *L. 39. tit. 28. Partit. 3.* & nota ad id, quod primo dixi, quòd in dubio præsumitur locupletior, nisi probeatur contrarium, Gloss. & quod ibi notat Angelus in dict. *L. utrum*, ff. *de petit. heredit.* & idem Angel. in dict. §. *prædo*.

(3) *Sentencia.* Tempus rei judicatæ inspicitur in iudicio petitionis hæreditatis, an quis factus fuerit locupletior, ut hic, & in *L. si à domino*, §. *penult. ff. de petit. heredit.* & etiam litem contestatæ, ut hic & notat Gloss. in dict. §. *penult.* & sic si tempore litem contestatæ sit locupletior, licet ante sententiam desinat esse locupletior, nihilominus tenebitur; & si tempore litem contestatæ non sit locupletior, sit tamen tempore rei judicatæ, idem erit per istam legem, quæ approbat dictam glossam.

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

(5) *Sacadas las despensas.* Adde dict. *L. fundus qui*, ff. *famil. ercis.* & *L. si à domino*, §. *fructus*, ff. *de petit. heredit.* & *L. fructus*, ff. *solut. mairim.* & quod notat Baldus in *L. 1. colum. 1. 2. 3. & 4. C. de fructib. & litium expens.* & Paul. de Cast. in *L. quantitas*, ff. *ad leg. Falcid.* & Specul. *tit. de locat. §. postquam*, vers. *quid si tibi locavi*, & hæc regula fallit in decimis prædialibus, ut in *cap. tua nobis*, de decim. Item fal-

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 tenuto 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 dexe 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 tenuto 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 pudiesen ser sacados della, si la ouiesse labrada; por que 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 herencia, 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 á 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, tenuto es de la comprar (2), e de tornarla al verdadero heredero que la vencio. E si la non pudiere auer, non es tenuto de dar por ella mas de aquel precio que recibio (3). Mas si aquel que la vendiesse, ouiesse mala fe en teniendo la herencia, tenuto es de tornar aquella cosa misma que vendio, si la pudiere auer en alguna manera. E si auer non la pudie-

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 quid possessor, §. sicut, ff. de petition. hered. & L. sed & si lege, §. consuluit, eod. tit.

(7) Mala fe. Adde dict. L. illud, §. prædo, & L. item veniunt, §. fructus, ff. de petit. hered. & quod hic disponitur in possessore malæ fidei, idem dic in possessore bonæ fidei post litem contestatam, L. sed & si lege, §. 5. vers. quod si ab initio, & §. si ante litem, ff. de petit. hered. & per solam sententiam rei alienæ dicitur malæ fidei, L. item veniunt, §. petitam, el 2. ff. eod. & in dict. §. si ante litem, & hoc quoad restitutionem fructuum, sed quoad periculum interitus, vide quod habetur in L. illud, ff. eod. & infra eod. L. 6.

(8) Puede tener. Et sic etiam malæ fidei possessor deducit expensas factas causa quærendorum fructuum, ut hic, & in dict. L. fundus qui, ff. famil. ercis. L. si à domino, §. fin. ff. de petit. hered. sive ante litem contestatam, vel post, percipiuntur fructus, & an stent vel non. Quid autem si nullus fructus perceptus fuit, an deducat expensas malæ fidei possessor? Azon in sum. C. de petit. hered. dicit, quòd non, per L. quod si sumptus, ff. eod. ubi vide Gloss. & idem tenet ibi Paul.

LEX V.

Possessor condemnatus hæreditatem restituere, tenetur restituere non solum hæreditatem, sed etiam quidquid ejus occasione quæsit; & si rem hæreditariam distraxit, tenetur eam redimere minori, vel æquo pretio, quod habuit; si autem bonam fidem habuit, tenetur ad pretium dumtaxat 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 & si lege, §. fin. cum sequentib.

usque ad L. nisi ex re, ff. de petition. hered. & tenetur possessor hæreditatis refundere pœnas, quas percipit, ut in L. utrum, & in L. 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 L. utrum, ubi post Angel. de pœna compromissi occasione rei hæreditariæ, quòd veniat in petitione hæreditatis. Item & reddet etiam inhonestos quæstus, L. si possessor, & L. ancillarum, §. fin. ff. eod. Nota etiam, quòd & si malæ fidei possessor, vel bonæ fidei, emit aliquam rem necessariam hæreditati, non poterit, si ab eo evincatur hæreditas, illam sibi retinere, & refundere pretium, ut est bonus textus in dict. L. veniunt, in princ. ex quo Baldus ibi colligit argumentum optimum ad prælatos intrusos ementes aliquam rem necessariam prælaturæ, vel beneficio; vide ibi per eum, & Paul. de Cast.

(2) Comprar. Nota hoc benè ad L. quod si in diem, §. idem Julianus, & L. sed & si lege, §. item si rem distraxit, el 2. ff. de petition. hered. & vide in L. item veniunt, §. penult. & final. ff. eod.

(3) Recibio. Concordat cum dict. §. idem Julianus. Et quid si bonæ fidei possessor habeat rem & pretium? Vide L. si rem & pretium, ff. eod. & adverte, quòd si verus hæres prius egit contra venditorem, & pretium est consequutus, non poterit postea petere rem ab emptore, cum videatur ratificasse venditionem, & non debet habere rem & pretium, ut in dict. §. item si rem, & vers. certe si minori. Si verò non egit contra venditorem, & agit contra emptorem ad rem rei vendicatione, an possit exceptione repelli ab emptore, eo quòd emisset à bonæ fidei 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, scilicet, 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 compararet in judicio, & ipsum supra se suscepit, quia tunc

diere, deve dar por ella, tanto quanto mas pudiere valer (4), a aquel que vencio la herencia por juyzio.

LEY VI.

Que aquel que es tenedor de la herencia como non deve, si se muriere alguna bestia, o alguno de los ganados entre tanto, la deve 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 enfermedad, o por otra razon, en tal tiempo como este, tenuto seria de la pechar al heredero, seyendo este tenedor vencido de la heredad por juyzio. Mas si este daño viniessse en las bestias, o en las otras cosas de la herencia, ante que el pleyto fuesse comenzado sobre ella, non seria tenuto 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

tunc emptor habet exceptionem ex persona sua, ut conveniatur auctor suus, qui si offert liti, & non ipse tertius, quando prius egit contra venditionem ad pretium, ut supra dixi. Sed quid si venditor factus est locupletior, & emptor conveniatur, an possit uti exceptione aliqua contra verum heredem? Vide per Gloss. in dict. §. item si rem, in verbo exceptione non repellatur, in fin. & distingue, ut per Bart. ibi, col. 2. vers. pro hujus declaratione.

(4) *Valer.* Hic enim dolo desiit possidere, quia erat possessor malæ fidei, unde ratione doli tenetur ad verum pretium, & quatenus juretur in litem, potius ad poenam, quam ad interesse, ut *L. item veniunt §. fin. & in L. nec ullam, §. penult.* alias incipit, *etiam, ff. de petition. hered.* & declarat Paul. in dict. §. item si rem, & adde Azon. C. eod. in sum. col. 3. ibi, cum dicit: Item veniunt & ea, quæ quis dolo desiit possidere, si stant non deperdita vel diminuta, vel si reus ab emptore nullo modo recipere potest, juratur contra eum in litem; & ista dicta Azonis sequitur hic ista lex.

LEX VI.

Tenetur malæ fidei possessor de interitu rei hæreditariæ post litem contestationem eveniente, ante non; sed possessor bonæ fidei non tenetur de interitu ullo tempore litem. Hoc dicit. Concordat *L. item si verberatum, ff. de rei vendicat.*

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

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

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

(4) *Buena fe.* Quia licet post litem contestatam omnes possessores efficiantur æquales, & dicantur prædones, ut in *L. sed & lege, §. si ante litem, ff. de petit. hered.* hoc procedet quantum ad fructus postea collectos vel colligendos, ut quilibet teneatur de perceptis & percipiendis, secus verò quoad interitum rei, nam tunc est differentia inter malæ fidei possessorem verè & à principio, & inter malæ fidei possessorem fictè per litem contestationem, qui à principio fuit bonæ fidei, nam iste non tenebitur de interitu sine

que auia derecho de la tener, estonce el daño que acaesciesse, assi como de suso diximos, non seria tenuto de lo pechar. Ca assaz abonda (5) al heredero, que cobre la heredad, e las cosas que y son falladas biuas al tiempo del juyzio 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 que 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 juyzio fasta diez años (1) a aquel que assi los tie-

dolo & culpa sua, ut hic, & in dict. *L. illud.* Si tamen talis bonæ fidei possessor à principio, postea efficiatur malæ fidei verè propter scientiam rei alienæ, idem esset in eo quoad talem interitum, sicut in malæ fidei possessore ab initio, & sic iste post litem contestatam teneretur de interitu, secundum Bart. in dict. *L. illud, & in L. in fundo, ff. de rei vendic.* quod limita, secundum Paul. in dict. *L. 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 *L. item si verberatum, in fin. ff. de rei vendic.* & facit dicta *L. illud,* & idem si habuisset justam causam litigandi, ut ibi notatur.

(5) *Abonda.* Nota istam rationem, & alia habetur in dict. *L. illud,* quia scilicet 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 malæ fidei possessor cum titulo, vel sine eo, præscribit triginta annis: quæ præscriptio non currit contra minorem vigintiquinque annorum ea ætate durante. Hoc dicit.

(1) *Fasta diez años.* Habes hic, quod petitioni hæreditatis præscribitur decem annis à possidente cum titulo, & bona fide: & idem probatur in *L. hæreditatem, C. in quib. caus. cess. long. temp. præscript. & in L. fin. C. de edict. D. Adrian. tollend.* Sed contra hoc opponitur, quia petitio hæreditatis non datur contra titulo possidentem, *L. regulariter, ff. de petit. heredit.* cujus ratio est, ut declarat Bart. in *L. hæreditatis, C. eod.* quia in petitione hæreditatis agens, fundat se solum ex titulo suo, & possessione defuncti; licet enim defunctus non fuerat dominus, nihilominus venit in petitione hæreditatis, *L. & non tantum, ff. eod.* sed ille qui possidet titulo, 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. siue autem, circa princip. & §. 1. ff. de publicana;* & hæc est verissima ratio secundum Bartolum, quam etiam dat Baldus in dict. *L. hæreditatem,* & poterit de hoc opponi per reum, non solum, ante litem contestatam, sed etiam post litem contestatam, secundum Bart. in *L. cogi, vers. quæro 1. C. eod.* est enim hæc exceptio peremptoria, & sic videtur impossibile

tiene, seyendo en la tierra, o fasta vein-
te, seyendo en otra parte, que per-
deria despues su derecho; e gana la
herencia aquel que fuesse assi tenedor
della. La segunda manera es, quando
aquel que tiene los bienes, e la heren-
cia del finado, ha razon de tenerla (2),
e sabe ciertamente, que non ha dere-
cho ninguno en ella. E esto seria, como
si la ouiesse comprada de algun ome,
que sopiesse ciertamente que non era
suya, nin auia derecho de venderla. E
la tercera manera es, quando sabe cier-
tamente que non ha derecho en ella, e
demas non puede mostrar razon cierta,
por que la tiene. E en qualquier destas
dos maneras que agora diximos a pos-
tremas, si aquel que ha derecho en la
heredad, non la demanda a los tene-
dores della fasta treynta años (3) sabien-

quòd petitio hæreditatis excludatur præscriptione longi tem-
poris, cum talis præscriptio non procedat, nisi adsit titu-
lus, *L. nullo, C. de rei vendic. & L. Celsus, ff. de usu-
cap.* Sed responde, quòd aliqui sunt casus, in quibus pe-
titio hæreditatis datur etiam contra titulo possidentem, de
quibus per Gloss. in dict. *L. hæreditatem*. Quibus adde
aliud casum singularem, scilicet quando talis titulus fuisset
acquisitus post mortem defuncti, nam tunc talis titulus non
obstaret, secundum Baldum singulariter in *L. fin. in 9.*
& 11. *oposit. C. de edict. D. Adrian. tollend.* sed istud
dictum Baldi impugnatur ibi à Salicet. & Alexand. *colum.*
penult. ubi late; & tamen potest saluari dictum Baldi, cum
talem titulum acquisierit ab eo, qui poterat conveniri peti-
tione hæreditatis, & mala fide seu lite pendente talis titu-
lus fuit acquisitus, ut colligitur ex verbis Bartoli in dict.
L. cogi, ad fin. & tradit Alexand. in dict. *L. fin.* Adde
etiam Alexand. *consil. 73.* incipit, *punctus talis est, 5. vo-*
lum. ubi late impugnatur etiam istud dictum Baldi, & ibi
fundat singulariter, quòd licet petitio hæreditatis non pos-
sit dari contra titulo possidentem, etiamsi talis titulus ac-
quiratur post mortem defuncti, tamen si agatur ex reme-
dio dictæ *L. fin. C. de edict. D. Adrian. tollend.* de quo
suprà eod. in *L. 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 Bartolum & alios, ut tradit Alexand.
consil. 85. viso themate, 2. vol. col. 1. & licet error ha-
beat pro justo titulo quantum ad usucapionem & præ-
scriptionem, non tamen habetur pro titulo quantum ad re-
pellendum agentem petitione hæreditatis vel interdicto *quo-*
rum bonorum, secundum Gloss. & Bart. in *L. 1. ff. quo-*
rum bonor. & probatur hoc in ista lege Partitarum, ibi: *o*
si alguno fuesse establecido por heredero en algund tes-
tamento, que despues fuesse reuocado, non lo sabiendo
el: & adde Gloss. in dict. *L. hæreditatem*, & Paul. de
Castr. in *L. 1. ff. pro hæred.* Contrarium tamen, imò quòd
error justus habeatur pro titulo etiam ad exclusionem peti-
tionis hæreditatis, voluit Gloss. in *L. penult. & fin. ff. pro*
legat. quam sequitur Baldus in dict. *L. nullo, C. de rei*
vendic. col. 1. Alexand. *consil. 89.* incipit, *Excellentis-*
simi, col. 3. vol. 5. dicit differentiam debere fieri inter ti-
tulum universalem, & singularem, ut titulus universalis
putativus & erroneus, sufficiens ad præscriptionem, non
sufficiat, si non est præscriptum, ad excludendum petiti-
onem hæreditatis, & ita procedat quod dicit Gloss. & Bart.
in dict. *L. 1. ff. quor. bonor.* si tamen esset titulus singu-
laris, licet lucrativus, excluderet petitionem hæreditatis: &
quòd ita procedat Glossa in dict. *L. penult. & fin. &*
Bald. in dict. L. nullo; & est ratio diversitatis secundum eum,
quia contra habentem titulum verum universalem datur pe-
titio hæreditatis, ac si titulum non haberet, *L. etiam, §.*
quod si quis, & ibi notata in glossa, *ff. de petit. hæredit.*
ideò nihil mirum, si titulus putativus pro hærede habeatur
pro non titulo, ut sic non excludatur agens petitione hæ-

dolo, o podiendolo fazer, dezimos, que
pierde por su negligencia aquel derecho
que en ella auia, e ganala por este
tiempo el otro que la touo. Pero el que
fuesse menor de veynte e cinco años (4),
non podria perder por este tiempo so-
bredicho el derecho que ouiesse en la
heredad, en tanto que fuesse menor des-
ta hedad.

TITULO XV.

*De como deue ser partida la herencia entre
los herederos, despues que fueren entrega-
dos della. E otrosi, de como se deuen amo-
jonar las heredades, quando contienda
acaesciesse entre ellos en esta razon.*

ENtregados seyendo los herederos de
la heredad, e de los bienes del
finado, acaesce muchas vegadas desa-
cuerdo (1) entre ellos, por razon de las

Leyes
del ti-
tul. 8.
lib. 5.
Recop.

CO-

reditatis, ut in dict. *L. 1. in princ.* vide latius ibi per
eum. Adverte tamen, quòd titulus universalis non semper,
& regulariter obstat agenti petitione hæreditatis, sed in cer-
tis casibus, veluti quando venditor non comparet, vel hæ-
reditas est modico pretio distracta, vel quando emptor est
sciens, vel empta est à fisco hæreditas, ut in dict. *§. quod*
si quis, cum sequent. & notat Gloss. in dict. *L. hæredi-*
tatem, unde ratio Alexandri in ratione differentie non est
ita concludens, licet ista lex Partitarum potest induci pro
Alexand. cum dicit: *E esto seria si la ouiesse comprado,*
&c. Sed videtur, quòd sit restringenda hæc lex juxta ter-
minos juris communis, scilicet ad dictos casus dicti *§. quod*
si quis, & Glossæ in dict. *L. hæreditatem*; & potius vi-
detur fortè dicendum, quòd titulus putativus, sive univer-
salis, sive singularis non excludat agentem petitione hæ-
reditatis, eo quia tunc non militat ratio suprà in principio
huius glossæ tradita, scilicet quòd in pari causa melior sit
conditio possidentis, non est enim par causa tituli putativi
ad verum, & sic quòd dictum Glossæ & Bart. in dict. *L.*
1. ff. quor. bonor. indistinctè procedat, & reprobetur dic-
tum Glossæ in dict. *L. fin. ff. pro legat.* Conclude ergò,
quòd in illis casibus, in quibus petitio hæreditatis datur
contra titulo possidentem, tunc præscribitur petitioni hæ-
reditatis per 10. vel 20. annos, ut hic habes, & notat Glos-
sa in dict. *L. hæreditatem*, quia cum tunc excedat suos
terminos, exceditur à non suis terminis. Posset etiam res-
pondere, quòd hæc lex non apperiat, quòd ageretur peti-
tione hæreditatis, & forsitan poterat agi rei vindicatione, cui
præscribitur per titulo possidentem præscriptione longi tem-
poris, prout & habetur, & notatur in dict. *L. fin. C. de edict.*
D. Adrian. toll. ubi etiam vide Jason. *col. fin.*

(2) *De tenerla.* Id est titulum, quo eam acquisivit à non
domino, ut subijcitur, & datur contra eum utilis petitio
hæreditatis, *L. etiam, §. si quis sciens, ff. de petit. hæ-*
red. tanquam contra emptorem universitatis: & si preten-
dat quis se emisse ab hærede, videtur possidere pro hære-
de; qui enim allegat se hæredem, cum non sit, dicitur pos-
sidere pro hærede, textus & Glossa, & Paul. in *L. pro hæ-*
rede, ff. eod. & hoc quando credit se hæredem, nam si
scit non se hæredem esse, potius dicitur pro possessore pos-
sidere, secundum Gloss. & Paul. ibi; in sequenti verò
casu possidet pro possessore tantum.

(3) *Treinta años.* Adde *L. hæreditatis, C. de petition.*
hæred.

(4) *Menor de veinte e cinco años.* Adde *L. fin. C. in*
quib. caus. in integ. restitut. non est necessar. & *L. 9.*
tit. fin. infra ead. Partit.

TITULUS DECIMUS QUINTUS.

Familie erciscunde, in summa.

(1) *Desacuerdo.* Communio solet excitare discordiam,
ut hic, adde *L. in communi, ff. de servit. urban. præ-*
dior. & *L. cum pater, §. dulcissimis, ff. de legat. 2.*
L. si non sortem, §. si centum, ff. de condict. indebiti.

cosas que son apoderados todos comunalmente, por que por fuerça han de venir a particion (2). Onde pues que en los titulos ante deste fablamos de como deuen ser apoderados los herederos en los bienes de aquellos a quien heredan, queremos aqui dezir, como los deuen partir entre si. E mostrar, que cosa es esta Particion. E que pro viene de ella. E quien son aquellos que la pueden demandar. E a quien. E quales cosas pueden partir. E quales non. E en que manera deue ser fecha la particion. E de si diremos, e mostraremos, que poder ha el Juez, ante quien vienen a pleyto los herederos en razon desta particion.

LEY I.

Que cosa es particion, e que pro viene della.

Particion es departimiento que fazen los omes entre si, de las cosas que han comunalmente (1) por herencia, o por otra razon. E viene ende grand pro (2), quando es fecha derechamente. Ca se tiran por ella desacuerdos (3) muy grandes, que nascen entre los omes a las vegadas, por razon de las cosas que

(2) *De venir a particion.* Nam segnius expediunt communissa negotia plures, & naturale vitium est negligi quod commune est, ut se nihil habere, qui non totum habeat, arbitretur: denique suam quoque partem corrumpi patiatur, qui invidet alienæ, L. 2. C. quando & quib. quarta pars, lib. 10. unde divisio quæ procedit de fratrum concordia, laudatur, L. fin. ff. famil. ercisc.

LEX I.

Divisio est communium rerum partitio, & per eam evitantur scandala, & quilibet contentatur parte sua, prædilgens eam, quam communem. Hoc dicit.

(1) *Comunalmente.* Nam ubi non est communio, non habet locum divisio, L. sed si fortè, & ibi Bartol. ff. de rebus eorum.

(2) *Grand pro.* Ut in dict. L. 2. C. quando & quib. quarta pars; aliquando tamen expedit rem cum alio habere communem, L. in hoc iudicium, §. si conveniat, in fin. ff. commun. divid. Et adde etiam, quod titulus divisionis præstat justam causam præscribendi, L. si ancillam, §. si pater, ff. pro suo, gloss. fin. & ibi notat Florian. in L. cum putarem, ff. famil. ercisc. & Glossa, & ibi notat Paul. in L. 1. C. communia utriusq. iudicii, Bartol. in L. cum solus, ff. de usucapion. col. 2.

(3) *Desacuerdos.* Ut supra in rubr. sic & Ambros. in lib. de Abraham, cap. 3. dicit, divide, ut potius maneat amicitia; indivisa domus duos non sustinet: & adde L. sancimus, §. aliis vero, vers. sin autem non in auro, C. de donation.

LEX II.

Quilibet hæredum potest divisionem petere à cohæredæ hæreditatis defuncti; non tamen debent dividi malæ heræ, seu potiones, aut libri incantationum, sed comburantur; nec etiam malè acquisita in hæreditate inventa, sed dominis aut eorum hæredibus restituantur, aut eis non inventis, amore Dei dentur. Hoc dicit.

(1) *Herederos.* Quid si sit prodigus unus ex hæredibus, cui bonis interdictum sit? Vide textum singularem in L. ex castrensi, in princ. ff. de castrensi pecul. quod iste neque provocari potest ad divisionem; quem textum dicit Tom. III.

han de so vno; e tiense cada vno por pagado con su parte, quando la ha, e aliñala mejor, e aprouechasse mejor, e mas della.

LEY II.

Quien son aquellos que pueden demandar particion, e a quien; e quales cosas pueden partir, e quales non, e en que manera.

Cada vno de los herederos (1) que ha derecho de heredar los bienes del finado, puede demandar a los otros que los partan entre si. E pueden ser partidos (2) estos bienes, segun manda el testador en su testamento, quando lo fizo; o si murio sin manda, deuen partir la herencia del, segund dizen las leyes que fablan en esta razon, en los titulos (3) que son puestos de suso. Pero si en los bienes del testador fueren falladas algunas cosas malas (4), assi como ponçoñas (5), o malas yeruas, o dañosas melezinas (6), o libros, o escrituras de encantaciones malas (7), o otras cosas de aquellas que son defendidas que non vsen los omes dellas, non las deuen partir entre si; ante dezimos, que las deuen quemar, e destruyr (8). Otrosi,

si

singularem Baldus in L. jubemus nulli, C. de sacrosanct. eccles. Minor etiam viginti quinque annis, seu ejus curator poterit petere divisionem, ut probari videtur in L. Lucius, ff. famil. ercisc. quod procedit indubiè, quando pupillo vel adulto utile sit; nam aliàs licet provocari, ipsi provocare non possunt ad divisionem; ut in L. inter omnes, C. de præd. minor. L. inter pupillos, ff. de auctor. tutor. tradit Bart. in dict. L. 2. C. quando & quib. quarta pars, & ibi latè Lucas de Penna, col. 3. & 4. Jacob. de Aret. Cyn. & Bald. in L. 1. C. si advers. transact. Bald. in L. 1. ff. de rebus eorum; Bart. & Doctores in L. si convenerit, ff. pro socio. Gloss. & Bart. in dict. L. jubemus nulli, & tradit etiam Joann. Andr. in addition. ad Specul. tit. de curat. in rubric. De furioso verò idem est dicendum, quod de minore, secundum Bald. in dict. L. jubemus nulli, in princ. cum gaudeat privilegiis minorum, Gloss. in L. 2. C. de curat. furios. De ecclesia etiam vide in dict. L. jubemus nulli.

(2) *Partidos.* Concordat cum L. 2. ff. eod.

(3) *En los titulos.* Suprà de testam. qui est ead. Partit. tit. 1. & in tit. 13. ead. Partit. ubi de successioneibus ab intestato.

(4) *Cosas malas.* Concordat cum L. ceteræ, §. mala medicamenta, ff. eod. unde neque veniet ista in petitione hæreditatis, prout arguit ibi Baldus.

(5) *Ponzoñas.* Antiquitus in civitate Masiliensi venenum cicuta temperatum publicè custodiebatur, quod datur ei, qui aliquid commisisset, propter quod mors esset illi expectanda, ut dicit Florian. referens Valerium Maxim. in dict. §. mala medicamenta.

(6) *Melezinas.* Secus si aliquo alio admixto possent ad medicinam prodesse, ut in L. 17. tit. 5. Partit. 5.

(7) *Encantaciones malas.* Hos vocat Consultus in dict. §. mala medicamenta, libros improbatæ lectionis, veluti artis magicæ, vel sortilegiorum, ut habetur 26. quæst. 2. per totum, ubi in cap. qui sine, tradit Archidiaconus de arte, quæ dicitur notoria, per quam quidam scire cupiunt; quæ est inefficax & improbatæ, ut etiam tradit S. Thom. 2. 2. quæst. 96. ad 1. art.

(8) *E destruyr.* Nota hoc ad mandata confessorum, qui mandant confitentibus, quod libros improbatæ lectionis comburant, facit L. damnato, §. 1. C. de hæretic.

si fallaren en los bienes de la heredad algunas cosas que fuessen mal ganadas, assi como si aquel que las gano, fue ome que recibio, o tuuo en su poder algunas rentas del Rey, e furto algo dellas (9), o si furto, o robo, o forço a otro ome alguna cosa, o lo gano de vsura (10), non lo deuen partir entre si los herederos; ante dezimos, que deuen tornar (11), e dar estas cosas atales a aquellos cuyas fueren, o a los que lo suyo ouieren de heredar. E si non

(9) *Dellas.* Concordat cum dict. §. mala medicamenta, vers. sed & si quid ex peculatu, & adde quod habetur in L. 16. tit. 26. 2. Partit.

(10) *De vsura.* Nota benè, quia reprobatur hic opinio illorum, qui dicebant, quòd cum in usuris transferatur dominium in usurarium, licet repeti possent per conditionem *indebiti*, vel per conditionem *ex canone*, de usuris, per totum, bona quæ sita ex usuris per defunctum veniunt dividenda inter hæredes; quam opinionem tenuit Jacob. de Aretin. & Ricar. & sequitur Bald. in L. bona quæcumque, C. famil. ercisc. & in dict. §. mala medicamenta, ubi & idem vult Florian. & etiam Alberic. Contrariam tamen opinionem, imò quòd usuræ non veniant in iudicio divisorio, tenuit Odofred. in dict. §. mala medicamenta, dicens, quòd si pater in extremis confiteretur, quòd quidquid habet, quæsit ex usuris, unde mandat restitui, quibus est extortum, & si non apparent, mandat dari pauperibus, & filiis solam relinquat benedictionem; quòd filii non habebunt inter se hoc iudicium, neque ista dividere possunt: & tenuit etiam Rofred. in tit. famil. ercisc. §. quantum est, & etiam Salic. in dict. L. bona, qui ponderat ad hoc dictum §. cum vult, quòd injustè quæsit non veniunt dividenda, & non potest dici quæsitum, quando dominium non fuit translatum: tenuit etiam Guido de Suza relatus ab Alber. & hanc opinionem sequitur Joann. de Anania in rubr. de usur. ad fin. & sequitur etiam Socin. consil. 127. col. penult. vol. 3. quæ opinio approbatur hic, & tene menti, & adde juxta istam materiam, quæ notat Bald. in L. cum oportet, in princ. col. 1. vers. modo quæro, C. de bonis quæ liber. & Alexander in L. quòd servus, ff. de acquir. possess. & Paul. de Castr. in L. si hæres, ff. ad leg. Falcid. in vers. item nota hic argumentum.

(11) *Tornar.* Non ergò erit melior conditio possidentis, sed compellendi sunt ad restitutionem; & confert quod notat Bald. in L. 1. in fin. C. pro socio. quòd Episcopus poterit compellere socium illius, qui ex pravitare usuraria multa quæsit, & socio communicavit, ad restitutionem usurarum, licet iste socius, qui compellitur, non exercuit usuras, allegat L. quod enim, ff. pro socio. & Martin. Silla. idem tenentem: & potest induci ista lex, quòd si aliquis faciat majoriam de aliqua re, quam fortè per violentiam comparavit, quòd hæredes non teneantur eam tradere ei, cui est relicta titulo majoriæ: in contrarium tamen est textus, & ibi notat Paul. de Castr. in L. si à substituto, §. hæres, ff. de legat. 1. in fin. & ibi Paul. vers. in legato autem certæ speciei. Quid autem si testator facit majoriam de tali oppido cum omnibus, quæ ibi possidet, an venient etiam fundi, quos mala fide possidebat? Vide Bald. quòd non, C. de verbor. signif. in rubric. vers. quid ergò.

(12) *Por Dios.* Adde quæ habentur in cap. cum tu, de usur. & in cap. cum sit, de Judæis. Et an poterunt ista distribui pauperibus per executores testamenti, vel debeat adiri Episcopus, vide per Joan. Andr. in cap. fin. de testam. lib. 6. & quibus pauperibus sint danda, an illis, qui sunt in loco, ubi exercuit defunctus usuras vel rapinas, vel pauperibus domicilii defuncti, vide quod in hoc latè tradit Joan. de Ana. referens consilium 32. Frederici in dict. cap. cum tu, col. 4. & 5. Et an super istis incertis teneat compositio facta? Paul. de Eleaza. in Clement. 2. de pen. & remis. tenet, quòd non; & refert, & sequitur Joann. de Imola, dicens, esse benè notandum contra componentes cum hæredibus usurariorum super usuris & malè ablatiis, quia non videtur valere talis compositio, neque patrocinari quantum ad Deum eis, quibus fit remissio, ut in regul. peccatum, de regul. jur. lib. 6. & hanc opinionem sequitur Baldus in L. post decissionem. C. de fur. quam sequi-

supieren ciertamente, cuyas fueron estas cosas que fuessen assi ganadas, estonce se deuen dar por Dios (12); porque el anima de aquel que assi las gano, no sea penada por ellas (13).

L E Y III.

Quales ganancias es tenuto el vn hermano de partir con el otro.

Todas las cosas que el fijo ganare en mercaderia (1) con el auer de su

tur Joann. Ana. in cap. cum sit, de Judæis. Cardin. tamen in dict. Clement. 2. in §. notab. in terminis, quando quantitas est incerta, tenet, quòd Episcopus potest transigere; secus si sit certa, argumento cap. quanquam, in vers. ceterum, de usur. lib. 6. & tenet Angel in disputat. sua, incipit, *Hastensis miles*, de quo vide etiam per Socin. in dict. consil. 127. quantum in præsentii consultatione, col. 3. & 4. An autem Papa possit absolvere, & liberare à restitutione istorum incertorum, etsi non fiat integrè, vide per Hostiens. in cap. 2. de peniten. & remis. & per Cardin. & Joann. de Imol. in dict. Clement. 2. & tradit etiam Socin. in dict. consil. col. 10. & vide Archiepiscopum Florentin. 2. part. tit. 2. cap. 6. in fin. & Silvestrum in summa, in parte restituito, la 8. vers. 8. quæritur.

(13) *Por ellas.* Si enim defunctus poenituit, & in vita restitui voluit talia ablata & injusta, etsi alius in se hujus satisfactionem suscepit, non volabit defunctus ad Patriam Coelestem, nisi completa satisfactione, ut tradit S. Thom. in 4. dist. 15. quæst. 1. art. 1. quæst. 3.

L E X III.

Dividenda sunt inter cohæredes quæ sita per filium cum bonis patris; & confert filius arrhas, donationem, & dotem profectitiam fratribus in divisione paternæ hereditatis, nisi testator ei donet in testamento, vel ne conferantur, exprimat; sed extraneo hæredi non confert filius cohæres supra dicta. Hoc dicit.

(1) *Mercaderia.* Habes hic expressum, quòd omne id, quòd lucratur filiusfamilias cum pecunia patri, dicitur peculium profectitium, & totum quæritur patri, & post mortem patris venit conferendum fratribus; & idem habetur in L. 7. tit. 4. De las lauores, e particiones, lib. 3. For. LL. & idem voluit Glossa in L. cum oportet, in princ. de bon. quæ liber. & tenet Spec. tit. de judic. §. sequitur, vers. quòd si alter filiorum; & sic videtur prout & glossator legum Tauri Didacus à Castello dicit in L. 29. in 1. gloss. per istam legem corrigi illam communem Doctorum opinionem, qui in hoc concludebant, quòd quatenus lucrum est attribuendum pecuniæ, dicatur profectitium, & quæratur patri; quatenus verò industriæ & laboribus filii, adventitium, & quæratur filio quoad proprietatem, & non conferatur fratribus post mortem patris; quæ fuit opinio Jacob. Butri. in dict. L. cum oportet, & sequitur Bart. & communiter Doctores ibi, & tenet Bart. & Bald. in authent. ex testamento, ubi Bald. col. 4. C. de collat. & quia hæc materia diffusè scribitur, reperio, quòd Socin. consil. 92. 1. vol. incipit, *circum primum hujus consultationis articulum*, col. antepenult. & penult. & fin. latè tangit istum articulum, & distinguit quinque casus. Primus, quando pater non vult per se negotiari, tamen vult negotiari per personam filii, & ponit filium, ut exerceat mercantias suo nomine; & hoc casu dicatur totum lucrum profectitium, quia filius agit ut gestor negotiationis paternæ, & tenetur pater institutoria vel exercitoria, ut Institut. quod cum eo, per totum, & facit ad hoc L. procurator ex re, ff. de procurator. cui tu adde quod in hoc notat Bald. in L. certum, col. 1. vers. quæro hic, C. famil. ercisc. ubi dicit, quòd peculium recipit incrementum, & totum incrementum dicitur esse peculium ejusdem generis, L. peculium nascitur, ff. de pecul. & si tu dicis, lucrum operæ est adventitium, concedo, dicit Baldus, quando filius operatur sibi; sed hic videtur operari ipsi patri, cum ejus opera accedat peculio, quod est in dominio patris, argumento L. sicut, ff. de oper. libertor. & confirmatur, dicit ipse, ponendo casum e contra, videlicet quòd sit damnum & non

Ley 3.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.

su padre (2) seyendo en su poder, todas las deue aduzir a particion con los otros bienes que fueron de su padre, e partirlas con los otros hermanos. Otro-

si dezimos, que la dote (3), o el arra (4), o la donacion (5), que el padre diere en casamiento a alguno de sus hijos, se deue contar (6) en la parte de aquel

non lucrum, nunquid hoc damnum attribues operæ & imprudentiæ filii, ut pro aliqua parte resarciat fratribus? Certè non, imò si fratres volunt peculium, conferant ad debitum & ad damnum, ut in dict. *L. certum*: & sic in isto casu planè procedat ista lex Partitarum; & vide ad istum primum casum Socin. *consil.* 162. *vol.* 2. ubi notabiliter loquitur. Secundus casus est, secundum Socinum, quando pater non vult negotiari, sed dat pecuniam filio, ut se exerceat, sed ut sibi magis credatur, permittit, quòd negotietur nomine patris; & isto casu dicit concludendum esse, lucrum esse dividendum, secundum theoricam Bartoli, & Baldi & aliorum, quæ est communis, de qua supra, cum pater noluit negotiari, & sibi totum quærere. Tertius casus, quando pater concedit pecuniam filio in peculium profectitium, ut de ea ad libitum disponat, & patitur filium negotiari, non tamen expressè consentit, & tenetur tunc pater ex contractu filii actione tributaria, non in solidum, sed usque ad vires peculii, & concurrat ipse cum aliis creditoribus; non autem potest deducere, quòd sibi debetur, ut ff. *de tributaria, per totum*, & hoc etiam casu potest procedere secundum eum dicta doctrina communis. Quartus casus est, quando pater concedit pecuniam filio, qui negotiatur patre ignorante, & tunc pater tenetur de peculio, & deducitur quòd patri debetur, prout habetur *Institut. quod cum eo*: & hoc etiam casu procedat communis opinio jam dicta. Quintus casus est, quando pater non dat pecuniam filio, sed ipsemet accipit clanculum, & negotiatur proprio nomine, & iste casus est disputabilis secundum eum, sed tandem concludit adhuc in eo habere locum dictam communem opinionem. Tu cogita super his, cum lex ista Partitarum ita generaliter & indistinctè loquatur; sed fortè attendita æquitate restringenda sit ad dictos casus, juxta doctrinam Doctorum, maximè cum etiam id, quòd ex laboribus suis filius lucratur, jure etiam isto Partitarum dicatur adventitium, ut in *L. 5. tit. 17. Partit.* 4. ubi etiam vide quæ in ista quæstione dixi. Quid autem si post mortem patris unus ex fratribus exerceat mercantiam, an communicabit lucrum cum fratribus? Vide Bald. in *L. si patruus, col. 2. C. communia utriusq. judic.* & Decium *consil.* 253.

(2) *De su padre.* An hoc in dubio præsumatur, quòd de bonis patris processerit? Vide per Joann. de Plat. in *L. defensionis facultas, in fin. C. de jur. fisc. lib. 10.* qui allegat Gloss. decidentem in *L. cum oportet, in princ. C. de bon. quæ liber.* & tradit Alexand. *consil.* 31. *viso testamen.* 4. *vol.* quòd recurrendum sit in hoc ad conjecturas, & in dubio debet præsumi de bonis patris acquisitum.

(3) *La dote.* Adde *L. 1. & per totum. ff. de collat. dotis, & L. filie dotem, C. de collat. & dict. L. 29. in Ordinam. Tauri.*

(4) *O el arra.* De donatione propter nuptias dicit *L. 1. tit. 11. Partit.* 4. adde *L. ut liberis, C. de collat. & dict. L. 29.*

(5) *Donacion.* De donatione ob causam intellige, Glossa, Doctores communiter in *authent. ex testamento C. de collat.* & quia de donatione simplici dicitur infra *L. proxima*: patet etiam hic, cum subdit: *que el padre diere en casamiento.*

(6) *Contar.* Fit enim collatio dotis tanto minus accipiendò, ut in *L. dotis, C. de collat.* & fit etiam collatio re ipsa dotem conferendo, ut in *L. filie licet, C. eod.* & aliquando etiam communicando actionem, licet inanem fortè, ut in *authent. quòd locum, C. eod.* & in *L. 1. §. cum dos, ff. de collat. dot.* & aliquando etiam liberando cohæredes à dote promissa, ut in *L. 2. C. eod.* Bart. in *L. 1. §. filiam, ff. de collat. dot.* & in *L. pater filium, in fin. eod. tit.* & quando dos est à filia recuperata, fit collatio re ipsa ponendo dotem in communi, secundum Bald. in dict. *L. dotis quidem*, & vide *L. filius, §. filia, ff. de collat. dot.* ubi quid, si fiat mora in collatione dotis, & ibi Bart. & Socin. *consil.* 64. *viso puncto, 1. vol.* Et de expensis factis in dote, qualiter deducantur, vide *L. 1. §. cum dos, & ibi Bart. ff. eod. de collat. dot.* Socin. in dict. *consil.* vers. *sexta conclusio*: & si fundus dotalis deductis impensis est pretiosior, quam fuerit tempore dationis in dotem, & hoc est causarum ex sola temporum mutatione, debet conferri in ea æstimatione, quæ reperitur tempore collationis, secundum Paul. de Castr. in *L. illud,*

C. de collat. per illum textum: & si effectus fuisset vilior sine culpa filie, similiter ea æstimatione debet conferri, quæ fuisset repertus tempore mortis, cum de collatione agit, ut in dict. *L. illud*, & tradit etiam Socin. in dict. *consil.* vers. *septima conclusio*. Si tamen ultra expensas factas est effectus pretiosior propter plantationem, & non propter mutationem temporum, illud plus, in quo est pretiosior, quam tempore quo habuit tanquam adventitium, non confertur secundum Paulum, & Doctores ubi supra, & Socin. in dict. *consil.* vers. 8. *conclusio*.

Et quid si dos perit sine culpa filie, quia vir factus est inops, fortè quia fuit in mari, vel res dotalis chasmate, vel alluvione perit: Bald. Novel. in tract. *de dote, charta 9. col. 2.* dicit, quòd tunc non imputabitur in legitimam post mortem patris, cum etiam tunc pater teneatur redotare, si posset, ut in *authent. sed quomodo, C. de rei uxoris action.* & ita dicit se consuluisse. Et an dos quam avus paternus dedit nepti vivente filio patre ejus, mortuo patre imputetur in legitimam, quam debeat habere in bonis patris? Est quæstio latè discussa per Angel. & Alexand. in *L. in quartam, ff. ad leg. Falcid.* & resolutio videtur esse, quòd, aut constat avum dedisse contemplationis neptis, & non contemplatione filii, tunc non imputabitur in talem legitimam; si verò dedit contemplatione filii, vel dubitatur, & tunc debet sibi imputari in legitimam debitam in bonis patris, quasi à patre suo dotata sit, *L. sed si plures, §. in arrogato, ff. de vulgar. & pupill.* Quod tamen hodie in regno non procederet: cum per matrimonium liberetur filius à patris potestate per LL. regni, & sic onus dotandi neptem, quo pater de jure antiquo tenebatur propter filium, *L. dotem quam dedit, & ibi Bart. ff. de collat. bonor. L. 8. tit. 11. 4. Partit.* cesset in isto casu, non potest dici, quòd dos, quæ obvenit nepti ab avo, dicatur profectitia respectu patris, ut sic imputetur, per ea quæ notat Glossa in *L. qui in aliena, §. interdum, in vers. faciet hæredem, ff. de acquir. hæredit.* Bart. in *L. quæsitum, in princ. ff. de legat. 1.* vide per Alexand. in dict. *L. in quartam, 14. & 15. col. & in consil.* 31. *viso testamento, 4. vol.*

Quid autem si filia vivo patre decessit relictis filiis, an dos data filie computetur filiis ejus in legitimam? Bart. in dict. *L. in quartam. col. penult. ff. ad leg. Falcid.* dicit, quòd imputetur & conferatur, per *L. illam, C. de collat. & L. quoniam novella, C. de inoffic. testam.* & per alia, quæ ibi videbis: ex cujus fundamentis potest colligi, quòd hodie de jure regni, cum filia liberetur à patris potestate per matrimonium, & sic dos data filie exivit à patrimonio patris, & in ea habet filios hæredes, non computabitur filiis in legitimam in bonis avi; & ita consuluit Paul. de Cast. in casu ubi erat simile statutum, *consil.* incipit, *visis & ponderatis omnibus*, & refert & sequitur Decius in *L. illam, colum. fin. C. de collation.* Videtur tamen in hoc contrarium esse tenendum etiam de jure regni, per dict. *L. 29. in Ordinam. Tauri*, ibi cum dicit: *ellos, e sus herederos*: & sic etiam hodie de jure regni talis dos imputabitur nepotibus, & tenebuntur conferre eam, per dict. *L. 29.* & vide in materia notabile consilium Alexand. 4. *vol. consil.* 23. incipit, *visis dubiis*. Et an istud jus conferendi transmittatur ad hæredes? Vide textum & Bartol. in *L. 1. §. ibidem, ff. de collat. bonor.*

Sed quid si pater dedit filie magnam dotem, & postea in testamento illam instituit in una uncia, & alium filium vel filios in residuo; utrum si filia voluerit habere illam unciam ex testamento, cogatur conferre dotem, quam habuit? Raphael Fulgo. ponit istam quæstionem in *L. si emancipati, col. penult. C. de collat.* & concludit, quòd si apparet patrem instituisse filiam in minima parte, eo quòd prius magnam dotem habuisset, tali casu collatio cessabit, quia apparet de voluntate testatoris, argumento *L. ex parte, §. intestato, ff. famil. ercisc.* si verò non apparet de voluntate testatoris, collatio non cessabit, licet partes sint inæquales; habet tamen filia expeditum remedium, quòd abstineat scilicet à bonis patris, & non cogetur dotem conferre, *L. penult. & fin. ff. de collat. dotis*: & facit ad hoc *L. 2. §. si tres, ff. de collatione*: ibi: *neque indignari eos, si plus conferant, & minus accipiant, quia in potestate eorum fuerit bonorum possessionem amittere;* ad-

aquel a quien fue dada; fueras ende, si el padre dixesse señaladamente, quando gela daua, o en su testamento, que non queria (7) que gela contassen en su parte. E esto ha lugar, quando los hermanos tan solamente heredan los bienes de su padre, o de su madre (8). Mas si otro extraño fuesse establescido con ellos por heredero, estonce las ganancias sobredichas, o las donaciones, o dotes que fuessen dadas a los hermanos, non las deuen meter en particion con los extraños (9), nin las deuen contar en su parte con ellos.

adde etiam dict. L. 29. in Ordin. Tauri, ibi: pero si se quisieren apartar de la herencia, &c.

Quid tamen, si filia esset meliorata in tertio & quinto bonorum, & velit prælegatum, & nolit succedere titulo universali ut hæres, an tunc teneatur dotem conferre? Et videtur quod non, cum tunc non sit locus collationi, ut tradit Jason in L. si emancipati, colum. 12. C. de collat. quod tamen intellige, nisi melioramentum cum datis in dotem esset inofficiosum, nam tunc rescinderetur à melioramento, quod esset inofficiosum, juxta notata in L. 1. C. de inoffic. donation. & in dict. L. 29. qui enim non vult succedere universaliter, non tenetur conferre nisi ad legitimam, vide per Bald. in L. si emancipati, in fin. C. de collat. & vide L. cum responso, C. de legat.

Sed an conferatur id, quod venit ad filium jure primogenituræ, seu majoriæ? Baldus dicit, quod non, in authent. ex testamento, col. fin. vers. 18. cap. C. de collat. quod planè procedit in his, quæ veniunt jure antiquæ majoriæ; si verò majoria esset nova, videtur quod si velit esse hæres, quod debeat conferre; vide quæ notat Bart. & Alexand. in L. si patroni, in princ. ff. ad Trebell. & audio fuisse pronuntiatum in Cancellaria Granatensi, quod bona relicta titulo majoriæ imputarentur in legitimam: & sic sequitur, quod si imputantur, & conferantur, per regulam L. illud, C. de collat. Conferetur ergo pretium rerum majoriæ novæ, facit L. omnimodo, §. imputari, C. de inoffic. testam. ubi pecunia data pro militia confertur, & idem notatur ibi: de feudo empto à patre, vide Antonium in cap. 1. §. præterea ducatus, de prohib. feud. alienat. per Freder. & Martin. Lauden. in tractat. de majoricatu: cogitabis super hoc.

(7) Non queria. Concordat cum authent. ex testamento, C. de collat. & intellige, nisi in id quod excedat tertium, & quintum & partem legitimæ, nam quod excederet, tenetur conferre, ut in authent. unde si parens, C. de inoffic. testam. & in L. 29. in Ordinam. Tauri, & notat Bald. in L. si emancipati, in fin. C. de collat. & infra eod. L. proxima, in fin.

(8) De su padre, o de su madre. Adverte, quod collatio non habet locum nisi inter descendentes succedentes ascendentibus, & non inter alios, unde inter ascendentes, neque inter transversales, neque inter extraneos, non habet locum, secundum Bart. & Paul. & Alexand. & Doctores in L. si emancipati, C. de collat. ubi vide latè per Jason. col. 5. cum sequentibus.

(9) Con los extraños. Adde L. fin. vers. si autem, C. communia utriusque judicii.

L E X IIII.

Donationem inter vivos à patre filio factam, & non revocatam, non confert ipse filius, nisi & ipse cæteris fratribus donata velit sibi conferri: si tamen donatio est immensa revocatur usque ad legitimas cæteris persolvendas. Hoc dicit.

(1) En su poder. Innuit ergo ista lex contrarium esse in donatione simplici, quæ fieret filio emancipato, illa enim veniet conferenda cum fratribus, ut in L. ut liberis, C. de collat. Bart. in L. 1. §. neque castrense, col. penult. ff. de collat. bonor. & in authent. ex testamento, C. de collat. & tradit Alex. in dict. L. ut liberis, ubi dicit,

L E Y IIII.

Como las donaciones que el padre faze en su vida a algund su fijo, si deuen ser contadas en su parte, o non.

EN su vida faziendo donacion el padre a su fijo que estuuiesse en su poder (1), si despues non la reuocare (2) fasta su muerte, este fijo aura la donacion que desta guisa le fuere fecha, libre, e quita: e non gela pueden contar en su parte (3) los otros hermanos en la particion, fueras ende, si el padre ouiesse dado en casamiento a los otros hermanos alguna cosa, segund dize en la ley ante desta. Ca, si este fijo

Ley
tit.
lib.
Recep

atal

quod ita communiter tenetur: & ita videtur tenendum, licet Decius in L. illud, C. de collat. tenere velit contra istam communem opinionem, per textum in dict. L. illud, & procedit, sive tractetur de conferendo donationem aliis filiis, qui sunt in potestate, sive aliis filiis emancipatis, nam etiam emancipati inter se conferunt donationem simplicem, ut tenet Bart. in L. si emancipati, in 2. quæst. princip. C. eod. ubi Alexand. col. pen. dicit, quod ista opinio magis communiter approbatur: quod consulendo limitat Decius consil. 59. licet in casu proposito, col. penult. vers. quinto quia saltem, quando ex hoc non resultaret inæqualitas inter filios emancipatos, sed in omnibus esset æqualitas; nam si resultaret ex collatione inæqualitas, tunc non deberet fieri collatio inter emancipatos; quod dicit esse de mente omnium Doctorum considerata dicta ratione Bartoli, vide ibi per eum. Si verò donatio simplex fieret à matre, illa non venit realiter conferenda à dicta L. illud, & rationem differentie inter matrem, & patrem donante filio emancipato ponit Bart. in dict. §. neque castrense, col. penult. non tamen donatio facta à patre filio emancipato imputabitur in legitimam, nisi à patre sit dictum, ut in L. si quando, §. & generaliter, C. de inoffic. testam. & tenet Bart. in dict. §. neque castrense, col. penult. Hodie tamen per L. 26. in Ordinam. Tauri, filius sive suus, sive emancipatus, videtur melioratus in donatione simplici.

(2) Non la reuocare. Ex hoc apparet, quod loquitur de donatione simplici, quæ statim non valet, sed morte confirmatur; unde donatio, quæ statim valeret inter patrem, & filium in potestate, prout est in aliquibus casibus specialibus, de quibus notatur in L. 2. C. de inoffic. donat. & alias, talis donatio simplex veniret conferenda, prout tradit Alexand. in dict. authent. ex testamento, col. 2. vers. ex quo inferitur, & Socin. consil. 91. colum. 4. & 5. volum. 1. cujus contrarium nittitur fundare Decius in dict. L. illud. Et si esset donatio remuneratoria, quæ habetur quoad collationem sicut adventitium, non confertur, secundum Bald. in dict. authent. ex testamento, col. 2. ubi etiam, & Alexand.

(3) Contar en su parte. Contrarium videtur disponi L. 3. tit. 4. Partit. 3. sed dic, ut ibi dixi. Et adverte, quod ex isto verbo videtur destrui opinio Azonis, qui voluit, quod quando donatio facta filio in potestate, non tenuit ab initio, sed morte confirmatur, imputetur in legitimam debitam filio, per textum in L. filium quem habentem, secundum lectionem Azonis, C. famil. erisc. & tenet Bart. in L. in quartam, col. penult. ff. ad leg. Falcid. & dicit probari in L. etiam, §. sed & si non mortis, ff. de bonis libert. & cum Bartolo tenent communiter Doctores, ut tradit Alexand. & Jason in L. illud, C. de collationib. ubi Jason col. fin. & approbari videtur hic opinio Angeli in dict. L. illud, quæ etiam fuit Jacob. Butric. in L. illam, C. eod. quam etiam tenet Paul. de Castr. in dict. L. in quartam, col. 2. & Decius in dict. L. illud, col. penult. eod. quod jura simpliciter dicunt, quod donatio inter vivos non imputatur in legitimam, nisi exprimitur, L. si quando, §. & generaliter, C. de inoffic. testam. L. si non mortis, in princ. ff. de inoffic. testam. Tene ergo menti istam legem Partitarum, & vide quæ dixi in dict. L. 3.

atal quisiesse contar a los otros hermanos en sus partes, las donaciones que el padre les fiziera en razon de casamiento; estonce dezimos, que sea otrosi contada en su parte la donacion que el padre fizo a el en su vida. E esto es, porque se guarde egualdad (4) entre ellos. Pero si el padre fiziesse tan grand donacion al vno de sus fijos, que los otros sus hermanos non pudiessen auer la su parte legitima, en lo al que fincasse; dezimos, que estonce deuen menguar tanto (5) de la donacion, fasta que puedan ser entregados los hermanos de la su parte legitima que deuen auer.

De quales ganancias non es tenuto el vn hermano de dar parte al otro.

NON es tenuto el hermano, de adu-
zir a particion con sus hermanos las ganancias, que fiziere por si, que son llamadas Castrense, vel quasi (1) castrense peculium, nin las que son llamadas Aduentitias (2), segund dize en el titulo (3) que fabla del poder que han los padres sobre los fijos. Ca, las ganancias que fizieren en alguna destas maneras sobredichas, quier sean en poder de su padre, o non (4), suyas se deuen ser, libres, e quitas de aquel que las fiziere, e los hermanos non han derecho ninguno en ellas. E otrosi dezimos, que los libros (5), e las des-
pen-

(4) *Egualdad.* Sumpta est ex dict. *L. illud*, §. *ad hanc*, *C. de collation.* & tunc insurgit inæqualitas, quando unus filius habet donationem simplicem, alter ob causam; insurget enim iniquitas, si ille donatarius ob causam conferret, & donatarius simplex non: ubi ergo unus filius habet donationem simplicem, alter nihil, non insurgit inæqualitas, neque collatio locum habet: eodem modo si unus habet donationem simplicem, & ob causam, & alter ob causam tantum, tunc ille qui habet duplicem donationem, confert donationem ob causam, & non simplicem, quia tunc inæqualitas non surgit, ita Angel. in dict. *L. illud*, qui etiam ibi in fine dubitat, quid si donatarius simplex non vult conferre, neque petit ut sibi conferatur, an compellatur adhuc ad conferendum? Et concludit, quod sic, per illam legem; quod intellige quando vult succedere, si tamen nolit succedere, non cogetur, secundum Paul. de Cast. & Decium ibi, & facit *L. 29. in Ordinam. Tauri*; & an sit alius casus, in quo donatio simplex conferatur, vide per Bart. & Paul. de Cast. & Jason. in *L. pactum, quod dotali, C. de collationib.*

(5) *Menguar tanto.* Adde *authent. unde & si parens, C. de inoffic. testam.* & dixi supra *L. proxima, in gloss. antepenult.*

L E X V.

Frater non confert fratribus castrense vel quasi castrense, neque adventitium peculium; neque libros causa studii à patre donatos; neque expensas in studio factas; neque quod militiæ causa expensum fuit à patre cum eo: concernunt enim hæc non tantum utilitatem privatam, sed & publicam, quæ versatur in militibus & studentibus. Hoc dicit.

(1) *Castrense, vel quasi.* Adde *L. 1. §. neque castrense, ff. de collat. bonor.* & *L. filia licet, C. de collat.* & *L. cum duobus, §. idem Papinianus, ff. pro socio*; unde, & clerici, qui veniunt ad successionem cum aliis fratribus, non conferunt suum peculium, quod in clericatu degentes acquisierunt, *L. sacrosanctæ*, & ibi Bald. *C. de Episc. & Cleric.*

(2) *Aduentitias.* Concordat cum *L. fin. C. de collation.* & limita, & intellige, ut per Jason. ibi quando tractatur de successione patris, quod & satis probatur hic.

(3) *En el titulo.* Suprà. 4. *Partit. tit. 17. L. 5. 6. & 7.*

(4) *O non.* Vides hic clarè decisum, quod neque emancipatus confert adventitia; unde cessat dubium, quod tradit Decius in dict. *L. fin.* ubi etiam Jason dicebat, quod posset disputando teneri illa opinio Jacobi de Rave. in *L. si emancipati, C. eod.* quod dispositio dictæ *L. fin.* non procederet in filiis emancipatis; approbatur ergo hic contraria opinio, quæ erat communis: & adde Azon. *C. de collat. in summa, in fin.* dum tenet sublatam jam in hac materia collationum differentiam inter suos, & emancipatos, de qua vide per Bart. & Doctor. in *L. si emancipati, C. eod.* & limita nisi respectu donationis simplicis, ut dixi *L. proxima, in gloss. 1.*

(5) *Los libros.* Adde *L. quæ pater, ff. familiæ ercisc.*

& *L. 3. tit. 4. suprâ, §. Partit. Gloss.* & ibi Bart. & Bald. in *L. filia cuius, C. famil. ercisc.* Bart. in *L. 1. §. neque castrense, ff. de collat. bonor.* Cujus distinctio quoad libros, de quibus hic, magis communiter approbatur, prout attestatur Alexand. in *L. si donatione, C. de collat.* & pondera verbum hujus legis, cum dicit *diesse*, ex quo comprobatur prima conclusio Bartoli in dict. *§. neque castrense*, quod si libri sunt empti à patre nomine filii, sed non traditi, non videtur donatio, & sic filius non haberet libros illos præcipuos. Item & si pater non dedisset libros ipsos, sed pecuniam ad eos emendos, quod idem erit, ut tales libri, sic ex illa pecunia empti, non conferantur; non enim videtur minor præsumptio donationis, quando datur filio pecunia, ut ipse suo nomine emat, quam si à patre nomine filii emptio facta sit, & traditio: & ita consuluit Cuma *consil. 40.* Corneus *consil. 225. col. 2. vol. 1.* Decius in dict. *L. si donatione, col. fin.* licet Anton. de But. aliud voluerit *consil. 39.* Item pondera in hoc de libris istam legem Partitarum, cum dicit, *para aprender*, & dictam *L. 3.* cum dicit, *en que aprendiesse*, ex quibus colligitur, quod filius solum debet habere præcipuos libros datos ad addiscendum in studio, non verò libros ad hoc non necessarios. Unde si ultra libros ad hoc necesarios pater daret alios libros, illi essent conferendi; in datis verò ad addiscendum, sive ad hoc fuissent empti, & traditi, sive pater eos aliàs habens dedit filio, statim valet donatio, etiamsi filius sit in potestate; neque pater posset revocare, ut colligitur ex dict. *L. 3. in fin.* quidquid aliàs in hoc velint Bart. & Paul. de Cast. in dict. *L. filia cuius*, & Bald. in dict. *L. si donatione, in fin.* & sic quod approbetur per istas LL. opinio Odofred. & aliorum, qui tenuerunt, quod libri dati filio scholari, sint ipsius præcipui, quasi sint in quasi castrensi peculio; de aliis verò libris non necessariis ad addiscendum, licet fortè necessarii, vel utiles ad munus advocandi vel judicandi, non tenebit donatio inter patrem & filium in potestate, nisi morte confirmetur; nisi pater dedisset eos filio jam doctori, quia tunc transiret donatio in peculium quasi castrense: & idem si postea efficeretur doctor vivo patre, secundum Bart. & Paul. ubi suprâ, & Decium in dict. *L. si donatione, col. fin.* ubi post aliquos alios hoc limitat, nisi resultaret magna inæqualitas inter fratres, quod quando sit, judicis arbitrio committitur: & facit etiam ad hoc quod notat Angel. in *L. filia licet, ad fin. C. de collation.* ubi dicit, quod quando esset aliqua præsumptio, quod pater non habuerit animum donandi, veluti si ejus patrimonium non erat ita amplum, & habeat plures filios, & libri erant multi, & magni valoris, non est verisimile patrem voluisse depauperare alios, quibus opes magis necessariae sunt, quam studentibus, & sic tali casu libri essent conferendi: & nota quod his casibus, in quibus filius teneretur libros conferre, satis est, si pro libris conferat æstimationem librorum, secundum Bald. in *L. Macedoniani, C. ad Macedon.* per Gloss. in *L. Nepos Proculo, ff. de verb. signific.* tradit etiam Decius in dict. *L. si donatione, in fin.* & voluit etiam Paul. in dict. *L. filia cuius.*

penas (6) que el padre diesse a alguno de sus hijos, para aprender alguna sciencia en Escuelas, non gelas pueden contar los otros hermanos en su parte en la particion. Esso mismo dezimos, que las despensas que el padre fiziere, faziendo armar Cauallero (7) a alguno de sus hijos, dandole armas, e cauallo, e las otras cosas (8) que fueren menester por razon de Caualleria, que non le deuen ser contadas en su parte. E esto es, porque los Caualleros quando toman armas, e los otros que aprenden las sciencias (9), non fazen esto tan solamente por pro de si mesmos, mas aun por pro comunal de la gente, e de la tierra en que biuen.

LEY VI.

Como la dote, o el arra, que rescibe el padre por su fijo, o por su fija, non deue venir a particion entre los otros hermanos.

DOte, o arra seyendo dada de otri al padre (1) por razon de casamiento de su fijo, o de su fija (2), aquello que le fuesse dado en esta manera, en saluo finca al fijo, o a la fija, por quien

(6) *E las despensas.* Adde dict. L. 3. tit. 4. §. Partit. & Bart. in dict. L. 1. §. neque castrense, colum. 4. vers. quero, hic loquitur, ubi notabiliter dicit, quod si apud patrem esset pecunia castrensis vel quasi castrensis peculii, vel adventitia, ut bona materna existentia in pecunia, tunc in dubio de tali pecunia videtur datum, argumento L. Nensenius, ff. de negot. gest. subdit Bartolus & aliam rationem, dicens, præterea pater est legitimus administrator adventitiorum, ideo in dubio præsumitur facere administratorio nomine, L. cum post, §. 1. ff. de administr. tutor. & ista ratio Bartoli videtur concludere, etiam si filius non haberet pecuniam in bonis maternis: & facit ad hoc, quod notat idem Bart. in L. Stichus, ff. de pecul. legat. & subdit Bart. non obstare L. fin. C. de dotis promission. quia illud in dote & donatione propter nuptias, ad quod onus pater tenetur, & cogitur, L. capite trigesimo, ff. de ritu nuptiar. sed ad expensas studii pater cogi non potest. Et ideo in dubio præsumendum est, expendere de bonis filii, allegat textum, quem dicit ad hoc videri expressum, in L. fin. ff. de petit. hered. Adverte tamen, quod istud, quod pater non tenetur, neque cogi possit ad expensas studii pro filio, limitari debet, præterquam in studiis necessariis, sine quibus homo secundum consuetudinem & conditionem suæ personæ vivere non potest, ut quod addiscat grammaticam, & similia, ad hoc enim tenetur pater, velut ad impensam necessariam; secus autem in studiis in quibus homines dicuntur militare, & sine quibus quis potest honestè vivere secundum conditionem suæ personæ, quo casu procedit primum dictum; ita declarat Bart. in L. de bonis, §. non solum, ff. de Carbon. edict. vide etiam per Lucam de Penna in L. 1. C. qui ætate, lib. 10. Item nota, quod si filius malè consumat, quod sibi datur in studio, vel pro libris, quod illa pecunia computabitur sibi in legitimam, secundum Bald. in authent. quod locum, col. 1. vers. ultimò nota, C. de collat. & tradit etiam Joann. de Plat. in L. licet, C. de Decurion. lib. 10. & Angel. in L. filia licet, C. de collat. de eo, qui miser, & ignorans in patriam redit; & adde Bald. in L. si filiusfamilias, C. famil. ercisc. quod quando filius non studet, cum tunc libri non sint ejus arma, tunc judicatur, ut simplex peculium. Et de obligationibus, quas filius fecit in studio, an teneantur solvere fratres? Vide per Bald. in dict. §. imputari, & in L. filia ejus, col. 4. C. famil. ercisc. ubi post Bart. concludit, quod si factum est in vita patris tale debitum occa-

fue dada, e non le pueden demandar parte della los otros hermanos, nin la deuen auer. E esto es, por el cargo que le finca de mantener el casamiento con aquella dote. E por tales bienes non es tenuto de partir el vn hermano con los otros. Mas si el padre diesse dote con su fija, o por su fijo, o fiziesse donacion, o arras a su muger, estonce deue ser guardado lo que diximos de suso en la ley que comiença, Todas las cosas. Otrosi dezimos, que si el fijo fiziere algunas debdas en vida del padre por su mandado (3), o que se tornaron en pro del, que tales debdas como essas deuen ser pagadas communalmente de los bienes de la heredad del padre. E aun dezimos, que si alguno de los heredos rescibiesse (4) los frutos de la heredad, que tenuto es de los aduzir a particion entre los otros herederos. E si algunas despensas (5) fizo a pro de la heredad, o en coger los frutos, deue ser entregado dellos; e lo al que finca deuen partir entre si, como dicho auemos.

LEY

sione studii, & est licitum & honestum, quod fratres tenentur solvere de communi, per jura ibi allegata: & ibi vide, an filius possit perficere studium mortuo patre communibus expensis; & per Bart. in dict. §. nec castrense, col. fin. & adde Bart. in L. Lucius, §. idem respondit, ff. ad municip. & Joann. de Plat. in L. unic. C. de peric. success. parent. lib. 10. & Alber. in L. si filia, §. Nera-tius, ff. famil. ercisc.

(7) *Armar Cauallero.* Adde L. 1. §. neque castrense, ff. de collat. bonor. & L. si filiusfamilias, C. famil. ercisc.

(8) *Las otras cosas.* Vide in dict. L. si filius, & ff. de castrensi pecul. per totum.

(9) *Que aprenden las sciencias.* Nota hic, cum æquiparat scholarem addiscentem militi armatæ militiæ, & facit pro dicto Odofredi, quod supra retuli in glossa super parte libros: & nota hic, quod interest reipublicæ, quod civitas sapientibus hominibus repleatur, vide in proæmio Institut. in fin. & L. advocati. C. de advocat. diversor. judic. & L. laudabile, & L. 1. C. de stud. liberal. Urbis Romæ, lib. 11.

LEX VI.

Non tenetur filius dotem aut donationem propter nuptias in ejus matrimonio patri per extraneum datam conferre: & antea deducantur de communi debita filii in patris utilitate contracta: & etiam expensæ causa prædiorum aut fructuum factæ, sunt inter fratres communiter dividenda. Hoc dicit.

(1) *Al padre.* Etsi habeat filium in potestate.

(2) *O de su fija.* Concordat cum L. si filia nupta, §. hoc amplius, & cum L. si maritus, in fin. & L. fundus qui, in princ. ff. famil. ercisc. & adde quod notat Specul. tit. de judic. §. sequitur, vers. quid si communione manente, & L. uxor, C. famil. ercisc. & Bald. novell. in tractat. de dote, fol. 35. col. 4. in 30. & 31. privileg.

(3) *Por su mandado.* Concordat cum L. si filia, §. si filiusfamilias, ff. famil. ercisc. & cum dictis Azon. C. eod. in summa, col. 4. vers. item debita.

(4) *Rescibiesse.* Sive eos percipiat post additam hereditatem, sive antea, ut in L. inter cohæredes, §. fructus, ff. famil. ercisc. & L. non est ambiguum, C. eod. & L. item ex diverso, ff. eod.

(5) *Despensas.* Concordat cum L. his consequenter, §. sumptum, ff. famil. ercisc. & L. heredem, §. si unus, ff. eod.

LEY VII.

Quales de los herederos deuen tener los preuilejos, e las cartas de la herencia, quando el testador non lo ouiesse mandado.

Preuilejos, o cartas seyendo falladas en los bienes del finado, si los herederos fueren muchos, aquel las deue tomar en fiedad, que mayor parte (1) ouiere en la herencia. E otrosi deue dar traslado dellas a los otros herederos, e mostrarles el original dellas, quando menester les fuere. E si los herederos fueren eguales en las partes de la herencia, aquel las deue tomar en fiedad, que fuere mas honrrado (2), e mas anciano (3), e de mejor fama. Pero si muger fuere entre ellos, maguer sea mas honrrada, o de mas alto lugar que los varones, por esso non las deue ella tomar, mas alguno de los varones. E si fueren eguales en las partes de la heredad, e en honrra, e en las otras cosas, estonce deuen echar suer-

LEX VII.

Non diuidantur instrumenta hereditaria, sed sint apud heredem maioris partis, & det ceteris copiam: sed si sunt æquales, teneat ea honoratior, & antiquior, & melioris famæ, nisi sit foemina, cui etiam nobiliori præfertur masculus: si autem in omnibus sunt æquales, sorte dirimatur, aut donec concordent, deponantur. Hoc dicit.

(1) *Que mayor parte.* Concordat cum *L. si quæ sunt cautiones, ff. famil. ercisc.* & cum notatis per Azon. *C. eod. in summa, col. 3. vers. item veniunt tabulæ, vel cautiones.* Si autem alicui heredum prælegatæ sint cautiones, vel instrumenta, tunc traduntur ei; sed non priusquam heredes descripserint, & cavebit hic prælegatarius, ut quoties desideratæ fuerint rationes, fiet copia illarum, *L. Pomponius, ff. eod. & infra L. proxima.*

(2) *Mas honrrado.* Nota hic de digniori præferendo, adde *L. procurator, C. de edend.* ubi Baldus dicit, quod in his, quæ jam essent ordinata, superveniens dignitas nihil operaretur, & allegat ibi bonas leges; si tamen dignior factus esset postea virior propter maleficium, instrumenta essent eidem auferenda, & deponenda penes digniorem, quia instrumenta penes vilem personam non debent stare, elideretur enim ex hoc virtus instrumenti, vide ibi per eum. Et quid si magis dignus & idoneus, penes quem sunt deposita instrumenta, moriatur, an auferri debeant ejus heredi, ut dentur alteri magis idoneo, quam sit illius heres? Florian. movet quæstionem in *dict. L. si quæ sunt*, & relinquit cogitandum: & fortè ex dictis Baldi ubi supra, videtur decidi, quod non, nisi talis heres sit factus vilis propter maleficium. Et dominus habens directum dominium censetur dignior, quam habens utile, ut tradit Bald. in *L. 2. col. 1. in 2. lectur. C. de jure emphiteut.* Ille etiam debet prius suum votum deponere, qui est dignior, ut habetur in Ecclesiastico: *loquere major natu, decet enim te primum verbum*, & tradit Bald. in *cap. 1. de contro. feud. apud pares term.* & videbis in hoc decisionem primam in decision. Neapolitan. Mathæi de Afflict. ubi facit mentionem de isto dicto Baldi, ubi tradit, quod senior debeat ultimò votare: & adde, quæ tradit Specul. *tit. de advocat. §. jam nunc videndum*, vers. *juniores tamen*, & in *tit. de disputation. & allegat. advocat. §. post hoc, in fin.* Quid autem de instrumentis rei legatæ, an adhuc debeant remanere penes heredem, vel tradi debeant legatario, vide in *L. instrumenta, C. de fideicom. & Baldum in L. si prædiorum, C. ad leg. Falcid.* ubi dicit, quod remanere debeant penes heredem originalia, per *dict. L. instrumenta*, nisi tota res sit legata, quia tunc etiam originalia debentur accessoriè, allegat Specul. *Tom. III.*

tes, qual dellos las terna; e aquel a quien cayere la suerte, las tenga, e de traslado dellas a los otros, segund que es sobredicho. E si acaesciere, que se non acuerden en fazer esto, estonce dezimos, que las deuen meter en fiedad en Sacristania de alguna Eglesia, que las guarden fasta que sean auenidos.

LEY VIII.

Como, aquel que tiene los preuilejos, e las cartas de la herencia por mandado del testador, los deue mostrar a los otros cada que les fuer menester.

Mandando el fazedor del testamento señaladamente a alguno de los herederos (1), que el tenga en su poder, e en guarda, los preuilejos, e las cartas de las cosas de su herencia; dezimos, que en ante que sea entregado de tal manda, deue dar traslado a los otros, que son herederos escritos en el tes-

cul. *tit. de instrument. edition. §. nunc aliqua*, vers. *sed queritur.*

(3) *Mas anciano.* Concordat cum *L. fin. ff. de fide instrum.* & de qua sumpta fuit ista lex: & pondera cum dicit seniore & honorabiliorem, nam tunc senior præfertur, cum cetera sunt paria; si enim constaret de alterius pleniore fide vel virtute, tunc major ætas vel annorum numerus non esset attendendus, sed eligeretur habens majorem fidem vel virtutem, in *authent. de monach. §. fin. & L. potioris, C. de offic. rector. provinc.* Item etsi non consistet de alterius pleniore fide, si tamen ætas unius est magis apta naturæ rei, de qua agitur, ille præfertur, *L. præcipiunt, ff. de edilit. edict. L. ob carmen, §. fin. ff. de testib. & Florian. in dict. L. fin.* & nota hic de prærogativa seniorum, & adde, quod ad seniores pertinet convocatio capituli, ubi non est alius deputatus, secundum Innoc. in *cap. 1. de majorit. & obed. & vide Archidiac. in cap. Domino sancto, 50. dist. & dicit Bald. in præterea ducatus, de prohib. feud. alien. per Freder.* quod si dominus feudi decedit pluribus filiis relictis, quod ipsi inter se ordinabunt, cui eorum præstetur fidelitas, & si non ordinant, quod vel vassallus possit eligere, cui præstet, secundum quosdam, vel secundum eum, quod faciet fidelitatem antiquiori, per textum in *dict. L. fin. ff. de fide instrum.* & per notata per Innoc. ubi supra. Item in beneficiis conferendis præferendus est senior, ut tradit Barbat. *consil. 23. scripsit Psalmista, 1. vol. Rochus in tractat. de jur. patronat. fol. 8. col. 3.* ubi etiam allegat quoddam consilium Baldi. Et ubi duo præsentarentur ad regimen hospitalis, senior in dubio esset præferendus, ut tradit Rochus in *eod. tractat. fol. 19. col. 1.* allegans Baldum in *dict. consil. quod invenies, 4. volum.* secundum noviore impressionem, *consil. 167. incipit, ordinatio testamenti*, & claves custodiæ debent esse penes seniore, *L. cum pater, §. pater pluribus, ff. de legat. 2.* & ubi sunt duo extrema, & dubitatur de medio, cui extremorum debeat applicari, vel à quo denominari, applicari debet, & denominari à vetustiori, tanquam à nobiliori, *L. in finalibus*, ubi Florian. *ff. finium regundor.*

LEX VIII.

Si testator jussit penes aliquem heredem instrumenta esse, prius debet ceteris copiam dare, & cavere de edendo originale, si opus fuerit. Item servo administratore coheredi prælegato, prius est ceteris reddenda administrationis ratio, quam coheredi servus tradatur. Hoc dicit.

(1) *Alguno de los herederos.* Concordat cum *L. Pomponius, ff. famil. ercisc.*

testamento con el. E otrosi les ha de dar recabdo, que cada que menester ouieren el original de aquel preuillejo, o de aquella carta, para mostrarlo en juycio, o fuera de pleyto, que lo muestre. E aun dezimos, que si fiziesse manda el testador a alguno de los herederos apartadamente, de algund sieruo que ouiesse seydo su mayordomo (2), e que ouiesse tenido en su poder los escritos de las rentas, e de las despensas de los bienes del finado, non deue ser entregado del sieruo aquel a quien es mandado, fasta que de cuenta (3) a los otros herederos, de todas las cosas que touo en su poder.

L E Y IX.

Quando la particion es fecha delante del Juez, o por su mandado, como deuen dar recabdo los vnos a los otros, de fazer sanas las cosas que cupieren en parte a cada vno.

POR fazer particion de los bienes que han en vno los herederos viniendo delante del Judgador, deueles de su oficio mandar, despues que la particion es fecha, que den recabdo (1) los vnos a los otros, que si alguno otro extraño demandasse despues alguna cosa de las

que cayessen en parte a alguno dellos, mostrando que ha derecho de la auer, toda, o parte della, que si le venciere por juyzio, los otros herederos sean tenudos de fazerle emienda de aquello que assi perdia. Pero si el padre, o el testador, partiesse el mismo (2) la heredad en su vida entre los herederos a su finamiento, si despues que el finasse, venciesse alguno dellos en juyzio alguna de las cosas que le vinieron en su parte, estonce los otros herederos non serian tenudos de fazerle emienda ninguna.

L E Y X.

Que poderio ha el Juez, ante quien vienen a pleyto los herederos en razon de la particion.

Poderio ha el Juez ante quien pidieren la particion los herederos, de la mandar fazer en la manera que el entendiere que sera mas guisada (1), e mas a pro dellos. E porende, quando el viesse que alguna casa, o viña (2) que deuia ser partida entre ellos, se menoscabaria mucho (3) por fazer muchas partes della, bien puede mandar que la aya toda el uno, o los dos (4). E puede fazer obligar, a aquel, o aquellos que la

L E X FINALIS.

Judex tenetur interponere vices suas inter cohæredes discordantes ad invicem, ut commodè & sine damno fiat divisio. Item orta quæstione de confinibus, vadat ibi judex, & si potest per antiquos limites determinare, benè quidem; aliàs novos limites fieri mandet, & parti non obediendi poenam arbitrariam apponat. Hoc dicit.

(1) *Mas guisada.* Concordat cum *L. item Labeo*, §. 1. & cum *L. antepenult. ff. famil. ercisc.* & cum §. *si familie*, *Institut. de offic. judic.* unde & adjudicare posset judex uni proprietatem, alteri usumfructum, *L. si quis putans*, §. *officio*, *ff. commun. dividun.* quod dicit notabile Azon *C. famil. ercisc. in summa*, col. fin. vers. *item*, quod notabile est, & semper intellige existente justa causa, ut subjicit ista lex: & Glossa invenit contra malevolos & pessimos hæredes, qui livore moti volunt hæreditarias possessiones dividi per sulcos, vel particas; non enim debet fieri divisio, ita ut patrimonium corrumpatur, vide Gloss. in *L. 2. C. quando & quibus quarta pars*, lib. 10.

(2) *Casa, o viña.* A fortiori si sit equus, vel bos, secundum Odofred. & Florian. in *dict. L. antepenult.* & habes infra in ista lege; Florian. *ubi supra*, idem de navi dicit, reprehendens factum Fabii Labeonis, qui cum à Rege Antiocho, quem bello superaverat, ex fœdere acto deberet accipere dimidiam partem navium, medias omnes secuisse fertur, ut eum tota classe privaret, ut refert ad hoc Valerium.

(3) *Mucho.* Nota hoc, & facit *L. nam & si fur*, in fin. & quæ ibi notantur per Gloss. & Doctor. *ff. si cert. petat.* & illa res non dicitur posse dividi, quæ si divideretur, esset cum deterioratione, ut hic, & tradit Bald. in *L. sancimus*, in fine, in princ. *C. de donation.*

(4) *O los dos.* Concordat cum juribus, de quibus in glos. 1. cum *L. 1. & L. ad officium*, *C. de commun. divid.* & cum §. *quædam*, *Institut. de action.* & intellige, quod illi vel illis est per judicem adjudicanda, qui vicerint in litatione, ut in *dict. L. 1. & L. ad officium* & debet tota res æstimari & licitari, ut in *L. Mævius*, §. fin. *ff. fa-*

(2) *Mayordomo.* Adde *dict. L. Pomponius*, in princ.

(3) *Fasta que de cuenta.* Infert ex hoc Florian. in *dict. L. Pomponius*, in princ. quod si testator legavit ancillam, quæ tenebat telam, vel banchale, vel quid simile, quod hæres non teneatur illam tradere legatario ante illud opus completum, & quod cum ista redditio rationis retardet istam præstationem, debeat etiam retardare executionem personalem in talem actorem; & facit etiam *L. cum servus*, *ff. de condition. & demonstrat.* & in cap. 1. de oblig. ad ratiocin. & adde quod notat Bald. in *L. 1. C. de servo commun. manum.* & Joann. de Plat. in *L. 1. C. de reis postulat. lib. 10.*

L E X IX.

Facta judicialiter hæreditatis divisione, judex faciat cohæredes ad invicem de evictione promittere: sed si à patre vel testatore sit facta divisio, non tenetur unus alteri re sue partis evicti. Hoc dicit.

(1) *Que den recabdo.* Concordat cum *L. hæredes*, §. *item curare*, *ff. famil. ercisc.* & licet ista cautio non præstetur, adhuc ageretur de evictione, ut tenet Azon *C. eod. in summa*, col. fin. vers. *est autem judicis officium*, & Gloss. in *dict. §. item curare*, & probatur in *L. si familie*, *C. eod.* ubi vide glossam notabilem in ista materia, & Decium *consil. 411.*

(2) *Partiesse el mismo.* Ortum habet à *L. cum pater*, §. *evictis*, *ff. de legat. 2.* & limita, nisi respectu legitimæ, per *L. scimus*, in princ. *C. de inoffic. testam.* & notat Alberic. in *dict. L. hæredes*, in §. *nihil*, & in *dict. §. item jurare*; & vide circa istam divisionem, quæ fit à testatore, Bartolum in *L. qui Romæ*, §. *duo fratres*, in fin. *question. ff. de verbor. obligat.* Limita & istam *L.* & dictum §. *evictis*, in re per testatorem possessa; secus verò si non esset possessa, ut vult Bart. in *dict. §. evictis*, dum respondet ad *L. cum alienam*, in fin. *C. de legat.* Limita etiam hoc habere locum, nisi constaret de voluntate testatoris fuisse, quod æqualitas esset inter hæredes servanda, ut tradit Decius *consil. 349.* incipit, *consuluit excellentissimus*, in secundo dubio.

la ouieren, que den por su parte a cada vno de los otros tantos marauedis, quanto el asmare (5) que podrian valer las sus partes, que auian en aquella casa, o en aquella viña, si partida fuese. Esso mismo deue fazer en las cosas que son atales, que se non pueden partir segund natura guisadamente, assi como cauallo, o otra bestia; ca denelo apreciar, quanto vale, e darlo al vno, e mandarle, que segund aquel apreciamento, que de su parte a cada vno de los otros en dineros; e los herederos son tenudos de fazer lo que les el Juez mandare en esta razon. Otrosi dezimos, que leuantandose desacuerdo entre los herederos, o entre los otros con quien ouiesen sus heredades vezinas, sobre los mojonos, o los terminos de algun campo, o de otra heredad (6) de la herencia, de manera, que se non puedan auenir a partirlo; estonce, para toller tal desacuerdo, deue el Juez yr a aquel campo, o aquella heredad, e ver (7) que es aquello sobre que se desacuerdan. E si fallare y mojonos antiguos (8), por que lo pueda determinar, deue y fazer aquello que entendiere que sera mas aguisado, por que cada vno aya su derecho: e si los mojonos, o los terminos, fueren entremezclados, de guisa, quel mojon, o el termino de la heredad del vno entre en la del otro, si por aquella

entrada puede nascer contienda entre ellos, estonce deue mandar mudar los mojonos, e ponerlos de manera, que aquella contienda pueda ser tollida. E deue condenar a aquel a quien acresciere en la su heredad por razon del mudamiento de los mojonos, que de al otro tantos marauedis, quantos entendiere que vale la tierra que le toma por endereçar los mojonos (9): e los herederos, e los otros que vienen a la particion, deuen obedecer al Juez en estas cosas sobredichas; e a los que lo non fiziessen, puedeles poner pena de pecho segund su aluedrio, fasta que gelo faga fazer.

TITULO XVI.

De como deuen ser guardados los huérfanos, e los bienes que heredan despues de muerte de sus padres.

HUérfanos fincan a las vegadas, aquellos que heredan los bienes de otri por parentesco, o por testamento; por que ha menester, que tambien ellos como sus cosas sean puestas en buen recabdo, de manera que por mengua de edad non pierdan, nin menoscaben de lo suyo. Onde, pues en los titulos ante deste diximos, en que manera puede ome ganar las herencias, e los bienes de otri, por testamento, o sin el, por razon de pa-

famil. ercisc. & notat Glossa in dict. L. 1. C. commun. diuid. cum enim res commodè diuidi non potest, veniendum est ad licitationem, ut in dict. L. 1. & L. ad officium. Dicit tamen Bald. in L. sancimus, in princ. circa fin. C. de donat. quòd si tu & ego habemus commune hospitium, & non potest commodè diuidi, quòd iudex debet deferre licitationem habenti maiorem partem, quia aliquid debet operari maior pars. Et adverte, quia Jason in §. quædam, Institut. de action. colum. 8. vers. dicebat tamen singulariter Baldus, aliter refert istud dictum Baldi, scilicet, quòd Baldus velit, quòd si in licitatione rei, quæ non potest commodè diuidi, consortes sunt pares, quia neuter offert majus pretium altero, quòd hoc casu præferatur habens maiorem partem; quòd (licet secundum eum Baldus aperte non dicat) placet Jasoni, per textum in dict. L. sancimus, in princ. & per ea quæ notat Baldus post Gloss. in L. final. C. communia de legat. certè Baldus non dicit, quòd à Jasone refertur, sed prout retuli superius, & sic quòd habens maiorem partem sit primus, qui licitet; & si habens minorem plus non offerat, res maneat apud habentem maiorem partem licitantem; quòd tamen satis in idem recidit cum intellectu Jasonis. Admittitur aliquando terrius ad licitationem ex causa, secundum quòd habetur in dict. L. ad officium. Quid tamen si talis tertius sit animosus plus offerens, quàm res valeat? Vide per Bald. in dict. L. ad officium, & per Jason. in dict. §. quædam, & per Angel. & Imol. in L. qui Romæ, §. coheredes, ff. de verb. obligat.

(5) *Quanto el asmare.* Hoc procederet, quando coheredes, vel consocii non essent concordēs in licitando, tunc enim æstimatio rei fit judicantis arbitrio, vel per peritos in arte electos per judicem, ut declarat Angel. in L. 2. C. commun. diuid. ad fin.

(6) *Campo, o de otra heredad.* De rustica intellige, nam inter prædia urbana non datur hoc iudicium finium regundorum, L. 4. §. hoc iudicium, ff. finium regundor.

(7) *E ver.* Concordat cum L. si irruptione, in princ. Tom. III.

& §. ad officium, ff. finium regundor. & nota de visione iudicis oculari, quæ confert in multis, de quibus per Alberic. in dict. §. ad officium.

(8) *Mojones antiguos.* Concordat cum L. in finalibus, ff. finium regund. & standum est finibus antiquis, nisi mo- vi probentur, ut hic, & in dict. L. in finalibus, & L. 2. & ibi Bald. C. finium regund. ubi etiam dicit Baldus, quòd termini apparentes habentur loco instrumentorum, & quòd quanto antiquiores, tanto sunt efficaciores, & ubi isti non apparerent, probantur fines per libros antiquos, vel per testes & famam cum aliis adminiculis, cap. cum causam, de probat. cap. cum olim, de censib. & speciale est in finibus, quòd per argumentum probentur, secundum Joan. And. in cap. si Papa, de privilegiis lib. 6. & vide per Florian. in dict. L. in finalibus, & Decium consil. 109. & adverte, quòd ubi esset incertitudo de limitibus intermediis, extrema autem essent certa, accepta chordula debet mensurari de uno extremo certo ad aliud certum, & media debent regulari per ista extrema, quia ex extremis colligitur medium, ut in cap. quia sunt culpæ, & ibi notat Glossa, 28. dist. & vide Gloss. in cap. in die, de consecrat. dist. 5. & Specul. tit. de probat. §. 1. col. fin. vers. sed queritur; & confert optimè quòd notat Bart. in suo tract. de alluvion. figur. 20. & post eum Bald. in L. item lapilli, col. 4. ff. de rer. divis. ubi dicunt, quòd si ex conventionē partium sunt confixi clavi ab extremitatibus utriusque ripæ fluminis, ut per eos mensuretur quantum possit aliarū clusa, & postea unus clavus sit ablati, & non apparet ubi erat; quòd tunc ex altero transducta linea per directum ponitur clavus, qui est ablati, ita quòd tota linea sit æqualis: sic etiam unum extremum regulat plura extrema in dubio, argumento L. 1. ff. de reb. dub. & ejus præsumuntur esse media, cuius sunt præcedentia & sequentia, ut adducit And. de Iser. in rubric. quæ sint regal. in princ.

(9) *Los mojonos.* Concordat cum L. 2. §. iudici, & L. 3. & 4. in princ. ff. finium regund.

parentesco ; queremos aqui dezir , de como deuen ser guardadas , quando aquellos que los heredan , son de menor edad. E mostraremos , que cosa es esta guarda , a que dizen en latin Tutela. E a quien deue ser otorgada. E quantas maneras son della. E quien puede ser dado por guardador de los huerfanos. E por cuyo mandado. E quales non lo pueden ser. E en que manera deuen fazer esta guarda , tambien de las personas de los menores , como de sus bienes. E en que lugar deue ser criado el huerfano. E con quien. E fasta quanto tiempo deue durar la guarda , e el oficio dellos. E como , e quando deue dar cuenta de tales bienes como estos.

LEY I.

Que cosa es Guarda , a que dizen en latin Tutela , e a quien deue ser dada.

TVtela tanto quiere dezir en latin , como guarda en romance , que es dada , e otorgada al huerfano libre (1) menor de catorze años (2) , e la huerfana menor de doze años , que non se puede , nin sabe amparar. E tal guarda

TITULUS DECIMUSSEXTUS.

LEX I.

Datur tutor masculino minori xliij. & foeminae xij. annis, ut eum & bona sua tueatur, etiam invitis & non petentibus minoribus: & est officium virile, quia ad unam rem, vel litem non potest tutor dari: sed in causa status pupillo mota, potest iudex ei dare tutorem ad libertatem servandam & bona. Hoc dicit.

(1) *Libre.* Non enim potest dari tutor servo, vel ei qui est in aliena potestate, ut hic, & *Institut. de tutel. in princ.* An autem laicus possit esse tutor clerici? Bald. *consil. 45. vol. 3.* secundum noviore impressionem incipit consilium, in *questione ista*, tenet, quod poterit esse legitimus tutor clerici, sicut etiam clericus potest esse tutor legitimus laici, *cap. pervenit*, 86. *dist.* & contra illud consilium Baldi arguit Decius *consil. 150. dubitatur principaliter, col. penult.* quod non videatur verum, quod laicus possit esse tutor clerici, cum tutela sit vis ac potestas in capite libero ad tuendum eum, qui propter aetatem se defendere nequit, *L. 1. in princ. ff. de tutel. & Institut. eod. in princ.* & talem potestatem non videtur, quod in clericum laicus habere possit, argumento *cap. bene quidem*, 96. *dist.* & quia clericus videtur res spiritualis, quae laico subijci non potest, ut notat Abb. in *cap. at si Clerici, in princ. col. 8. de judic.* Tamen adhuc Decius inclinatur, quod laicus possit dari tutor clerico, dum tamen detur à iudice ecclesiastico, & quod dictum Baldi in *dict. consil.* ita debeat intelligi; vide ibi per eum. Et fortè in practica, si clericus in minoribus non esset beneficiatus, servaretur, quod etiam à iudice laico datus tutor teneat datio: vide Bart. in *L. 1. ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, dum tenet, quod pupillo clerico debet dari tutor auctoritate iudicis ecclesiastici: vide etiam Alberic. in *authent. Presbyteros*, 2. *C. de Episcop. & Cleric.* dum tenet post Cynum tutum esse, quod uterque iudex, laicus & ecclesiasticus consentiant dationi; vide ibi, & vide in materia Angel. Aretin. in *§. sed hoc jure, Institut. de Atilian. tutor. in vers. quid autem*, & in *vers. sed adverte.*

(2) *Menor de catorze años.* Adde *Institut. quib. mod. tutel. fin. in princ.* & datur jam nato & nascituro, vide

como esta otorga el derecho a los guardadores sobre las cabeças de los menores (3), maguer non quieran (4), o non lo demanden ellos. Pero si pleyto fuese mouido de seruidumbre (5) contra algund moço desta edad, bien le puede el Juez dar un guardador, que le ampare la libertad, e lo suyo. Otrosi dezimos, que el guardador deue ser dado para guardar la persona del moço (6) e sus bienes, e non deue ser puesto por vna cosa (7), o vn pleyto señalado tan solamente.

LEY II.

Quantas maneras son de guardadores de huerfanos.

EN tres maneras pueden ser establecidos los guardadores de los moços que fincan huerfanos. La primera es, quando el padre establece guardador a su fijo en su testamento (1), a que llaman en latin Tutor testamentarius; que quiere tanto dezir, como Guardador que es dado en testamento de otri. La segunda, quando el padre non dexa guardador al fijo en su testamento, e ha parientes. Ca estonce, las leyes otorgan que

L. si nemo, §. fin. ff. de testam. tutel. & in L. 3. & si puberi fuerit datus tutor, ipso jure non tenet datio, L. Seje, ff. de tutor. & curat. dat. ab his.

(3) *Sobre las cabeças de los menores.* Concordat cum *L. 1. in princ. ff. de tutel. & Institut. eod. in princ.*

(4) *Maguer non quieran.* Concordat cum *L. necnon, ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & *L. 2. ff. de tutel.*

(5) *De seruidumbre.* Concordat cum *L. ei qui, ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & *L. 1. C. qui tutor. dare poss.*

(6) *La persona del mozo.* Tutor namque non solum datur rebus, sed etiam ut instruat pupillum bonis moribus; & faciet reliqua quae pertinent ad ejus commodum, secundum Bald. in *authent. eisdem, col. fin. C. de secundis nupt.* quod autem habiter cum pupillo eadem domo, non est necesse, *L. non est exigendum*, & ibi Bart. *ff. de tutel.* & tutores & curatores dicuntur domini minorum & rerum eorum, ut in *authent. ut hi qui obligat. se per hib. habere res minor. collat. 6.* & ibi notat Bart. non tamen habetur loco domini, cum pupillum spoliatur, *L. qui fundum, §. tutor, ff. pro emptore.*

(7) *Por vna cosa.* Adde *L. certarum*, cum *duab. sequent. ff. de testam. tutel. & §. certa autem rei, Institut. qui testam. tutor. dare poss.* & vide quod notat Bart. in *L. si hereditas, ff. de testam. tutel.*

LEX II.

Est enim triplex tutela, scilicet testamentaria, legitima, & dativa: deficiente autem testamentaria est locus legitimae, & istis duabus deficientibus, pervenitur ad dativam. Hoc dicit.

(1) *En su testamento.* An possit tutor dari in codicillis, tradit Bald. in *L. & si à patre, C. de testam. tutel.* ubi post Cynum tenet, quod non debeat tamen à iudice confirmari, sicut qui esset datus in non solemni testamento. Et quid si est spes tutoris testamentarii, vel testamentarius dessit esse, an perveniat ad legitimum, vel dativum? Vide *L. si quis sub conditione*, & ibi Bart. *ff. de testam. tutel.* & quod notat Nicol. de Neapol. in *L. si tutor, §. 1. ff. de tutel. & ration. distr.*

que sea guardador del huerfano, el que es mas cercano pariente (2). E este atal es dicho en latin, Tutor legitimus; que quier tanto dezir como guardador que es dado por ley, e por derecho. La tercera manera es, quando el padre non dexa guardador a su fijo, nin ha pariente cercano que lo guarde; o si lo ha, es embargado, de manera que non lo puede, o non lo quiere guardar; e estonce (3) el Juez de aquel lugar le da por guardador algun ome bueno, e leal. E a este guardador atal dizen en latin, Tutor dativus, que quier tanto dezir, como guardador que es dado por aluedrio del Juez: e porque ha departimiento entre estos guardadores, queremos hablar de cada vno dellos; e primeramente de aquel que establece el padre a sus fijos, e a los otros que descienden del.

L E Y III.

Como el padre, o el auuelo, puede dar guardador a su fijo, o a su nieto.

EL auuelo, o el padre (1), puede dar

(2) *Mas cercano pariente.* Et si legitimus desiit, an perveniatur ad dativum, vel ad alium legitimum? Vide Bart. in dict. *L. si quis sub conditione*, col. 2. ubi & quid si supersit spes legitimi; & per Bald. in *L. fin. C. de legitim. tutel.* & Joann. Faber. *Instit. de fiduc. tutel.* vers. item, & vide *L. 1. §. si apud, ff. de legitim. tutor.* Et si dativus desiit esse, an perveniatur ad legitimum? Vide Bartolum ibidem: & an filiis adoptivis competat legitima tutela, vide per Bart. in *L. 1. ff. de testam. tutel.* Et si plures sint tutores legitimi, an decernatur tutela uni tantum? Vide *L. legitimus*, §. 1. & ibi Bart. *ff. de legitim. tutel.* & habenti tutorem legitimum non potest dari dativus, *L. si sororis, C. qui dare tutor. poss.* & an filii bastardi habeant legitimos tutores? Vide Bald. in *L. matres, C. quando mulier tutel. offic. fung. potest.* Et adverte, quod nulla cura est legitima, nisi furiosi, licet in tutela sic, vide Bart. in *rubr. ff. de legitim. tutor.* & per Bart. in *authent. ut hi qui obligat. se perhibent habere res minor. collat. 6. in §. fin.* Et ubi fit mentio de tutore & curatore, intelligitur de legitimo, *L. fin.* & ibi notat Bart. in 2. *lectura, C. de interdict. matrim. inter pupill. &c.* Et si legitimus tutor designetur in testamento tutor, an per hoc efficiatur tutor testamentarius, & non legitimus? Vide per Bald. in *L. matres, C. ad Tertull.*

(3) *Estonce.* Nota hoc verbum, & adde, quod nulla est datio tutoris, si fuit processum ad dandum tutorem dativum, si non fuit narratum iudici, quomodo alii proximiores cessant in petendo, cum sint admoniti, *L. Divus*, §. *si quidem*, *ff. qui petant tutor.* & *L. quod dicis, C. qui dare tutor. poss.* tenet Bart. in *L. tutor si petius, ff. de tutor. & curator. datis ab his*, & est de mente Glossæ ibi, & ibi Baldus, & vide in ista materia notabile consilium Alexand. §. *vol. consil. 161. super primo dubio.*

L E X III.

Habens filium, vel nepotem in patria potestate, potest ei in testamento dare tutorem, & etiam posthumo, nisi per dantis mortem sit in alterius potestatem recasurus. Hoc dicit.

(1) *El padre.* Non ita permittitur patronis ad libertos, *L. qui tutelam*, §. *impuberi, ff. de testam. tutel.* & an pater minor 25. annis possit dare tutorem filiis in testamento? Vide per Bart. quod sic, in *L. quæro*, §. *Lucius, ff. eod.* & in *L. si plures*, §. *quamvis, ff. de administr. tutor.* & nota, quod quilibet potest dare tutorem impuberi, quem instituit, si nihil aliud habet, *L. si patronus, ff. de confirm. tutor.* & ibi per

guardador a su fijo, o a su nieto, que estouiesse en su poder (2), e que fuere menor de edad, como de suso diximos: e esto puede tambien fazer a los que son nascidos, como a los que son en el vientre (3) de su madre. Pero lo que diximos de los nietos, se entiende, que el auuelo les puede dar guardador en su testamento, si despues de su muerte non fincare el nieto en poder de su padre (4): e el nieto a quien fue dado este guardador, deve estar en poderio del con todos sus bienes, fasta que aya el moço cumplidos catorze años, e la moça los doze.

L E Y IIII.

Quien puede ser dado por guardador de huerfanos, e de sus bienes; e por cuyo mandado.

EL que fuere dado por guardador de huerfanos, non deve ser mudo (1), nin sordo, nin desmemoriado (2), nin des-

Bart. Quid si alia bona habeat, vide Salicetum post Glossam in *L. mater, C. de testam. tutel.* Et an in tutore testamentario requiratur decretum iudicis? Vide per Bart. in *L. legitimus, ff. de legitim. tutor.* ubi dicit, quod sic, nisi testator ei decernat administrationem, vide ibi in principio legis. Sed an filio prodigo pater possit dare curatorem? Textus dicit, quod sic, in *L. penult. ff. de curat. furios.* imò & plus videtur posse dici per illum textum, quod si pater, qui possidet majoriam, habeat filium prodigum, & nepotem ex eo, possit relinquere nepoti majoriam, & filio prodigo alimenta. Adverte tamen, quia textus ille loquitur in legitima, seu in bonis, quæ habet à patre; & diversa ratio est in majoria antiqua, quæ habetur à primo constituyente; unde melius est dicere, quod possit pater tali prodigo interdicare administrationem, & iudex id sequi debeat juxta dictam legem.

(2) *Que estouiesse en su poder.* Concordat cum *L. 1. ff. de testam. tutel.* & §. *permissum, Institut. de tutel.* filiis autem, vel nepotibus emancipatis parens non potest dare tutorem; si tamen dederit, confirmatur datio omnimodò, id est, sine inquisitione, nisi causa propter quam datus fuerit, mutetur in eo, ut si ex amico fiat inimicus, vel ex divite pauperior, *L. pater, ff. eod.* & in §. *fin. Institut. de tutel.* & etiam filio exheredato potest dari tutor per patrem in testamento, *dict. L. pater, in princ.*

(3) *Que son en el vientre.* Concordat cum *L. 1. ff. de testam. tutel.* & vide *eod. tit. L. si nemo*, §. *fin.* & dando filiis, videtur dedisse filiabus, tam natis, quam nascituris, *L. si quis filiabus, ff. eod.*

(4) *En poder de su padre.* Adde *dict. L. 1. & dict. §. permissum.*

L E X IIII.

Non potest esse tutor mutus, nec surdus, nec fa-tuus, nec prodigus, nec malè morigeratus, nec minor 25. annos; nec mulier, nisi mater & avia, prius iudici promittens, durante tutela non nubere, & Velleyano renunciandi. Hoc dicit.

(1) *Mudo.* Prosequitur notata per Azon. *C. de testam. tutel. in summa*, col. *penult. vers. datur tutor.* tutor enim debet loqui, & audire, *L. 1. §. penult. & fin. & L. fin. ff. de tutel.* minus autem plenè audientes possunt esse tutores, *ff. de legitim. tutor. L. penult. & fin.* si ista vitia superveniant, extinguatur tutela jam suscepta, *dict. L. 1. §. mutus*, & ibi Bart.

(2) *Desmemoriado.* Adde *L. si hereditas*, §. *si furiosus, ff. de testam. tutel. & Institut. eod. §. furiosus.*

desgastador (3) de lo que ouiere, nin de malas maneras (4). E deue ser mayor de veynte e cinco años (5); e varon (6), e non muger. Fuera ende, si fuesse madre (7), o auuela (8), que fuesse dada (9) por guardador dellos. Ca eston-

ce, tal muger como sobredicha es, si prometierte en mano del Rey, o del Juez (10) del lugar do son los huerfanos, que de mientra que los moços touiere en guarda, que non casara (11); e otrosi, si renunciare la defension (12) que

(3) *Desgastador*. Nam & hi furiosum habent exitum, & eis dantur curatores, *L. his qui, §. Divus, ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & vide per Bart. in *L. 1. ff. de curat. furios.* & Jason. in *L. si is cui bonis, 2. & 3. col. ff. de verbor. obligat.*

(4) *Nin de malas maneras*. Id est de malis moribus, nam suspectum tutorem eum esse putamus, qui moribus talis est, ut suspectus sit, *L. suspectum, ff. de suspect. tutor. L. 1. tit. 18. infra, ead. Partit.* vel quia forte in aliis tutelis malè sit versatus, *L. 3. §. si autem, ff. eod.*

(5) *Mayor de veynte e cinco años*. Concordat cum *L. fin. C. de legitim. tutel. & cum §. furiosus, Instit. qui testam. tutor. dar. poss. & L. 1. infra, tit. 17.* Sed an minor 25. annis poterit dari tutor in testamento, ita quòd interim, quòd fuerit minor, dabitur à iudice alius tutor dativus, & completa ætate erit tutor testamentarius talis minor? Videtur, quòd sic, per textum in *dict. §. furiosus*, & per *L. quæro, §. Lucius, ff. de testam. tutel.* ubi hoc tenet Albericus. Ista tamen lex Partitarum videtur velle contrarium, intelligendo eam, quòd etiam loquatur, cum datur tutor testamentarius: sed limita eam juxta prædicta, quòd si in testamento detur tutor minor, tunc administrabit, cum factus fuerit maior: & est speciale in dato in testamento, nam in dato à iudice non procederet, secundum Alberic. *ubi supra*, & Angel. Aretin. in *dict. §. furiosus*.

(6) *Varon*. Tutelam administrare virile munus est, *L. 1. C. quando mulier tutel. offic. fung. pot. & L. jure nostro, ff. de testam. tutel.* & etiam non civis potest dari tutor per testatorem, licet non per judicem: & quis tunc decernat administrationem? Vide per Bart. in *L. & municeps, ff. de tutel. & vide L. jus dandi, in fin. ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & *L. Divus*, & *L. non etiam, ff. de tutel.* Item non debet esse cæcus, *L. luminibus, C. qui dare tutor. poss.* neque colonus Principis, *eod. tit. L. fin.* & licet sit filiusfamilias, poterit esse testamentarius, vel dativus; & si est necesse, pater cogitur se obligare pro filio tutore dativo, *L. fin. ff. de suspect. tutor. L. 15. §. 17. vers. Imperator, ff. de excusat. tutor. L. si filius, ff. de tutel.* in testamentario verò, cum non satisfaceret, pater ad hoc non cogetur, *L. Lucius Titius Cajum, ff. de administrat. tutor.* Et an morantes in castris sint ponendi ad tutelam eorum, qui non sunt in castro? Vide Nicol. de Neapol. in *L. non tantum, §. inquilinus, ff. de excusat. tutor.* Item & monachus non poterit esse tutor, vide Bald. in *L. fin. §. sed cum antiquitas, C. de curat. furios.* & nota ad *cap. generaliter, 16. quæst. 1.* & vide infra *eod. L. 14.*

(7) *Madre*. Sive sit legitima & naturalis, sive naturalis tantum, ut in *L. fin. C. quando mulier tutel. offic. fung. potest*, Gloss. & communiter Doctor. in *authent. matri & avia, C. eod.* Si tamen filium ex damnato coitu habuit, non poterit ejus esse nutrix, secundum Salicet. in *dict. L. fin.* & si pater & mater naturalis concurrerent, præferetur pater, licet naturalis tantum, secundum Salicet. in *dict. authent. matri & avia, colum. 1. vers. quæro*, 2. ubi & Glossa idem voluit, & etiam Alberic. post Odofred. & probatur in *dict. L. fin.* licet Bartolus aliud videretur sentire. Præfertur etiam mater avo paterno & materno, quidquid in contrarium voluerit Glossa in *dict. authent. matri & avia*, secundum Odofred. Alberic. Bart. & Salicet. ibi. Item intellige de matre, quæ non luxuriosè vivat, ut voluit Glossa & ibi Bald. *C. in authent. sacramentum, C. eod.* Intellige etiam de matre majore 25. annis, nam minor non posset esse nutrix, ut in *L. fin. C. de legitim. tutel.* Bald. in *authent. eisdem, col. 1. C. de secund. nuptiis*, Et an cum mater est minor, speratur tamen effici major ante pubertatem, an erit tunc locus legitimo tutori, vel dativo? Vide per Bald. in *L. si quis sub conditione, col. fin. ff. de testam. tutel.* & quæ dixi supra *eod. L. in gloss. super verbo varon.*

(8) *Auuela*. Idem dic de proavia, secundum Bart. in

L. si quis sub conditione, col. 3. ff. de testam. tutel. & in authent. de heredib. ab intestat. venient. in §. fin. si tamen avia concurreret cum avo paterno, vel materno, præfertur avus paternus, vel maternus, secundum Bart. in *dict. L. si quis sub conditione, col. 4. ff. de testam. tutel.* & tenet Alberic. & Salicet. in *dict. authent. matri & avia*; ubi Salicet. *quæst. 6. & 7. intelligit*, quando talis avus esset idoneus, non alias, quia paria sunt non esse, vel minus idoneum esse, *L. fin. C. de legitim. tutel. L. 1. §. 2. vers. & quidem, ff. quod cujusque univers. cap. inter corporalia, de translat. Epis. copi, vel elect.* Si tamen sint avus paternus, & avia materna, ambo concurrunt in tutela, sicut concurrerent in hereditate, secundum Salicet. in *dict. authent. matri & avia*, 8. *quæst.* qui hoc latius prosequitur, dicens tunc procedere opinionem antiquorum Glossatorum, de quibus per Gloss. in *dict. authent. matri & avia*, & cessare illam rationem, ne uxor coæquetur marito, quia de avia materna viduata loquimur: si autem concurreret avia, & frater pupilli utrinque conjunctus, & ætatis legitimæ, dicit Salicet, quòd similiter concurrerent, cum etiam ambo concurrant ad hereditatem pupilli, ut in *authent. defuncto, C. ad Tertul. & per consequens ad tutelam*, ut in *authent. sicut, C. de legitim. tutel.* quòd non procederet de jure regni, cum per *L. 7. in Ordinam. Tauri*, in hereditate non concurrant.

(9) *Dada*. Ex hoc vides, quòd loquitur ista lex de matre, vel avia datis nutricibus in testamento; & quia in *L. 9. ad fin. infra eod.* loquitur de matre, & avia, quòd sint nutrices, etsi non designentur in testamento; & quæ dicta sunt superius, procedunt in utroque casu: & cum mater vel avia datur nutrix in testamento, non indiget confirmatione, solum habet tutelam agnoscere coram iudice, secundum Bart. in *L. si quis sub conditione, col. 5. ff. de testam. tutel.* & satis probatur in ista lege, & in dicta *L. 9.* quia volens debet recipere, & nolens non cogitur, secundum Bart. *ubi supra*, & probatur in *dict. L. 9. & L. 95. tit. 18. 3. Partit.* & si pater, tam matrem, quam alium extraneum det tutores in testamento, ambo administrabunt, ut tradit Salicet. in *dict. authent. matri & avia, col. penult. 19. quæst.* Et intellige, quando testamentum sit solemne. Quid autem si pater dedit in testamento matrem nutricem filiis, & postea cassavit illam particulam testamenti; utrum talis mater defuncti uxor admittatur ad tutelam, tanquam legitima? Vide per Bart. in *L. miles, §. sexaginta, ff. de adulter.* ubi concludit post Dinum, quòd non, si illam particulam cassavit reputans eam quasi indignam; secus si ideo cassavit, quia quoad illam particulam voluit decedere intestatus, ut ibi per eum.

(10) *Del juez*. Debet ergò venire coram iudice, ut etiam habes in *dict. L. 95. tit. 18. 3. Partit.* ubi vide quæ dixi, infra quantum tempus mater debeat hoc petere & facere.

(11) *Que non casara*. Ista renunciatio nuptiarum non est levis solemnitas, imò ejus ommissio est magni præjudicii, secundum Bart. in *dict. L. si quis sub conditione, col. 4. ff. de testam. tutel. & in authent. matri & avia*; nam non renunciando, videtur nuptias concupiscere, & sic est legi suspecta, ut etiam habes infra *eod. L.* & ideo inhabilis redditur, & ideo talis ommissio vitaret secundum eum; & idem tenet Alberic. in *dict. authent. matri & avia, col. fin. vers. item quæro*, dicens, ita vidisse servari; tenet etiam idem Salicet. *col. 4. 14. quæst.* Et tene menti istam legem, cum vult, quòd etiamsi mater sit nutrix testamentaria, tenetur renunciare secundis nuptiis, & Velleyano; & sic cessat quæstio, de qua per Alberic. in *dict. authent. matri & avia, col. 2. vers. sed numquid data in testamento*, ubi dicit, quòd non teneretur tali casu ad istam renuntiationem, & quòd ita vidit determinari.

(12) *La defension*. De Senatusconsulto Velleyano dicit, ut subjicit, & similiter hæc renunciatio est magni ponderis, secundum Bart. in *dict. L. si quis sub conditione*, & ut exemplificat Salicet, præjudicaret ejus omis-

que el derecho otorga a las mugeres, que non se puedan obligar por otri; estonce, bien le puede otorgar la guarda de sus fijos (13), o de sus nietos, segun que es sobredicho. E la razon, por que defendemos que non case de mientra que los moços touiere en guarda, es esta: por que podria acaescer, que por el gran amor que auria a su marido (14) que tomasse de nuevo, non guardaria tambien las personas, nin los bienes, de los moços, o faria alguna cosa, que se tornaria en gran daño dellos. E otrosi, si non renunciassse la defension sobredicha, dubdarian los omes (15) de mercar, o de fazer pleyto con ella, maguer ouiesse menester de lo fazer, por guarda, o por acrescentamiento, o por pro de los bie-

nes de los moços. E deue el guardador ser establesido por mandado del padre, o del auuelo; o por otorgamiento de las leyes, assi como por parentesco; o por mandamiento de los Judgadores, assi como de suso diximos (16).

L E Y V.

Como la madre non puede auer sus fijos en guarda, si se casare despues de la muerte del padre dellos.

CAsando (1) la madre de mientra que sus fijos tuuiesse en guarda, segund diximos en la ley ante desta, el Juez del lugar do acaesciere, deue sacar los moços (2) luego de su guarda, e de su poder, e darlos a alguno de sus parientes

tur habere curatorem legitimum. Et nota, quòd licet mater, vel avia ex forma statuti, vel aliàs, veluti si esset majoria, excludantur à successione filii, tamen in tutela vel cura præferuntur, ut notat Salic. in dict. authent. matri & avia, col. 3. quæst. 9. Decius etiam consil. 16. incipienti, & diligenter, & Joan. Andr. in addit. ad Specul. tit. de curator. in §. cum autem. Adverte etiam, quòd si pater est exbannitus vel condemnatus, ita quòd filius efficiatur sui juris, & eget tutore, ut notat Glossa in §. relegati, Instit. quibus modis jus patr. potest. solvit. an mater tunc erit tutrix? Bartolus dicit, quòd sic, in dict. L. si quis sub conditione, in fin. ff. de testam. tutel.

(14) Amor que auria a su marido. Mulieres diligunt viros etiam ultra filios, Bart. in L. pater Severinam, §. penult. ff. de condit. & demonstrat. vide L. lex, quæ tutores, C. de administr. tutor. & infra eod. L. 19.

(15) Dubdarian los omes. Azon. ponit istam rationem in summa, C. quando mulier tutel. offic. fung. pot. Et facit, ut in renuntiatione, quam supra hæc lex posuit, includatur etiam renuntiatio de omnium LL. auxilio, vide supra in gloss. super parte la defension.

(16) Diximos. Supra eod. L. 2.

L E X V.

Si mater suscepta filiorum tutela nupserit, perdit tutelam, & filii ab ejus tutela & potestate extrahentur, & tutela eorum dabitur eorum consanguineo propinquiore ad hoc idoneo; & bona tam matris, quàm viri cum ea nubentis sunt obligata filiis pro debito tutelari. Hoc dicit.

(1) Casando. Non ergò privabitur tutela propter sponsalia de futuro, & ita tenet Specul. in tit. de tutor. §. nunc dicendum, vers. quid si nondum, & vers. quid si tutelam, & cum Bartolo transit Salic. in authent. sacramentum, C. quando mulier tutel. offic. fung. pot. licet Bart. in L. si quis sub conditione, ff. de testam. tutel. ad fin. 6. col. teneat contrarium: & licet contractis sponsalibus non admittetur ad petendum tutelam, tamen propter sola sponsalia, habita jam tutela, non privaretur ipso jure; unde licet mulier vadat ad judicem, dicens se velle nubere, non ex hoc statim desinit esse tutrix, cum LL. dicant, quòd contractis nuptiis expellatur, & non dicunt, cum animum nubendi habuerit, prout ponderat Salicet. in dict. authent. sacramentum, licet Bart. ubi supra, in hoc etiam voluit contrarium, poenæ namque sunt moliendæ, non extendendæ, L. interpretatione, ff. de penis. Item cum mulier perdat tutelam, matrimonium secundum contrahendo, multò magis perdet luxuriando, ut in L. fin. C. quando mulier tutel. offic. fung. pot. Gloss. in dict. authent. sacramentum, quæ communiter approbatur.

(2) Sacar los moços. Concordat cum dict. authent. sacramentum, & in corpore unde sumitur, & cum authent. de hered. ab intestat. venient. cap. ex his. Quid tamen si mater, vel avia esset tutrix testamentaria, an privabitur tutela propter transitum ad secunda vota? Glossa movet quæstionem in L. omnem, C. ad Tertul. & ponit opiniones; & opinio Joan. & Azon. quòd idem sit in testamentaria, approbatur ibi per Bartolum & Bald. & Sa-

omissio creditoribus pupilli, quibus mater promittit, quod pupillus ei debet. Item si mater constitueret actorem, non præjudicaret sibi, quia juvatur Velleyano adversus filium postea contra ipsam agentem, quod non fecisset, si renuntiasset; vide de his & aliis per Salicetum, in dict. authent. matri & avia, col. 4. quæst. 14. An autem ultra istam renuntiationem secundarum nuptiarum & Velleyani, debeat renunciare & omni alii legum auxilio? Glossa dicit, quòd sic, in dict. authent. & si non fiat, vitabitur datio tutelæ, secundum Bart. in L. si quis sub conditione, col. 5. ff. de testam. tutel. ubi Bartolus ostendit, in quibus hæc renuntiatio possit prodesse, & Salicetus dicit in dict. authent. quæst. 15. quòd sis cautus, quòd hæc omnia in actis scribi facias; & adde Alexand. consil. 32. incipit, in causa executionis, 4. vol. vers. 2. principaliter moveor. ubi & tradit aliud commodum hujus renuntiationis, & omni alii legum auxilio, scilicet quòd videatur renuntiatum beneficio excussionis: ista tamen lex Partitarum, neque dicta L. 95. tit. 18. 3. Partit. nihil dicunt de ista renuntiatione generali, ut & dixi in dict. L. 95. quia tamen hoc disponitur in authent. ut sine prohib. matres debit. & credit. in cap. quia verò, & in L. fin. C. quando mulier tutel. offic. fungi potest, semper hoc apponi facias in actis: quibus adde Bald. in L. antiqua, §. fin. C. ad Velleyan. Adverte etiam, quia & in instrumento tutelæ interveniat hypoteca expressa bonorum, ut probari videtur in dict. authent. ut sine prohib. matres debit. & credit. in cap. quia verò, & tenet Bart. & Salic. in dict. authent. matri & avia, ubi Salicetus 18. quæst. dicit, de hoc non esse mirandum, cum tutela hæc exorbitet à jure communi: & ibi etiam dicit, hoc procederet in tutela, quæ matri vel avia per legem defertur, nam si esset testamentaria tutrix, sufficeret tacita hypoteca per legem inducta. Et fortè indistinctè dicendum esset, quòd ista ommissio expressæ scilicet hypotecæ non vitaret dationem tutelæ, cum hoc in istis LL. Partitarum non caveatur, & sufficiat tacita hypoteca, ut in L. pro officio, C. de administr. tutor. nisi secundum Baldum ibi, esset aliquis casus, in quo prodesse posset expressa hypoteca plus quàm tacita, & quia istæ LL. Partitarum tantum de ista tacita disponunt, ut in L. fin. infra, eod. & in L. 23. & 26. tit. 13. Partit. 5.

(13) La guarda de sus fijos. Et procedet hoc, sive filii sint minoris ætatis, sive sint furiosi, vel mente capti, cum idem sit in cura, ut dicit Gloss. in dict. authent. matri & avia: & licet cura furiosi vel prodigi tantum dicatur legitima, ut notant Joann. Faber. & Angel. Aret. in §. furiosi, Institut. de nupt. Salic. in L. de creationibus, C. de Episcop. audient. & sic mente capitis & aliis cura sit dativa à judice, tamen debet judex etiam in hoc matrem & aviam cæteris præferre, ut in L. 9. ad fin. infra eod. & in dict. authent. matri & avia, & in corpore unde sumitur; & quia tutela ista matris & avia dicitur anomala, & de utroque participat, ut notat Gloss. & Doctor. in dict. authent. & quia secundum Bart. ibi, textus videtur de hoc expressus in authent. ut hi qui obligare se prohibent habere res minor. collat. 6. cap. 5. vers. & hæc, quòd omnes isti dicun-

tes de los moços, al mas cercano (3) que ouieren, que sea ome bueno, e sin sospecha, e que non sea de aquellos, a quien defiendan las leyes (4) deste nuestro libro, que non lo pueda ser. E si el Juez fallare, que alguna cosa deue dar la madre a los moços, por razon de sus bienes que touo en guarda, o por otra manera qualquier, fincan porende obligados tambien los bienes della (5), como los de aquel que caso con ella (6).

Salicet. & constat hoc etiam, quia & mater tutrix testamentaria renuntiare debet secundis nuptiis, ut supra *L. proxim.* qui punctus erat tota substantia ad hujus decisionis questionem, secundum Bald. *in authent. eisdem, C. de secund. nupt. ad fin.* Quid autem si mater (quæ fuit expulsa à tutela propter transitum ad secunda vota) videtur, an reassumat tutelam? Speculator disputat *in dict. tit. de tutor. §. nunc dicendum*, vers. *quæro si mater*; tandem solvit, quod si res est integra, & pueri nullum habeant tutorem, vel habere possunt, & tunc admittatur; secus verò si alium tutorem legitimum habeant, vel habere possint; & ad declarationem hujus dicti Speculatoris vide Salicetum *in dict. authent. sacramentum*, col. 3. vers. *quæro etiam ab extra.*

(3) *Al mas cercano.* Reprobat opinionem Glossæ *in dict. authent. sacramentum*, quæ dicit, quod expulsa matre à tutela propter transitum ad secunda vota, locus esset tutori dativo, & non legitimo; quam opinionem dicit esse communem Albericus *in dict. authent. matri & avia*, col. 3. vers. *expeditis questionibus*, & approbat opinionem contrariam, quæ fuit Alberici de Sal. & Jacob. Burri. & Rayner. de For. & sequacium: & nota & tene menti istam legem Partitarum, nam de jure communi ista questio erat valde difficilis, prout attestatur Baldus latè in hoc loquens *in dict. authent. sacramentum*, ubi & Salicetus post longam disputationem dicit, opinionem dictæ glossæ stante tacito dubio, in iudiciis, & in scholis sequendam esse: considera tamen, an opinio glossæ communis possit salvari, etiam stante lege ista Partitarum, in eo casu, quo mater antequam transiret ad secundas nuptias, iuit ad iudicem, & dixit: Domine iudex, ego intendo transire ad secunda vota, detis tutorem filio meo; quo casu Bartolus concordando opiniones, tenet, quod tunc locus sit dativo, & quod opinio contraria procedat, quando mater non curavit de filiis, sed simpliciter ad secundas nuptias transiit, quia cum tunc desinat esse tutrix ipso jure, iudice hoc non agente, meritò deveniet ad sequentem legitimum, non ad dativum, *L. si quis sub conditione*, ff. *de testam. tutel.* quod non est, quando ipsa adjit iudicem, & petit tutorem dari filio; quo casu habet locum ratio, quæ ponitur in dicta *L. si quis, sub conditione*, & in *L. 3. §. quæri potest*, ff. *de legit. tutor.* cum enim factum iudicis daret in ea removenda, & in ea durant reliquæ prioris tutelæ, & non desinit tali casu ipso jure tutrix esse, prius quam alius tutor detur, & sic quandiu ipsa est tutrix, non est locus legitimo, neque postea, quia iste qui datur, subrogatur loco matris, quæ alios legitimos excludit; & sic isto casu cum subrogatum assumat naturam ejus, in cujus locum subrogatur, prout latius declarat Salicet. *in dict. authent. sacramentum*, videtur, quod limitari debeat ista lex in isto casu, quæ tantum loquitur in muliere, quæ nupsit secundò, & non exprimit illum casum, ubi prius tutorem petit ordinari, ut *in authent. de nupt. cap. si autem tutelam*; imo ex verbis ejus patet, quod loquatur de ea, quæ non dato tutore filiis transit ad secunda vota, cum dicit, *de mientra, que touiesse sus fijos en guarda*; unde in casu in quo ista lex expressè non loquitur, non videtur recedendum ab opinione Bartoli, quæ etiam est communis. Sed an cum mater ante transitum ad secundas nuptias, petit tutorem dari filiis, sit dandus ille, quem mater petit? Magis communis opinio est, quod non necessitetur

LEY VI.

Como la madre puede establesceer guardadores en su testamento a los fijos, que dexa por herederos.

LA madre (1) que faze testamento, en que establescesse por sus herederos á sus fijos, que non ouiesse padre, bien les puede establesceer guardador en el. Pero tal guardador como este non puede vsar en ninguna manera de los bienes del moço, a menos de ser confirmado del Juez del lugar, do son los bienes: e el Juez deuelo confirmar (2), e otorgarle guarda dellos, si

non
iudex ad hoc, ex eo quod mater posset fraudulenter eligere ad rationes fraudandas, *L. Divus*, §. *si quidem*, ff. *qui pet. tutor.* & vide, *L. credendum*, in fin. ff. *qui pet. tutor.* & quod habetur infra eod. *L. proxim.* & Alberic. *in authent. matri & avia*, in vers. *expeditis questionibus*, *C. quando mulier. offic. tutel. fung. potest*: & secundum Salicet. *in dict. authent. sacramentum*, ad fin. iudex non malè faciet, si agnatos, & cognatos, & notos pupilli ad hoc citari faciat; de qua materia vide notabile consilium Francisc. Curtii Senioris *consil. 46. super controversia*, ubi latè tradit, & ibi allegat singulare dictum Baldi in *L. omnem*, vers. *quæro an dativus*, *C. ad Tertul.* ubi quærit, an dativus petitus à matre praeferatur legitimo, & arguit videri expressum, quod sic, *in dict. cap. si autem tutelam*, & tandem decidit istud esse verum, quando dativus iste daretur ex inquisitione, secus si perfunctoriè, & legitimi sint magis idonei: & subdit Baldus, se intelligere dari per inquisitionem, quando vocatis vocandis datus esset; quia secundum eum verba apposita per tabelliones, dicentes, *quod iudex videns & cognoscens eum idoneum*, &c. non probant, quod sit datus ex inquisitione, sed solum quod sit idoneus ex aspectu, & quia quilibet præsumitur idoneus ex generali conjectura; quæ sunt verba gravia & singularia: & adde quæ tradit Baldus *consil. 82. 2. vol. incipienti statuto.*

(4) *Las leyes.* Vide supra eod. *L. 4.* & infra eod. *L. 14.*

(5) *Los bienes della.* Vide *L. 23.* & *26. tit. 13. 5. Partit.* & quæ ibi dixi.

(6) *Que caso con ella.* Adde *L. 2. C. quando mulier offic. tutelæ fungi potest*, & *L. si mater*, *C. in quib. caus. pign. tacit. contrah.* & ibi Bald. & *in authent. de nupt. §. si quis autem tutelam*, ubi Bart. & dict. *L. 26.* & *L. fin. tit. 17. lib. 3. For. LL.*

LEX VI.

Potest mater in testamento dare tutorem filio, debet tamen iudex eum confirmare, aliàs non posset administrare: si tamen eum hereden non instituit, licet ei legget, non potest; si tamen fecerit, potest eum iudex, si est idoneus, confirmare. Hoc dicit.

(1) *La madre.* Idem dic in avia, secundum Bart. *in L. pater*, ff. *de testam. tutel.*

(2) *Deuelo confirmar.* Et sic necessitas imponitur iudici isto casu, quando mater filium instituit heredem, & in hoc videtur ista lex approbare opinionem Glossæ *in L. mater*, *C. de testam. tutel.* de qua ortum habet ista lex. Azon etiam *C. de confirm. tutor. in summa*, vers. *si verò mater*, dicit, quod si mater instituat filium, debet quidem confirmari datio, quia ex se non tenet; & subdit Azon, causa tamen cognita, id est, cum inquisitione, ut in *L. 1. ejusd. tit.* & dict. *L. mater*: ista tamen lex Partitarum nihil dicit de inquisitione. Doctores *in dict. L. mater*, signanter Albericus & Salicetus, dicunt, quod ista inquisitio, cum filius à matre instituitur, debet esse levis, & idem tenet Bart. *in L. pater*, ff. *de testam. tutel.* & *in L. mulier*, ff. *de confirm. tutor.* & *in L. peto*, §. *mater*, ubi etiam Paul. & Imol. ff. *de legat. 2.* Tu verò conclude, quod, aut filius institutus à matre habet alia bona, & tunc respectu illorum bonorum erit necessaria inquisitio; si verò nulla alia bona habeat, nisi quæ mater sibi jure institutionis reliquit, tunc debet confirmari sine inquisitione aliqua; &

non fuere atal, a quien defiendan las leyes deste nuestro libro que lo non sea. Mas si la madre non estableciesse por su heredero al fijo, non le podria dexar guardador, maguer le dexasse de otra guisa (3) alguna partida de sus bienes. Pero si acaesciesse que lo fiziesse, si gelo quisiesse (4) confirmar el Juez, valdria, mas non de otra guisa.

LEY VII.

Que el padre puede dar á su sieruo por guardador de sus fijos; e como deue dezir ciertamente el nome del guardador, porque non aya y dubda.

DExando el padre a alguno de sus sieruos por guardador de sus fijos, maguer non le ouiesse ante desto aforrado por palabra, fazese libre (1) por esta razon, e sera guardador dellos, si fuer mayor de veynte e cinco años; e si fuere menor, como quier que sea for-

ita intellige istam legem, & ita tenet Bart. post Din. in *L. si patronus*, ff. de confirm. tutor. ubi idem tenet Alberic. & tenet etiam Angel. in *L. 1. C. de testam. tutel.* & licet habeat alia bona, cum instituitur a matre, levior sufficeret inquisitio, quam cum instituitur ab extraneo, & ita procedent dicta Bartoli, & aliorum in dict. *L. pater*, & in dict. *L. mulier*, & in dict. *L. mater*. Limita tamen singulariter istam legem disponentem tutorem datum a matre in testamento, in quo filium instituit heredem, omnino confirmandum, quando instituit eum universaliter, & quod secus esset, si eum in sola legitima instituisset; casus videtur de hoc singularis in dict. *L. peto*, in §. *mater*, ubi jurisconsultus dicit tutorem filio a matre nulliter datum, non ex alio, nisi quia in effectu mater non instituerat filium nisi in sua legitima, cum reliqua pars hereditatis subjecta esset fideicommisso, in quo legitima non includebatur, *L. coheredis*, §. *cum filia*, ff. de vulgar. & pupill. & ita ad hoc ponderat dictum §. *mater*, Ludov. Roman. consil. 188. incipit, in hac causa. Et adverte, quod in casu, quo instituitur a matre, remittetur satisfactio, per textum in *L. 1. ff. de confirm. tutor.* & tenet Azon ubi supra, & probatur in *L. fin. ff. eod.* & tenet Bart. in *L. 1. ff. eod.* Sed adverte, quia Azon loquitur quando fuit facta confirmatio cum inquisitione; & sic videtur, quod deberet satisfari, quando confirmatur sine inquisitione, & ita vult etiam Gloss. in dict. *L. fin.* & vide Bart. in *L. tutores*, ff. eod.

(3) *De otra guisa.* Nota hoc verbum, nam etsi mater filio aliquid legaret, & daret tutorem, non confirmabitur sine magna inquisitione, ut in *L. 2.* & notat Bart. in *L. naturale*, ff. de confirm. tutor. licet Bartolus hoc de legato non tangat: & *L. fin. C. de confirm. tutor.* videtur innuere, quod sufficiat relinquere quocunque titulo, loquitur tamen in patre naturali, vide per Bart. in dict. *L. naturali*.

(4) *Gelo quisiesse.* Si tamen viderit expedire pupillo, poterit confirmare, ut in dict. *L. mater*, C. de testam. tutel. sed an tenebitur in sindicatu, si non fecerit cum expediret, vide *L. non quidquid*, & ibi per Paul. de Cast. ff. de iudic. & videtur de mente Salic. in dict. *L. mater*, ibi: *quero tunc*, quod iudex teneatur confirmare, premissa magna causae cognitione, quando mater filium non instituit. An autem tutor confirmatus a iudice praefertur legitimo tutori, vel admittat tutorem dativum secum? Vide per Bart. in *L. 1. ff. de confir. tutor.* ubi refert disputationem Martini Silla. de qua vide Joann. Andr. in addit. ad Speculat. tit. de tutore, §. *nunc dicendum*, in additione incipienti, propter hoc, & concluditur, praeferrí legitimo, & idem tenet Salic. in *L. 2. C. de confir. tutor.* cum tamen ta-

ro, non sera guardador dellos, fasta que sea de la edad sobredicha (2) Mas si dexasse sieruo ageno (3), non valdria, nin seria guardador dellos. Otrosi dezimos, que quando el padre estableciesse a alguno por guardador de sus fijos, que lo deue nombrar, e señalar, de manera que lo puedan saber ciertamente, qual es. Ca si acaesciesse, que nombrasse a vno por guardador, e ouiesse y otro (4) que ouiesse aquel mismo nome, si non pudiessen saber ciertamente, qual dellos fuera su entencion que lo fuesse; estonce non lo deue ser ninguno dellos (5).

LEY VIII.

Como el guardador, que el padre da a sus fijos naturales, non deue vsar de tal guarda sin mandado de Juez.

TAmbien al fijo de barragana (1), como al que fuere de muger legitima, puede el padre dar guardador a su fi-

lis confirmatus sit dativus, admittit alium dativum secum, secundum eos, *L. si ut proponis*, C. de confir. tutor.

LEX VII.

Non potest testator servum alienum dare tutorem: sed si proprium servum det filio, non facta mentione libertatis, consequitur propter hoc libertatem & tutelam, si est major xxv. annis; sed si est minor, consequitur libertatem, & factus major habebit tutelam. Item dato Titio in tutorem, si sunt duo Titii, nec apparet de quo sensit testator, non valet tutoris datio. Hoc dicit.

(1) *Fazese libre.* Concordat cum *L. quero*, §. *Lucius*, ff. de testam. tutel. & Institut. qui testam. tutor. dar. poss. in princ.

(2) *Fasta que sea de la tal edad sobredicha.* Facit ad id, quod dixi in *L. 4. supra*, eod. in gloss. super parte mayor de veinte e cinco años.

(3) *Sieruo ageno.* Concordat cum §. 1. Institut. qui testam. tutor. dar. poss.

(4) *Ouiesse y otro.* Hoc debet probari ab allegante, alias pluralitas nominis non praesumeretur, ut adducit Socrus. consil. 28. viso testamento, coll. 3. & 4. in 3. volum. & consil. 40. col. 2. vide tamen, quod in hoc notat Abb. in cap. cum Joannes, de fide instrum. & Decius consil. 101. col. 1. ad fin.

(5) *Ninguno dellos.* Concordat cum *L. duo sunt Titii*, ff. de testam. tutel. & vide quae dixi in *L. 23. & 25. tit. 11. §. Partit.* & in *L. 10. tit. 3. supra* ead. Partit.

LEX VIII.

Potest pater filio naturali vel extraneo, patrem non habenti, dare in testamento tutorem, qui eum, & bona in quibus eum instituit, administret; sed talis debet per iudicem confirmari. Item tutor potest dari in testamento pure, vel ad tempus, vel sub conditione. Hoc dicit.

(1) *Al fijo de barragana.* Concordat cum *L. naturali*, ff. de confir. tut. & cum *L. fin. C. eod.* & quid si pater naturalis dedit unum tutorem, mater alium, numquid concurrent, vel praefertur paternus? Cynus quaerit, & reliquit cogitandum in dict. *L. fin.* Albericus vero dicit, se credere hoc relinquendum arbitrio iudicis attendente utilitate pupilli, argumento *L. utilitatem*, ff. de confir. tutor. Angelus vero ibi dicit, quod si tutelae concurrant, quilibet tutor praefertur in administrando bona a relinquente relicta; si vero non concurrat, primus erit tutor, non vero qui datus est secundo loco, quia tutorem habenti tutor dari non potest, & dicit ita sibi videri in lectionis discursu, satis placet quod respondet Albericus: potest etiam procedere dictum Angeli, & li-

finamiento (2) que guarde a el, e a los bienes en que lo fizo su heredero. Pero este guardador atal non se puede trabajar de la guarda del huerfano, nin vsar de los bienes del, a menos de ser confirmado por el Juez del lugar. Otrosi dezimos que si algun ome establesciere en su testamento por su heredero a algun huerfano extraño (3), que le puede dar guardador en aquel mesmo testamento, e este guardador atal deve ser confirmado del Juez, segun diximos del otro. E avn dezimos, que los guardadores que son escritos en los testamentos, pueden ser establecidos simplemente, e a tiempo cierto, o so condicion (4), segun que fuere su voluntad del fazedor del testamento.

mitari, nisi patrimonium esset magnum & diffusum, ut in *L. propter, C. in quib. casib. habent. tutor. tutor dar. potest.* Post hæc scripta vidi notabile consilium Ludov. Rom. incipit, in hac causa mihi commissa, ubi videtur comprobare opinionem Angeli, vide ibi; spurio tamen filio non potest dari tutor in testamento per patrem, Gloss. & Bart. in *L. 1. ff. de testam. tutel.*

(2) *Al su finamiento.* Id est in suo testamento.

(3) *Huerfano extraño.* Concordat cum *L. si patronus, ff. de confirm. tutor.*

(4) *So condicion.* Concordat cum §. *ad certum tempus, Institut. qui testam. tut. dar. poss.* & intellige de datis in testamento, prout hic dicitur; secus est in dativo, *L. muto, §. 1. ff. de tutel.* & est ratio secundum Speculat. tit. *de tutore, §. generaliter, col. 6.* quia dare tutorem est actus legitimus, qui non recipit diem vel conditionem, *L. actus, ff. de regul. jur.* præsumitur autem pro patre, quod bene faciat, & lex multum confidit de eo; & attenda generalitate hujus legis Partitarum, non erit ista specialitas tantum in testamento patris, sed etiam in testamento matris vel extranei, qui pupillum instituit hæredem, ut supra *L. 6.* & ista eadem lege.

L E X IX.

Habens liberos minores decedens ab intestato, vel alias non relinquens eis tutorem, si filii matrem seu aviam non habeant, vocantur ad tutelam proximiores consanguinei in eodem gradu, qui dicuntur tutores legitimi; qui debent præstare idoneos fidejussores loci judicii, quod bene & fideliter bona minorum administrabunt: & jurabunt tutores res pupillorum fideliter conservare. Si tamen pupilli matrem vel aviam habent, ipsæ erunt nutritrices, ut supra *eod. tit. L. 4.* & 5. & si mater noluerit, præfertur avia legitimis. Hoc dicit.

(1) *Muriessen ante que el padre.* Idem si decederit mortuo patre, impubere adhuc filio, ut in *L. intestato, in fin. ff. de legitim. tutor.*

(2) *Madre, nin auuela.* Hæ enim præferuntur legitimis, ut hic, & in *authent. matri, & avia, C. quando mulier tutel. offic. fungi potest.*

(3) *En un mismo grado.* Concordat cum *authent. sicut, C. de legitim. tutel. & ff. eod. L. si plures.*

(4) *Legitimos.* Adde supra *eod. L. 2.* & quæ ibi dixi.

(5) *Fiadores.* Debent enim tutores legitimi satisfacere rem pupilli salvam fore, ut hic, & in *L. legitimos, ff. de legitim. tutor.* & antea non potest quicquam administrare, ut in *L. 1. 3. & fin. C. de tut. vel curat. qui non satisd.* & non requiritur ista satisfactio ad inchoationem nascentis officii, sed ad executionem officii in esse jam producti, & ideo in alia die, quam in die datæ tutelæ, & in alio instrumento præstari potest, Bald. in *addit. ad Spec. tit. de tut.* & testamentarii tutores non satisfacunt, neque datus à præside, vel prætore cum inquisitione, ut

L E Y IX.

Como quando el padre, o el auuelo, non dexa guardador a sus fijos, nin a sus nietos en su testamento, lo deve auer el pariente mas propinco, que ouiere.

SIn testamento muriendo algun ome, que ouiesse fijos, e non les ouiesse dado guardadores; o si fizesse testamento, e non los dexasse en guarda de ninguno; o si les dexasse guardadores, e se muriessen ante que el padre (1) dellos; si los moços non ouieren madre, nin auuela (2), mandamos, que los parientes mas cercanos que ouieren, e que esto uieren en vn mismo grado (3), sean guardadores dellos, e de todos sus bienes. E estos guardadores atales son llamados, Legitimos (4). Pero dezimos, que ante que vsen de los bienes de los moços, den dar fiadores (5) valiosos al Juez del lu-

Institut. de satisdat. tutor. in princ. & in §. penult. de Attil. tutor. & tradit Gloss. quam Bartolus ibi dicit notandam, in *authent. ut qui oblig. se perhib. habere res minor. in §. fin.* & licet Gloss. in *L. 1. C. de tut. & curat. qui non satisd.* dicat, quod hodie dativus indistinctè satisfacit, tamen Salicetus ibi approbat glossam in *dict. authent. in §. fin.* dicentem, quod cum datur ex inquisitione, & à majoribus iudicibus, non satisfacit, secus, si à minoribus; & quod sit ratio, quia propter majorem auctoritatem qua nritur, fides ejus approbata dicitur: in practica tamen videmus indistinctè à tutoribus dativis exigi satisfactionem, & fortè ideo, quia ista inquisitio qua dentur, non est ita in usu: de jure tamen communi approbatur per Doctores communiter dicta glossa in *dict. §. fin. dict. authent. ut hi qui obligatas &c.* ut notat Bart. in *L. 1. ff. rem pupill. salvam fore,* & in *L. si nemo, §. 1. ff. de testam. tutel.* licet Speculat. tit. *de tutor. §. si autem,* dicit, quod hodie omnis dativus satisfacit. Leges etiam istarum Partitarum non disponunt de fidejussore dando in dativo tutore, ut patet infra *eod. L. 12.* & in *L. 94. tit. 18. Partit. 3.* ubi ponitur forma instrumenti dationis tutelæ in legitimo tutore. Limita tamen istam legem, quatenus disponit de satisfactione legitimi tutoris, quod procedat, nisi in patrono vocato ad tutelam liberti, quia talis ita demum satisfacit, si sit persona vulgaris vel minus honesta, non alias, ut habetur in *dict. L. legitimos, in princ.* & idem dicit Salicetus dicendum in patre, quia majus esse tribuit filio, quam patronus liberto, ut sic causa cognita satisfacit, non alias, argumento *L. jubemus, C. ad Trebell. §. in supradictis,* & *L. Imperator,* à contrario sensu, *ff. ad Trebell.* ita Salicetus in *L. 3. C. de tutor. & curat. qui non satisd.* Albericus etiam in *rubr. ejusd. tit.* tractat hoc de patre tutore filii emancipati, & tandem putat considerandum, quod si patrimonium filii sit amplum, & persona patris indigens & suspecta, quod satisfacere teneatur, alias non; & ita dicit colligi posse ex dicta *L. legitimos, §. 1. & 2.* & quia si hoc est in patrono, fortius in patre; & quia eisdem privilegiis utuntur parentes circa filios, quibus patroni circa liberos, *L. fin. C. qui & advers. quos, L. si quis à libertis, §. solent, ff. de liber. agnosc.* Quid autem, si tutor sit valde dives, an adhuc tenetur satisfacere? Baldus in *L. mulier, C. de jure dot. in utraque lectura* vult, quod sic, post Glossam ibi; vult tamen, quod tunc qualiscunque fidejussor sufficiat, etsi nihil habeat in patrimonio: & idem dicit è contra, si fidejussor est multum idoneus, & principalis non, suppleri per fidejussorem patrimonium debitoris, Gloss. in *L. si plures, §. 1. ff. de fidejussor.* quam glossam Baldus dicit non esse alibi: & dicit Joan. de Plat. in *L. 1. C. de pericul. nominat. lib. 11.* & in *L. quicumque, la 2. C. de fund. patrimon. eod. lib.* hoc procedere in tutore, quod, licet sit dives, satisfacit, & quod non procederet in alio administratore publico, ut in

lugar, que prometan (6), e se obliguen por los guardadores, que ellos alñaran, e guardaran bien, e lealmente, los bienes de los huerfanos, e los frutos dellos. E sobre todo, deuen jurar (7) los guardadores, de fazer todas las cosas que sean a pro de los huerfanos que han en guarda, e de non se entremeter de fazer cosa que se torne a daño dellos. E que guardaran lealmente sus personas, e sus cosas. Mas si los huerfanos sobredichos ouiessem madre, o auuela, que quisiesse guardar los huerfanos, e sus bienes; estonce dezimos, que la madre lo puede fazer, ante que ninguno de los otros parientes, solo que sea buena muger, e de recabdo. Pero deue dar, e fazer a los moços primeramente tal seguridad, como de suso diximos (8) en la sesta ley ante desta. E si la madre non quisiere entremeterse desto, puede estonce (9) el auuela auer la guarda dellos.

LEY X.

Como, aquel que aforro a su sieruo de menor edad, deue ser guardador del, e de sus bienes.

A Forrando algun ome su sieruo que fuesse menor de catorze años, el señor (1) deue auer en guarda a el, e a sus bienes; porque si tal aforrado como este moriesse, e non ouiesse padre, nin madre, nin otro pariente, de aquellos que le deuián heredar segun derecho, este su patron, que le aforro, heredaria todos sus bienes. E por ende guisada cosa es, que el que auia la pro heredando los bienes del, que sufra el cargo (2) de ser su guardador. Otrosi dezimos, que si el padre (3) saca al fijo de su poder, que es menor de catorze años, que el lo deue auer en guarda, a el, e a todos sus bienes. E si el padre muriesse en ante que el moço fuesse de edad, si el huerfano ouiesse otro her-

in dictis LL. & tradit Paul. in L. 1. ff. qui satisfac. cogant. Et nota quod non est de substantia satisfactionis tutelæ & curæ, quod patrimonium tutoris vel curatoris valeat tantum, quantum facultates pupilli vel adulti, secundum Bald. in dict. L. mulier, in 1. lectur. & vide ibi per eum, an teneat actus, cum quis admissus fuit cum minus idoneo fidejussore, & an debeat augeri satisfactio, si crescat patrimonium. Adverte etiam, quod fidejussor debet esse locuplex secundum quantitatem inventarii, ut in L. fin. & ibi Bald. C. de magistrat. conuend. & vide per Bart. in L. 2. §. idoneos, ff. ad Tertul. Dicit etiam Bald. in dict. L. fin. quod non vitia- tor datio tutelæ, etsi fidejussor non sit idoneus: & ibi etiam vide per eum, quid si pupillus sit valde dives, & quæ dixi in L. 3. in gloss. super parte madre, tit. 15. 2. Partit. Nota etiam, quod si persona propinqui legitimi est multum fida & honesta, remittitur ei satisfactio, secundum Bald. in dict. L. legitimos, per illum textum inferentem, quod idem sit in legitimo tutore tali, quod ibi dicitur de patrono; erit ergo remedium secundum eum, quod si tutor legitimus non inueniat fidejussores, quod iudex præcedente inquisitione ei administrationem decernat, & faciat iudex in suo decreto mentionem de hoc, & de tali fidelitate & honestate; quod dicit esse notandum, prodest enim ad satisfactionem non præstandam præcedens vita laudabilis; vide per Joan. de Plat. in L. agentes, C. de agentib. in reb. lib. 12. & adde Jason. in L. si quis stipulatus, §. 1. ff. de verbor. obligat. Contra hoc tamen dictum Baldi facit dicta L. 94. ibi cum dicit: *porque los fallaron que eran omes buenos, e de buen testimonio, e desembargados, &c.* & tamen adhuc requiritur ibi, quod præstetur satisfactio: neque tutum arbitror dispositionem L. si patronus, in casu tam speciali, extendendam ad quemcumque tutorem legitimum, si detur ex inquisitione: tu cogita.

(6) *Que prometan.* De forma instrumenti fidejussoris tutoris; vide in dict. L. 94.

(7) *Jurar.* Concordat cum cap. fin. in authent. ut hi qui oblig. se perhib. habere res minor. dicit tamen Specul. tit. de tutor. §. generaliter, col. 3. quod licet tutor non iuraverit, valent tamen facta per eum, quia cum multa egerit, decepti essent, qui cum eo contraxissent, argumento L. Barbarius, ff. de offic. Prætor. & ibi vide per Joan. Andr. in addition. quod hoc iuramentum possit remitti per testatorem. Contra dictum Speculatoris tamen facit, quia L. Barbarius, non habet locum, nisi in officiis publicis auctoritate & utilitate, non in priuatis. Altero etiam modo, & in similibus terminis, dicit Bald. in addition. ad Specul. tit. de tutor. circa fin. quod Tom. III.

si tutor non fecit inventarium, non valet auctoritas ejus, nam omissio modi vel formæ vitiat etiam actum favorabilem, L. qui Romæ, §. Flavius, ff. de verbor. obligat. etiamsi communis error adsit. Bartolus etiam ponit hoc, ut unum de requisitis, in dict. L. legitimos, circa fin. princ. ff. de legitim. tutor.

(8) *Diximos.* Suprà eod. L. 4. ubi vide quæ dixi, & adverte, quod neque illa lex, neque ista exigunt satisfactionem in matre vel avia, tutrice testamentaria vel legitima: & de testamentaria planè procedit, quando vero datur à lege, licet hæc lex non dicat, crederem necessariam esse satisfactionem, & ita tenet Alberic. in dict. authent. matri & avia, col. 2. & in rubric. C. de tut. & curat. qui non satisfac. & in L. de creationibus, C. de Episcop. audient. neque ista lex repugnat, imò facit, quod teneatur satisfacere, cum in legitimis hoc requiratur, & mater vel avia est legitima, ut dicit Bart. in dict. authent. matri, & avia, col. 2. vel licet dicatur anormala secundum Specul. tit. de tutor. §. nunc dicendum, in princ. non potest negari, quin participet de legitima, & ideo debet satisfacere: & quod satisfacit, tenet etiam Azon. C. quando mulier tutel. offic. fungi potest, in summ. in finalib. verbis, allegat dictum cap. fin. in authent. ut sine prohibitione matres &c. ubi est textus expressus ibi: & de fidejussoribus dandis.

(9) *Puede estence.* Concordat cum dict. authent. matri & avia, ibi: secundum ordinem.

LEX X.

Si dominus manumittit servum impuberem, erit ejus tutor, quia succedet ei, si moriatur; & hoc si ipse defunctus non habuerit consanguineos, qui de jure debeant succedere: idem si pater filium, quem impuberem emancipavit; & patre ante finitam tutelam defuncto, erit tutor frater mortui. Hoc dicit.

(1) *El señor.* Concordat Institut. de legit. patronor. tutel. per totum, & vide notata per Azon. C. de legit. tutel. vers. ex sententia autem legis 12. tabularum: & an iste satisfacit, vel ne? Vide L. legitimos, in princ. ff. de legit. tutor.

(2) *El cargo.* Concordat cum dict. tit. & authent. sicut, C. de legit. tutel. & L. secundum naturam, ff. de regul. jur.

(3) *El padre.* Concordat Institut. de legit. parent. tutel. & an iste satisfacit? Dixi suprà in L. proxima, in gloss. super verbo fiadores: & an si emancipet in casu L. filiis matrem, C. de inoffic. testam. pater sit legitimus tutor? Baldus ibi dicit, quod non.

hermano (4) que fuesse mayor de veyn-
te e cinco años, el lo deue auer en guar-
da en lugar de su padre.

LEY XI.

*Quando los guardadores son muchos, e non
se pueden allegar para procurar los bie-
nes del huerfano, como lo puede fazer
el vno dellos.*

SI los guardadores de los huerfanos
fueren muchos (1), e se leuantare
desacuerdo entre ellos, de manera que
non se puedan todos ayuntar (2) a fa-
zer aquellas cosas, que son tenudos de
fazer en guarda dellos, e de sus bienes;
dezimos, que estonce el vno dellos pue-
de dezir al Juez, que el quiere dar (3)
recabdo, e obligarse a cumplir lo que
auian todos de cumplir, si los otros lo
touieren por bien; e si non, que lo fa-
ga alguno dellos. E si se acordaren en
esto, deue el Juez tomar tal recabdo del,
como diximos en la ley ante desta. E

(4) *Hermano. Concordat Institut. de fiduciar. tutel.*
& vide per Bart. in *L. 3. C. de legit. tutel.* & an is-
te sit tutor legitimus? Vide per Bald. in *L. 3. C. de*
except. & L. penult. C. de legitim. tutel.

LEX XI.

Inter plures tutores super administratione orta discor-
dia, omnium consensu potest uni administratio commit-
ti, & per iudicem discerni cum cautione, de qua suprà
eod. tit. L. 5. quolibet autem eorum tutelam volente,
eligeret iudex unum ex eis.

(1) *Fueren muchos.* Sive testamentarii, sive legitimi, vel
dativi, & ortum habet ista lex à *L. 3. in §. apparet,*
& *§. fin. ff. de administrat. tutor.* & à *L. legitimus,*
§. 1. ff. de legitim. tutor. & à *§. fin. & ibi Joann. Fab.*
Institut. de capitis dimin. & adde *L. testamento da-*
tos, cum L. sequent. ff. de testam. tutel. & à *cap. 5.*
in authent. de heredib. ab intestat. venient. vers. si
autem plurimi.

(2) *Todos ayuntar.* Nam *senius expediunt commis-*
sa negotia plures, versus quem allegat Glossa in *dict.*
§. apparet.

(3) *Que el quiere dar.* Vide in *dict. L. legitimus,*
§. 1. & in dict. L. testamento.

(4) *Escoger.* De ista electione habes etiam in *dict. cap.*
5. vers. si autem plurimi, in authent. de heredib. ab
intestat. venient. & in L. 3. §. fin. ff. de administrat.
tutor. Et adverte hic, quòd tunc demùm datur ista elec-
tio iudici, quando tutores non concordant, ut unus co-
rum gerat, sed omnes velint gerere; & sic patet appro-
bati hic dispositionem dictæ *L. 3. §. fin.* quam Alberi-
cus ibi dicit non corrigitur per textum in *dict. authent.*
in §. fin. Distingue ergò in ista materia, quòd quando
plures tutores dati sunt per testatorem, & dubitatur quis
gerere debeat, si quid testator disposuit quis gerere de-
beat, ille solus geret, & aliis præfertur, nisi aliquid constet,
ex quo ille repellatur, de quibus in *dict. L. 3.* vel
similibus; si verò testator de hoc nihil disposuit, tunc
iudex convocabit in unum tutores, ut unum eligant,
qui administret, & si discordent, iudex eligeret. Si verò
tutores plures testamentarii non consentiant, quòd unus
solus administret, non confidentes de ejus administratione,
& petant administrationem inter eos dividi per regio-
nes, audientur, & quilibet se tuebitur exceptione, pro
eo quòd non administravit; hæc colliguntur ex *dict. L.*
3. §. fin. & ibi per Albericum; & ibi vide per Bartolum,
quid si unus vult dividere, alius non. Si autem sunt
plures tutores legitimi, & expediat per unum tantum geri,
tunc unus eorum potest reliquos compellere, vel quòd

si se desacordaren, de manera que ca-
da vno quiera obligarse a esto, e quie-
ra auer en guarda los bienes de los mo-
ços, estonce el Juez deue escoger (4) aquel
que entendiere que lo fara mejor, e que
sera mas prouechoso a los moços, e to-
mar tal recabdo del, como sobredicho
es; e darle poder, que el solo los pue-
da auer en su guarda, e aliñar, e apro-
uechar los bienes dellos.

LEY XII.

*Quales Judgadores deuen dar guardador
al huerfano desamparado.*

DEsamparado ficando el moço, que
fuesse menor de catorze años, de
guisa que su padre non le ouiesse de-
xado guardador en su testamento, nin
ouiesse pariente cercano que lo quisies-
se guardar, estonce la madre, e los otros
parientes (1) que heredaren a este mo-
ço, si moriesse sin testamento, deuen,
e pueden pedir al Juez del lugar (2) que
le

satisdent, vel recepta satisfactione ab illo consentiant, quòd
ei gestio committatur, ut in *dict. L. legitimus, §. 1.* &
ibi notat Baldus, & si inter se non concordent, quis eorum
gerat, iudex eligeret, ut hic, & in *dict. L. 3. §. fin.* &
idem videtur dicendum in pluribus dativis, ut sic in om-
nibus praticari possit ista lex.

LEX XII.

Si non sit tutor testamentarius, nec tutelam velit
legitimus, vel ab intestato successuri, ipsi petant tu-
torem à iudice, & detur probus, & dives: & si isti
tutorem non petant, privantur pupilli successione negli-
gentes: & tunc quilibet de populo potest petere tuto-
rem, qui dabitur ei etiam ignoranti vel invito; & iste
tutor dicitur dativus, qui potest dari per iudicem loci,
ubi est pupillus, vel ubi ipse natus est, aut ejus pater,
vel ubi majorem partem bonorum habet pupillus. Hoc
dicit.

(1) *La madre, e los otros parientes.* Sed an sit or-
do in petendis tutoribus, ut prius mater, quàm alii ad-
mittatur? Glossa dicit, quòd non, in *L. 2. §. fin. ff.*
ad Tertul.

(2) *Al Juez del lugar.* Et sic habes, quòd iudex do-
micilii est iudex competens ad dandum tutorem pupil-
lo, & approbatur hic opinio Azon. de qua per Gloss. in
L. 1. C. ubi petant, tutor. quæ secundum Bart. Ang.
& Albericum ibi, communiter approbatur, & reproba-
tur opinio Hugolini, de qua in dicta glossa, quam te-
net Cynus, & Salic ibi, & de jure communi erat quæ-
stio disputabilis; unde etiam dicebat Alberic. in *L. 1.*
circa princip. ff. de tutor. & curat. dat. ab his, quòd
tutum esset, si fieri posset, quòd cum iudice domicilii
concurrerent in datione tutoris, iudex originis, & iudex
territorii, in quo pupillus habet patrimonium; & quia
videbatur, quòd pupillus non posset dici habere domi-
cilium, nam paternum non, quia non transit ad filium,
L. assumptio, §. filius, ff. ad municipal. Item neque
proprium, quia pupillus non potest sibi constituere do-
micilium sine tutoris auctoritate, cum per hoc obligare-
tur, ut tradit Bart. in *dict. L. 1. ff. de tutor. & curat.*
& Salicet. in *dict. 1. L. C. ubi petant, tutor.* unde fa-
tendum est de necessitate, quòd in hoc sit specialitas, quòd
abhorrebat Salicet. in *dict. L. 1.* & de jure communi is-
ta opinio etiam probatur per *L. 1. §. fin. ff. de tu-*
tor. & curat. dat. ab his. quam ad hoc allegat Azon.
C. ubi petant, tutor. in summa. in fin. Dinus etiam
allegabat ad hoc pro casu *L. magis puto, §. illud quæ-*
ri, ff. de reb. eorum. Et sit cautus iudex domicilii, vel
originis in forma dandi tutorem, ut det simpliciter, non
exprimens quòd dat etiam respectu bonorum, quæ sunt
in

le de guardador atal, que sea bueno, e rico (3), e que entienda que lo rescibe mas por pro del moço, que de si mis-

mo. E si estos atales non piden guardador (4) a tal moço, como sobredicho es, pierden (5) porende aquel derecho que auian

in loco existenti extra ejus territorium, quia tunc administratio & bona, licet alibi sita, veniunt in consequentiam personæ, cum tutor principaliter detur pupillo, *L. in copulandis, C. de nupt.* & pro hoc videtur textus in *L. propter litem, §. fin. ff. de excusat. tutor.* si enim exprimeret, quod dabat etiam ad patrimonium extra territorium judicis, tunc si talis datio sit respectu rerum, quæ non sunt in territorio sibi subdito, non valeret, ut latè tradit Angelus in *dict. L. 1. C. ubi petant tutor.* Sed quid si pupillus sit dominus loci, in quo habitat, & tenet domicilium, an tenebit datio tutoris ei facta coram iudice per eum ibi posito? Et videtur, quod non, cum requiratur, quod persona pupilli sit subdita iudici, qui dat tutorem, ut in *dict. L. 1.* & quia actus tutelæ videtur actus potius contentiosæ jurisdictionis, quam voluntariæ, unde apud se ipsum, seu ejus iudicem fieri non potest, *L. si consul, ff. de adopt. L. 1. ff. de tutor. & curat. dat. ab his & L. Prætor, & L. ille à quo, §. tempestivum, ff. ad Trebell.* & vide in simili quod notat Bald. in *L. sanctimus, in princ. col. 2. vers. quidam dominus, C. de donat.* Recurrendum ergo esset tali casu ad iudicem originis propriæ, vel paternæ, vel ubi habet majorem partem suarum facultatum, ut hic, & in *dict. L. 1.* vel ad Regem, qui jubeat ei provideri de tutore: dicit tamen Bald. in *L. 1. C. de emancipat. liberor. col. 1.* quod jurisdictio dandi tutores potest prorogari de consensu partium, cum sit actus voluntariæ jurisdictionis.

(3) *Bueno, e rico.* Hoc dicit, ut detur ex inquisitione cum causæ scilicet cognitione, & sic datus non satisfiat, ut dixi supra *eod. L. 9. in gloss. super verbo fiadores*, ubi vide, & adde *Institut. de satisfat. tutor. in princ.* & Bart. in *L. 1. ff. rem pupilli salvam fore.* & nota, cum dicit *rico*, & intellige, quod sit ita dives sicut pupillus, vide per Bart. in *L. 2. §. idoneos, ff. ad Tertul.* & quando datur tutor ex inquisitione, antequam decernatur sibi tutela, debet pronuntiari esse idoneum, vide Bart. in *L. tutores, ff. de confirm. tutor.* & cum inquiratur, debent requiri conjuncti, & amici pupilli, *L. scire, §. cum reliquis, ff. de tutor & curat. datis ab his.* Et an valeat tutoris datio facta à iudice sine inquisitione, vide per Bart. in *L. fin. ff. qui pet. tutor.* ubi dicit, quod sic, *L. qui habet, §. penult. ff. de tutelis.*

(4) *Non piden guardador.* De matre, quod ad hoc teneatur, concordat *L. 2. §. si mater, ff. ad Tertul. & L. matris, & L. cum à matribus, C. qui pet. tutor. & L. 2. ff. eod.* ubi Bart. plenè tractat istam materiam: de aliis consanguineis, concordat *L. sciant, C. de legitim. hered.* & non aperit ista lex, intra quod tempus mater & alii pupillo conjuncti teneantur petere tutorem, ideo dic quod erit annus, sive in matre, sive in aliis, ut in *dict. L. sciant*, ubi magis communiter hoc tenetur: neque obstat *L. 2. §. confestim, ff. ad Tertull.* quia responde ut per Doctores in *dict. L. sciant*, & signanter per Salic. & Angel. & Paul. de Castr. & poterit causa cognita iste annus abbreviari per iudicem, si pupilli multum intersit, vide Bald. in *L. matres, C. ad Tertull.* & quod hic dicitur de matre, idem dic in avia, ut in *L. 2. filiis, vers. quid si nepotibus, ff. ad Tertull.* est tamen differentia inter matrem & aviam ex una parte, & alios sperantes successionem ex altera, quia licet mater veniat per prius, & avia per posterius, attamen annus currit ambabus, & ambo excluduntur, si intra annum tutorem non petant, quia una & eadem causa, scilicet naturalis pietas eas astringit; non tamen avia debet prævenire matrem præcipiti festinatione, neque detineri moratoria cunctatione, sed cum viderit matrem negligentem, ipsa debet excitari & petere; non sic in aliis successionem sperantibus, quia annus non currit nisi ei, qui tenet primam causam successionis, ita declarat Paul. de Castr. in *dict. L. sciant*, & Bart. in *dict. L. 2. ff. qui pet. tutor. col. penult.* Adverte etiam, quod tam mater, quam alii possunt hoc petere per procuratorem, ut probatur in *L. cum à matribus*, & ibi notat Angel. *C. qui petant. tutor.* Nota etiam, quod ad hoc onus petendi tutorem, tam mater, quam alii pupilli successionem sperantes tenentur suis sumptibus, *L. suo victus, ff. de oper. libert.* & tenet Bart. in *L. 1. in utr. q. lectur. C. de negot. gest.* & in *L. Nescimus,*

ff. eod. ubi hoc limitat de expensis factis circa personam matris, nam non tenentur ad alias expensas, veluti ad factas inducendo filium ad civitatem, ubi ei daretur tutor, neque ad alias factas: vide ibi per eum, qui licet tantum loquatur de matre ejus, ratio concludit in aliis, qui similiter ad hoc tenentur. Adverte etiam, quia ut colligitur ex verbis præcedentibus hujus legis, ita demum mater, & avia, & alii, de quibus supra, tenentur ad hoc, quando non est tutor testamentarius vel legitimus, & idem probatur in *dict. L. 2. ff. qui petant tutor.* ubi Bartolus hoc notat; unde hoc procedit, quando ob istum defectum est dandus tutor dativus, veluti quia testamentarius tutor est remotus vel excusatus, vel eo casu, quo proximior erat inhabilis inhabilitate temporali, vel aliis casibus, quibus locus est dativo, ita declarat Bart. in *dict. L. 2. col. 1. vers. oppo. ista necessitas.* Lucas tamen de Penna in *L. nullus, vers. 3. quæritur, C. de proxim. sacror. scrinior. lib. 12.* tenet, quod & si sit testamentarius tutor vel legitimus, qui tamen non administrant, adhuc mater tenetur instare, ut administrent, & inventarium faciant: cum finis legis sit promissio pupilli, & lex non debet imponi verbis, sed rebus, *L. 2. C. communia de legat.* & per alia, quæ ibi poteris videre per eum, & quæ in fine hujus glossæ dico: dicit etiam Bart. quod tunc annus de quo supra, curret à tempore imminens necessitatis. Si tamen agnatus, qui tenet primum locum successionis, intra annum non fecit se ordinari tutorem, seu sibi concedi administrationem, incurreret poenam, de qua hic; ad curamenium tutoris legitimi pertinet facere inventarium, & legitime administrare, & si non facit, punitur, argumento *L. 2. §. idoneos, & §. sequenti, ff. ad Tertul.* notat Bart. in *dict. L. 2. col. 1.* Bald. in *dict. L. sciant.* Item si mater noluerit sibi tutelam filii, punitur si tutores non petierit, si in mora fuerit petendi, vel si antequam sit per moram exclusa, non renunciavit tutelæ, ita quod deveniretur ad legitimum, Bart. in *dict. L. 2. col. 2. vers. oppono, quod matri.* Nota etiam, quod ut dixi, iste annus tantum assignatur tenentibus primum locum, & si isti excludantur, sequentes non excluduntur, & si non petant tutorem intra alium annum, ita tenet Gloss. in *dict. L. 2. in gloss. fin. in fin. ff. qui petant tutor.* & in *L. nepotibus, C. eod.* & idem tenet Bartolus in questione per eum disputata, quæ incipit, *pupillus*, quam posuit in *dict. L. 2.* ubi eum vide *col. fin.* idem tenentem, & hoc approbant Angel. & Paul. de Castr. in *dict. L. sciant*, licet Bartolus in *dict. L. nepotibus*, aliud voluerit. Et quid si extant mater, & substitutus pupillaris, & substitutus neglexerit petere tutorem, ad quem pertinebit successio pupilli? Vide Bartolum in dicta questione, quam posuit latè in *dict. L. 2.* Quid autem de muliere, quæ prægnans mansit in bonis mariti eo mortuo, quæ neque petit se mitti in possessionem nomine ventris, neque petit curatorem ventri? Vide per Joan. Andr. in *addit. ad Specul. tit. de tutor. §. nunc dicendum in addit. fin.* ubi concludit, quod mater ex hoc non perdat jus succedendi, vide ibi per eum: contrarium tamen videtur probari in *dict. L. 2. §. quid si curatores*, & ibi Bart. *ff. ad Tertul.* quem textum etiam allegat Joan. Andr. in *dict. addit.* & intelligit de curatore bonis non petito, non de curatore dato ventri. Adverte etiam, quod istæ personæ, quæ ad hoc onus tenentur, tenentur etiam instare, ut tutor, quem petierunt, administret, ut probatur in *L. Divus, ff. qui petant tutor.* & in *L. 2. §. si mater, ff. ad Tertul. L. sanctimus*, ubi vide Bald. *C. de administr. tutor.* & vide Bartolum in *dict. L. 2. ff. qui pet. tutor. ad fin. 2. col.* & debent esse idonei tutores, qui ab istis petantur *L. 2. §. quid si indignos*, & ibi Bart. *ff. ad Tertul.*

(5) *Pierden.* Concordat cum dictis juribus, de quibus dixi in præcedenti glossa, & aliquos casus, in quibus mater excusatur ab ista poena, vide textum & glossam, & Bald. in *L. mater, C. ad Tertul.* & quatenus Glossa ibi tradit de muliere minore, quod excusetur, adde hoc procedere, etsi postea fiat major, nam dubitabit excusatio, secundum Bald. in *authent. si captivi, C. de Episcop. & Cleric.* & in *L. precibus, col. 5. C. de impuber. & aliis substit.* & ista est communior conclusio secundum Alexand. & Jason. in *L. minoribus, C. de his qui bus ut indign.* Limita tamen & intellige, quando mater elapso anno efficiatur major; si tamen intra annum ad hoc da-

auian, de heredar en los bienes del huerfano, si muriesse sin testamento. Demas dezimos, que si los parientes fuessen negligentes en demandar guardador al huerfano sobredicho, o si non ouiesse parientes que lo fiziessen, estonce los amigos (6) del moço, o otros qualesquier del Pueblo (7) deuen pedir al Juez, que de al huerfano guardador, que sea atal, que aliñe el pro del moço; e el Juez lo deue fazer por si, e non por otro (8), auiendo el moço en su valia mas de quinientos maravedis (9); mas si ouiesse me-

datum efficeretur maior, tunc non excusaretur, ex quo delictum negligentiae non erat consummatum, ita limitat notabiliter Angelus in *L. illicitas*, §. *fin. ff. de offic. praesid.* dicens, ex hac distinctione reduci opiniones ad concordiam; & certè videtur æqua ista distinctio, sed contra eam tenent aliqui relati per Alexand. & Jason: in *dict. L. minoribus*, ubi Jason dicit esse communioem conclusionem, quod excusetur, etiamsi intra annum fiat maior. Item adde, quod excusaretur mater, si esset prodiga, per *L. Fulcinius*, §. *adeo, ff. quib. ex caus. in poss. eat.* & tenet Jason in *L. is, cui bonis*, col. 8. *ff. de verbor. obligat.* Quid autem, si mater sit mulier rustica, an excludetur ab ista poena? Vide per Paul. de Castr. quod sic, quando non potuit consulere peritiores, & ipsa administravit bona filii impuberis, licet non iudicè, quia non acceptavit tutelam, neque fecit sibi decerni, neque fecit inventarium, bene tamen administravit; si vero potuit consulere peritiores, non excusabitur, secundum glossam, quam etiam limitat Paul. in *dict. L. 2. §. si mater, ff. ad Terul.* ita dicit Paul. in *L. Clodius*, col. *fin. ff. de acquir. hered.* & tene menti, quia est singulare. Adde etiam Salic. in *dict. L. sciant*, vers. *quero mater*, ubi querit, an sufficiat matrem, ut tutricem administrasse, licet legum solemnitatem non servaverit; & concludit, quod non, quia tunc non est legitima gestio, licet bene administraverit, allegat Gloss. in *dict. §. si mater*, super verbo *legitima*, quod intelligit, quando ex abrupto ut tutrix administravit, nam si ei per iudicem esset decreta administratio, licet in cæteris fiendis esset defectus, excusaretur, cum potius secundum eum sit culpa iudicis, qui satisfactionem non exegit, & alia requisita, quam culpa matris jura & alia requisita ignorantis, vide ibi per eum; non tamen loquitur in muliere rustica, in qua loquitur Paul. de Castr. & vide etiam, quæ dicit Bald. in *dict. L. matres*. Et quid si sit relictus tutor testamentarius minor 25. annis, an ex hoc excusentur petere debentes tutorem? Vide Socin. *consil. 20. 1. volum. col. fin.* & videtur velle, quod sic; si non habuerunt notitiam minoris ætatis, vide ibi per eum. Et quid si sint absentes, vel ignorantes? Vide Socin. *consil. 153. col. penult. & fin. 2. volum. & dict. L. 2. §. sed si fortè absens, ff. ad Terul.* Quid autem si mater non petit cogi testamentarios tutores ad administrandum? Bald. in *L. precibus*, col. 5. *C. de impuber. & aliis substit.* dicit, quod non privatur ob hoc, quia non tenetur esse sollicita, nisi circa petitos à se; & ibi etiam vide, quid si mater non administravit, sed alius: vide ibi & de multis aliis questionibus notabilibus in ista materia, col. 5. 6. & 7. Et nota, quod propter istam negligentiam privantur etiam ea hæreditate quæ obveniret ex forma statuti, secundum Bartol. per textum ibi in *dict. §. sed si fortè*: de matre etiam transeunte ad secunda vota, non petito prius filiis tutore, quod perdat successionem, vide in *L. omnem, C. ad Terul.* & quæ notat Decius *consil. 246. ad fin.* Sed an mater vel alius agnatus, sicut perdit hæreditatem, quia non petit tutorem filio, sic etiam perdat tutelam propter talem negligentiam? Vide per Bart. in *L. tutela*, in *princ. ff. de legit. tutor.* quod non & Bald. in *dict. L. precibus*, ubi allegat Gloss. in *dict. L. tutela*.

(6) *Los amigos.* Concordat cum *L. 2. ff. qui pet. tutor.*

(7) *Otros qualesquier del pueblo.* Nota hoc verbum, non enim ita erat expressum in *dict. L. 2.* adde *L. 2.* & ibi Baldus notat, *C. de negot. gest.* iudex etiam ex officio suo potest dare, ut in *L. 1. §. magistratibus, ff. de magistrat. conveniend.* & vide quæ notat Bart. in *L. 4. §. hoc autem iudicium, ff. de damn. infecto*, & Baldus no-

nos, bien puede mandar a otro Juez, que sea menor (10) de si, que lo faga en lugar del. E tal guardador como este, de que fablamos en esta ley, es llamado Dativio, que quier tanto dezir, como guardador dado por otorgamiento del Juez. E non tan solamente puede fazer esto el Juez sobredicho, mas aun lo puede fazer el Juez de aquel lugar, do nascio el moço, o el padre del (11). Esso mismo puede ser demandado al Juez del lugar, do ouiere el huerfano la mayor partida de sus bienes (12); e el Juez de-

tat in *cap. 1. de milit. vassal. qui contumax est*, col. *penult. vers. dicit Bart.* & quod iudex possit dare pupillo tutorem etiam nemine petente, vide *L. illud, ff. de tutor. & curat. datis ab his*, curatorem tamen non posset dare pupillo, neque adulto, nisi petat, vide per Bartolum in *L. hæc autem, in princ. ff. quib. ex caus. in poss. eatur*, & ibi, quid in furioso, & prodigo? Iudex etiam ex officio potest dare, ut in *L. 1. §. magistratibus, ff. de magistr. conveniend & vide quæ notat Bart. in L. 4. §. hoc autem iudicium, ff. de danno infecto.*

(8) *E non por otro.* Concordat cum *L. neque mandante, ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & *L. muto, §. tutoris, ff. de tutel.*

(9) *Mas de quinientos maravedis.* Adde *L. jus dandi, ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, cum glossa ibi, & §. *sed hoc jure, Institut. de Atilian. tutor.* non poterit ergo delegatus etiam ad universitatem causarum, dare tutelam pupillo habenti in facultatibus ultra quingentos solidos, & ita in delegato etiam ad universitatem causarum, tenet Alber. in *dict. L. nec mandante.*

(10) *Que sea menor.* Id est magistratui municipali, *dict. L. jus dandi*, iudices ergo civitatum possunt hodie dare tutores, ut hic, & tradit Bart. in *L. 1. ff. de tutor. & curat. dat. ab his* ubi Gloss. & Alberic. de istis Comitibus palatinis, qui à Principe habent hanc potestatem.

(11) *Do nascio el mozo, o el padre del.* In eo loco petuntur tutores, vel curatores minoribus, unde ipsi ducunt originem, vel ex persona sua, vel ex persona patris, vel si vulgò concepti essent, ex persona matris. Item etiam in eo loco ubi sunt eorum facultates: & si alibi sunt, vel morantur, non tamen jure domicilii, redire debent in alterum prædictorum locorum, ut magistratus ibi det eis tutores seu curatores, ut hic, & in *L. 1. C. ubi petant. tutor. & in L. antepenult. C. de municip. & originar. & in L. civis, C. de incol. lib. 10. & L. 1. ff. ad municipal. Azo. in summa, C. ubi pet. tut. ubi & datur etiam in loco domicilii, ut dictum est supra. Quid autem de minore unius civitatis originario, qui ibi etiam habet facultates suas, sed quia de illa bannitus est, habitat in civitate vicina, & ibi convenitur; an possit iudex talis habitationis sibi dare tutorem? Vide per Joan. Andr. in *addition. ad Speculat. tit. de curat. §. scias ergò*, ubi allegat Guido. de Suza, quod sic, ut ratione necessitatis liceat, quod alias non liceret; vide ibi per eum.*

(12) *La mayor partida de sus bienes.* Adverte tamen, quod Doctores in *dict. L. 1. C. ubi petant. tutor.* intelligunt hoc de majori parte facultatum, ita quod pupillus ibi habeat domicilium; & quod alias iudex loci, ubi essent tales facultates, non esset competens ad dandum tutorem pupillo, licet curatorem rebus ibi existentibus posset, ut in *L. jurisperitos, §. cum oriundus, ff. de excusat. tutor.* ita videtur de mente Bart. Bald. & Salic. ibi; & est consonum juri & rationi, cum iudex, qui dat tutorem, debet habere jurisdictionem in personam pupilli, quam jurisdictionem non habet iudex, ubi tantum sunt res pupilli, pro quo est textus in *L. 1. ad fin. ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & in *L. magis puto, §. illud queri, ff. de reb. eor.* Sed tu dic, quod eo ipso quod habet ibi majorem partem fortunarum suarum, videtur pupillus ibi habere domicilium, ut tradit Paul. de Castr. in *L. 2. C. ubi senator. vel claris.* unde licet pupillus alibi haberet aliud domicilium seu habitationem, poterit provideri de tutore per iudicem, ubi est major pars sui patrimonii, ut hic habes, & voluit Azon, cujus opinio luc approbatur, in *dict. L. 1.*

L E Y XIII.

A quien deuen ser dados guardadores, a que llaman en latin, Curatores.

deuelo fazer, quier sea el moço delante, o non (13), e aunque lo contradixesse. Mas si el Juez que da el guardador, non ouiesse por si alguna destas razones sobredichas, non podria estonce el que fuesse puesto por mandado de tal Juez, auer la guarda del moço. E la guarda de cada vno destos guardadores deue durar (14) fasta que el moço sea de edad de catorze años, e fasta que la moça sea de edad de doze, quier sea establesido el guardador en testamento, o de otra guisa; e de alli adelante, deuen los Judgadores dar, e otorgar al moço otro guardador, a que llaman en latin Curator (15), tomando tal recabdo del, como del Tutor (16). E este atal deuele auer en guarda, fasta que el huerfano sea de edad de veynte e cinco años (17).

(13) *Delante, o non.* Concordat cum *L. illud*, & *L. seq. ff. de tutor. & curat. dat. ab his*: & si ista littera referatur ad omnia præcedentia, probatur hic, quod iudex originis pupilli propriè, vel paternè, potest dare tutorem pupillo absenti; cuius contrarium videtur probari in dict. *L. 1. C. ubi petant. tutor.* & ibi tenet Salicetus dicens, quod quando datur tutor in loco originis, debet dari præsentem, & non absentem, per textum ibi, cum dicit: *restituti apud patriam suam*. Sed quid si tutor detur ab utroque iudice, originis scilicet, vel domicili, quæ datio præualebit? Alberic. post Dinum in *L. 1. ff. de tutor. & curat. dat. ab his*, & in dict. *L. 1. C. ubi petant. tutor.* dicit, quod datio illius, qui primò dedit; & rectè, quia tutorem habenti alius tutor dari non possit; si verò hoc non appareat, tunc præfertur datio originis, argumento *L. libertus*, §. *præscriptio*, in fin. ff. *ad municip.* & facit, quod notatur in glossa magna in *L. ciues*, *C. incol. lib. 10.*

(14) *Deue dur.* Concordat *Institut. quib. mod. tutel. finit. in princ.* & finita tutela tutor tenetur admonere minorem, ut petat sibi curatorem, *L. ita autem*, §. *si tutor*, & ibi vide Bart. ff. *de administ. tutor.* & ad ea, quæ spontè post pubertatem gessit tutor, non tenetur fidejussor tutoris, *L. Lucius*, la 2. §. *Paulus*, & ibi Bart. ff. *de administ. tutor.* Et an sicut pubertate finitur tutela, sic etiam finiatur mandatum procuratoris facti à pupillo cum auctoritate tutoris? Vide Bart. in *L. si quis*, §. *si impubes*, ff. *de institut.* & si dispositio confertur in tempus, quo tutela finierit per pubertatem, procedat si finiatur morte, vide Bartolum per illum textum in *L. liberto*, §. *pater*, ff. *de annuis legat.*

(15) *Curator.* Adde *Institut. de curator. in princ.* & ultima die pubertatis poterit dari tutor, vide Bald. in *L. 2. C. quando provoc. non est neces.* & differentias inter tutorem & curatorem vide per Gloss. in *L. ventri*, ff. *de tutor. & curat. dat. ab his.*

(16) *Como del tutor.* Vide suprà *cod. L. 9.* & *Institut. de satisdat. tutor. & curat. per totum.*

(17) *Veynte e cinco años.* Adde *Institut. de curator. in princ.* & *L. curatorem*, & ibi Bart. ff. *de tutor. & curat. dat. ab his*, & *L. curatorem*, ff. *de auctor. tutor.* Et quid si de facto transacto vigesimoquinto anno iudex daret curatorem, ut minori, vide per Bald. in *L. 2. col. 1. C. quando provoc. non est necesse.*

L E X XIII.

Habenti tutorem non datur alius, nisi primus malè administret; aut suis negotiis occupetur taliter, quod circa tutelam intendere nequeat; aut si longam faciat itinerationem, vel peregrinationem; tunc enim ejus loco datur curator, donec redeat. Hoc dicit.

(1) *Locos, o desmemoriados.* Equiparat furiosum & mente captum, prout semper fit in istis legibus Parritarum;

Curatores son llamados en latin, aquellos que dan por guardadores a los mayores de catorze años, e menores de veynte e cinco años, seyendo en su acuerdo. E aun a los que fuessen mayores, seyendo locos, o desmemoriados (1). Pero los que son en su acuerdo, non pueden ser apremiados (2) que reciban tales guardadores, si non quisieren. Fuera ende, si fiziessen demanda a alguno en juyzio, o otro la fiziessen a ellos. Ca estonce (3) los Judgadores les pueden dar tales guardadores como estos. Otrosi dezimos, que el curador non deue ser dexado en el testamento (4), pero si fuere y puesto, e el Judgador entendiere que es a pro del moço, deuelo confirmar (5). E aun dezimos, que el huerfano que ha

guardar differunt tamen, quia cura furiosi est legitima, mente capti verò est dativa, ut dixi suprà *cod. L. 4.* debet tamen iudex etiam mente captis dare curatorem legitimum, ut ibi dixi; & de his habes ff. *de curat. furios. per totum tit. C. eod.* ubi vide per Azon. in summa, datur etiam prodigo, cui est bonis interdictum, curator, ut habetur ibidem, & mulieri luxuriosæ viventi *L. & mulieri*, ff. *de curat. furios.* prodigis enim, & luxuriosis, vel alias dissipatoribus, vel lusoribus, potest interdicti administratio rerum suarum, quia æquiparantur prodigis, secundum Bald. in *L. ea lege*, col. fin. vers. *item quero*. *C. de condict. ob caus.* & vide Gloss. in *L. si quis cum sciret*, ff. *de usucap. pro emptor.* An autem masculo luxurioso detur curator? Vide Bald. in addition. ad *Specul. tit. de actore*, & Alexand. in addition. ad Bald. in dict. *L. ea lege*. Et requiritur causæ cognitio in datione istius curatoris, scilicet ut aliqualiter de furore vel alia causa, propter quam datur, constet, *L. observare*, ff. *de curat. furios.* ubi Bald. post Jacob. de Are. quod iudex debet adhibere medicos, qui hoc cognoscant, *L. semel*, *C. de re milit. lib. 12.* An autem requiratur citatio ipsius, cui datur, vel aliorum? Vide per Bart. in *L. qui habet*, §. *quolibet*, ff. *de tutel.* & per Alex. consil. 86. incipit, *visis dubitationibus*, 2. vol. & potest dari talis curator cum inquisitione, vel sine; ut tradit ibi Alexander. Surdis etiam; & mutis, & qui perpetuo morbo laborant, datur curator, vide in §. *furiosi*, *Institut. de curator.*

(2) *Apremiados.* Concordat cum §. *item inviti*, *Institut. de curator.* si tamen sponte receperunt, cogentur stare sub cura usque in vigesimum quintum annum, ut tradit Abb. consil. 91. 1. vol. ipsi tamen curatores inviti dantur, secundum Bart. in *L. illud*, ff. *de tutor. & curat. dat. ab his*, & per *Specul. tit. de curatore*, §. *fin. colum. 3.* & per Salicet. in *L. 1. C. qui pet. tut.* ubi dicit, quod curator, qui principaliter datur personæ mente capti vel furiosi, cui datur invitus, ut in *L. fin. §. fin. C. de curat. furios.* Item & curator generalis, qui datur principaliter negotiis, & secundario personæ; de quo in *L. si curatorem*, *C. de in integr. restitut. minor.* datur etiam invitus, *L. fin. in princ. C. de administrat. tutor.* ad litem tamen debet dari volens, & ex causa posset invitus dari, vide Bart. in *L. qui habet*, §. *si pupillus*, ff. *de tutel.*

(3) *Ca estonce.* Adde dict. §. *item inviti*, & *L. qui habet*, §. *si pupillus*, ff. *de tutel.* & quomodo detur infanti curator ad litem, vide Bald. de milit. vassal. qui contum. est, col. penult. & adde *L. 1. C. qui petant tutor.* An autem pupillo carenti tutore possit dari curator ad litem? Vide Alexand. consulentem, quod sic, consil. 122. 1. vol. incipit, *videretur prima facie.*

(4) *En el testamento.* Concordat cum §. 1. vers. *sed curator*, *Institut. de curator.*

(5) *Deuelo confirmar.* Sed an confirmabitur, etsi adultus, cui datur est à patre, nolit habere curatorem? Vide-

tur,

guardador, non le deuen dar otro (6). Fuera ende, si aquel que lo tiene en guarda, fuesse ome de mal recabdo (7); o tal, que ouiesse de veer tanto en lo suyo (8) que non pudiesse aliar los bienes del huerfano; o si enfermasse (9), o ouiesse de yr en romeria, o en otro grand camino (10). Ca estonce, pueden le dar otro guardador que lo guarde en lugar de aquel, a quien dizen en latin Curator (11), fasta que el otro sea sano, o torne del camino do ouiesse ydo.

L E Y XIV.

Quales son aquellos que non pueden ser guardadores de otro.

O Bispo, nin Monje, nin otro Religioso, non puede ser guardador (1) de huerfano; porque estos atales han de

tur, quod non, quia inviti adolescentes curatores non accipiunt, præterquam in litem, *Institut. de curator. §. item inviti*. In contrarium facit ista lex cum dicit, *deuelo confirmar*, & sic videtur necessitatem inducere, ex quo pater fecit ad commodum filii, & id constat iudici; & hujus opinionis fuit Odoir. prout refert Bald. in *L. 1. ff. de confir. tutor.* qui post Dinum intelligit, dictum §. *item inviti*, in curatoribus qui dantur à iudice, non de datis in testamento; & idem quod Odoir. tenet Joan. de Plat. in *dict. §. item inviti*, vers. *adde prædictis*; & licet Baldus ubi supra inclinet in contrariam sententiam, istud videtur tenendum, quia ista lex Partitarum hoc videtur decidere, cum postquam posuit superius, quod inviti adolescentes curatores non accipiunt, subdit, quod si curator detur in testamento, debet confirmari; & bene conferunt ad hoc, quæ tradit Abb. in *dict. consil. 91. 1. volum.* incipit, *postulato*.

(6) *Dar a otro*. Concordat cum *L. cum jure, C. qui petant tutor. & L. licet, C. in quib. casib. tutor. habent.*

(7) *De mal recabdo*. Concordat cum *L. penult. C. in quib. casib. tutor.*

(8) *Que ouiesse de veer tanto en lo suyo*. Nota hoc, quia vult, ut ob hanc causam excusetur tutor, & facit dicta *L. penult. & L. 2. ejusd. tit. & L. 3.*

(9) *Enfermasse*. Vide in §. *item propter adversam valetudinem, Institut. de excusat. tutor.*

(10) *Grand camino*. Vide in *L. 1. C. in quib. casib. tutor. habent.*

(11) *Curator*. Videtur approbare opinionem Irner. de qua in *rub. C. in quib. casib. tutor. habent.* quæ etiam fuit opinio Placen. ut dicit Azon ibidem in *summa*, ipse tamen Azon tenet, quod etiam tutor dari possit in illis casibus specialibus, & idem tenet Salic. in *dict. rubr. & in L. 1. illius tit.* posset ergo iudex facere utrunque, vel tutorem scilicet dare, vel curatorem, & erit utilius quod detur tutor, ut ibi dicit Azon, & finietur officium istius tutoris sublato impedimento primi tutoris, vide per Salicetum in *dict. L. 1. & Gloss. ibi.*

L E X XIII.

Non potest esse tutor Episcopus, aut Religiosus, ne à divinis avocetur; sed clericus sæcularis etiam sacerdos potest sanguinis prætextu, si intra quatuor menses venerit coram iudice tutelam recepturus. Item nec pupilli debitor, nisi sit testamentarius: nec ad Regis ratiocinia obligatus: nec miles, dum extra in domum, Regis occupatur servitio, vel alterius domini: nec alia invaliditudine impeditus. Hoc dicit.

(1) *Non puede ser guardador*. Concordat cum *authent. de sanctissimis Episcop. cap. Deo autem amabiles, col. lat. 9.* neque dicas hoc correctum per *cap. pervenit, 86. dist.* licet Glossa ibi in finali opinione voluit contrarium; sed Archid. & Præpos. ibi tenent primam opinionem Glossæ, ut Episcopus etiam volens non admittatur ad tu-

servir a Dios en las Eglesias, e embargarse ya este servicio por la guarda que ouiesse de fazer en las personas, e en los bienes de los huerfanos. Mas los otros Clerigos seglares (2), quier sean Missacantanos, o non (3), bien pueden ser guardadores de los sus parientes huerfanos, por razon de parentesco (4) que han con ellos. Pero deuen venir ante el Juez ordinario del lugar fasta quatro meses, desde supieren que aquel su pariente murio, e dexo fijos sin guardador; e estonce deuen dezir ante el, de como ellos quieren ser guardadores de los huerfanos, que fueron fijos de aquel su pariente; e despues que esto ouieren fecho, pueden tomar los moços en su guarda, e aliar, e procurar los bienes dellos. Otrosi, los que fuessen debdores (5) de los moços, non pueden ser guardadores de-

tela, vel curam aliquam, nisi essent tutelæ miserabilium personarum, cum alias non essent, qui bene & tutè ad tutelam præfici possent; in monacho verò indistinctè est dicendum, ut in *cap. qui verè, & in cap. monachi, 16. quest. 1.*

(2) *Clerigos seglares*. Concordat cum *authent. Presbyteros, C. de Episc. & Cleric. & dict. authent. de sanctis. Episc.* de qua sumpta est, & adde *L. 45. in fin. tit. 6. 1. Partit.*

(3) *Missacantanos, o non*. Intellige de constitutis in sacris, nam alii etiam inviti coguntur, ut notat Glossa in *dict. authent. Presbyteros*.

(4) *Por razon del parentesco*. Testamentarii ergò neque dativi non possunt, ut hic innuitur, & notat Glossa in *dict. authent. de sanctis. Episc. §. Deo amabiles*, super verbo *interdicimus*, & quando sunt legitimi, admittuntur volentes, non inviti, ut hic, & ibi habes.

(5) *Debdores*. Concordat cum *authent. minoris, C. qui dar. tutor. poss.* & cum corpore unde illa sumitur: & non apperit ista lex, an requiratur, quod sint debitores magnæ quantitatis vel parvæ; sed debet limitari, quando esset magna quantitas, non verò si parva, quia tunc posset esse tutor, secundum Gloss. in *authent. minoris*, & in corpore de quo sumitur, ubi dicit, quæ sit parva vel magna, iudicis arbitrio relinquendum; & illa glossa approbatur per Bart. Angel. & Salic. ibi; & dixit illam notatu dignissimam additionator Abb. in *cap. intellecto, de jurejur.* & pro illa glossa est textus, & ibi notat Bart. in *L. si quis in pignore, §. sed & si quis, ff. de pignor. action.* Baldus tamen ibi limitat dictum Glossæ, nisi ante delatam tutelam esset jam lis super debito, quia magnum videtur ex eo, quod sit de eo magna lis inter partes. Item limitat Glossa in *dict. authent. in avia debitrice vel creditrice*, & est textus in *authent. ad hæc, C. quando mulier tutel. fung. potest.* Item Glossa in corpore limitat in patre, & avo paterno vel materno, propter affectionem, quæ suspicionem tollit; & tenent communiter Doctores. Item limitatur in filio, qui potest dari curator patri mente capto vel furioso, secundum Guill. de Cum. in *L. cum eo, ff. de pact. & Salic. in dict. authent. minoris, col. 1.* ubi vide, quid si filii essent plures; id fratre tamen debitore non limitaretur, sed procedit sicut in extraneo, quia honor & privilegium, quod lex concedit parentibus, non debetur fratribus, textus notabilis in *L. 3. §. 1. ff. de legat. præst.* tenet Guilliel. ubi supra, Angel. & Salic. in *dict. authent. minoris*. Quid autem si filius tutoris esset debitor vel creditor minoris, an repellatur pater à tutela? Bartolus tangit, & non decidit in *dict. authent. minoris*: Angel. ibi decidit, quod si filius est emancipatus vel in potestate, & ad eum non spectat ususfructus, quod poterit esse tutor; secus autem si ususfructus spectaret ad patrem: filius tamen bene potest esse tutor, licet pater sit debitor vel creditor secundum eum; & quod hic dicit in debitoribus, idem dic, si essent creditores, ut in *dict. authent.* & quia est eadem ratio, ex eo quod isti administratores habent penes se in-

dellos; fueras ende, si los padres establesen en sus testamentos, (6) que los guardassen. Otrosi non podria ser guardador de huerfanos, el que fuesse obligado al Rey (7), por razon que ouiesse tenido, o tuuiesse sus cilleros, o sus heredades, o otras rentas, de que le ouiesse a dar cuenta. Otrosi non puede ser guardador de huerfano el Cauallero, mientras biuiere fuera de su casa, siruiendo al Rey, o a otro su Señor, en servicio de Caualleria (8). Otrosi, el que fuesse mudo, o sordo (9), non puede ser guardador de moços; nin el que fuesse ocasionado (10), o embargado de su per-

strumenta, & de facili possent machinari aliquid in fraudem minoris, secundum Alberic. & Salic. ibi: & habetur ista ratio in textu & glossa in corpore, unde illa authentica sumitur: cetera huic materiae congruentia vide per Gloss. & Doctor. in dict. authent. minoris, & per Bart. in L. 2. §. quaritur, ff. de curator. bon. dand. & Bald. in L. 2. col. 1. C. quando fiscus, vel privat. & Bald. in L. qui habet, §. si pupillus, ff. de tutel. & in L. si quis sub conditione, fin. col. ff. de testam. tutel. & quod dicit Nicol. de Neapol. in L. si pupillus, ff. de tutel. & ration. distrah. & per Joan. Andr. in additio. ad Specul. tit. de tutor. §. generaliter, in addit. magna. Et de illo qui est implicatus cum fisco, an possit esse tutor, vel curator, vide L. penult. & ibi Bart. ff. de confirm. tutor. & per Gloss. in L. penult. C. ne tutor, vel curat. vectigal. conduc. Et de debitore civitatis, an possit habere honores, antequam solvat civitati? Vide L. 1. & ibi Joan. de Plat. C. de debitor. civitat. lib. 11.

(6) En sus testamentos. Aprobatur opinionem Marti. de qua per Gloss. in dict. authent. minoris, super parte a curatione, quam opinionem retulit Spec. tit. de tutore, §. generaliter, col. 4. ad fin. ubi Joan. Andr. in additionib. refert hoc tenuisse Odofred. & dominum suum, & Guiliel. de Suza, & Azon. in summa, C. qui dar. tutor. poss. vers. item creditor; idem tamen Azon. tenuit contrarium in summa, super authent. ut hi qui oblig. se perhib. haber. res minor. Contrariam tamen opinionem tenet Accursius in dict. authent. minoris, & in corpore unde sumitur, & in §. fin. Institut. auctor. tutor. & idem tenet Jacob. de Vellovisu: & secundum istam opinionem consuluit Dinus, dicens de hoc esse casum in corpore. Guiliel. de Cum. in dig. L. cum eo, ff. de pact. distinguit, an testator sciebat illum esse debitorem vel creditorem, & possit, secus verò si ignorabat; & idem tenet Oldral. & etiam Bart. in dict. authent. minoris, & huic opinioni adherent Bald. Angel. & Salic. qui dicit in dict. authent. minoris, col. 3. vers. sed attende, qualiter constabit de tali scientia vel ignorantia; vult enim, quod hoc colligatur ex verbis testamenti: tu tene menti istam legem Partitarum approbantem dictam opinionem Marti. Bene tamen placet, quod limitetur, dummodo pater notitiam debiti vel crediti habuerit, quia hoc est de mente hujus legis, & ex ratione eorum, qui istam opinionem tenuerunt; neque exigerem, quod ex verbis testamenti de hoc constaret, satis est, quod alias constet testatorem scivisse: est enim magna restrictio, quam in hoc dat Salic. & non bene jure fundatur. Et limita etiam dispositionem hujus legis, quando talis tutor vel curator datus esset in testamento per patrem legitimum & naturalem, secus si per naturalem tantum, vel per matrem, vel extraneum, aut patronum, quia tunc eget confirmatione, & non est proprie tutela testamentaria; neque plenè creditur testatori, sed aliqualis causæ cognitio requiritur, ut habetur in L. in confirmando, ff. de confirm. tutor. & in L. mater, C. de testam. tutel. ita singulariter limitat Angel. in dict. authent. minoris, quod est bene menti tenendum.

(7) Obligado al Rey. Concordat cum L. penult. & ibi Gloss. ff. de confirm. tutor. & L. fin. C. qui pet. tutor. ubi Glossa hoc intelligit de colono privata rei Principis, nam conductor prædii fiscalis non removeretur à tutela, per L. coloni, C. de excusat. tutor. Sed adverte, quia istæ LL. Partitarum communiter accipiunt & promiscuè res privatas & fiscales, cum de eis loquuntur; & eadem ratio

sona, o en otra manera, de guisa que non pudiesse (11) entender, nin trabajarse en pro dellos.

LEY XV.

En que manera deuen los guardadores aliar, e guardar, los bienes de los huerfanos.

Aliñar, e endereçar los bienes de los huerfanos que ouieren en guarda, deuen los guardadores en esta manera. Ca luego ante que otra cosa fagan (1), deuen fazer escrito de todos los bienes (2), de los moços, con otorgamiento del

militat in utrisque, saltem in casu isto propter damnum pupilli, si res tutoris obnoxia essent Regi vel fisco Regis, ut tradit Glossa in dict. L. penult. unde indistinctè intelligerem istam legem: & ad dictam L. coloni, potest responderi, quod procedat, quando conductor prædii fiscalis vel patrimonialis, nihil ex hoc deberet fisco vel Regi, & non alias; quod etiam hic videtur probari, cum inferius dicitur: de que ouiesse a dar cuenta. Quid autem de conducente vectigalia post assumptam tutelam? Vide in L. 1. C. ne tut. vel curat. vectigal. conducatur.

(8) En servicio de Caualleria. Concordat cum L. militie armata, C. qui dar. tut. poss.

(9) Mudo, o sordo. Adde L. 4. supra, eod. & L. 1. §. 1. 2. & 3. ff. de tutel. & L. penult. & fin. ff. de legit. tutor. ubi de surdo minus audiente.

(10) Ocasionado. Adde L. luminibus captum, C. qui dar. tut. poss. & L. 1. & 2. C. qui morb. se excus. lib. 10. & in §. item propter adversam valetudinem, Institut. de excusat. tutor.

(11) De guisa que non pudiesse. Nota hoc verbum, & intellige de morbo perpetuo, nam in temporali, interim daretur curator, secundum Gloss. in dict. §. item propter adversam valetudinem.

LEX XV.

Tutor ante omnia conficiat inventarium de rebus pupilli, in quo contineantur ejus privilegia & instrumenta debitorum, manu notarii cum judicis auctoritate, alias à tutela ut suspectus removebitur, nisi justam causam ostendat impedimenti: item debet fulcire domus, colere prædia, & pascere pecora. Hoc dicit.

(1) Luego ante que otra cosa fagan. Sed an poterit tutori seu curatori decerni administratio per judicem, antequam inventarium faciat? Bart. dicit, quod non, in L. legitimos, in fin. principii, ff. de legitim. tutor. ubi dicit, quod licet Glossa ibi ponat decretum pro primo, tamen est ultimum; debet enim tutor prius facere inventarium, quam ei tutelæ administratio concedatur, allegat L. final. in fin. C. arbit. tutel. vel saltem dicit, quod debet fieri in ipso actu, quo decretum interponitur, ut in authent. ut hi qui obligat. se perhib. haber. res minor. cap. fin. L. tutores, C. de administrat. tutor. dicit, quod tutores, mox cum fuerint ordinati, faciant inventarium, & ibi Salic. exponit, quod intelligatur illud verbum ordinati, id est, decreti: hoc etiam videmus fieri in practica, nam decernitur tutela, vel cura verbaliter per judicem, & postea fit inventarium: & L. fin. C. de arbit. tutel. non obstat, quia non prohibet administrationem per judicem verbaliter decerni, sed ipsa realis administratio prohibetur ante confederationem inventarii.

(2) Escrito de todos los bienes. Concordat cum dict. L. tutores, C. de administ. tutor. & cum L. fin. C. arbit. tutel. & L. tutor qui repertorium, ff. de administr. tutor. & L. 1. §. solent, ff. de offic. præfect. urb. & debet fieri, quamprimum tutor possit, ut supra dixi, & habetur in dict. L. tutores, ubi Gloss. & Doctor. Et nota, quod si tutor non faciat inventarium pertinaciter, est ponendus in vinculis, L. 2. §. tutores, & ibi Bart. ff. de suspect. tutor. Et si unus ex pluribus tutoribus fecit inventarium, an teneatur illud ostendere, vel communicare alteri contutori? Vide Bart. quod non, in L. actus, ff. de administrat. tutor. Quærit etiam Bald. in dict. §. solent, quid

del Juez del logar (3); e sea fecho por mano de alguno de los Escriuanos publicos. E a este escrito atal llaman en latin, Inuentarium. E en tal escritura como esta deuen ser trasladados (4) todos los preuillejos, e las cartas de las heredades (5) de los moços. E si el guardador non fiziere tal escrito como este, puede toller (6) el Juez del logar la guarda de los huerfanos, e de sus bienes, como a ome sospechoso. Pero si el guardador mostrasse razon derecha (7) por que non pudo fazer el inuentario, non le deuen desapoderar de los huerfanos, nin de sus bienes. Mas deuenle mandar, que faga luego el inuentario sin alongamiento ninguno. E despues que esto ouiere fecho, deuen los Guardadores endereçar las casas (8) del huerfano, que non cayan, e fazer labrar las heredades, e criar los ganados, que fallaren en los bienes del finado. E esto deuen fazer a buena fe (9), e lealmente.

quid si tutor non fecit inventarium tempore, quo tutelam acceptavit, sed postea ex intervallo, an possit ei de hoc opponi, si vult agere vel administrare? Et tenet, quod non, referens disputationem Francisc. de Scalio. vide ibi per eum, & per Salicet. in dict. *L. tutores*, colum. 1. vers. *quero quarto*, & vide etiam quod in hoc notant Bart. & Alberic. in *L. final. C. de aliment. pupil. prest.* & Angel. in dict. *L. tutores*, ubi vide, an sufficiat iudici ostendere inventarium, licet reo, cum quo tutor litigat, non exhibeatur.

(3) *Con otorgamiento del Juez del logar.* Approbat opinionem Glossæ in dict. *L. tutor qui repertorium*, in princ. ubi Bald. col. 2. vers. *quero utrum*, dicit, quod quantum ad tutorem sufficit fieri extra iudicium; sed quantum ad hoc, quod inventarium faciat fidem contra debitores, quorum nomina in inventario scribuntur, requiritur, quod fiat coram iudice, *L. chirographis*, ff. de administrat. tutor. & ita intellige istam legem Partitarum, & adde quæ dixi in *L. 99. tit. 18. 3. Partit.*

(4) *Trasladados.* Adde dict. *L. tutores*, C. de administrat. tutor. ubi Salic. col. 2. vers. *quero 7.* declarat hoc, quod ut tutor gerere seu administrare possit, non requiritur ista descriptio instrumentorum de verbo ad verbum in inventario, sed sufficit, quod summam & effectum instrumenti ponat. Sed quantum ad hoc ut si periret instrumentum, possit probari per inventarium, est necesse totum instrumentum in inventario describi, & debent citari illi, quibus præjudicari possit; & vide per Bart. in dict. *L. tutor qui repertorium*, colum. 3. ubi dicit ita observari.

(5) *De las heredades.* Idem dic de nominibus debitorum: instrumenta tamen, per quæ probatur pupillum debitorem esse, non sunt ponenda, licet posset tutor, si veller, secundum Salic. post Bart. in dict. *L. tutores*, ubi Salic. vers. *quero 7.*

(6) *Toller.* Concordat cum *L. fin. ad fin. C. arbitr. tutel.* & dict. *L. 1. §. solent*, & ibi Bald. de officio præfect. urb.

(7) *Razon derecha.* Concordat cum dict. *L. tutor qui repertorium*, in princ. ff. de administrat. tutor. & vide ibi per Bart. col. penult. vers. *venio ad secundam partem.*

(8) *Endereçar las cosas.* Vide *L. consilio*, in princ. ff. de curato. furios. & *L. lex qui tutores*, C. de administrat. tutor. & *L. a tutoribus*, in princ. ff. eod. & vide Joan. de Plat. in *L. 2. C. de condit. in public. horr. lib. 10* & ibi etiam per eum, quod debet tutor reparare sarta tecta, ne frumentum pupilli pluviis corrumpatur; & ibidem quod non excusatur, etsi posuerit factorem communione reputatum fidelem & diligentem.

(9) *A buena fe.* Adde dict. *L. a tutoribus*, in princ. ff. de administrat. tutor. & quid si tutor patruus pupilli, qui communem turrin cum fratre suo inchoaverat, altius ele-

LEY XVI.

Como los guardadores deuen fazer aprender a los huerfanos, leer, e escreuir.

TRabajarse deue el guardador, de fazer al moço que touiere en guarda, que aprenda buenas maneras (1); e de si, deuele fazer aprender, leer, e escriuir (2); e despues desto, deuel poner, que aprenda, e vse aquel menester (3), que mas le conuiniere, segun su natura, e la riqueza, e el poder, que ouiere. E deue guardarlo, e pensar del, dandole de comer, e de vestir, e de las otras cosas que menester le fueren, segun entendiere que lo deue fazer; catando (4) todavia que lo faga segund los bienes que rescibio del.

LEY

vavit de bonis suis & pupilli, motus, quia vicinus invidus suam turrem illi oppositam altius elevaverat; an possit pupillus factus adultus, vel ejus hæres tales impensas repetere? Joan. Andr. in addition. ad Specul. tit. de judic. §. 2. col. 8. ad fin. additionis magnæ, referens quæstionem Pilei, dicit, quod tutor qui bona fide opus inchoatum à patre pupilli perfecit, non tenetur, cum pupilli honorem tueri debuerit, argumento *L. cum plures*, §. 2. ff. de administrat. tutor. quod est notandum. Adverte etiam, quod tutor vel curator non tenetur conservare frumentum, vel vinum minoris, in tempus caristiæ, sed potest vendere occurrenti, & communi pretio, neque tenetur mittere in alium locum, *L. fin. §. fin.* & ibi Bart. C. de administrat. tutor. quod Salicetus ibi dicit cordi tenendum; & debet secundum eum tutor in rationibus suis ponere tempus venditionis, aliàs in ejus præjudicium inspiceretur tempus, quo plurimum illo mense vel anno valuit. Et an teneatur dare pecuniam minoris ad licitum quæstum? Vide Bart. & Paul. in *L. Divus Severus*, ff. ad leg. Falcid. & vide *L. tutor qui repertorium*, §. si post depositionem, ff. de administrat. tutor. debet etiam tutor facere quidquid potest, ne pupillus incidat in poenam contractus, vide Bald. in *L. an tibi*, C. de in litem dand. tutor. Et an teneatur tutor de fructibus percipiendis, & ita contra eum possit formari libellus, vide Bart. in *L. si sine*, §. Modestinus, ff. de administrat. tutor. Et an imputetur tutori damnum contingens in re pignolata? Vide *L. Titium*, §. Lucius, ff. de administrat. tutor. & quam diligentiam teneatur præstare tutor, vide Gloss. in *L. penult. ff. de eo qui pro tutor.* & ibi Nicol. de Neapol.

L E X XVI.

Tutor faciat pupillum legere & scribere, deinde in artificio congruo imbui, alimentetque eum facultatibus consideratis. Hoc dicit. Habuit originem à *L. cum plures*, §. cum tutor, ff. de administrat. tutor.

(1) *Buenas maneras.* Concordat cum *L. cum plures*, §. cum tutor, ff. de administrat. tutor.

(2) *Leer e escriuir.* Adde *L. qui filium*, ff. ubi pupil. educar. debeat, & eod. tit. *L. jus alimentorum*, §. idem ad instructionem, & vide in dict. *L. qui filium*, Glossam, quod mulieres olim addiscebant grammaticam; & vide quæ dicit ibi Alberic. ubi dicit se audivisse de filia Accursii, quod legebat jura Bononiæ.

(3) *Aquel menester.* Vide in dict. §. idem ad instructionem.

(4) *Catando.* Adde *L. jus alimentorum*, & *L. officio*, ff. ubi pupil. educar. debeat, & *L. 3. §. tutor*, ff. de suspect. tutor. & C. de alimen. pupil. præstand. *L. 1. & 2.*

L E Y XVII.

Como el guardador deue demandar, e responder por el huerfano en juyzio.

EL guardador en nome del huerfano deue demandar, e defender (1) el derecho del en todo pleyto, quel mouiesse, o le fuesse mouido en juyzio. E si fueren los guardadores dos, o mas, cada vno dellos (2) puede esto fazer, maguer el otro non estuiesse delante, seyendo el moço menor de siete años, o si fuesse mayor, e non estuiesse presente en el lugar; mas si fuesse mayor de siete años (3), estonce puede el moço mouer el pleyto con otorgamiento de su guardador, o el guardador en nome del huerfano, seyendo amos delante: e si sentencia fuesse dada sobre tales pleytos contra el guardador, non deuen fazer entrega por ende en los sus bienes (4), mas en los del moço que touiesse en guarda.

L E X XVII.

Potest tutor agere & defendere nomine pupilli per se, si est pupillus minor septenio; si maior, potest interesse presente tutore & auctorizante. Item pupillo absente a loco, potest adesse tutor. Et si sunt plures tutores, quilibet potest agere, & defendere insolidum. Item sententia contra tutorem lata mandatur executioni contra bona pupilli, non contra sua. Item contractus cum pupillo sine tutoris auctoritate factus tenet in ejus commodum, sed non in ejus damnum; & tutor dans auctoritatem in talibus, faciat per se, non per mandatum vel litteram, aliàs nihil agit. Hoc dicit.

(1) *Demandar, e defender.* Concordat cum *L. generaliter*, & *L. tutoris precipuum*, ff. de administr. tutor. & *L. eum qui*, C. de procurat. & *L. fin. in princ. C. de administ. tutor.*

(2) *Cada vno dellos.* Concordat cum *L. 1. & 2. C. si unus ex plurib. tutor. vel curat.* & *L. 3. §. 1. & L. decreto, §. fin. ff. de administ. tutor.* Quid autem si omnes velint agere, vel conveniri? Gloss. in *dic. L. 1.* dicit, quod possunt, & debent admitti. Salicetus ibi dicit, quod si agant omnes, admittuntur uno & eodem libello, non diversis, quia omnium interest ratione officii & communis periculi; si verò conveniantur, distinguit, aut pupillus est conventus, & si omnes volunt, defensionem suscipere possunt, *L. 1. §. sufficit, ff. de administ. tutor.* aut pupillus non convenitur, sed tutor nomine pupilli, & tunc illo invito alii non possunt defensionem suscipere, possunt tamen assistere causæ, ne colludatur; vide ibi per eum, qui responderet ad *L. ne in plures, ff. de exercitor. Cyn. ibi, & Angel. & Bart. in dict. L. decreto, §. fin. volunt*, quod ad petitionem adversarii, per *dict. L. ne in plures*, judex eligat idoneiorem, & alii poterunt assistere: & quilibet practica videtur bona.

(3) *Mayor de siete años.* Concordat cum *L. 1. §. sufficit, ff. de administ. tutor.* ubi vide per Gloss. & Bart. Quid autem si sit adultus? Et tunc videtur notari differentia inter pupillum, & adultum, ut in adulto sit in electione voluntis eum convenire, utrum conveniat adultum, vel curatorem: ita videtur probari in *dict. L. 1. §. in causis autem*, quam differentiam Glossa ibi reprobatur: quæ glossa secundum Jacob. de Aret. & Alberic. ibi, potest procedere, quando unus non habet meliorem notitiam facti, quam alius: sed si curator scit veritatem melius, non posset respondere adultus, neque e contrario; & isto casu practicer talis differentia inter pupillum & adultum.

(4) *En los sus bienes.* Concordat cum *L. 2. ff. de administ. tutor.* & ff. de re judic. *L. 4. §. tutor quoque*, & *L. 1. C. quando ex fact. tutor.*

(5) *Otorgamiento de su guardador.* Concordat cum *Tom. III.*

Otrosi dezimos, que el moço non puede fazer pleyto, nin postura con otro ninguno, en que obligue ninguna cosa de sus bienes, a menos de otorgamiento de su guardador (5); e si lo fiziere a daño de si, non deue valer. Pero si otro alguno fiziere pleyto con el, vendiendole, o obligandole a alguna cosa, que fuesse a pro del moço (6), valdria el pleyto que desta guisa fuesse fecho. E el otorgamiento que el guardador fiziere en nome del en juyzio, o fuera del juyzio, deue lo fazer por si, e non por mandadero, nin por carta (7); ca si de otra guisa lo fiziere, non valdria.

L E Y XVIII.

Que los guardadores non deuen enagenar los bienes de los huerfanos.

NOn deuen los guardadores dar, nin vender, nin enagenar ninguna de las

L. obligari, in princ. ff. de auctor. tutor. & Institut. eod. in princ. De confessione verò in causa civili, vel criminali, vide *L. certum, §. in pupillo, ff. de confes. & in L. clarum, C. de auctorit. prest. & tenetur tutor*, si non fuerit utiliter auctoratus, *L. si ad pupillum, ff. de auctor. tutor.* & vide *L. eum qui*, & ibi Bald. *C. arbitr. tutel.* Et an cum minor respondet de veritate, exigatur tutoris auctoritas vel curatoris? Vide Abb. in *cap. penult. col. 4. de jurament. calumn.* & Bald. in *dict. authent. Sacramenta puberum, ad fin. 3. colum. C. si advers. vendit.* & Bald. in *L. 2. §. quod observari, colum. 2. C. de juram. calum.* Et an debeat ista auctoritas intervenire in venditione rerum minoris, quæ fit per creditores, vide Bald. in *L. fin. C. si propter public. pensitat.* ubi tenet, quod non; sed solum in causæ cognitione, & venditione citandus est.

(6) *A pro del mezo.* Concordat cum *dict. L. obligari, & Institut. de auctor. tutor. in princ.* & sic claudicat hic contractus.

(7) *Non por mandadero, nin por carta.* Concordat cum *§. fin. Institut. de auctor. tutor.* & *L. 1. §. fin. ff. eod.* ubi etiam probatur, quod verbis debet auctorare; quod intellige, ut per Bald. in *L. mandatum, col. 1. C. mandat.* in actionibus expressis, secus in tacitis, & vide per eundem Bald. in *L. quæcumque*, & in *L. cum non solum, §. necessitate, col. penult. C. de bonis, quæ liber.* Et an possit interponi ex intervallo? Textus quod non, sed statim dicit esse interponendam, *L. obligari, §. tutor, ff. eod.* & ibi etiam, quod non per epistolam; & ibi vide Bart. & Bald. in *L. 1. C. si servus extero.* Et de Prælatō, an possit auctoritatem interponere ex intervallo? Vide per Abb. in *cap. edoceri, col. fin. de rescript.*, & vide. quæ notat idem Abb. in *cap. cum vos, de his, quæ fiunt a Prælat. sine consens. capituli.* Et quid de jussu, consilio, vel mandato, consensu, & decreto judicis, an interponantur ex intervallo? Adde Bald. in *cap. si quis miles, de feudo sine culpa non amit.* Et an dans consilium, videatur interponere auctoritatem suam, vide Abb. in *cap. dilecti, de arbitr. col. 3. & 4.* & vide in ista materia notabiliter per Socin. 1. vol. *consil. 15. col. 15. & eod. vol. cons. 87. col. 1. & 2. & consil. 153. in princ. in 2. volum. & consil. 160. col. 5. & consil. 23. 4. vol.* ubi multa notabilia in ista materia videbis.

L E X XVIII.

Non potest tutor rem pupilli immobilem, nisi ex necessaria causa debiri paterni, vel dotis sororis pupilli, aut ad ejus matrimonium copulandum, alienare; & tunc facit cum judicis decreto: nec aliquid domum paternam, aut avitinam distrahat, nec servos ab antiquo servientes. Hoc dicit.

las cosas del huerfano, que sea rayz (1). Fuera ende, si lo fiziere alguno por pagar las debdas (2) que ouiesse dexado el padre del huerfano, o por casar (3) alguna de las hermanas del moço, o por casamiento del mismo (4), o por otra razon derecha (5) que lo ouiesse de fazer, non lo pudiendo escusar (6) en ninguna manera. E aun estonce non lo puede fazer sin otorgamiento del Jugdador: e el Juez le deue otorgar, si entendiere que tal enagenamiento se faze por alguna de las razones sobredichas. Pero non deue consentir que la casa que fue del padre, o del auuelo del huerfano, en que el

nascio (7), se enagene en ninguna manera, pudiendolo escusar. Otrosi non deuen vender, nin enagenar los sieruos (8), que luengamente ouiessem estado en casa del padre, porque estos atales suelen ser prouechosos en la casa, e son sabidores de los bienes del finado; mas los otros que entendiesse que podrian ser dañosos, bien los puede vender, e el precio dellos deuelo meter en pro del huerfano.

LEY

(1) *Que sea raiz.* Vide ff. de reb. eor. per totum, & C. de præd. minor. per totum, sic neque jus ad rem immobilem potest alienari sine decreto, ut in L. si ad resolvendam, & ibi Bald. C. de præd. minor. Gloss. & Doctor. in L. 1. C. si advers. transact. & vide quod per illam L. si ad resolvendam, dicit Joan. And. in addition. ad Specul. in rubr. de pact. Et quid si cedatur actio competens ad rem immobilem, vel ad centum alternativè? Vide per Bart. & Ang. in L. si sic, §. si quis ita, in fin. ff. de legat. 1. quod pendebit ex futuro eventu, de eo quod solvit debitor. Et quid si pupillus solum habeat possessionem? Vide Nicol. de Neapol. in L. magis puto, §. si pupillus, ff. de reb. eorum.

(2) *Las debdas.* Adde L. 60. tit. 18. 3. Partit. & L. 4. tit. 5. 5. Partit. & quæ ibi dixi.

(3) *Casar.* Concordat cum L. cum plures, §. cum tutor, ff. de administ. tutor. per quam hoc limitatur, ut intelligatur de sorore pupilli ex eodem parte nata, ubi Gloss. & Bart. ita tenent: tenet etiam Bald. in L. neque mater, in 2. lectur. C. de jure dot. ubi dicit, quod sororem sibi adherentem per matrem non tenetur dotare: adde etiam Gloss. & ibi Salicet. in L. non omni, C. de administ. tutor. & bene facit L. qui filium, ff. ubi pupil. educ. deb. & Gloss. in dict. §. cum tutor: & Doctores dicunt procedere, quando soror est inops, & sic velle videntur, quod si non sit soror ex eodem patre, licet sit soror ex patre matris, & talis soror sit inops, quod non teneatur frater illam dotare; quod etiam clarè firmat Azon C. de administ. tutor. in summ. col. 4. vers. item dotem. Contra quod fortiter facit, quia teneretur tali sorori ad alimenta, L. tutor secundum dignitatem, §. in solvendis, ff. de administ. tutor. L. 1. circa princ. ff. de tutel. & ration. distr. Gloss. & Bart. in L. si quis à liberis, in princ. ff. de liber. agnosc. Salicet. in L. 1. C. de alend. liber. Joan. de Imol. expressè loquens in sorore uterina in L. 1. col. 3. ff. solut. matrim. & confirmatur, quia etiam frater naturalis inops alendus est à fratre, authent. licet, C. de natural. liber. & valet argumentum, si tenetur alimenter, ergo & dotare, secundum Jacob. de Aret. Petr. & Cyn. & Bald. in dict. L. neque mater, alias incipit, mater, C. de jur. dot. unde videretur, quod teneatur, eam dotare usque ad condignam quantitatem, ex qua possit alimentari; quidquid enim ex causa præcipitur, vel permittitur, sive ob causam, debet secundum illam causam moderari, L. Lucius, ff. de exercit. Idem etiam, quod mater, quæ tenetur ad alimenta filia, teneatur illam dotare patre inopi existenti, tenet Bart. post Cyn. & tenet etiam Bald. in authent. res quæ, C. communia de legat. unde etiam sicut pater naturalis tenetur alere filiam inopem, ita tenetur eam dotare: & L. uxorem, §. pater naturalis, ff. de legat. 3. debet intelligi in filia naturali, quæ non est inops, vel quæ ex honesto exercitio posset sibi dotem constituere, alias pater tenetur eam dotare, secundum Bald. in dict. L. mater, de quo vide, quæ notat Bald. novel. in tractat. de dote, fol. 12. col. 4. in 16. speciali; Joan. de Imol. tamen in L. 1. ff. solut. matrim. col. 3. dicit, quod non videretur bona æquiparatio dotis ad alimenta, cum facilius præstentur alimenta, quæ minutatim præstantur, quam dos, quæ in magna quantitate præstatur; & adducit de patre naturali, qui licet teneatur alere filiam, non tamen dotare, ut in dict. §. pater naturalis, & quod licet filius teneatur alere matrem, & etiam sororem uterinam, ut in dict. L. si quis à liberis, tamen

non tenetur dotare, ut in dict. §. cum tutor. Illam etiam æquiparationem dotis ad alimenta impugnat Alexand. in dict. L. 1. col. 6. ff. solut. matrim. Angelus etiam in L. à filia, in princ. ff. ad Trebell. impugnat dictam æquiparationem, & dicit in terminis, quod frater non tenetur dotare sororem uterinam, licet inopem; & ista videtur magis communis conclusio, saltè in fratre respectu sororis uterinæ, prout latè tradit Jason in dict. L. 1. col. 7. licet in matre & patre naturali Alexander ibi dicat, quod tolerabile putat, quod teneatur dotare dote, quæ ad alimenta sufficiat, & non ultra. Lex ista Partitarum non se limitat ad sororem ex patre, sed indistinctè loquitur, unde fortè sororem inopem licet uterinam, tantum frater per istam legem tenebitur dotare usque ad condignam quantitatem, ex qua possit alimentari: & ad dictum §. cum tutor, respondetur, quod limitetur in tali sorore inopi, vel quod intelligatur de dote, quæ excederet condignam quantitatem usque ad alimenta; & ista videtur opinio æqua & juridica propter auctoritatem Bart. & Baldi & sequacium, qui utuntur isto argumento de alimentis ad dotem: non tamen caret scrupulo, ideò tu latius cogita, & si velis tenere hoc, fortè esset limitandum, ut quando frater invitatus isto casu cogeretur ad dotandum sororem, mortua sorore, dos redeat ad fratrem, juxta ea quæ notat Bald. in L. eam quam, col. 10. C. de fideicom. & Bald. novell. ubi supra: potest etiam responderi ad dictum §. cum tutor, cum dicit, ex eodem patre natam, quod ideò ita posuit, quia officium paternum, & non maternum est dotare filiam, L. capite trigesimo, ff. de ritu nupt. L. 8. tit. 11. 4. Partit. unde cum detur casus, quod mater dives teneatur, ut supra dixi, idem esset dicendum in fratre uterino. Et adde ad istam legem, quod frater etiam clericus tenetur dotare sororem ex eodem patre natam, si ipsa non habet unde dotetur, secundum Anton. & Abb. in cap. pervenit, de arbitr. ubi & plus vult Abb. quod clericus cum bona conscientia potest dotare sororem, vel consanguineam inopem de redditibus beneficii, vel ecclesiæ.

(4) *Del mismo.* Concordat cum L. lex quæ tutores, C. de administ. tutor. cum gloss. ibi super verbo vel in dotem; & vide quod notat Bart. & Joan. de Imol. in L. si ante nuptias, ff. solut. matrim. & Bart. in L. prædia, C. de præd. minor. & quæ notat Bald. in L. 1. C. si advers. dot. & in L. nulla, C. de jure dot. & Bart. in L. si constante, in princ. col. 13. ff. solut. matrim.

(5) *Derecha.* Casus alios ponit Gloss. in L. ob æs, C. de præd. minor. & alium casum, scilicet propter utilitatem minoris posuit L. 4. tit. 5. Partit. 5. & ibi dixi. Alium casum ponit Bald. novell. in tractat. de dot. fol. 23. col. 3. in 61. speciali, quando scilicet minor alienaret ad redimendum à captivitate personam conjunctam in casu authent. si captivi, & in corpore unde sumitur, C. de Episc. & Cleric. & L. 6. tit. 7. supra, ead. Partit. & adde alios casus per Azon. C. de administ. tutor. in summa, col. fin.

(6) *Escusar.* Debet ergo fieri causa cognita, ut in L. magis puto, §. non passim, ff. de reb. eor. & dict. L. ob æs, C. eod. & tradit magistraliter Speculat. tit. de empt. & vendit. §. nunc dicendum restat, vers. hoc quoque.

(7) *Nascio.* Concordat cum L. lex quæ tutores, C. de administ. tutor.

(8) *Los sieruos.* Concordat cum dict. L. lex quæ tutores, vers. ante omnia.

LEY XIX.

En que lugar deue ser criado el huerfano, e con quien.

CRiarse deue el huerfano en aquel lugar, e con aquellas personas, que mando el padre (1), o el auuelo en su testamento. E si por auentura, en el testamento de ninguno dellos non fuesse esto puesto, estonce el Juez del lugar deue catar con grand femencia, e escoger algund ome bueno, que ame la persona del huerfano (2), e el prouecho del; e que sea atal, que muriendo el moço, non aya derecho de heredar (3) lo suyo. Pero si ouiesse madre (4), que fuesse muger de buena fama, bien le puede dar el fijo, que lo crie, e ella puedelo tener mientras mantouiere biudez, e non casare. Mas luego que casare (5), deuen sacar el huerfano de su poder, porque dixeron los Sabios, que la muger suele amar tanto (6) al nuevo marido, que non tan solamente le daria los bienes de sus fijos, mas aun, que consintiera en la muerte dellos, por fazer plazer a su marido.

LEY XIX.

Pupillus est alimentandus, ubi pater mandavit nutriendum, & si tacuit, faciat eum iudex apud probum hominem ei ab intestato non successurum nutrir, aut apud matrem, dum casta sit, & non nupserit, sed si nupserit, auferatur ei, quia novi amore mariti præsuntur in mortem ejus consentire, ut succedat ei. Hoc dicit.

(1) *El padre.* Nonnumquam tamen à voluntate patris recedit Prætor, L. 1. in princ. ff. ubi pupil. educar. deb. L. Quintus Mutius, ff. de annuis legat. & vide quod notat Bald. in L. 1. C. de confirm. tutor.

(2) *Del huerfano.* Adde L. fin. C. ubi pupill. educari deb. & L. si disceptetur, ff. eod. ubi quod cavendum sit, ne puella collocetur apud eum, cujus pudicitia insidietur. Et querit Bald. in L. 1. ff. eod. an si aliqua pupilla sit desponsata, & est apud sponsum, utrum Prætor debeat eam alibi facere educare; & respondet, quod aut pupilla est minor septem annis, & tunc sponsalia nihil operantur, si verò est major septem annis, & tunc, aut est legitime tradita sponso per patrem vel legitimas personas, & tunc non debet auferri sponso, si autem non esset ei tradita per patrem, vel alias legitimas personas, tunc non debet apud eum educari, præsertim si matrimonium non sit bene conveniens: & tandem conclusivè dicit, quod omnia ista remanent in pectore boni viri, hoc est, iudicis; & tradit etiam Alexand. consil. 161. super primo dubio, col. fin. §. volum. & vide Chrisostom. super Matthæum, homil. 4. dicentem, quod hunc morem tenebat antiquitas, quod sponsæ in sponzorum domibus haberentur, vide per Bart. in disputat. sua incipiente, queritur utrum iudex.

(3) *De heredar.* Concordat cum dict. L. fin. & ff. eod. L. 1. & L. penult. sic etiam dicit Bald. in cap. 1. qualiter debeat vassal. jur. domin. fidelitat. quod domesticæ personæ successionem dominorum sperantes suspectæ sunt, ne vitæ ejus insidientur; quæ tamen suspicio purgatur per juramentum, ut notat Glossa ibi. Nota tamen, quod si ex aliis præsumptionibus contrariis tolleretur ista suspicio, posset iudex decernere, pupillum educandum apud eum, qui ejus proximus successor sit, ut tradit Socin. consil. 193. circa primum quesitum, in 2. volum.

(4) *Madre.* Nam educatio pupillorum nulli magis, quam matri committenda est, ut hic, & in L. 1. C. ubi pupil. educari debeat.

(5) *Que casare.* Adde dict. L. 1. & tunc tam ipsa, quam vitricus repelluntur ab educatione; quod Baldus in L. omnem, C. ad Tertul. intelligit, si apud magis idoneum

LEY XX.

Quanto deuen dar al huerfano de sus bienes, para gouierno de si, e de su compaña.

Guernados deuen ser los huerfanos de sus bienes, en esta manera. Ca deue el Juez del lugar establecer, segund su aluedrio, e la riqueza del moço (1), cierta quantia de pan, e de vino, e de dinero, que les den cada año para su gouierno, e para su vestir del, e de su compaña; catando todavia (2), que de la renta, e de los esquilmos de los bienes del huerfano, salgan estas despensas, e que todo lo al le finque en saluo, si se pudiere fazer (3). Pero si el guardador entendiesse, que seria daño del moço en descubrir la riqueza, o la pobreza del, e por esta razon (4) le gouernasse de lo suyo, espendiendo por el tanto, quanto fuesse guisado, o poco mas, por esta razon; estonce dezimos, que lo puede fazer, e deuele despues el moço, quando fuere de edad, pagar todo lo que desta manera ouiesse despendido por el.

LEY

pupillus possit alimentari, non aliàs; nam ubi pupillus educetur, in arbitrio iudicis est, & allegat in authent. de nupt. cap. ejusdem quoque Principis, collat. 4. & idem vult Alberic. in dict. L. 1. in fin. quod etiamsi mater superinduxit vitricum, si tamen cessat omnis suspicio, ut quia non est successura pupillo, quia habet substitutum, & est honestæ vitæ, & vitricus similiter, quod tunc ali possit penes matrem; in dubio tamen suspecta est, & repellitur.

(6) *Amar tanto.* Adde supra eod. L. 4. & quæ ibi dixi, & vide, quæ notabiliter dicit Bald. in L. 1. col. fin. vers. ultimo, queritur, C. de leg. & in L. 1. C. ubi pupil. educar. deb. & in L. precibus, col. 6. C. de impuber. & aliis substit. ibi: & hoc verum, nisi mater transeat ad secunda vota, nam tunc præsumitur ardere amore magis ad secundum virum, quam ad filios, C. de administr. tutor. L. neque tutores.

LEY XX.

Taliter discernat iudex alimenta pupillo, quod ex fructibus & redditibus patrimonii rebus salvis gubernetur: sed si tutor eum de propriis alimentat, ne pupilli divitiæ manifestentur, ut non eveniat ei dampnum, tenetur pupillus sic expensas solvere. Hoc dicit.

(1) *Del mozo.* Concordat L. 2. ff. ubi pupil. educ. deb. & C. de aliment. pupil. præst. L. fin. & modum patrimonii spectare debet iudex, cum alimenta decernit; & debet statuere tam moderatè, ut non universum redditum patrimonii in alimenta decernat, sed semper ita fiat, ut ex redditu aliquid supersit, L. jus alimentorum, §. modum, ff. eod. Sed quid si pupillus habet ita modicum patrimonium, quod redditus non sufficiunt ad alimenta, numquid poterit tutor ponere manum ad proprietatem? Alberic. in dict. L. jus alimentorum, dicit, quod vidit multos & magnos viros sentire, quod non, per illum verbum, sed quod potius tutor debet mittere pupillum ad mendicandum; ipse tamen vult contrarium, maximè ubi pupillus esset nobilis, licet pauper; & dicit de hoc videri textum expressum in L. 3. in princ. ff. de contrar. judic. tutel. vide ibi per eum.

(2) *Todavia.* Concordat dict. L. jus alimentorum, & vide quæ dixi in glossa præcedenti.

(3) *Fazer.* Nota benè, nam facit pro dictis Alberici de quibus supra in gloss. 1.

(4) *Razon.* Vel alia: & idem crederem, si nulla causa adesset, sed ex injuria non adivit iudicem pro taxatione alimentorum, & probari videtur in L. fin. C. de aliment. pupil. præstand.

L E Y XXI.

Fasta quanto tiempo deve durar la guarda, e el oficio de los guardadores de los huérfanos; e como deuen dar cuenta de los bienes dellos.

DVrar deve (1) el officio de los guardadores, fasta que los huérfanos sean de edad de catorze años, si fueren varones; e si fueren mugeres, fasta que sean de doze. Otrosi se acaba tal guarda como esta, por muerte, o por desterramiento (2) del guardador, o del huérfano. Esso mismo seria, si tornasse en seruidumbre (3), o catiuassen a qualquier dellos. E aun dezimos, que si alguno fuesse dado por guardador a tiempo cierto, o so condicion, que se acaba tal guarda, cumpliendo el tiempo, o falleciendo la condicion. Otrosi dezimos, que se acabaria tal guarda como esta, si porfijassen al huérfano, o al guardador, seyendo de aquellos guardadores que son llamados legitimos (4). E aun se acabaria, quando el guardador se escusasse de lo ser, por alguna razon derecha; o si le tirassen de la guarda por sospechoso. Pero en qualquier destas maneras sobredichas que se acabe el officio del guardador, tenuto es luego de dar buena cuenta (5), e verdadera, de todos los bienes del huérfano, tambien mueble como rayz; e entregarlo todo a el mismo, e a su guardador, que es llamado Curator. E para esto cumplir, es obligado, tambien el guardador, como sus fiadores (6), e sus herederos (7), e todos sus bienes (8), al huérfano, e a sus herederos.

LEX FINALIS.

Finitur tutela modo & forma, & in casibus in hac lege expressis. Hoc dicit.

(1) *Durar deve.* Concordat *Institut. quibus mod. tutel. fin. in princ.* & *supra eod. L. 12.* & vide *L. ita autem, §. si tutor*, & ibi Bart. *ff. de administr. tutor.* & de tutela Regis, an finiatur pubertate, vide per Alberic. *in rubric. C. quando tutor. vel curat. esse desin.* & quæ dixi in *L. 3. tit. 15. 2. Partit.*

(2) *Por muerte, o por desterramiento.* Concordat cum *§. simili modo, Institut. quibus mod. tutel. finit.* & intellige *desterramiento*, ex quo civitas amittitur, ut ibi. Et quid si tutor banniatur? Vide Nicol. de Neapol. *in L. si tutor, ff. de tutel. & ration. distr.* & vide *L. in locum*, & ibi Alber. *C. qui petant tutor.* ubi concludit, quod si ex banno civitatem amittat, desinit esse tutor, ut in *§. sed & capitis, Institut. quibus mod. tutel. finit.* Quando autem civitas amittitur, vide in *§. minor, Institut. de capitis diminut.* & semper cautè advertas ad istas LL. Partitarum, cum loquuntur per hoc verbum *desterramiento*, ut non semper intelligas de quolibet exilio à iudice imposito.

(3) *En seruidumbre.* Prosequitur quæ habentur *Institut. quibus mod. tutel. finit.* & per Azon. *C. quando tutor. vel curat. esse desinant, in summa.*

(4) *Legitimos.* Vide *ff. de capitis diminut. L. tutel.*

(5) *Buena cuenta.* De hoc vide, *ff. de tutel. & ration.*

TITULO XVII.

Por que razones, los que son escogidos para guardadores de los huérfanos, se pueden excusar que lo non sean.

EScusanse los omes que son dados por guardadores de los huérfanos, e de sus bienes, poniendo razones ciertas ante si, e guisadas, por que muestran, que non se han de trabajar de la guarda dellos. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos, de como tales guardadores como estos deuen ser escogidos; queremos aqui contar las razones, por que se pueden excusar de tal guarda, quando non la quieren fazer, o non pueden. E diremos, que cosa es tal excusa como esta. E que razones son aquellas, por que pueden esto fazer. E ante quien. E en que manera. E fasta quanto tiempo puede aquel que es escogido por guardador, poner tal excusa como esta.

L E Y I.

Que cosa es Escusanza.

EScusança tanto es (1) como mostrar alguna razon derecha en juyzio, por que aquel, que es dado por guardador de algun huérfano, non es tenuto de recibir en guarda a el, nin a sus bienes. Pero non ha por que mostrar escusança ninguna, el que es dado por guardador de huérfano, seyendo el menor (2) de veynte e cinco años, porque estos atales non lo pueden ser, maguer quieran.

LEY

distr. per totum, & C. arbit. tutel. in summa, per Azon. & si non reddit rationem, tenetur poena, quasi falsi, *L. 1. §. tutores*, & ibi Bart. *ff. de fals.*

(6) *Fiadores.* Vide *ff. & C. de fidejussor. tutor. per totum.*

(7) *Herederos.* Vide *C. de heredib. tutor. per totum, & ff. de fidejuss. & hered. tutor.*

(8) *Sus bienes.* Nota singulariter, quod etiam bona fidejussorum & heredum tutoris, sunt tacite obligata minori. Adde *L. fin. §. fin. in fin.* & ibi notat Bald. *C. de judic.* & ibi vide per Jason. quod intelligatur etiam de rebus propriis heredum, licet non benè se firmat; sed satis probatur in ista lege Partitarum, quam tene menti.

TITULUS DECIMUS SEPTIMUS.

De excusatione tutorum.

L E X I.

Excusatio est justam causam, quare non tenetur subire onus tutelæ, assignare: sed minor vigintiquinque annis non tenetur excusationem ponere, quia si vellet, non admittetur. Hoc dicit.

(1) *Tanto es.* Sequitur dicta Azon. *C. de excusat. tutor. in summa.*

(2) *Menor.* Vide *Institut. eod. §. 13. vers. minores autem.*

LEY II.

Que razones son aquellas por que se puede escusar el que es guardador de algun huerfano, que lo non sea.

Razones ciertas son, por que los omes se pueden escusar (1), que non sean guardadores de huerfanos. La primera es, quando aquel que es dado por guardador, ha cinco (2) fijos naturales, e legitimos biuos. Pero si alguno ouiesse perdido de los cinco fijos vno, o mas, en batalla (3) en seruicio de Dios, e del Rey, bien puede ser contado entre los biuos, e escusarse el padre por esta razon, de ser guardador. Otrosi se pueden escusar, que non sean guardadores, todos aquellos que han de recabdar las rentas del Rey (4), e los que son sus mensajeros (5), e los que han de judgar (6), e cumplir la justicia por obra. Pero si alguno destos ouiesse recebido en guarda algun huerfano ante que le ouiesse dado aquel oficio, non se podria despues escusar (7) por esta razon, que lo non ouiesse en guarda. Otrosi dezimos, que si algun guardador (8) de huerfanos ouiesse de yr en seruicio del Rey, por su mandado, a alguna parte que fuese muy lueñe; o fuese alla, por seruicio, o por pro comunal de la tierra en que biue; este atal deuenle atender, fas-

ta que venga. Pero deue dexar los moços, e sus bienes en guarda, e en recabdo de tal ome, que piense bien dellos, de mientras que el tornare. E quando viniere, deue cobrar, e auer los huerfanos en su guarda, bien assi como los tenia en ante. E aun dezimos, que desde aquella sazón que viniere fasta vn año (9), non le deuen dar otro huerfano nuevamente en guarda; fueras ende, si plugiere a el mesmo, de lo rescebir. Otrosi dezimos, que si acaesciesse algun pleyto granado (10) de nuevo entre el guardador, e el huerfano, sobre toda la heredad del moço, o sobre alguna partida grande della, que por tal razon como esta bien se puede escusar el guardador, que non aya en guarda el huerfano. E aun dezimos, que auiendo algun ome tres guardas (11) de huerfanos, si acaesciesse que le quieran dar otro en guarda, bien se puede escusar por tal razon como esta, que non reciba la quarta guarda. Otrosi, el que fuesse tan pobre, que non ouiesse al, por que guarescer, si non por lauor de sus manos (12), bien se puede escusar que non sea guardador de huerfano. Otrosi se podria escusar, que non fuesse guardador, el que fuesse enfermo (13) de tal enfermedad, de que nunca pudiesse guarescer. Et aun, el que non supiesse leer, nin escreuir (14),

si

LEX II.

In hac lege ponuntur casus, in quibus tutor potest excusari à tutela, quos latè hic vide. Hoc dicit.

(1) *Se pueden excusar.* Et quando quis vocatur ad ista munera, debet uti remedio excusationis, non appellationis, *L. 1. §. 1. ff. quando appell. sit.* & ibi Bart. Et quid si per malitiam sine justa causa se excuset, an teneatur ad damnum interim contingens? Vide Joann. de Plat. in rubric. *C. de excus. muner. lib. 10.* dicentem, quòd sic, *L. Imperatores, §. 1. ff. de appellat. L. 1. 2. & 3. C. si tutor vel curator fals. allegat. excus. sit.* Et licet veram excusationem quis habeat, si tamen veritati mendacio adjecto excusatus fuerit, tunc propter vitium pronuntiationis vacationem non habebit, *L. qui testamento, ff. de excusat. tutor.* & Joan. de Plat. ubi supra.

(2) *Cinco fijos.* Concordat *Institut. de excusat. tutor. in princ.* & *L. 2. §. remittit, ff. eod.* & adverte, quòd numerus quinque liberorum excusat à muneribus personalibus, & numerus duodecim, & sexdecim, excusat etiam à realibus, ut in *L. si quis Decurio*, ubi Gloss. & Joan. de Plat. *C. de Decurion. lib. 10. L. semper, §. demonstratur*, & ibi Bart. *ff. de jure immunit.* Quidam tamen, quos refert Joan. Andr. in regul. decet, in mercurialibus, tenuerunt, quòd ita demum excusetur quis à muneribus patrimonialibus, quando habet numerum sexdecim liberorum, per textum in dict. *§. demonstratur*, & facit *L. neque, C. de muner. patrim. lib. 10.* nisi esset Decurio, quo casu sufficeret numerus duodecim liberorum, & ita loquitur dicta *L. si quis Decurio*: & istam opinionem videtur sequi Glossa in *L. 1. C. qui numer. liberor. lib. 10.* & firmat Bald. in dict. *L. si quis Decurio*, dicens hanc esse veritatem. Sed opinionem Glossæ in dict. *L. si quis Decurio*, plerique Doctores tenuerunt, ut refert Alexand. in addition. adde Bart. in dict. *§. demonstratur*, & consil. 123. vol. 5. & tene menti, nam talis excusaretur à collectis, secundum Bart. in *§. demonstratur*, & ista opinio tanquam benignior videtur sequenda, secundum An-

gel. *Institut. de excusat. tutor. in princ. col. 3.* ubi dicit, quòd vidit de facto ita pronuntiarì.

(3) *En batalla.* Concordat dicta *L. bello amissi, ff. eod.* & *Institut. eod. in princ.* & *§. femina, Institut. de adoption.*

(4) *Del Rey.* Concordat *Institut. eod. in §. 1.* ubi Angel. Aret. dicit, procedere tam in administrantibus res fiscales, quam res patrimoniales Principis, *L. administrantes, in princ. ff. eod. L. bene à Zenone, C. de quadrienn. præscript.*

(5) *Mensageros.* Concordat *Institut. eod. §. item qui.*

(6) *Judgar.* Concordat *Institut. eod. §. & qui potestatem.*

(7) *Excusar.* Vide in dict. *§§.* & limita, ut in *L. Jurisperitos, in princ. ff. eod.*

(8) *Guardador.* Adde dict. *§. item qui reipublicæ.*

(9) *Vn año.* Vide in dict. *§.* & in *L. non solum, in princ.* & ibi Nicol. de Neapol. *ff. eod.*

(10) *Granado.* Concordat *Institut. eod. §. item propter litem, ff. eod.*

(11) *Tres guardas.* Concordat *Institut. eod. §. item tria, & ff. eod. L. tria, & L. si duas, & L. 11. §. 16.* vers. *si quis, in princ.* non tamen præstarent vacationem ab aliis muneribus publicis auctoritate, & utilitate, *L. 2. & ibi vide Joan. de Plat. C. de excusat. muner. lib. 10.*

(12) *Manos.* Concordat *Institut. eod. §. sed & propter paupertatem*, & ibi Glossa; à prælatura tamen non excusatur paupertas, vide Gloss. in cap. 1. 12. quæst. 3.

(13) *Enfermo.* Concordat *Institut. eod. §. item propter adversam valetudinem*: si autem superveniat morbus post susceptam tutelam, vide *ff. eod. L. post susceptam*; & vide in materia Joan. de Plat. in *L. a muneribus, C. de Decurion. lib. 10.* & in *L. podagra, C. qui morb. se excus. eod. lib. & vide L. non solum, §. si quis ita ægrotus, ff. de excusat. tutor. L. 1. C. qui morb. se excusant.*

(14) *Escreuir.* Concordat *Institut. eod. §. similiter*, & vide Joan. de Plat. in *L. expertes, C. de Decurion. lib. 10.* & *L. athleta, §. fin. ff. eod.*

si fuesse tan simple, o tan nescio, que non se atreuiesse a fazer la guarda con recabdo. E aun se podria escusar de la guarda del huerfano, el que ouiesse auído grand enemistad capital (15) con el padre de aquel que le quisiessen dar en guarda. E capital enemistad es dicha (16), quando aquel que es dado por guardador del huerfano, acuso el padre del, de cosas que si le fuessen probadas, que le deuian matar porende, o ser mal enfamado; o si le ouiesse assechado (17) en otra manera, por lo matar; o si ouiesse seydo su enemigo conosciadamente (18), e non fuesse despues fecha paz (19) entre ellos. E escusarse podria otrosi de la guarda, aquel a quien ouiesse mouido pleyto de seruidumbre (20) el padre del huerfano, o el al otro. E otrosi el que fuesse mayor de setenta años (21), o menor de veynte e cinco. (22).

L E Y III.

Como los Caualleros, e los Maestros de las Sciencias, se pueden escusar que non sean guardadores de otri.

CAuallero que estouiesse en Corte del Rey, o en otro lugar señalado por

mandado del, o por pro comunal de la tierra, bien se puede escusar (1), que non tome guarda de huerfano, por razon de aquel seruicio que faze. Otrosi el que fuesse Maestro de Gramatica (2), o de Rhetorica, o de Dialectica, o de Fisica (3), mostrando su sciencia a los Escolares, e obrando por ella (4) en su tierra, o en otro lugar, por mandado del Rey (5), bien se puede escusar qualquier dellos, que non sea guardador del huerfano. Eso mismo seria de los Maestros de las leyes (6) que siruen a los Reyes, biuendo con ellos por sus Juezes, o por sus Consejeros. E aun dezimos, que los Filosophos (7), que muestran el saber de las naturas, se pueden escusar, que non sean guardadores de huerfanos contra su plazer. Otrosi dezimos, que el que fuesse dado por guardador al moço menor de catorze años, desde le aya guardado fasta que sea desta edad, bien se puede escusar que lo non aya en su cura (8) dende en adelante, si non quisiere. E sobre todo dezimos, que el marido (9) non deue ser dado por guardador de los bienes de su muger que fuesse menor de edad; porque sospechamos, que

(15) *Enemistad capital.* Concordat *Institut. eod. §. item si propter inimicitias*, & *L. 6. si duas, §. dat remissionem, ff. eod.*

(16) *Es dicha.* Declaratur hic, quæ sit capitalis inimicitia, & approbatur dictum Glossæ in dict. §. *item propter inimicitias*, & vide Bart. in *L. 3. §. fin. ff. de adimend. legat.*

(17) *Assechado.* Nam inimicitia probatur ex offensione, & etiam ex nisu offensionis, puta ex insidiis. Item probatur, si quis facit parentelam, vel confederationem cum inimico; conjuncti namque, & confederati præsumuntur ejusdem intentionis, vide per Bald. in *L. liberi, C. de inoffic. testam.*

(18) *Conosciadamente.* Ex inimicitia probabili, ut dixit, quæ non oritur nisi ex probabili causa, seu rationabili, & ideo in dispositione legis non attenditur inimicitia, nisi ex capitalibus, vel ex magnis causis orta; vide per Bald. in *L. hæreditas, col. 1. C. de his quib. ut indign.* & probata causa inimicitie probatur inimicitia, Bald. in *L. nostram, in fin. C. de testam.* & dicitur inimicus, qui etiam speratur inimicus ex evidentibus conjecturis & apparatibus Bald. in *cap. 1. in princ. col. 5. quib. mod. feud. amittat.* & vide quæ notat Bald. *de pace Constant. in parte ad indignationem.*

(19) *Fecha paz.* Præsumitur enim inimicitia durare, nisi contra probetur, ut hic, & in *L. in ipsius*, ubi Bald. *C. famil. erisc.* vide Socin. *consil. 37. col. 3. in 3. vol.* Et quid si reconciliatio sit de recenti? Vide per Felin. in *cap. cum oporteat, de accusat. col. 4.*

(20) *De seruidumbre.* Concordat *Institut. eod. §. item is, qui*, cum Glossa ibi.

(21) *De setenta años.* Concordat *Institut. eod. §. item major.* Et quid in muneribus aliis à tutela, vel in honoribus, vide Joan. de Plat. in *L. si ultra, C. de Decurion. lib. 10.*

(22) *Menor de veynte e cinco.* Vide suprà *eod. L. 1.*

L E X III.

In hac lege, ut vides, ponuntur & adiuntur alii casus ultra eos qui continentur in lege proxima. Habuit ortum ista lex à *L. sed & milites, ff. de excusation. tutor.* Hoc dicit.

(1) *Escusar.* Imò neque volens admittitur, *C. qui dare tutor. poss. L. militie*, & suprà *tit. proxim. L. 14. & §. idem & in milite, Institut. eod.*

(2) *De Gramatica.* Concordat *Institut. eod. §. item Romæ*, & *L. si duas, §. Gramatici, ff. eod.*

(3) *Fisica.* De medicis dicit, qui *Circuitores* antiquitus appellabantur, quia circuibant civitatem, sanando ægros, ut in dict. §. *Grammatici*, ubi Gloss. & quòd etiam vocantur *Parabolani*, quia multas habent parabolas: & appellatione Medicorum non continentur, qui faciunt incantationes vel exorcizant, nam non sunt medicinæ generis ista, secundum Bal. in *L. 1. C. mandati.*

(4) *Por ella.* *L. si duas, §. amplius, ff. eod.*

(5) *Mandado del Rey.* Hoc dicit, quia extra patriam suam isti non habent excusationem. Limita ergò istam legem, nisi alibi doceant, vel practicent, ex mandato Regis, quia tunc idem est, ac si in patria. Limita etiam in valde disciplinatis, nam licet quis ibi debet immunitate gaudere, ubi facit utilitatem, fallit tamen in his, qui sunt scientiæ eminentioris, quia ubicumque isti legant, honorant patriam suam, & sunt decus & splendor patriæ, ut in dict. §. *amplius*, & ibi Bald. post Jacob. de Aret. Item qui legerint in civitatibus habentibus privilegium Studii, gauderent hac immunitate, licet extra patriam legant, ex quo ibi ex concessione Regis docent, & haberetur perinde ac si Romæ, seu in communi patria docerent, ut in dict. §. *item Romæ* & ibi per Angel. Aret. & per Alberic. in dict. *L. sed & reprobari, §. de Philosophis.*

(6) *Maestros de las leyes.* Concordat cum *L. Jurisperitos, ff. eod.* & cum *L. sed & reprobari, §. legum Doctores, ff. eod.* & adverte, quia in hoc deterioris conditionis esse videntur Doctores legum, quam Grammatici, & alii de quibus suprà; sed in multis aliis sunt privilegiati, de quibus in *L. 8. tit. fin. 2. Partit.* & tradit Aretin. in dict. §. *item Romæ.*

(7) *Filosophos.* Adde *L. si duas §. de Philosophis, ff. eod.*

(8) *En su cura.* Concordat *Institut. eod. in §. qui tutelam.*

(9) *El marido.* Concordat *Institut. eod. in §. iidem rescripserunt*, & *C. qui dar. tutor. poss. L. maritus*, & vide Gloss. in *cap. Adam. 33. quæst. 5.*

que la muger, por amor que ha a su marido, non le demandaria emienda del daño, o del menoscabo, que fiziesse en ellos, e que gelo perdonaria todo de ligero. E porende deue pedir el marido al Juez, que de a los bienes della (10) otro guardador, que sea sin sospecha.

LEY IV.

Ante quien, e en que manera, e fasta quanto tiempo, puede aquel que es escogido por guardador, poner escusa, que lo non sea.

EL que se quiere escusar que non sea guardador de huerfanos, deue mostrar delante del Juez la escusacion que ouiesse, fasta cinquenta dias (1); e deuenisse començar a contar, desde el dia que el supo (2) primeramente, que era dado por guardador. E esto se entiende, si es en el lugar aquel que es dado por guardador, o si es en otro lugar que non sea mas lueñe de cient millas (3). Ca, si mas lueñe fuesse, deue auer estonce por cada veynte millas (4) vn dia, e treynta dias de mas, a que venga mostrar su escusacion. E el Juez, ante quien ouiere a ser mostrada tal escusa, deue fazer, que desde el dia que se començaron a contar los dias sobredichos, fasta cumplimiento de quatro meses (5), sea librado el pleyto, si deue valer, o non, la escusacion. E si aquel que es dado por guardador, mostrare escusa derecha, e non gela quiere caber el Judgador ante quien la mostrare, si se sintiere agraviado de la sentencia que diere, puede-se alçar della (6).

(10) *Que de a los bienes della.* Adde *L. amplissimi*, & *L. licet*, *C. de excusat. tutor.* & ex isto verbo & superiori patet, quòd non prohibet hæc lex maritum dari curatorem ad litem, vide Bart. in *L. si quis cum procuratorio*, §. fin. ff. de procurat. & Bald. in *L. 1. in fin. ff. de excusat. tutor.* ubi dicit, ita in practica servari: ex ratione tamen hic posita, *porque sospechamos*, &c. fortè posset dici, quòd si lis, ad quam daretur curator, esset magni præjudicii, idem dici debeat, quòd de curatore bonorum, prout etiam voluit Salicet. in dict. *L. maritus*.

LEX FINALIS.

Excusatio debet fieri per tutorem coram Judice intra quinquaginta dies à tempore, quo scit se tutorem datum, numerandos, si est infra centesimum lapidem, vel milliarium; aliàs habet pro quolibet vicesimo millario unam diem, & insuper triginta dies: & judex à die, à qua incipiunt isti dies currere, usque ad quatuor menses hanc causam diffiniat, & si tutorem gravet, legitimam excusationem non admittens, potest tutor appellare. Hoc dicit.

(1) *Cinquenta dias.* Concordat *Institut. eod. §. 16. vers. qui autem excusare se volunt*, & *L. scire oportet*, §. 1. & 2. ff. eod. & tollitur excusatio, si tutor vel curator administret, vel patiatur se confirmari, *L. Cajus*, & ibi Nicol. de Neapol. ff. eod. Gloss. in dict. *L. scire oportet*, §. fin. & *L. tutores*, *C. si tutor. ex fals. allegat.* ubi vide Glossam.

Tom. III.

TITULO XVIII.

De las razones por que deuen ser sacados los huerfanos, e sus bienes, de mano de sus guardadores, por razon de sospecha que ayan contra ellos.

Sospechas grandes nascen contra los omnes que tienen los huerfanos, e sus bienes en guarda, de manera, que los parientes, e los otros que aman la pro de los menores, recelándose que non les venga daño de aquellos que los deuen guardar, se han a mouer, para mostrar razones, por que deuen los huerfanos ser sacados de poder dellos. Onde, pues que en el titulo ante deste mostramos las razones, por que ellos mismos se pueden escusar de non ser guardadores, quando non quieren, o non pueden trabajar-se dello; queremos aqui dezir de aquellas, por que deuen ser tollidos de la guarda, maguer se quieran ellos trabajar della. E diremos, quien son aquellos que pueden esto razonar. E en que manera deuen esto fazer. E ante quien. E que pena merescen, si fallaren que algun menoscabo les fizieron.

LEY I.

Por quales razones pueden ser tollidos los guardadores de la guarda.

Aquel guardador puede ser llamado sospechoso (1), que es de tales maneras, que pueden sospechar contra el, que desgastara los bienes del huerfano, o que le mostrara malas costumbres. E maguer este atal fuesse rico (2), e quisies-

(2) *El supo.* Concordat *C. eod. L. quinquaginta*, & *juribus*, de quibus supra.

(3) *Cient millas.* Tria millaria faciunt leucam, *L. 25 tit. 26. 2. Partit.* & quæ ibi dixi.

(4) *Veynte millas.* Adde *L. 1. in princip. ff. si quis cautioni*.

(5) *Quatro meses.* Vide in *L. quinquaginta*, ff. eod.

(6) *Alçar della.* Adde dict. *L. quinquaginta*, *C. eod.*

TITULUS DECIMUSOCTAVUS.

De suspectis tutoribus.

LEX I.

Suspectus dicitur de cujus dilapidatione, aut mala morum instructione pupillorum fienda, rationabiliter suspicabitur, & ob hoc removetur à tutela, licet idoneè satisfaciat. Ob paupertatem autem non removebitur bonus homo morigeratus. Item removetur qui alterius tutelam malè gessit, vel si est inimicus pupilli, vel consanguineorum ejus, vel in judicio dixit pro alimentis pupilli non habere, & contrarium reperitur; aut si inventarium non facit, vel pupillum in lite non defendit; aut latitavit, cum se tutorem scivit. Hoc dicit.

(1) *Sospechoso.* Concordat *Institut. eod. §. fin. & ff. eod. L. suspectum*.

(2) *Fuesse rico.* Concordat *Institut. eod. §. suspectus autem est*.

siesse dar fiador (3), de guardar, e alfiar los bienes del moço, por todo esso non le deuen dexar en su guarda, por que tal fiadura non le toldria al guardador el mal entendimiento, o la mala voluntad que ouiesse, en gastar lo del huerfano. E aun dezimos, que si el guardador fuere pobre, e de buenas maneras (4), non deuen porende sacar de su poder al huerfano, e dar otros en su lugar. E las otras razones, por que pueden toller a los guardadores los huerfanos, o dar otros en su lugar, son estas: assi como si alguno ouiesse seydo guardador de otro huerfano, e ouiesse procurado mal (5) los bienes del. O le ouiesse mostrado malas maneras. O si despues que ouiesse en guarda al moço, fuesse fallado que era su enemigo (6), o de sus parientes (7). O si dixesse (8) delante del Juez, que non tenia que dar a comer al moço, e fallassen que dize mentira (9). O si non fiziesse escrito de los bienes del huerfano, a que llaman Inuentario, segund de suso diximos (10). O si non le amparasse (11) a el, e a sus bienes en juyzio, o fuera de juyzio. O si se escondiesse (12), e non quisiesse parescer, quando supiesse que le auian dado por guardador del huerfano.

(3) *Dar fiador.* Quia satisfactio propositum malevoluntatis tutoris non mutat, *L. quia satisfactio, ff. eod. & subdit etiam ista lex.*

(4) *Maneras.* Adde *Institut. eod. ff. final. & L. si creditores, ff. de privileg. creditor.*

(5) *Procurado mal.* Quia semel malus &c. *L. 3. §. si autem, ff. eod. & ibi Gloss. & intellige, quod semper presumitur quod male faciat, qui semel male fecit in re simili, secus si sit dissimilis, secundum Bart. quem vide in L. 2. in fin. ff. de Senator. Bald. in cap. 1. colum. 2. de feud. dat. in vic. leg. commis. & vide quæ notat Bald. in L. non ignorabit, C. ad exhibend. & de officiali semel remoto propter delictum vide in L. si aliquid, C. de susceptor. & archar. lib. 10. & ibi Joan. de Plat. Item & per contrarium pro bono semper presumitur bene, *L. quod si nolit, §. qui mancipia, ff. de edilit. edicto, Bald. in L. 1. circa fin. C. locat. cap. mandata, de presumption.**

(6) *Su enemigo.* Adde *L. 3. §. si tutor inimicus, ff. eod.*

(7) *Sus parientes.* In dicto §. si tutor, dicit, parentibus ejus, ex quo verbo Glossa ibi dicit secus esse, si esset inimicus fratris, vel aliorum transversalium; quam tamen glossam reprobant ibi Dinus & Alberic. per textum in *L. humanitatis, C. de excusat. tutor. Bart. tamen ibi dicit, hoc relinquendum arbitrio judicis: ut vides, ista lex indistinctè loquens, videtur approbare opinionem Dini; non tamen displicet arbitrium judicis in hac re versari, prout Bartolus dicit.*

(8) *Si dixesse.* Idem si sui copiam non faciat, ut alimenta pupillo decernantur, *Institut. eod. §. si quis tutor, & L. 3. §. tutor qui ad alimenta, ff. eod.*

(9) *Mentira.* Vide in dicto §. tutor qui ad alimenta.

(10) *Diximos.* Suprà tit. 16. *L. 15. ead. Partit.*

(11) *Amparasse.* Concordat *L. fin. in princ. C. de administ. tutor. & an ex hoc solo removeantur sine novo processu, vide Bart. in L. eum qui res, C. de procurat. quod sic, & eundem Bart. in L. impuberibus, §. fin. ff. de suspect. tutor. & tutor qui non vult accusare offensores minoris, removetur ut suspectus, *L. senatus, & ibi notat Bald. C. qui accus. non poss.**

L E Y II.

Quien son aquellos que pueden razonar contra el guardador, para darle por sospechoso; e en que manera lo deuen fazer, e ante quien.

Acusar puede al guardador por sospechoso cada vno del Pueblo (1). E señaladamente (2) es tenuta de lo fazer la madre del huerfano, o su auuela, o su hermana, o su ama que lo crio; o otra persona qualquier, tambien muger como varon, que se mueua a fazerlo por razon de piedad. Pero el moço que fuere menor de catorze años (3), non podria acusar a su guardador por sospechoso; mas si fuesse mayor, poderlo ya fazer con consejo de sus parientes. E cada vno destos sobredichos puede acusar por sospechoso, tambien al guardador que fuesse dado al que fuesse aun en el vientre (4) de la madre, como al que fuesse ya nascido; quier fuesse (5) establecido por guardador en testamento; o por razon de parentesco, a quien dizen legitimo; o fuesse dado por otorgamiento del Juez del lugar. E la acusacion (6) de los guardadores que se faze por razon de sospecha deue ser fecha delante del Judgador (7) mayor del lugar, do ha

(12) *Se escondiesse.* Concordat cum *L. impuberibus, §. fin. ff. eod. Adde etiam aliam causam in dict. L. 3. §. Severus, & aliam in §. is tutor. ejusd. L.*

L E X II.

Tutoris suspecti accusatio competit cuilibet de populo; sed magis incumbit matri, avæ, & sorori, vel nutrici pupilli, aut alii cujuscumque sexus, qui ratione pietatis movetur: impubes tamen ipse non potest accusare, sed factus adultus potest cum consilio consanguineorum, sive tutor sit testamentarius legitimus, vel dativus: & fiet hæc accusatio coram judice majoris loci, ubi pupillus habet bona sua, & fiet tutore accusato presente. Hoc dicit.

(1) *Del Pueblo.* Concordat *L. 1. §. consequens, ff. eod. & Institut. eod. §. consequens, & L. pietatis, C. eod.*

(2) *Señaladamente.* In dicto *L. 1. §. quinimo dicitur: immo, & mulieres admittuntur, sed hæc solæ, quæ pietate, &c.*

(3) *Menor de catorze años.* Adde *Institut. eod. §. impuberes, & ff. eod. L. impuberibus, in princ.*

(4) *En el vientre.* Adde *L. 3. §. sed & si quis curam ventris, ff. eod. & vide ibi in §. non tantum, de furiosis, & prodigis.*

(5) *Quier fuesse.* Omnes equidem tutores possunt fieri suspecti, ut hic, & *Institut. eod. §. 2. vers. nunc videamus, & L. 1. §. ostendimus, ff. eod.*

(6) *La acusacion.* Et adverte, quod in accusatione suspecti tutoris, non est necesse in libello ponere causam, Bart. in *L. hæc enim, in princ. ff. eod.* quando dolus non objicitur. Et an posset fieri accusatio de suspecto per procuratorem? Vide Nicol. de Neapol. in *L. plane, ff. de excusat. tutor.* ubi refert Raine. tenuisse quod non; textus tamen videtur velle, quod sic in *L. non solum, §. fin. ff. de procurator.* secundum literam accusabitur, & Angel. ibi dicit, quod potest fieri, si civiliter agatur ad removendum eum, non verò si criminaliter agatur: vide ibi per Doctores. Et an possit tutor accusari de suspecto antequam gerat? Vide *L. hæc enim, §. fin. ff. eod. & Bald. in L. 1. §. solent, ff. de offic. præf. urb.*

(7) *Del judgador.* Adde *Institut. eod. §. 1. sed an*

ha el moço sus bienes, estando delante (8) aquel contra quien es dada la acusacion de la sospecha.

LEY III.

Como el Judgador de su officio, puede remover al guardador de la guarda del huerfano, quando entendiere que es dañoso.

EL Judgador de su officio (1) puede remover al guardador de la guarda, maguer non le acuse ninguno, si viere, o entendiere, que faze mal la fazienda del huerfano, en qualquiera manera quier que lo vea, o lo entienda. Otrosi dezimos, que luego quel guardador es acusado (2) por sospechoso, e el pleyto de la acusacion es començado por demanda (3) e por respuesta, deue el Juez dar a otro ome bueno en fieldad la guarda del moço, e de sus bienes, fasta quel pleyto sea acabado.

LEY IV.

Que pena merescen los guardadores de los huerfanos, si fallaren que fizieran alguna menoscabo en los bienes dellos.

Tollido seyendo el guardador del huerfano, de la guarda del huerfano por sospechoso, por algun engaño (1) que le ouiesse fecho en sus bienes, dezimos, que finca enfamado por

debet esse hic accusatio coram iudice causarum criminalium, vel possit coram iudicibus civilium causarum agi; Bald. in L. 1. C. si tutor non gesserit, refert opiniones contrarias, & dicit, quòd de facto vidit istam questionem agitari coram iudice civilium causarum, præsertim cum opponitur culpa, & non dolus, & ego vidi similiter coram Auditoribus regalis cancellariæ litem super hoc; vide Bart. in L. 1. §. sciendum, ff. de suspect. tutor. & ibi etiam vide per eum, an si agatur criminaliter, debeant in libello exprimi ea, de quibus in L. libellorum, ff. de accusat. & an ista causa possit delegari, vide per Bart. in dict. 1. L. §. damus, & in L. 1. §. suspecti, ff. ad Turpil. Et adverte, quòd si incidenter comperiat iudex tutorem fraudulenter administrasse, tantum debet dare sibi terminum ad suas defensiones, Bart. in L. impuberibus, §. fin. ff. de suspect. tutor.

(8) Delante. Sed an se defendere possit per procuratorem, vide in dict. L. non solum, §. fin. ff. de procurator. & per Bart. in L. decreto, ff. de suspect. tutor.

LEX III.

Si expediens est, iudex potest tutorem suspectum nemine accusante remove. Item lite contestata, in tali accusatione ponat iudex alium qui administret usque ad finem litis. Hoc dicit.

(1) Oficio. Adde L. 3. §. præterea, ff. eod. & an tunc, si removeatur, sit infamis? Gloss. ibi voluit, quòd non; de quo vide ibi per Bart. & Alberic. & per Salicet. in L. fin. C. eod. & dicam Deo dante in L. 5. tit. 6. Partit. 7.

(2) Es acusado. Concordat Institut. eod. §. si quis autem, & L. eum quem, C. eod. & L. quòd si forte, §. 1. & ibi vide Bart. ff. de solution. & in Prælato accusato vide textum in cap. venerabili, de officio delegat. & in cap. fin. de accusat. Et quid si tutor, qui accusatur de suspecto, talis est, qui convictus non debet re-

Tom. III.

rende por siempre, e deue pechar el daño que fizo al huerfano, segund aluedrio del Judgador. Mas si fuesse remouido de la guarda, non por engaño que ouiesse fecho a sabiendas, mas por que fuesse ome perezoso, o de mal recabdo (2), estonce non seria porende enfamado. Pero deuen dar luego algun ome bueno que guarde al moço, e a sus bienes, en lugar del otro. É sobre todo dezimos, que todas aquellas razones e sospechas, que diximos en estas leyes, que han lugar en el guardador del pupillo, essas mismas deuen ser guardadas en el otro guardador, que es dado a los menores de veynte e cinco años, e mayores de catorze, a que dizen Curator (3).

TITULO XIX.

Como deuen ser entregados los Menores, si algun daño, o menoscabo, recibieron en sus bienes por culpa de si mismos, o de aquellos que los tuuieren en guarda.

Menoscabos, e daños reciben muchas veces los menores en sus bienes, por mengua de si, porque non han entendimiento cumplido en las cosas, assi como les seria menester; o por culpa, o por engaño de sus guardadores, o de otro. E porende tuuieron por bien los Sabios antiguos que fizieron las leyes, que ellos fuessen entregados de todo su derecho, quando tal daño les acaesciesse

por

moveri, sed alius sibi adjungi? Vide per Bart. in dict. §. 1. & in L. si tutor, ubi bonus textus, ff. de suspect. tutor. ubi etiam vide Bartolum, ubi concluditur, quòd tali casu non interdicatur sibi administratio, sed curator adjungatur. Salicetus tamen, & fortè non malè, in dict. L. eum quem, vult, quòd etiam talis sit interdicta administratio, eo ipso quòd postulatur suspectus usque in id tempus, quo sibi curator adjungatur: & tunc poterit cum adjuncto administrare etiam pendente processu; & de facto vidi, pendente accusatione suspecti contra matrem, associari per iudices causæ pendente lite quandam iudicem in partibus ad administrationem.

(3) Por demanda. Approbat dictum Azon. C. de suspect. tutor. in summa, ad fin. & sic ante litem contestatam poterit sibi solvi, & tenebitur quòd administret, secundum Angel. in dict. L. quòd si forte, §. sunt quidam, qui dicit ita Perusii iudicatum per illud dictum singulare Azonis.

LEX FINALIS.

Revocatus à tutela, ut suspectus propter dolum, est infamis, & tunc tenetur de mala administratione officio iudicis; sed ob culpam vel negligentiam non est infamis; sed dabitur statim alius: & omnia quæ dixi de suspecto tutore, habent etiam locum in curatore. Hoc dicit.

(1) Por algun engaño. Concordat Institut. eod. §. suspectus autem; non sufficit ergo lata culpa, ut sit infamis, secundum Gloss. ibi: & tradit Albericus etiam in L. hæ enim, ff. eod. & adde L. final. & ibi Gloss. Cn eod.

(2) Mal recabdo. Concordat L. 3. §. fin. cum L. sequenti, ff. eod. & dict. §. suspectus autem, & in dubio dicitur remotus ex causis objectis in libello, Glossa in dict. L. fin. C. eod. & in dict. §. suspectus, quas vide.

(3) Curator. Adde L. 2. & L. in postulandis, C. eod. quia & generaliter de utrisque LL. loquuntur, ff. & C. & Institut. eod.

por alguna destas maneras. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de la guarda de los huerfanos, e de sus bienes; queremos aqui dezir, de como deuen ser entregados, quando por mengua de guarda reciben algun menoscabo, o daño en ellos. E diremos desta entrega, a que dizen en latin Restitutio, que cosa es. E a que tiene pro. E quales son aquellos menores, que la pueden demandar. E por que razones. E de que cosas. E ante quien. E quando. E en que manera deue ser fecha.

LEY I.

Que cosa es Entrega, e a que tiene pro.

Restitutio en latin, tanto quiere dezir en romance, como demanda de entrega que faze el menor al Juez, que le torne algun pleyto, o alguna postura, que ha fecho con otro a daño de si, en el estado primero (1) en que ante estaua; e que reuoque el juyzio que fuesse dado contra el, e torne el pleyto en el estado en que era ante que lo diessen. E

TITULUS DECIMUS NONUS.
De in integrum restitutione.

LEX I.

Restitutio est in pristinum statum repositio, & per eam minores à damnis, alterius dolo vel sui facilitate venientibus, liberantur. Hoc dicit.

(1) *Primero.* Adde 2. *quæst.* 3. §. *abolitio, in fin. sub cap. fin. & in cap. ex literis, de in integr. restit.* & L. 1. C. *de sentent. pass.* L. 1. tit. 25. 3. *Partit.* & ex his colligas formationem libelli in integrum restitutione, non enim est necesse, quòd particulariter exprimat causa læsionis, seu articulus, in quo fuit læsus; sufficit, quòd dicat, se minorem, & dolo vel sui facilitate læsum; vide per Bart. in L. *minor autem*, §. 1. ff. *de minor.* ubi limitat, nisi petatur restitutio contra sententiam Principis, imò neque esset necesse, quòd exprimat qualiter sit læsus, secundum Speculat. tit. *de restit. in integr.* §. *qualiter*: ibi tamen refert opinionem Uber. in contrarium, quod videtur tutius. Sed sustentaretur libellus, licet hoc non exprimeretur, ut tradit Alexand. in L. *nam & postea*, §. *si minor*, col. 1. ff. *de iurejurando*, & in L. *fin. C. de in integr. restit.* & satis confert ista lex Partitarum ad sustentationem talis libelli. Tene etiam menti istam legem ut scias qualiter iudex debeat pronuntiare, cum petitur restitutio contra sententiam; non enim iudicat super prima causa, sed solum rescindit sententiam, & reducit rem ad pristinum statum: adde L. 1. & ibi Bart. C. *si advers. libertat.* & nota, quòd sufficit in integrum restitutionem tacite peti, vide Bald. in L. *ne quicquam*, §. *ubi decretum*, col. 7. ff. *de offic. Procons.*

(2) *O por engaño.* Concordat cum L. 1. ff. *eod.* & L. *minoribus*, C. *eod.*

LEX II.

Petere potest restitutionem in integrum non habens viginti quinque annos completos, si probet damnum sibi datum sui facilitate, vel defensoris culpa, aut alterius dolo, & minorem ætatem. Hoc dicit.

(1) *Mengue.* Adde L. 3. §. *minorem*, ff. *de minor.* ubi quòd de momento in momentum inspicitur hoc, ubi ad momentum de bisexto die, quòd intercalatur.

(2) *De su guardador.* Concordat cum L. *etiam*, & L. *fin. C. si tutor vel curat. interven.* & L. *intra utile*, §. 1. ubi bonus textus, ff. *de minor.* & nota, quòd etiam intervenus iudicis cum tutore, vel curatore, non impedit restitutionem, L. *fin.* & ibi Paul. de Castr. C. *de*

tiene pro esta entrega a los menores, ca por ella son guardados de daño, que les podria venir por su liuiandad, o por engaño (2) que les ouiesse fecho.

LEY II.

Quales son aquellos menores que pueden demandar la entrega, e por que razones.

Menor es llamado aquel que non ha aun veynte e cinco años cumplidos, quanto tiempo quier que le menegue (1) ende. E de tal menor como este se entiende, que si daño, o menoscabo recibiere por su liuiandad, o por culpa de su guardador (2), o por engaño quel fiziesse otro ome, que deue ser entregado de aquella cosa que perdio, o que se le menoscabo, por qualquier destas tres razones (3), prouando el daño, o el menoscabo, e que era menor de veynte e cinco años, quando lo recibio: ca, si esto non fuesse prouado (4), non se desataria lo que fuesse fecho, o puesto con el, o con su guardador.

LEY

fidejussor. minor, & procedit etiam & si tutor, vel curator sit pater ipsius minoris emancipati, L. *etiam si à patre*, ff. *de minor.* Procedit etiam, & si tutori nulla culpa possit adscribi, L. *tutor argentibus*, in princ. ff. *eod.* si tamen qui fecit actum, fuit procurator minoris, non restituitur minor, nisi procuratore non existente solvendo, L. *cum mandato*, ff. *eod.* & ibi Glossa ponit rationem diversitatis. Limita etiam istam legem in casu L. *properandum*, §. *fin. C. de judic.* & vide etiam quod habetur in L. *Polla*, C. *de his quibus ut indign.* & ibi Bald. Sed quæritur, cum in electione minoris sit agere contra tutorem, vel curatorem ad interesse, vel petere restitutionem contra læsionem, ut in dict. L. *etiam*, & in L. *fin. C. si tutor vel curat.* an si agat contra tutorem, teneatur cedere ei beneficium restitutionis, quod habet contra alium? Et videtur, quòd sic, ut in L. *si minoris*, C. *de administ. tutor.* potest enim cedi beneficium restitutionis, ut est ibi textus, & ibi notat Bart. & in L. *quòd si minor*, §. *fin. ff. de minor.* & adde quòd in hoc notat Nicol. de Neapol. in L. 1. in princ. ff. *de tutel. & ration. distr.* quod videtur procedere, quando tutor non esset in dolo sed in culpa, nam si dolosus, non videtur, quòd possit petere cessionem, ut in L. *si plures*, de *administ. tutor.* & ibi Glossa: & notat Gloss. in cap. *monemus*, 12. *quæst.* 2. alias sic, ut in L. 1. §. *nunc tractemus*, & L. *si alterius*, ff. *de tutel. & ration. distr.* & in dict. L. *si minoris.* Adverte etiam, quòd & fiscus gaudet simili beneficio, ut tradit Joan. de Plat. in L. 1. C. *de sentent. contra fiscum*, lib. 10. & in administratore reipublicæ, vide, quod notat idem Joan. de Plat. in L. 2. C. *de administrat. reipub.* lib. 11. Vide etiam, quod in alienatione rei ecclesiasticæ notat Glossa in dict. cap. *monemus*: & vide etiam de Prælato, qui damnificavit ecclesiam, quòd sit in electione ecclesiæ agere contra eum, vel ejus hæredes, vel petere restitutionem in integrum contra tertium, vel rem vendicare, per Abb. in cap. 2. *de in integr. restit.* col. penult. & adde L. *cum interdictæ*, & ibi Bald. C. *de arbitr. tutel.*

(3) *Razones.* Non ergo si usus fuerit jure communi, ut in L. *fin. C. eod.* & infra *eod.* L. 6.

(4) *Non fuesse prouado.* Adde L. *verum*, §. *sciendum*, & L. *patri*, ff. *de minor.* & L. *nam posteaquam*, §. *si minor*, ff. *de iurejurand.* & L. *minoribus*, C. *de in integr. restitut.* & L. *si minorem*, & infra *eod.* L. 6. in *fin.* & L. 5. tit. 14. 3. *Partit.* & tit. 25. L. *fin.*

LEY III.

Como el menor de veynte e cinco años, o su guardador, puede demandar restitucion, por daño que recibiesse, conociendo, o negando en juyzio, el, o su abogado, lo que non deuia.

Conociendo, o negando (1) en juyzio, el menor, o su guardador, o su abogado, alguna cosa, por que menoscabasse, o perdiessse de su derecho; o dexando de poner defension (2), o otra razon, de que se pudiesse aprouechar; puede demandar al Juez, que torne el pleyto en el estado en que era ante, e que non se le embargue su derecho por ningunna destas razones sobredichas; e el Juez deuelo fazer. E de lo que dize en esta ley, e de las otras cosas de que se pueden aprouechar los menores, fablamos assaz complidamente en la tercera Partida deste nuestro libro, en los titulos de los Demandadores, e de los Demandados, e de los Juezes, en las leyes que fablan en esta razon.

LEY IV.

Como el menor se puede excusar de los yerros que ouiere fecho por razon de la edad.

Si el mayor de catorze años, e menor de veynte e cinco, fuesse acusado que auia fecho adulterio; si conos-

LEX III.

Restituitur minor aduersus confessionem à se, vel à tutore, vel curatore, vel advocato factam, vel ob omissionem exceptionem, si est læsus. Hoc dicit.

(1) *O negando.* Adde *L. certum*, §. *penult.* ff. *de confess.* & *L. si ex causa*, §. *nunc videndum*, ff. *de minor.* & *L. 1. tit. 13. supra*, 3. *Partit.* & vide omnino ad materiam istam per Bald. in *L. unic. col. 13.* & 14. & 15. *C. de confess.* ubi vide quomodo probetur læsio in confessione minoris.

(2) *Defension.* Adde *L. minor autem*, & *L. minor 25. annis omisam*, ff. *de minor.*

LEX IIII.

Impubes, si fuit in iudicio de adulterio confessus, quia tale delictum in impubere non cadit, ejus confessio non valet, licet in aliis delictis non excusetur, si decem annos cum dimidio habeat, licet mitius puniatur. Hoc dicit.

(1) *Empescerle.* Cum enim consistat in facto proprio ipsius adulti, non prohibetur agnoscere bonam fidem, quamquam ipse solus & non alius sciat veritatem, ut hic, & tradit Bald. in *L. unic. col. 15. C. de confess.* & facit ista lex contra dictum Angeli in *L. certum*, §. *in pupillo*, ff. *de confess.* quod si adultus minor 25. annis confitetur in iudicio crimen, de quo aliter non constabat, quod debet restitui in integrum aduersus talem confessionem, absque alia probatione erroris, quia ex hoc solo apparet eum esse læsum; quod dictum exaltat Alexander in dict. *L. nam posteaquam*, §. *si minor*, ff. *de iurejur.* ubi etiam Jaso. nisi dicas, quod ista lex non excludit ex hoc beneficium restitutionis, sed tantum velit standum esse confessioni, si restitutio contra eam non petatur; quod & suadere videtur ex eo, quod inferius in casu sequenti dicit, ibi: *ni ha por que demandar restitucion por razon della*: & quod Bart. dicit in *L. auxilium*, in fin. ff. *de minor.* notando ex illa lege, quod minor in atrocioribus non restituitur aduersus confessionem, procederet dummodo perseveret in confessione, secus si dicat, quod fuit malè confessus, & per errorem, quia tunc proce-

ciere alguna cosa en juyzio, seyendo acusado de tal yerro, empescerle (1) ha lo que conosciere, e recibira porende la pena que manda la ley; e non se puede excusar, por dezir que non es de edad cumplida (2). Mas si fuesse menor de catorze años, non podria ser excusado de tal yerro (3), nin de otro de luxuria, por que non cae aun tal pecado en el. E porende, si el fiziesse conosciencia deste yerro en juyzio, non seria valedera, nin ha por que demandar restitucion por razon della. Mas de todos los otros yerros, assi como omicidio, o furto, o de los otros semejantes, que fiziesse, non se puede excusar por razon que es menor, solo, que sea de edad de diez años e medio arriba (4), quando los faze; porque el moço de tal tiempo, tenemos, que es mal sabido, e que entiende estos males quando los faze. Pero non les pueden dar tan grand pena, como a los mayores.

LEY V.

Por quales razones puede el menor desatar los pleytos, e las posturas, que fuessen fechas a daño de si.

Quando el menor de edad es porfijado (1) de tal ome, que le muestre malas maneras, o que le desgaste lo suyo, puede pedir al Juez del lugar, que le torne en aquel estado en que

der dictum Angeli, & aliorum: facit ad hoc Glossa in dict. §. *in delictis*, *L. auxilium*, in verbo *fateatur*, quæ intelligit illum textum, quando minor perseverat in confessione.

(2) *De edad cumplida.* Adde *L. auxilium*, §. *in delictis*, ff. *de minor.* & *L. 1. C. si aduers. delict.* bene tamen restituitur minor aduersus delictum præsumptum de præterito, *L. si ex causa*, §. *fin. in fin. ff. de minor.* Bart. in *L. minor etiam*, ff. *de minor.* & vide quæ notat Abb. in *cap. auditis*, col. 4. *de integr. restit.* verbo & præcipue nota ex gloss. & adverte, quod licet non detur minori restitutio aduersus delictum, bene tamen datur restitutio, quando petitur contra processum vel sententiam, Gloss. & ibi Bald. in *L. si operis*, *C. de pænis*, & est Gloss. in *L. pænam*, eod. tit. quam glossam, & dictum Baldi intellige, cum petitur restitutio ex parte accusati minoris, secus si minor accusset, nam tunc non restituitur, vide Gloss. in *Clement. non potest*, in gloss. *penult. de procurator.* Specul. tit. *de in integr. restit.* §. *quis autem*, Bald. in dict. *L. auxilium*, Jason. in *L. 1. §. nuntiatio*, col. fin. ff. *de nov. oper. nuntiat.*

(3) *De tal yerro.* Adde *L. 9. tit. 1. Partit. 7.* & quæ ibi dicam, & dict. §. *in delictis*, & ff. *ad leg. Jul. de adulter.* *L. si uxor*, §. *si minor.*

(4) *Diez años e medio arriba.* Adde dict. *L. 9.* & intellige in delictis commissis in faciundo, nam in his quæ consistunt in omittendo, excusaretur iste, licet doli capax, secundum Bart. post Din. per textum ibi, in *L. 1. §. impubes*, ff. *ad Sillanian.*

LEX V.

Juatur minor aduersus dilapidationem, vel mali morigerati adoptionem, vel aduersus optionem, si fuit in eligendo deceptus. Item aduersus suarum rerum licitationem, si plus in ejus magnum commodum inueniat offerentem. Item aduersus conventiones & contractus, in quibus fuit læsus, si læsio & minoritas probentur; non tamen possunt ejus fidejussores hoc beneficio iuari. Hoc dicit.

(1) *Porfijado.* Concordat *L. 3. §. si quis minor*, ff. *de minor.* restituitur enim minor, quando læditur ex mu-

que era ante que le ouiesse porfijado, e el Juez deuelo fazer. Otrosi dezimos, que si al menor de veynte e cinco años fuesse otorgado poder en testamento de otri, o de otra manera, de escoger alguna cosa quel fuesse mandada; que si por aventura se engañasse en la escogencia (2), cuydando tomar lo mejor, e non lo fiziesse assi, que puede pedir al Juez, que le mande dexar aquella cosa peor que tomo, e tomar la mejor; e el Juez deuelo fazer. E avn dezimos, que si alguna cosa del menor de veynte e cinco años fuesse metida en almoneda, e la comprasse alguno, e despues desso viniesse otro que dicesse que daria mucho mas por ella; que puede pedir otrosi al Juez, que torne aquella cosa el que la auia sacado del almoneda, e que la de al otro que da mas por ella (3); e el Juez deuelo fazer, si entendiere que es gran pro del moço (4). Otrosi dezimos, que faziendo el menor de veynte e cinco años pleyto alguno, o postura, que fuesse a su daño (5), o cambiando su debdo (6) por otro peor, o

faziendo otra mudacion nueuamente, en qual manera quier, por que se empeore su fazienda, o se menoscabassen (7) sus bienes, o su derecho; que puede pedir al Juez, quel faga desfazer el pleyto, o la mudacion, que fizo a su daño, e quel faga mejorar, e entregar, lo que ouiesse menoscabado por qualquier destas razones sobredichas; e el Juez deuelo fazer, si fallare en verdad, que el pleyto fizo seyendo menor de veynte e cinco años, e fuere prouado el empeoramiento, e el menoscabo, que le viene por ende. E si por aventura, el menor ouiesse dado fiadores sobre tales pleytos como estos sobredichos, e se quisieren ayudar de la restitucion que es otorgada al menor, non lo podrian fazer; fueras ende, en aquella manera que diximos en el titulo de los Fiadores, en las leyes (8) que fablan en esta razon.

LEY

tatione status, non aliàs; & sic si minor ingreditur religionem, non restituitur, quia ex tali mutatione status non læditur, secundum Alberic. post Guiliel. de Cum. in *L. si ex causa*, §. *Papinianus*, ff. de minor. & Speculat. tit. de restit. in integr. §. *qualiter*. vers. *sed nunquid minor*, si tamen minor 25. annis maior 20. se vendat ad pretium participandum, non restituitur contra talem mutationem status, ut in dict. §. *Papinianus*, quia mutatur status prorsus, ut dicit ibi Glossa.

(2) *En la escogencia*. Concordat cum *L. & si sine*, in princ. ff. de minor.

(3) *Mas por ella*. Concordat cum *L. & si sine*, §. *quæsitum*, ff. de minor. quem textum vide; & quotidie accidit iste casus, tam in minoribus, quam in republica quæ fungitur jure minoris, subhastante res suas, vel de quibus habet administrationem, veluti carnes, quæ venduntur in macello, vel similia; & ego habui de facto in causa arduissima in causa Regis, in qua obtinui contra conductorem regalium reddituum serici regni Granatæ; & in hac materia videndus est Alberic. in *L. 2. C. si in caus. judic.* ubi etiam ponit quæstionem de facto: Potestas Bergomi licitabat, & subhastabat datia communis Bergomi de voluntate ancianorum præsidendum, negotiator communis projecit baculum, quo licitabat, in terram dicens, quod quicumque vellet pro mille libris, reciperet baculum, & haberet datum, unus accepit baculum, deinde apparet alius plus offerens; quæritur, nunquid admittatur? Et primò arguit, quod non, sed firma debeat remanere ipsa subhastatio, *L. 1. & 2. C. ne fisc. rem quam vendid. evinc. L. de contractu*, & *L. si quos*, & *L. ratas*, C. de rescind. vend. & videtur casus in *L. quamvis incrementum*, & in *L. fin. C. de vendend. reb. civitat. lib. 11. & L. si hypothecas*, in fine, C. de remiss. pignor. In contrarium arguit, quia Potestas non servabit solemnitate debitam in subhastando, neque enim deponere debuit baculum, sicut deposuit; neque licuit sibi limitare certum pretium, sed expectare debuit quemcumque plus offerre volentem, & plus offerenti dare, ut in *authent. hoc jus porrectum*, C. de sacros. eccles. facit *L. si minori pretio*, cum ibi notatis, C. de jur. fisc. lib. 18. & de fide & jur. hast. fiscal. *L. 1.* ibi: *ma la fide*, cum ibi notatis, & in *L. si tempora*: & quia in venditione talium rerum intercedere debet saltem major pars Decurionum, *L. nominationum*, C. de Decurion. & *L. 2. C. de præd. curial. & dict. L. fin. de vendend. reb. civitat.* & hoc putat verum Alberic. de stricto jure, si deficit solemnitas per jura prædicta, licet contrarium dicit se

vidisse observari; ubi autem solemnitas adfuisset, credit adjectionem non admitti, licet quidam secundum eum distinguant, utrum talis venditio vel locatio fieret in perpetuum, & tunc non admittatur plus offerens, aliàs sic, per dictas *LL. si tempora*, & *quamvis incrementum*, cum ibi notatis: & allegant ad hoc *L. 4. C. de fund. patrim. & L. fin. C. de locat. prædior. civil. lib. 11.* & subdit in fine, quod si veteres conductores tantum dare velint, quantum offertur per novos, quod præferuntur novis, per dict. *L. fin. C. de locat. prædior. civil. ex ratione L. cotem ferro*, §. *fin. ff. de publican.* Item & idem Alberic. in dict. §. *quæsitum*, post Jacob. de Rave. concludit in ista materia, quod aut minor civitas, fiscus, vel ecclesia in vendendo res suas servavit solemnitates debitas, & fecit, sicut quilibet major, quia vendidit tempore oportuno & justo pretio, & tunc licet alius plus offerat, non admittitur licitatio nisi de sorde, vel gratia doceretur, ut habetur in dict. §. *quæsitum*; si verò debita solemnitas non est servata, tunc ipso jure non valuit venditio, neque est opus restitutione, dict. *L. 1. & 2. C. de fide & jur. bast. fiscal.* cum ibi notatis. Si verò debita solemnitas est servata, sed minor est læsus sui facilitate, ut quia vendidit tempore non oportuno, vel non justo pretio, & tunc restituitur; vide ibi latius per eum, & tene semper menti, quia ex ejus dictis fuit obtentum in illa ardua causa, eo quia locatio facta fuerat intempestivè, & tempore non oportuno: & vide etiam circa istas venditiones fiscales, *L. 53. & L. 76. in quaterno gabellarum*, & adde ad prædicta *L. verum*, §. *si locupleti*, & ibi Bart. ff. de minor. quando scilicet in venditione non prospiciuntur, ea quæ possunt prævideri.

(4) *Del mozo*. Istud verbum est menti tenendum, quasi velit, quod pro parvo sustinenda sit venditio, facit *L. scio*, ff. de in integr. restit. & *L. penult.* cum Gloss. ibi, ff. de minor. & vide quæ notat Abb. in cap. 1. col. 3. de in integr. restit. vers. *sed quero*: quæ dicatur magna læsio, vel parva, vide Gloss. in dict. *L. penult.* & ibi Alberic.

(5) *A su daño*. Ista generalitas multa complectitur, sive minor fecit contractum venditionis, vel donationis, vel transactionem fecerit, vel quid aliud, ut *C. si advers. vendition.* & *si advers. transact.* & in aliis titulis minutis illius libri.

(6) *Su debdo*. Adde *L. patri*, §. *penult. ff. de minor.*

(7) *Se menoscabassen*. Adde *L. non omnia*, ff. de minor.

(8) *En las leyes*. Vide tit. 12. Partii. 5. *L. 4.*

LEY VI.

Por quales razones non puede ser otorgada restitucion al menor.

Diziendo, o otorgando el que fuesse menor, que era mayor de veynte e cinco años, si ouiesse persona, que

LEX VI.

Non restituitur pubes, si ex aspectu corporis videtur major, & in contrahendo dixit se majorem: nec restituitur, si jurat super contractu: nec si in restitutione victus fuit, iterum restituitur, nisi appellet, aut novas alleget rationes: nec super causa status, in qua ejus servus defendente curatore liber pronuntiatur, libertatis favore: nec si ita contraxit, sicut quilibet major & discretus, quia tunc non videtur læsus. Hoc dicit.

(1) *De tal tiempo.* Nota benè hoc verbum, nam si apparet ex aspectu eum esse minorem, tunc adversarius non potest dicere se deceptum; imo tam ipse, quam minor videntur esse in dolo, quo casu competit minori restitutio, quia facta doli compensatione, perinde est ac si nullus fuisset in dolo, & ideo datur restitutio; & quia scienti dolus non infertur, *L. 1. ff. de act. empt.* secundum Cyn. Alberic. & Salic. in *L. 3. C. si minor se major. dixer.* adde Albericum idem tenentem, quando per aspectum aliter constaret, in *authent. sacramenta puberum, col. 3. C. si advers. vendit.*

(2) *Engañosamente.* Adde *L. 2. & 3. C. si minor se major. dixer.* Et adverte, nam per istam legem Partitarum, quæ non distinguit, an adultus, vel pupillus talem assertio- nem faciat, videtur comprobari dictum Guillelmi. de Cyn. de quo per Paul. de Cast. in *L. qui jurasse, in princ. ff. de jurejur.* quod si pupillus proximus pubertati juret, cum contrahit, se esse puberem, & postea etiam juret, quod non veniet contra contractum, quod habebit locum dispositio *authenticæ sacramenta puberum*, sicut si esset pubes: & cum isto dicto transit ibi Paul. de Cast. multum commendans, dicens, se alibi non legisse; si tamen teneamus illam opinionem, quod etiam pupillus doli capax obligatur ex juramento, non esset ita miranda dicta decisio; vide per Alexand. in *dict. L. qui jurasse, in princ.* Item lex ista Partitarum expressè sentit de adulto, non de pupillo, cum superius dixit, *que paresciere de tal tiempo*: Doctores etiam intelligunt de adulto *LL. dict. tit. C. si minor se major. dixer.* & patet ex *LL.* illius tituli. Quid autem dicemus in dubio, cum non constat de dolo minoris? Azon in *summa illius tit. in fin.* dicit, quod præsumitur dolus in minore, qui se majorem dixit; & idem tenet Glossa in *dict. L. 3.* & ibi Odofred. in *fin.* Cynus tamen, & alii tenent oppositum, quia dolus non præsumitur, nisi proberur, *L. quotiens, §. qui dolo, ff. de probat.* Et hoc etiam vult ista lex Partitarum, cum dicit, *si lo faze engañosamente*: & ita tenent Alberic. & Salicet. in *dict. L. 3.* ubi etiam Bart. in *fin.* Si autem minor sui facilitate asserat se majorem, & ita juret, tunc distingue, ut habetur in *dict. L. 3.* quia aut juravit verbo tenus, & tunc non restituitur, nisi per instrumentum seu scripturam probet se minorem; & si juravit corporaliter, nullo modo restituitur, ut ibi; & per quæ instrumenta probetur, cum verbo tenus juravit, vide per Specul. *tit. de restit. in integr. §. quis autem, col. 4. vers. sed cum jussimodi erit scriptura*, ubi etiam vide per Speculatorem aliquas notabiles quæstiones in ista materia, in *col. 5.* videlicet, an præjudicet sibi minor ex tali juramento in aliis contractibus, & tenet, quod non; & tenet glossa finalis in *L. de atate, ff. de minor. in fin. gloss.* vide ibi per Speculat. ubi etiam de aliis in ista materia.

(3) *Desatado.* Ex beneficio restitutionis: possent tamen opponere contra contractum ea, quæ posset major, ut alias notat Glossa in *L. 1. & in authent. sacramenta puberum, C. si advers. vendit.* & procederet etiam, si cum juramento minor assereret se majorem; & sic non excluderetur, si contractus esset nullus, à jure dicendi nullum, propter tale juramentum, secundum Joann. Andr. post Nicol. de Mata. in *addition. ad Speculat. tit. de sententia, §. ut autem, in princ. in additione magna, & idem tenet Specul. tit. de restit. in integr. §. quis autem, col. 5.*

paresciesse de tal tiempo (1), si lo faze engañosamente (2), valdria el pleyto que assí fuere fecho con el, e non deue ser desatado (3) despues, como quier que non era de edad quando lo fizo; esto es, por que las leyes ayudan a los engañados, e non a los engañadores (4). Esso mismo seria, quando el moço fuere mayor de catorze años (5), e ju-

vers. *sed cum ei*, repellitur enim ex hoc à beneficio restitutionis, quod est jus singulare, non verò à juris communis beneficio; & idem tenet Paul. de Cast. in *L. 1. 2. & 3. C. si minor se major. dixer.* multum commendans.

(4) *Non a los engañadores.* Adde *dict. L. 2. C. si minor se major. dixerit.*

(5) *Mayor de catorze años.* Quid si adhuc non habeat 14. annos, est tamen doli capax, quando jurat? Est maxima diversitas inter Doctores, sed comunior & verior videtur opinio, quod sit idem in eo, & istam opinionem tenet Andr. de Iser. in *§. item sacramenta, de pac. juram. firm.* & Bart. in *authent. sacramenta puberum, C. si advers. vendit.* Alexand. in *L. qui jurasse, in princ. ff. de jurejur.* & communiter Canonistæ, per textum in *cap. ex litteris, el 2. de sponsal. cum gloss. ibi*; & qualiter intelligatur doli capax, vide per Andr. de Isern. *ubi supra*, volentem, quod non sufficit habere decem annos cum dimidio, neque tredecim cum dimidio, si non constet esse doli capacem. Sed quid si impubes juret se non venire contra contractum celebrandum cum Titio, quando pubes erit; deinde factus pubes facit ipsum contractum cum Titio, an valeat? Et Alberic. post Guid. tenet, quod non, in *dict. authent. sacramenta puberum, colum. 3.* Quid autem si impubes contraxit, postea verò factus pubes juravit non venire contra contractum ipsum; Alberic. ibidem post Guid. dicit spectandum esse initium, & quod ex forma illius constitutionis exigitur, quod contractus & sacramentum fiant tempore pubertatis: quod ego intelligerem eo respectu, ut contractus firmetur juramento; eo tamen quod minor jurans jam pubes teneatur ad observantiam, crederem teneri, cum servari possit, & servare teneatur, per *cap. quantois pactum, de pact. lib. 6. & cap. cum contingat, de jurejur.* & quia qui jurat, de novo videtur contrahere & promittere, & maximè stante lege hujus regni, como quier que parezca, &c. quinimò & non est sine scrupulo, quod etiam respectu confirmationis contractus procedat dictum Alberici, cum constaret, quod jam pubes de novo approbat & jurat. Ideo cave ab isto dicto, & adde, quod contractus nulli ex sequenti voluntate rati- ficantur, *L. 1. & per totum, C. si major fact. vendit. sin. decret. rat. hab.* & quod habetur de secunda voluntate, quæ est valida prima existente non valida, *C. ad Vellejan. L. si mulier, & C. de agricol. & censit. L. cum scimus, & videtur contractum tempore, quo fuit juratum, argumento L. de accessionibus, in fin. ff. de divers. & tempor. præscript. & Institut. quib. alien. licet, in princ.* Item intellige de pubere sanæ mentis, & sive sit paterfamilias, sive filiusfamilias, sive liber, sive servus, Gloss. in *§. item sacramenta, de pac. juram. firm.* procedit etiam dictum hujus legis, sive minor habeat curatorem, sive non, Gloss. ibidem, & est glossa 1. in *fin.* licet contrarium voluit Specul. *tit. de empt. & vendit. §. nunc dicendum, colum. 2. vers. hoc etiam scias*; nam contrarium communiter tenetur secundum Bald. in *dict. §. item sacramenta, col. 2. vers. 3. quæro*, Doctores communiter approbando opinionem Marti. in *dict. authent. sacramenta puberum.* Procedit etiam ista lex, & si minoris procurator ad hoc speciale habens mandatum juret, Gloss. in *dict. §. item sacramenta, in gloss. 1.* & ibi dicit Andr. de Iser. *col. 2.* ita communiter teneri, & idem tenet Bart. in *L. qui bona, §. alieno, ff. de damn. infect.* & ibi communiter Doctores, licet aliqui voluerunt contrarium. Item procedit in civitate jurante, secundum Bald. in *L. generaliter, in princ. C. de reb. credit.* licet non in ecclesia secundum eum ibidem, & adde Glos. in *cap. 1. de in integr. restitut. lib. 6.* & Bald. in *dict. §. item sacramenta*, Jas. in *dict. authent. sacramenta puberum, in 8. limitation.* De prodigo verò jurante, vide Bart. in *L. is cui bonis, ff. de verbor. obligat.* vide Bald. in *L. 2. col. 7. C. de rescindend. vendit.* ubi etiam de amente, vel phrenetico, qui non habet consensum.

jurasse (6) que la vendida, o el pleyto, o la postura (7), que fazia con otri, non la desataria por razon de menor edad (8). Ca despues que assi ouiesse jurado, deue ser guardada su jura (9). Otrosi dezimos, que si el menor de veynte e cinco años, pidiesse al Juez, que le entre-

gasse de alguna cosa, que auia perdida, o menoscabada, por razon de pleyto que ouiesse fecho non seyendo de edad cumplida; si sentencia fuere dada contra el, porque non era assi como el querellaua, non puede demandar despues otra vez (10), que sea entregado de aquella

(6) *Jurasse*. Videtur ista lex velle, quod sufficiat verbo tenus jurare, cum non exigit, quod corporaliter super aliqua scriptura Divina præstetur; Glossa tamen, & Doctores communiter in dict. authent. sacramenta puberum, tenent, quod non sufficit ad illam dispositionem, quod nuda voce juretur; & dicit Bald. in dict. §. item sacramenta, quod quando nuda voce juratur, non appellatur propriè sacramentum, sed verbum; & ibi dicit, quod de consuetudine sufficit, quod juretur super qualibet scriptura, in qua Deus nominetur, & quod sufficeret jurare super quadam tabula picta, in qua esset majestas Dei, vel Sanctorum; & tandem concludit, quod in hoc servari debeat consuetudo, quia consuetudo, quæ dat formam aliquam, est servanda, aliter non valet quod fit, secundum Specul. tit. de instrum. edition. §. breviter, parum post principium. Joan. de Imol. in cap. cum contingat, col. 62. vers. item secundo potest dubitari, de jurejur. tenet quod sufficiat verbo juramentum præstari, saltem attentata dispositione juris canonici, quæ servanda est in materia juramenti, ut in cap. 2. de jurejur. lib. 6. ex eo quia juramentum verbaliter præstitum est servandum, & ligat ad perjurium, ut patet ex his, quæ habentur in cap. & si Christus, de jurejur. & quia ut habetur in dicto cap. cum contingat, & cap. quamvis pactum, de pact. lib. 6. juramentum, quod potest servari sine interitu salutis æternæ, servandum est; debet ergo servari, licet verbo tenus præstitum: & istud crederem esse tenendum attentata dispositione juris canonici, & etiam hujus legis Partitarum: facit bonus textus in cap. cum tempore, de arbit. & cap. ad aures, quod met. caus. de promittente per fidem suam, & quæ ibi notat Abb. & dixi in L. 26. tit. 11. 3. Partit. ubi quod solum homagium, dixi, quod non sufficeret, vide ibi; ubi etiam quod tale juramentum debeat esse tale, quod concernat religionem Dei, ut etiam tradit Salicetus post Jacob. Butri. in dict. authent. sacramenta puberum, col. 2. An autem exigatur, quod minor jurans sit certioratus de beneficio restitutionis sibi competenti? Bart. & communiter Doctor. in dict. authent. sacramenta puberum, tenent, quod non, ut latè tradit ibi Jason in 3. limitation. col. 14. & 15. allegatur ad hoc optimus textus in cap. ex rescripto, de jurejur. & vide latè per Alexand. 2. vol. consil. 222. & Bart. in L. 2. ad fin. col. 2. C. de rescind. vend. Abb. in cap. penult. col. fin. de empt. & vendit. licet Dinus aliud voluerit, cujus fundamenta refert Albericus in dict. authent. sacramenta puberum, col. 3. & 4. dicit tamen Albericus, quod communiter vidit servari, quod contractus celebrati per minores cum juramento sunt reputati validi, etiam sine alia certificatione: sed quia opinio tanti doctoris, Dini scilicet, est tot juribus fulcita, ad omne dubium tollendum dicit credere esse tutum, quod in contractibus minorum adjiciatur, quod certiorati fuerint, & quod ita fecit in pluribus apponi. Adde etiam Bald. in L. 2. col. 6. C. de rescind. vendit. distinguentem, an intervenit scientia tutoris vel curatoris, vel non: & non videtur à communi opinione recedendum, licet ante factum tutum est, quod dicit Albericus; & in certificatione juris planè procedit. Quid autem de certificatione facti? Vide per Paul. de Castr. in quodam consil. incipit, viso puncto, & Decium cons. 403. circa fin. & an juramentum debeat intervenire in ipso contractu, vel sufficiat, quod ante vel post præstetur? Gloss. in dict. §. item sacramenta, & in dict. authent. sacramenta, vult, quod sufficiat quandocumque præstari; & vide per And. de Isern. in dict. §. item sacramenta; Alberic. dicit tutius esse quod in ipso contractu interveniat, vel in continenti ante, vel post; vide per eum in dict. authent. sacramenta, col. 4. Crederem, etiam ex intervallo præstitum tenere de jure, licet tutum sit, quod dicit Albericus.

(7) *La postura*. Sive hinc inde oriatur obligatio, ut in contractibus propriè sumptis, sive etiam in contractibus impropriis, & sic in donatione, & aliis, ut tradit Gloss. in dict. authent. sacramenta, super verbo contractibus, & tradit Alex. consil. 53. vol. 3. in 1. dubio, & Socin.

consil. 279. 2. vol. Decius consil. 232. diu admonendum, in 2. dubio. Item procedit in distractibus, glossa singularis in L. 3. §. contrario, ff. de contrar. judic. tutel. Bart. in L. tutores, §. ab eo, ff. de administ. tutor. ubi de remissione actionis tutelæ, Bart. & Doctor. in dict. authent. sacramenta puberum, Alexand. in L. Pomponius, §. præterea, ff. de acquir. poss. Item etiam in quasi contractu, veluti in additione hæreditatis, & similibus, Glossa in dict. authent. sacramenta, ubi Jason, 19. col. ubi etiam extendit, etiamsi minor per se non contrahat, sed alii contraheanti assentiat cum juramento, allegat glossam, quam dicit valdè singularem, in authent. de nupt. §. sed quod sancitum, in verbo neque scriptum, & ibi Angel. col. fin. multum commendat. Item procedit etiam in nimia constitutione dotis super rebus immobilibus, secundum Bald. in L. nulla, C. de jure dot. Habet etiam locum in judiciis, Glossa, & communiter Doctores in dict. authent. sacramenta, & adde Bald. in L. unic. col. 14. C. de confess. & ibi vide, quid si jurat non revocare factum procuratoris. Valeret etiam manumissio servi inter vivos per puberem facta, licet nondum habeat viginti annos, ut tradit Joan. Andr. referens Pileum in addit. ad Specul. in rubric. de servo. non ordin. Non tamen procedet hæc lex, si juramentum præstetur super testamentis vel ultimis voluntatibus, secundum Cyn. Bald. & alios in dict. authent. sacramenta, ubi Jason in 13. limitatione.

(8) *Por razon de menor edad*. Quid si contractus esset invalidus alia ratione, quàm minoris ætatis, & simpliciter juravit non convenire, an possit contravenire? Glossa, quod sic, in L. 1. C. si advers. vendit. unde non excluderet juramentum remedium ex L. 2. C. de rescind. vendit. ut tradit Alberic. alios referens in dict. authent. sacramenta; unde necesse est, ut omnia remedia tollantur, quod minor juret non contravenire ratione minoris ætatis, neque alia quacumque ratione, ut tradit Bart. & Alberic. ibidem: & formam juramenti ad omne dubium tollendum ponit Alberic. ibi, col. penult. quæ talis est: talis profitens se puberem vendidit Sempronio tale prædium spontè, & ex certa scientia prius certioratus de forma authenticæ sacramenta puberum, & juravit ad sancta Dei Evangelia, corporaliter tactis scripturis, se servare ipsum contractum inviolabilem, & non contravenire beneficio minoris ætatis, minoris pretii, vel aliquo alio modo, vel jure, quod dici vel excogitari possit. Tu vide plenior formam in L. 59. tit. 18. Partit. 3. & quæ ibi dixi, & in L. 16. tit. 11. ead. Partit. & vide etiam L. 56. tit. 5. Partit. 5. & quæ ibi dixi.

(9) *Deue ser guardada su jura*. Et contractus firmatur juramento, licet de se esset invalidus, secundum opinionem Martin. communiter approbatam in L. 1. C. si advers. vendit. unde etiam tenebitur hæres minoris jurantis, ut declarat Paul. de Cast. in dict. authent. sacramenta, in princ. & col. 2. tradit etiam Abb. in cap. 1. de jurejur. lib. 6. ubi etiam notanter dicit, quod etsi tollatur juramentum, quod firmaverat contractum, non per hoc rescinditur, neque corrumpitur contractus, qui jam ex interpositione juramenti consequutus est firmitatem; vide ibi per eum. Quid autem si minor enormiter laderetur? Vide, quæ dixi in dict. L. 59. & dict. L. 56. & quæ tradit Decius consil. 403. penult. & fin. col. De aliis limitationibus ad dictam authenticam, & consequenter ad istam legem, vide Jason. in dict. authent. sacramenta, post Bartolum, ubi Jason cumulat 14. limitationes; ibi poteris videre.

(10) *Otra vez*. Concordat cum L. 1. 2. & 3. C. si sapius in integr. restit. postul. & an procedat, sive sit restitutio denegata, quia non fuit probatum de læsione, sive quia non fuit probatum de atate? Vide per Bart. & Bald. in L. fin. C. si minor se major. dixer. & per Paul. de Cast. in dict. L. 1. & 2. C. si sapius in integr. restit. postul. ubi Paul. tenet contra Bartolum: & rectè iudicio meo, licet Bald. & Angel. simpliciter sequuntur Bartolum; Salicetus sentit idem quod Paul. & pro hoc satis confert lex ista Partitarum, ibi: si sententia fuere dada contra el, porque no era assi como el querellana, quæ verba re-

L E Y VII.

Como el menor puede desamparar la herencia que ouiere entrado, si entendiere que le es dañosa.

SEyendo establecido por heredero el menor de veynte e cinco años, si entendiere que non le es prouechosa la heredad de tener, puede pedir al Juez, que le otorge poderio para desampararla (1), maguer la aya entrada. Pero, quando esto ouiere de fazer, deue ser delante los acreedores (2) de la heredad, que sepan qual es la razon, por que la desampara. E estonce el Juez, si entendiere que es daño del moço en tener la heredad, deuele otorgar que la pueda desamparar, e tornar en el estado en que era de primero, poniendo en recabdo (3) primeramente todas las cosas, que perteneciessen a la heredad.

lla cosa, delante de aquel Juez, nin ante otro; fueras ende, si appellese (11) de aquella sentencia, o si mostrasse razones nuevas (12), atales que gelas deuiesen recibir. Otrosi dezimos, que si el menor de veynte e cinco años mouiesse pleyto en juyzio con otorgamiento de su guardador, demandando a alguno, que era su sieruo; si fuesse dada sentencia contra el, en que fuesse dado por libre aquel a quien demandaua, non podria despues demandar restitucion (13) contra tal juyzio, por razon que era de menor edad quando mouio el pleyto. E esto es, por la mejoría que otorgan los derechos a la libertad (14). E aun dezimos, que si el pleyto, o la postura, de que demandasse restitucion el menor, fuesse fecho en tal manera, que todo ome de edad cumplida, e de buen entendimiento, la faria assi (15), e non deuia tenerse por engañado porende; que estonce non deue ser desfecho, por razon que lo fizo en tiempo que non era de edad. Porque siempre ha de prouar dos cosas (16) el que demanda restitucion: la primera, que era de menor edad a la sazón que fizo el pleyto, o la postura; la segunda, que la fizo a daño, e menoscabo de sí.

feruntur, tam ad ætatem, quàm ad læsionem: non obstat dicta *L. fin.* quia intelligenda est secundum intellectum Rapha. & Pauli ibi.

(11) *Appelasse.* Ad appellandum ergò restituetur, si tempus fuit elapsum. Et an qui restituitur ad appellandum, vel prosequendum appellationem, debeat probare, quòd foveat justam causam? Vide Bart. in *L. nam & postea*, §. *si minor*, ff. de jurejur. col. fin. & Paul. de Castr. in *L. fin. C. in quibus caus. in integr. restit. non est necess. col. penult.* Alexand. consil. 55. vol. 5.

(12) *Razones nuevas.* Nota bene, & adde dict. *L. 2.* non igitur sufficerent probationes novæ, sed causæ novæ debent adesse, sive quæ allegatæ non fuerunt, vel de novo emergerunt, Glossa, & Salic. ibi; non ergo lex de Madrid, in cap. 20. in *Ordinam. de Madrid*, quæ jubet denegari aliam restitutionem ad opponendas exceptiones novas, procedet, quando de novo ex nova causa sint tales exceptiones ortæ, ut hic, & in dict. *L. 2. C. si sapius in integr. rest. cap. pastoralis, de except.* Bald. in cap. 1. colum. 5. de milit. vasal. qui contum. est, præsertim si læsio esset enormis, ut notat Bald. ibidem in fin. princ.

(13) *Restitucion.* Concordat cum *L. fin. C. si advers. libertat.*

(14) *A la libertad.* Adde ad casus, quos posui in *L. 4. tit. 5. 3. Partit.*

(15) *La faria assi.* Nota ista verba, & quæ sequuntur, ad intellectum & declarationem *L. fin. C. de in integr. restit.* de qua ista sumpta est. Doctores etiam aliter inter intelligunt dictam *L. fin.* & exemplificant aliquibus modis; vide ibi per eos: quia in effectu ista lex Partitarum etiam illam comprehendit.

(16) *Dos cosas.* Adde *L. 2. supra eod.*
Tom. III.

LEY

L E X VII.

Si minor est læsus, adversus hæreditatis additionem, vocatis ad hoc creditoribus hæreditariis, restituitur. Hoc dicit.

(1) *Para desampararla.* Concordat cum *L. 1. C. si min. ab hered. se abstin.* ubi vide per Azon. in *summa*, & debet fieri causa cognita, ut ipse ibi tradit, considerato non tantum eo, sit lucrosa hæreditas, vel non, sed etiam eo, an intersit minoris litibus & sumptibus non vexari, *L. minoribus 25. annis*, ff. de minor. Item eo considerato, an in hæreditate sint multæ mortales res, vel prædia ruinæ subjecta, *L. verum*, §. *si locupleti*, ff. de minor. & poterit petere istam restitutionem, etsi adjerit cum beneficio inventarii, ut etiam declarat Salic. in dict. *L. 1. ad fin.* & in *authent. si omnes*, ad fin. habet namque minor petens restitutionem contra additionem hæreditatis necesse probare se læsum ex additione; quod etiam patet ex citatione creditorum, quæ hic requiritur, ut etiam tradit Paul. in *authent. si omnes*, C. eod. & expressius habetur in ista lege cum subdit, *si entendiere que es daño del mozo*, & sic approbatur hic opinio Jacob. de Aret. & Odofred. & reprobat opinionio Guido. de quibus per Alberic. in dict. *authent.*

(2) *Los acreedores.* Concordat cum dict. *authent. si omnes*, ubi vide per Gloss. & Doctores, quid de legatariis: & adde etiam *L. etiam*, §. *fin. ff. de minor.* & de modo citationis præsentium & absentium, vide ibi signanter per Paul. de Castr. ubi etiam, an sufficiat generale proclama.

(3) *En recabdo.* Adde dict. *authent. si omnes*, & in corpore unde sumitur, ubi quòd illud quod perit propter imbecillitatem minoris, non restituitur à minore: & nota hic istum casum, in quo judex ex officio, etiam nemine petente, debet providere, ne bona hæreditaria dissipentur.

L E Y VIII.

Ante quien puede el menor demandar la entrega, e quando, e en que manera deve ser fecha.

Delante del Judgador ordinario (1) del lugar deve demandar el menor restitucion e entrega de los daños, e de los menoscabos que ouiesse rescebido en sus cosas, por pleyto que ouiesse fecho a daño de si, o por alguna de las razones sobredichas, que diximos en las leyes ante desta. E el Juez deve llamar ante si (2) la otra parte, a quien fazen la demanda, e si fallare que el pleyto, o la conoscencia (3), o el juyzio (sobre que demanda la entrega) que fue fecha a daño del menor, deuel tornar en aquel estado en que era ante; de manera, que cada una de la partes (4) aya en saluo su derecho, assi como lo auia primeramente. E esta restitucion puede deman-

L E X VIII.

Non solum minor potest petere restitutionem, dum est intra ætatem 25. annorum, sed etiam intra quadriennium post: & etiam hæredes ejus intra dictum tempus possunt eam petere. Hoc dicit.

(1) *Ordinario.* Et intellige de judice rei, non actoris, *L. 2. C. ubi, & apud quem.* Sed an possit peti restitutio contra contractum in loco, in quo factus fuit, coram judice illius loci, si ibi reperitur reus contra quem petitur? Bald. post Guiliel. de Cugn. dicit, quod non, *in dict. L. 2.* quia licet in loco contractus sortiatur quis forum, procedit, si agatur ad ejus observationem, non si ad ejus rescissionem, & idem tenet Paul. de Castr. ibi; potest etiam causa restitutionis specialiter delegari à Principe, vel judice ordinario. Item coram delegato ad universitatem causarum potest peti restitutio, & etiam coram delegato causæ specialis, si læditur in aliquo actu, & sic restitutio venit incidenter, vide *L. fin. & ibi Paul. C. ubi, & apud quem, & in cap. suscitata, de in integr. restit.* & intellige istam legem de judicibus ordinariis habentibus certum tribunal, seu certum territorium; nam habentes jurisdictionem sine territorio non possent in integrum restituere, ut patet *in dict. L. fin. & ibi Paul.* qui ex hoc dicit, quod coram Rectore scholarium non poterit peti restitutio. Item intellige, nisi sit talis judex ordinarius, qui habeat jurisdictionem sine administratione, qui non potest cognoscere nisi inter consentientes, ut sunt Judices Cartularii, & Notarii, qui hoc habent in privilegiis; iste enim non cognoscit de restitutione, Gloss. *in dict. L. fin.* neque etiam poterit peti restitutio coram arbitro, ut *in dict. L. fin.* habetur, ubi quaerit Glossa, an possit compromitti, an quis sit restituendus? Et concludit, quod sic; & cum Glossa tenet ibi Salicetus post Bart. quando de facto quis patitur se hoc modo conveniri. Bald. tamen reprobatur dictum Glossæ, vide ibi per eos.

(2) *Llamar ante si.* Concordat *L. 2. tit. 25. 3. Partit.* & quæ ibi dixi, cum concordantiis ibi positis.

(3) *Conoscencia.* Adde *L. certum, §. in pupillo, ff. de confess.* & vide quæ habentur *in L. 4. suprâ, eod.*

(4) *Cada una de las partes.* Adde *L. 2. tit. 25. Partit. 3.* & quæ ibi dixi.

(5) *Quatro años.* Adde *L. fin. C. de tempor. in integr. rest.* Sed an cum damnum sit eminentissimum, dabuntur minori triginta anni, prout dantur tali casu ecclesiæ, fisco, & reipublicæ, ut habetur *in L. fin. infra, eod.* & notat Glossa *in cap. 1. de rest. in integ. lib. 6.* Videtur, quod non, quia expressè cautum est hic de minore, ut tantum detur quadriennium, & si propter damnum enormissimum

dar en todo pleyto, o conoscencia, que el ouiesse fecho a daño de si, o su guardador, o su abogado. E tal demanda como esta puede fazer el menor en todo el tiempo fasta que sea de edad cumplida de veynte e cinco años; e aun en quatro años (5) despues desso: e non solamente puede el menor fazer demanda fasta este tiempo, mas aun sus herederos (6).

L E Y IX.

Como el menor puede demandar entrega de las cosas que perdiesse por tiempo.

Prescriptio en latin, tanto quier dezir, en romance, como ganancia que faze ome de alguna cosa por tiempo. E como quier que de tal razon como esta fablamos cumplidamente en la tercera Partida deste libro, en las leyes que fablan en esta razon. Pero dezimos, que las ganancias que se fazen por tiempo de veynte años, o dende ayuso, que non corre (1) ninguno destos tiempos con-

aliud voluerat ista lex, expressisset, prout fecit in casu dictæ *L. fin.* Præterea est diversa ratio in minore, cui quadriennium non currat à die læsionis, sed completo 25. anno, ut hic & *in dict. L. fin.* Sed in contrarium facit, quia ideo ecclesiæ, & reipublicæ datur restitutio, quia utuntur jure minoris, ut *in cap. 1. & cap. auditis, de in integr. restit. L. Respublica, C. quib. ex caus. major.* & sic arguit Glossa *in dict. cap. 1.* quod sicut post quadriennium non datur restitutio minori, sic neque ecclesiæ. Item, quia ratio eminentissimi damni ita militat in minore, sicut in ecclesia; & istud videtur æquius, ita tamen quod tunc tempus triginta annorum computetur à die læsionis, ut *in dict. L. fin.* facit ad prædicta *L. fin. in princ. C. de indicta viduit. toll.* & quod per illam legem dicit Bald. *in L. filium quem habentem, col. 12. C. famul. ercisc.* & quod notatur per Gloss. & Joann. Andr. *in cap. ad nostram, de rebus eccles. non alien. in gloss. super verbo encenia,* ubi Glossa *in fin.* recitat opinionem illorum, qui dicebant, quod etiam judicis officio succurratur his, qui ultra dimidiam justitiae pretii læsi sunt.

(6) *Sus herederos.* Adde *L. 2. & quasi per totum, C. de temp. in integr. restit. & L. non solum, ff. de in integr. restit.* Et an beneficium restitutionis transeat in patrem, qui succedit filio in peculio? Vide Gloss. & Bart. *in L. pater, ff. de castr. pecul.* privilegium tamen competitens pupillo quia pupillus, non transit ad hæredem, vide *L. ex pluribus, & ibi Bart. ff. de administr. tutor.*

L E X IX.

Præscriptio viginti annorum, aut infra, non incipit currere contra adultum, nisi in alterius persona præscriptio incipit, quia tunc continuatur in minore; sed restituatur ad tempus, quod contra eum currit: præscriptio autem triginta annorum, vel ultra, incipit currere contra minorem, sed restituatur adversus eam. Hoc dicit.

(1) *Non corre.* Et sic præscriptiones longi temporis, vel minoris, ipso jure à minoribus non incipiunt, ut hic, & *in L. fin. C. in quib. casib. in integ. restit. non est necess. L. etiam ei, ff. de minor. L. bonæ fidei, in princ. ff. de acquir. rer. domin. juncta L. non est ignotum, C. quib. non obijctur long. tempor. præscript.* non ergo hodie (licet minori sit lapsum tempus ad solvendum tributum) res ejus incidit in commissum, cum tale tempus non currat minori per istam *L.* & dictam *L. finalem,* & tenet glossa notabilis, & ibi vide Joann. de Plat. *C. de fund. patrimon. lib. 11. & in L. si tutores, & ibi Cyn. & Salicet. C. de administr. tutor.* Alexand. *consil. 31. ponderatis, §. vol.* Limita primò istam legem in præscriptionibus conventiona-

contra los que son menores de veynte e cinco años, nin contra sus cosas, nin les empesce en ninguna manera, para perder alguna cosa de lo suyo por tal razon. E esto se deve entender, quando los tiempos de tales prescripciones comiençan a correr contra los menores, seyendo ellos nascidos. Mas si ante que ellos nasciessen (2), o fuessen establecidos por herederos de otros, ouiessen començado a correr (3) contra aquellos

a quien los menores heredassen, estonce, bien correrian contra ellos, e empescerles yan. Pero podrian demandar restitucion (4) del tiempo, que contra ellos fuesse corrido mientras que eran menores. Mas las prescripciones que son de treynta años, o dende arriba, empecen a los que son menores de veynte e cinco años, e mayores de catorze años (5), e corren contra ellos; como quier que pueden demandar al Juez restitucion (6), que

libus, procedentibus ex contractu defuncti, sive præscriptio fuerit inchoata cum defuncto, sive cum minore ejus hærede, *L. Æmilius*, ff. de minor. *L. ea quæ à patre*, C. de restit. milit. & tenent communiter Doctores in dict. *L. fin.* & intellige, quando nullum factum intervenit cum minore, sed sola mora, alias secus, ut in *L. cum filius*, §. in hac, ff. de verbor. oblig. *L. 2. C. si advers. vendit. pignor.* Dicit tamen singulariter Albericus in dict. *L. fin. col. 4. circa fin.* quod in dicto casu dabitur minori restitutio in subsidium, argumento *L. properandum*, in fin. *C. de judic. L. cum mandato*, ff. de minor. & cap. 4. §. pupillus, in authent. de hæredit. & Falcid. quod tu multum nota, quia cæteri Doctores simpliciter dicunt isto casu currere præscriptionem cum effectu, & non dari restitutionem. Item limita in præscriptionibus testamentariis, ut in tempore à testatore præfixo, quia currit minori, datur tamen restitutio, ut in *L. 3. §. & si hæres*, ff. de minor. vide quod notat Bald. in *L. pupillorum*, C. de repud. hæredit. Poterit etiam minor petere se restitui adversus præscriptionem conventionalem ortam à contractu defuncti ex capite ignorantie, ex clausula generali, si qua mihi, &c. secundum Bart. in dict. *L. Æmilius*, post medium comment. in 2. oppos. Francisc. Balb. in tractatu præscription. fol. 64. col. 1. vers. 2. limita. Item limita & secundò in præscriptionibus judicialibus, ut in tempore triennii, quo durat instantia causæ principalis, vel alio tempore per statutum assignato instantiæ causæ, nam currit minori, & non datur restitutio, nisi in subsidium, tutore vel curatore non existente solvendo. Similiter ei currit tempus datum ad appellandum, & ad prosequendum appellationem, Gloss. in *L. auxilium*, ff. de minor. datur tamen restitutio minori, etiam tutore vel curatore non existente solvendo, probatur in *L. 1. & 2. C. si sapius*, in integr. restit. postulet. & ibi Bald. Bart. & Bald. in dict. *L. fin.* Francisc. Balbus in dict. suo tractatu, fol. 64. col. 4. vers. prædicta conclusio, & idem vult Angelus in dict. *L. fin.* Limita etiam in tempore statuto hæredi ad conficiendum inventarium, nam currit minori, salvo restitutionis beneficio, ut in dict. §. pupillus, in authent. de hæred. & Falcid. & vide circa istum §. quod dicit Bald. in *L. cum antiquioribus*, col. 3. *C. de jur. deliber.* Limita etiam in casu authentice si minor, *C. de tempor. in integr. restit.* & in tempore dato ad petendum bonorum possessionem, secundum Bart. in dict. *L. fin. col. fin.* Item limita in tempore anni præfixi ad petendum investituram, nam currit adulto, salva restitutione, ut in §. 1. vers. præterea si quis, juncta glossa, & ibi Alva. & Præpos. de prohib. feud. alien. per Freder. Francisc. Balb. in dict. suo tractatu, fol. 65. col. 1. vers. sic §. fallit. & ibi vide per eum de præscriptione statutaria; ubi col. 2. in princ. refert Claudium Aquensens. in *L. naturaliter*, fin. col. ff. de usucap. dicentem, quod communis conclusio est, quod præscriptio statutaria currit contra minorem adultum tempore minoris ætatis, & dormit tempore pupillaris, per dictum vers. præterea si quis, & intelligi videtur, sive tractetur de lucro, sive de damno, secundum Bald. Angel. & Paul. de Castr. in dict. *L. fin.* Fallit tamen ista conclusio, quando præscriptio statutaria succederet loco præscriptionis legalis, nam eandem sortietur naturam; vide ibi per eum, versic. fallit ista conclusio. Adde etiam circa præscriptionem statutariam, quod dicit Bald. in *L. si mater*, C. ne de statu defunctor. & in *L. 3. C. quib. non obijcitur long. tempor. præscript.* & in cap. 1. col. 3. quo tempore miles. & in §. porro, qualiter feud. alien. poss. & in *L. omnes populi*, col. 10. ff. de justitia & jure, & *L. cum notissimi*, col. 1. *C. de præscript.* 30. vel 40. annor. Et de præscriptione retrahendi

rem pro tanto per agnatum, vide Alberic. in dict. *L. fin. col. 2.* & Abb. in cap. constitutus, col. 3. de in integr. restit. ubi quod currit minori, sed restituitur: sed tu vide *L. 7. tit. 7. lib. 5. Ordin. Regal.* ubi disponitur, quod non detur isto casu restitutio. Quid autem de transcurso bienii, vel trienii dati emphyteutæ, an currat minori, vide Gloss. in *L. si tutoris*, C. de administrat. tutor. dum tenet, quod non currat illud tempus minori; Albericus tamen post Ubert. in dict. *L. fin. col. 3.* vult contrarium; vide ibi per eum. Quid etiam si minor impetravit veniam ætatis, an currat contra eum præscriptio? Vide per Alberic. in *L. ea quæ*, vers. querit Ubertus, C. de tempor. in integr. restit. ubi distinguit, quod aut res, in qua currebat præscriptio, exigebat decreti interpositionem, & tunc mero jure non currit, quia in talibus venia ætatis nihil operatur: si verò non exigebat decretum, & præscriptio inchoavit ante veniam impetratam, & judici intimatam, & tunc non currat, quia pro minore adhuc habetur, ut in *L. 1. & 2. C. de his qui veniam ætat. impetr.* aut post, & tunc currat cum effectu sine restitutione, quia pro majore habetur. Item adverte, quod in casibus, in quibus de jure veteri currebat præscriptio etiam legalis minori sine spe restitutionis, similiter & hodie curret, neque dabitur restitutio; sed difficile est investigare tales casus: vide per Paul. de Castr. in dict. *L. fin.* exemplificantem in actionibus prætoriiis, quæ finiuntur anno, vel minori tempore, ut in redhibitoria, & quanto minoris; vide ibi per eum, & per Francisc. Balb. in dict. tract. fol. 64. col. 3.

(2) Nasciessen. Licet existerent in utero, ut in *L. etiam ei*, ff. de minor.

(3) A correr. Approbat opinionem Azon. in summa, C. in quib. casibus in integr. restit. non est necess. quæ communiter approbatur, & reprobatur opinionem Ubert. & Alber. Papien. & Jacob. de Are. qui dicebant non currere præscriptionem longi temporis, vel minorem, minori, sive coepta esset cum deuncto, sive cum minore, quia ita intelligebant dictam *L. fin.* per textum in *L. fin. in fin. C. si major fact. alienat. sine decreto rat. hab.* quam dicit veriorum Alberic. in dict. *L. fin. col. 2.* dicas, ita de facto obtinuisse coram magnis peritis.

(4) Restitucion. Adde *L. 1. C. si advers. usucapion.* & *L. etiam ei*, ff. de minor.

(5) Mayores de catorze años. Contra pupillum enim non currit præscriptio, *L. bonæ fidei*, ff. de acquir. rer. domin. *L. sicut in rem*, ubi Glossa, C. de præscript. 30. vel 40. annor.

(6) Restitucion. Approbat opinionem Azon. & Joann. de qua in glossa finali dictæ *L. fin.* quæ est communis; bene tamen fatentur, quod si præscriptio incepta à minore, vera sit opinio Alberici, de qua in dict. gloss. cum compleri non possit præscriptio, nisi in ætate majori, & etiam quadriennio lapso restitutionis, & ideo non competeret restitutio, *L. fin. C. de temp. in integr. restit.* & ita tenet Alberic. in dict. *L. fin. C. in quib. caus. col. 4.* Angel. ibidem col. 1. & Alberic. in *L. fin.* vers. denuo quero, C. de tempor. in integr. restit. Odofred. tamen relatus ab Alberico in dict. *L. fin. C. in quib. caus. in integr. restit.* dicit, quod etiamsi præscriptio incipiat à minore, & sic solum compleatur in majori ætate, adhuc detur restitutio, quia cum læsio ex præscriptione consummatur in majori ætate, quadriennium incipit currere à die consummatæ læsionis, argumento *L. 1. §. annus*, ff. quando actio de pecul. est annal. & quod quadriennium incipiat à completa præscriptione, tenent Bart. & communiter Doctores in dict. *L. fin. C. de tempor. in integr. restit.* quando tempus ex quo fuit causata læsio, fuit prius quadriennio, vel tantumdem,

que non pierdan ninguna cosa, por todo el tiempo que fueron de menor edad; e han demas quatro años (7), segun que es sobredicho.

dem ; & si fuerit minus , tunc solum infra tantum tempus , quantum fuit tempus læsionis ; vide per Bart. Bald. Ang. & Salic. *in dict. L. fin. C. de tempor. in integr. restit.* & per Francisc. Balb. *in tractat. præscripti. fol. 63. col. 2. vers. 2. quæro.* Ecclesia tamen semper habet quadriennium integrum , licet tempus læsionis fuit minus , ut *in Clement. 1. de in integr. restit.* ubi & Glossa voluit idem esse in privatis personis ; sed præcedens opinio Legistarum est communis : ex lege tamen finali , *infra eod.* videtur approbari opinio Glossæ *in dict. Clement. 1.* vide ibi. Adverte tamen , quod si præscriptio fuit cœpta in minori ætate , & completa in maiori ætate , adhuc habet locum restitutio , ut dictum est ; debet tamen intelligi , quando completa fuit in quadriennio , & sic emersit læsio in quadriennio , secus si emersit post quadriennium continuum , quia cum tunc restitutio orta denegaretur post ea , multo magis impeditur nativitas ejus , secundum Bart. *in dict. L. fin. C. de tempor. in integr. restit. in fin.* & sequitur ibi etiam Bald. *in fin.* dicens esse notandum.

(7) Quatro años. Et à quo tempore currat quadriennium, vide in *gloss. preced.* & istud tempus ab initio est utile, unde non currit probabiliter ignoranti, Bald. in *L. falsam, C. si ex fals. instrum.* Jaso. §. rursus, col. 16. *Institut. de action.* Francisc. Balb. ubi supra, fol. 36. column. 3. Alexand. consil. 63. col. 4. in 4. volum.

LEX FINALIS.

Non solum minor, sed etiam ecclesia, Rex, vel communitas civitatis, vel loci, restituitur intra quadriennium a tempore lésionis, ut minor; sed si lésio in alienatione fuit ultra dimidium iusti pretii, restituetur intra triginta annos à die alienationis computandos. Hoc dicit.

(1) *Ecclesiæ*. Ecclesiæ respUBLICa est, quia jûs publicum consistit in sacris, & in sacerdotibus, *L. 1. ff. de justit. & jur.* & ideò semper jure minoris sèrvatur illæsa, *cap. 1. cap. auditis, de in integr. restitut.* Hostiens. *de restitut. in integ. in summa*, vers. *cui*, *ad fin.* & nota quòd potest ecclesiæ petere restitutionem còtrà contractum, vel nullitatem contractus, coram judice ecclesiastico, *cap. ad nostram*, & ibi Abb. *de rebus ecclesiæ non alien.* An autem possit peti in integrum restitutio per personam ecclesiæ, pro eo quod concernit suam dignitatem vel beneficium, vide Abb. *in cap. pro illorum, in ultimo notab. de præbend.* ubi refert notabile dictum Joan. And. *in cap. veniens, de transaction.* quòd si personæ ecclesiastica contraxit, & obligatio sit personalis, veluti super fructibus, si in consequentiam læderetur ecclesiæ, poterit petere restitutionem in integrum, secùs ubi tamen læderetur personæ quoad fructus, quos faciebat suos: & ibi etiam allegat glossam 2. in *Clement. 1. de in integr. restitut.* dum tenet, quòd ubi ecclesiæ non læditur, licet lædantur personæ ecclesiæ, non competit restitutio. Poterit ergo capitulum aliqujus ecclesiæ in bonis suis petere restitutionem in integrum, prout etiam firmat Innoc. *in cap. nisi, de præbend.* quando capitulum læditur in juribus suis, secùs si læderentur personæ singulares ipsius capituli, vel Episcopus in juribus competentibus personæ suæ, prout dixit prædicta glossa, & etiam Abb. *in cap. 1. col. penult. de in integr. restitut.* similiter hospitalia, & alia loca pia gaudent hoc beneficio, secundum Joan. Andr. *in cap. 2. de in integr. restit. lib. 6.* & *in cap. requisisti, de testam.* bonus textus in *L. omnia, C. de sacros. eccles.* Abb. *in dict. cap. 1. col. penult.* ubi dicit, quòd collegia non pia non gaudent hoc beneficio: subdit tamen, quod gaudebit collegium scholarium, quia in eo sunt multi minores 25. annis: vide etiam Abb. *in cap. relatum*, el 1. *de testam. in fin.* Hospitalia verò privata, non constructa Episcopi auctoritate, non gaudent privilegiis piorum locorum, unde

LEY X.

Como las Iglesias, e los Reyes, e los Concejos, pueden demandar restitucion, por aquellas mismas razones que los menores.

Porque los bienes de las Iglesias (1),
e de los Reyes (2), e de los Con-
ce-

neque gaudebunt in integrum restitutione, neque præsidentes talibus hospitalibus privilegiis clericorum, neque relictæ hospitali acquirerentur sibi, sed Episcopus distribuet inter pauperes, Bald. notabiliter, in *authent. hoc jus porrectum*, col. 2. *C. de sacros. eccles.* vide per eundem in *L. orphanotrophos*, in vers. *quæro, utrum lex*, *C. de Episcopis, & Cleric.* & notabiliter per eundem in *L. si quis ad declinandam*, 12. & 13. col. *C. de Episcopis, & Cleric.* & notabiliter per Rochem in *tractat. de jure patron. fol. 18. & 19. & adde Abb. in cap. 2. de consuet. 2. notab.*

(2) *Reves*. Et nil mirum, si Regibus in regnis suis competat restitutio, quia apud eos est universalis respublica Romanorum, ut tradit Bald. in *L. 3. C. ad Trebell.* ubi dicit, quod universalis respublica Romanorum non est nisi apud Imperium; & etiam apud Reges in suis regnis tantum; & cum respublica Romanorum hoc jus habet, ut in *L. Respublica*, ubi Gloss. *C. ex quib. caus. major.* sic etiam Reges debent habere; & ex hoc videtur male dixisse Petrus, quem refert Alber. in *dict. L. Respublica*, quod Rex Franciæ in causa sua, vel regni, non posset restituere. Idem etiam voluit Lucas de Penna in *L. cubicularios, C. de præpos. sacri cubiculi, lib. 12.* Cujus contrarium caveatur expressè in ista lege, & idem videtur probari de jure antiquo, ut habetur in *L. rempublicam, C. de jure reipub. lib. 11.* intelligendo de republica Romanorum, quæ est hodie apud Imperatorem vel Reges, ut dixi. Et ut declarat Bald. in *L. 1. C. de hæredit. vel action. vendit.* duplex est patrimonium Regis, unum quod appellatur Fiscalis, puta introitus, & exitus cameræ fiscalis; aliud appellatur totius patrimonii regalis, & quæ sunt in æterno patrimonio Regis; & in utroque patrimonio intelligerem legem istam, cum indistinctè loquatur, & militet eadem ratio; & facit *L. fin. C. qui dar. tutor. poss. & L. cum servus, §. si vero Salustianos hortos, ff. de legat. 1. C. de fund. parim. per totum*, & quod ibi per Gloss. in rubric. & non bene videtur dixisse Alberic. in *dict. L. Respublica*, cum concludit, quod fisco non competat restitutio, dicens non subesse eandem rationem in fisco, quæ in republica, quia respublica Romanorum est omnium caput & magistra, & facilius subest læsionibus, quàm fiscus; & quia fiscus, & respublica non sunt idem, ut patet *C. ne fiscus, vel respublic. in rubrica*, nam post imperium translatum in Principem à republica Romanorum, respublica absolutè sumpta est Fiscalis Imperii, vel Regis, ut dixit Bald. ubi *suprà*, & tenet etiam Salic. in *dict. L. Respublica, in princ.* Gloss. & ibi Bart. qui latius declarat, quando respublica, & fiscus sint idem, in *rubrica, C. de jur. fisci, lib. 10.* Habet etiam Princeps, & aliud, & tertium genus patrimonii, quod appellatur privatum, quod habet etiam tanquam Titius, & non tanquam Princeps, seu Rex, ut tradit Alexand. 4. *vol. consil. 6. L. procurator*, & ibi Cyn. *C. de edend.* & in isto tertio patrimonio non videtur, quod procedat hujus legis dispositio, & possèt procedere, quod Petrus relatus ab Alberico dixit, & hujus sententiæ fuit Lucas de Penn. ubi *suprà*, dicens, quod Rex non ratione suæ personæ, sed ratione reipublicæ, quam sustentat, eamque procurat & servat, tali beneficio gaudet, & quod si aliàs in speciali contractu, qui commoda vel incommoda reipublicæ non respiceret, ipse Rex, seu ejus camera læderetur, non esset restituendus, argumento *L. famosi, §. hoc tamen, ff. ad leg. Jul. majest. & cap. qui sincera, 45. dist.* Et facit ad prædicta, quod notat Angel. per textum ibi, in *authent. ut cum de appell. cognosc. §. si unum, col. 8. in 1. notab.* quod fiscus poterit se restituere contra non confectionem inventarii, equiparando fiscum minori, facit *L. 1. C. de senten. advers. fisc. lat. retract. lib. 10.* Et an Regina Regis uxor gaudeat isto beneficio, Lucas de Penn. ubi *suprà*, movet istam questionem, & quod aliàs

cejos, (3), se pierden, o se menoscaban, por culpa de los que los han a procurar, o por engaño de los otros. E porende fue establescido antiguamente, que tales bienes ayan aquel preuillejo, e aquella mejoría, que han las cosas de los menores de veynte e cinco años. Onde, los que han en poder (4), e en guarda, las cosas sobredichas, pueden deman-

dar restitucion sobre cada vna dellas, quando se menoscabassen por tiempo, o por engaño, o por negligencia de otri. E esto pueden demandar desde el dia que recibieron el engaño, o el menoscabo, fasta quatro años (5). Pero si el menoscabo fuesse tan grande, que montasse de mas de la meytad del precio (6), que valia alguna de las cosas sobredichas que fuesse enajenada (7),

es-

ita fuit pronuntiatum in favorem dominæ Sanciae Reginae relictae quondam inclityi Régis Roberti, cum decepta foret in venditione castri montis Albani; ipse tamen concludit quod non gaudeat Regis uxor tali beneficio.

(3) *Concejos*. Approbat opinionem Azon. in *summa*, C. si advers. usucapion. in fin. & Gloss. in L. Rempubliam, C. de jur. Reipublic. lib. 11. & Guido de Suza, Jacob. de Aret. & Dyn. & Ubert. & Alberic. Papien. & Odofred. & aliorum, de quibus per Joan. Andr. in *addition. ad Speculat. tit. de restit. in integr.* §. quis autem, col. 6. & per Alber. in L. Respublica, C. ex quib. caus. major. & reprobat opinionem Glossæ in dict. L. Respublica, ubi etiam Petr. & Cyn. & Innoc. in cap. 1. de in integ. restit. & tradit Specul. in dict. §. quis autem, col. 6. vers. idem, quoque juris est in republica, ubi ipse dicit, quod universitates pistorum, cerdonum, & hujusmodi, non restituantur, vide Bald. in L. 1. C. etiam per procuratorem causam restituit. In republica tamen civitatis vult, quod posset restitui; & opinio quæ approbatur hic, secundum Alberic. in dict. L. Respublica, communiter approbatur, & de facto servatur, quia de facili subsunt læsionibus, & quia & aliæ civitates ultra Romanam reguntur per administratores, & sæpe per baratores; de stricto tamen jure credere, se dicit Alberic. contrariam opinionem esse veriore: tene ergo menti istam legem Partitarum, cujus opinionem tenet etiam Bart. Bald. Salicet. & alii in dict. L. Respublica, concludentes, veram & communem opinionem esse, quod omnis civitas, vel quodlibet castrum, gaudet privilegio reipublicæ, & debet restitui in integrum, sicut respublica, dummodo tale castrum, vel villa habeat multitudinem hominum, & regatur per suos administratores, & tractet negotia sua, tanquam communia, non ut privata, licet sit parva universitas, & licet talis civitas sit supposita alicui domino, vel Principi, & ita approbatur hic; & adverte, quod respublica juvatur in multis, ut pupillus; in multis plus, quam pupillus; in multis minus, quam pupillus, vide latè Joan. de Plat. in L. Rempubliam, C. de jur. Reipublic. lib. 11.

(4) *Los que han en poder*. Habes hic, quod syndicus universitatis absque alio speciali mandato potest petere restitutionem; adde Bald. in L. 1. C. etiam per procurat. causam restituit. & Joan. de Plat. in L. Rempubliam, C. de jur. Reipublic. lib. 11.

(5) *Quatro años*. Concordat cum cap. 1. de in integ. restit. lib. 6. & Clement. 1. eod. tit. glossa finalis in dict. L. Respublica, & ibi Bart. & Doct. & in L. Rempubliam, ubi Joan. de Plat. C. de jure Reipublic. lib. 11. & probatur etiam hic, quod etiam contra præscriptionem datur ecclesiæ beneficium restitutionis intra quadriennium à die completæ præscriptionis, quæ erat quæstio antea dubia, ut tradit Abb. in cap. 1. col. penult. & fin. de præscrip. & in cap. tum ex litteris, col. 5. de in integ. restit. & vide Gloss. in authent. de ecclesiastic. tit. §. pro temporalibus, collat. 9. & istud quadriennium est à principio utile, ut patet in dict. cap. 1. de in integ. restit. lib. 6. & ponderat Abb. ubi supra, col. fin. hoc etiam tenet Francisc. Baldus in tractatu præscription. fol. 43. col. 2. & contra lapsum hujus quadriennii non datur restitutio, quia aliàs esset procedere in infinitum, Abb. ubi supra; & vide L. 7. tit. 29. & quæ ibi dixi, 3. Partit. Et à quo tempore incipiat currere istud quadriennium, quando ecclesia, vel respublica petit restitutionem, quia non probavit in termino, vide per Abb. in cap. coram, ad fin. de g. restit. hodie verò provisum est circa hoc per LL. limitationes de Madrid, restringentes tempus, in quibus

(6) *Mas de la meytad del precio*. Approbat Gloss. in cap. ad nostram, de rebus eccles. non per verbo enorme; & nota bene, quia ex hoc dec. textus cum glossa in cap. 1. de restit. in integ. lib. 6. ibi Glossa dicit de damno eminentissimo, ut tunc competi-

restitutio etiam post quadriennium, ut etiam idem Joan. Andr. dicit in dict. cap. ad nostram, ibi cum dicit: & forsam eminentissimum damnum fuit hic causa admissionis post quadriennium. Declaratur ergo hic, quod dicitur eminentissimum, cum contingit læsio ultra dimidiam justipretii; tenet etiam Felin. in cap. in præsentia, col. 5. vers. imò etiam major, de probat. Curtius Junior consil. 141. col. 3. Calcaneus consil. 25. Ratione ergo enormis damni aliqua sunt specialiter statuta, ut hic vides, & minor etiam jurans, si enormiter est læsus, potest petere absolutionem à juramento, ut dicit Abb. in cap. penult. col. fin. de empt. & vend. & vide L. 56. in fin. tit. 5. Partit. 5. Et dicit Bartolus post Gloss. in L. alius, §. bellissimè, ff. quod vi aut clam. quod potes quis propria auctoritate recuperare res suas, quando aliàs pateretur enorme damnum; unde si quis per vim arriperet animalia tua, quæ facilius pereunt, vel vineas, quæ si remanerent incultæ, de facili destruantur; quia tunc facilius permittitur, quod tua auctoritate ea recuperes, quam in aliis rebus permetteretur, quæ non sic de facili pereunt: & vide etiam quod notat Bald. de milit. vassal. qui contum. est, col. fin. vers. sed dubitatur, utrum contra istum processum, & in §. item sacramenta, col. 2. de pac. juram. firm. Præsumitur namque dolus in inferente læsionem enormissimam, ut tradit Paul. de Cast. in L. servo invito, §. cum Prætor, ff. ad Trebell. facit L. summa cum ratione, ff. de pecul. vers. sed dolum, & L. nomen, §. 1. ff. de legat. 3.

(7) *Que fuesse enajenada*. Ex hoc videtur, quod junctis verbis precedentibus, quod non loquitur ista lex, quando Rex, ecclesia, vel respublica velit se restitui contra præscriptionem, nam tunc elapso quadriennio non posset, ut patet ex L. 7. tit. 29. 3. Partit. cum enim hæc lex consideret damnum grave, seu gravissimum, habito respectu rei seu causæ ad ipsam rem vel causam, quia loquitur de damno dato in dimidia valoris rei, & ultra, prout aliàs in ista materia, seu simili, notatur per Bald. in L. si societatem, §. arbitrorum, ff. pro socio. Innoc. in cap. Quintavallis, de jurejur. Bald. in L. penult. C. de arbit. quando tractatur de præscriptione non potest haberi ista consideratio, quia cum tota res præscribatur, semper damnum esset gravissimum ita considerando; unde jura limitantia quadriennium adversus præscriptionem nunquam practicarentur: habebit ergo locum ista lex, quando prædictæ personæ læduntur ex sententia, vel contractu, vel aliàs quam per præscriptionem, ubi possit haberi consideratio, de qua hic, scilicet, quod non esset damnum in tota re: sed contra hoc videtur, nam si læsio proveniret ex sententia, quæ res ecclesiæ, Regis, vel reipublicæ perderetur in totum, & ex hoc reciperetur damnum enormissimum, non potest dubitari, quin competeret restitutio, ut probatur in dict. cap. 1. de restit. in integr. lib. 6. cum gloss. ibi: etiam post quadriennium. Similiter ergo erit dicendum, si læsio in tota re causetur ex præscriptione, & quod hic in ista lege dicitur de læsione ultra dimidiam, verificatur, quod a fortiori procedet, si contingit læsio in tota re. Præterea etiam res dicitur alienari per præscriptionem, L. alienationis, ff. de verb. signif. & quæ tradunt Doctor. in L. fin. C. in quib. caus. in integ. restit. non est necess. unde dicendum videtur, quod istud damnum gravissimum in ista materia consideretur habito respectu ipsius rei ad qualitatem personæ, & quantitatem patrimonii illius, qui patitur hoc damnum, sicut habetur in simili in L. sed & si suscepit, §. 1. & ibi per Gloss. & Doctor. ff. de judic. per Bart. in L. admonendi, col. penult. vers. sed est advertendum, ff. jurejur. & ita in terminis vult, quod istud consideretur Socin. 2. vol. consil. 266. col. 11. incipit, in causa, quæ vertitur inter capitulum canonicorum, & loquitur in restitutione contra præscriptionem: hoc idem vult ista lex Partitarum, quæ etiam loquitur in læsione ex cursu temporis;

vi-

estonce bien puede demandar emienda, e restitucion, fasta treynta años (8), des-

de el día que fue fecho el enagenamien- to de la cosa.

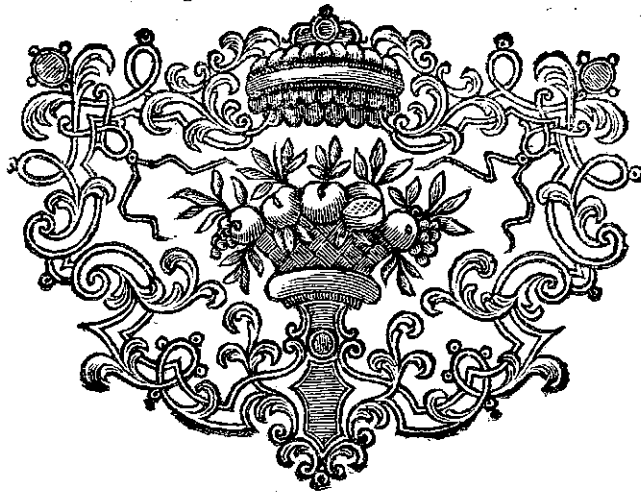
FIN DE LA SEXTA PARTIDA.

vide tamen *L. 5. tit. 29. Partit. 2.* quæ vult tamen dari quadriennium ad restitutionem petendam contra præscriptionem, & ad idem *L. 10. ejusd. tit.* nisi fortè respondeas, quòd limitentur, nisi damnum sit enormissimum, habito respectu, de quo dixi, ad qualitatem rei, & personæ & quantitatem patrimonii.

(8) *Treynta años.* Habes hic præfixum tempus intra quod peti debet restitutio, quando damnum est enormissimum, quod non memini vidisse taxatum de jure communi; & fortè ista taxatio habuit considerationem ad id, quod habetur in *L. sicut, C. de præscript. 30. vel 40. annor.* scilicet, ut actiones minori tempore non limitatæ, triginta annorum spatio præscribantur: & intellige, ut lex ista loquitur de beneficio restitutionis, nam si agere velit ecclesia, vel civitas actione ordinaria sibi aliàs de jure communi competenti, veluti ex deceptione ultra dimidiam justii pretii in contractu venditionis, tunc esset necessarius terminus quadraginta annorum ad præscriptionem talis actionis, ut in *authent. quas actiones, C. de sacrosanct. eccles.* Gloss. & Doctor. in *L. 2. C. de rescind. vendit.* & Gloss. in *cap. ad nostram, de reb. ecclesiæ non alien.* De actionibus vero competentibus Regi, vel fisco, quo tempore præscribantur, vide Francisc. Bald. in suo tractat. *præscript. char. 42. col. 2.* ubi de principibus non recognoscentibus

superiorem, & *char. 50. & 51. Gloss. & ibi Bald. in L. 2. C. communia, de usucapion.* & contra beneficium restitutionis competens Regi pro rebus patrimonialibus regni, vel fiscalibus, præscribitur quadriennio, vel si damnum est enormissimum, triginta annis, ut hic vides. Si tamen sit, qui fuit deceptus in contractu emptionis, vel venditionis, vel simili contractu, privata persona, quæ non gaudet beneficio restitutionis, videtur ex *L. 4. tit. 7. lib. 5. Ordinam. Regal.* quòd etsi interveniat enormis læsio, & deceptio ultra dimidiam justii pretii, non sit audiendus quadriennio elapso, dolo aliter non probato, quàm ex quantitate pretii, argumento *L. dolus, C. de rescind. vend.* Si tamen ex aliis argumentis constaret de dolo ex proposito, tunc videtur, quòd agere possit ultra quadriennium, juxta id quod habetur in *L. 6. tit. 16. Partit. 7. & in L. 63. in Ordinam. Taur.* Et idem videtur fortè dicendum, si læsio ita esset enormissima, quòd excederet nimis ultra dimidiam justii pretii, ex his quæ dixi in *L. 56. in gloss. fin. tit. 5. Partit. 5.* neque repugnabit dicta lex Ordinamenti, quia illa adjectio *plus, vel minus* sic absolute dicta, ad modicam quantitatem referenda est, ne in hoc præsertim corrigat alias LL. majus tempus huic actioni indulgentes, *L. hæc actio, ff. de verbor. signific.*

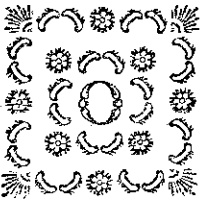
FIN DE LA GLOSSA DE LA SEXTA PARTIDA.



AQUI COMIENCA LA SETENA PARTIDA

DESTE NUESTRO LIBRO,

QUE FABLA DE TODAS LAS ACUSACIONES,
e Maleficios, que los omes fazen; e que pena
merescen auer porende.

 LUIDANÇA (1) e atreuimien-
to, son dos cosas que fa-
zen a los omes errar mu-
cho. Ca el oluido los adu-
ze, que non se acuerden
del mal que les puede venir por el yerro
que fizieren. E el atreuimiento les da
osadia, para acometer lo que non deuen:
e desta guisa, vsan el mal de manera,
que se les torna como en natura (2),
rescibiendo en ello plazer. E porque ta-
les fechos como estos, que se fazen con
soberuia (3), deuen ser escarmentados
crudamente (4), porque los fazedores
resciban la pena que merescen (5), e
los que lo oyeren, se espanten, e to-
men ende escarmiento (6), porque se
guarden de fazer cosa, por que non res-
ciban otro tal. Onde, pues que en la
quinta Partida deste libro fablamos de
todos los pleytos, e posturas, que los
omes fazen, e ponen entre si de co-
mienço, a plazer de amas las partes, de
que nasce contienda, que se ha despues
a departir por derecho de justicia. E
otrosi demostramos en la sesta, de los

testamentos, e de las herencias de los
que mueren, sobre que acaescen gran-
des desacuerdos, que conuiene que sean
acordados por igualdad de derecho. Que-
remos aqui demostrar en esta setena
Partida de aquella justicia, que destru-
yendo tuelle por crudos escarmientos las
contiendas, e los bollicios, que se leuan-
tan de los malos fechos, que se fazen
a plazer de la vna parte, e a daño, e
a desonrra de la otra. Ca estos fechos
atales son contra los Mandamientos de
Dios, e contra buenas costumbres, e
contra los establescimientos de las Le-
yes, e de los Fueros, e Derechos. E
porque la verdad de los malos fechos,
que los omes fazen, se puede saber por
los Judgadores en tres maneras (7); assi
como por acusacion, o por denuncia-
cion, o por oficio del Judgador fazien-
do ende pesquisa. Pues en la tercera Par-
tida deste libro fablamos de las pesqui-
sas, como se deuen fazer, e de todas
las otras cosas que les pertenescen; que-
remos aqui dezir de las otras maneras,
por que los Judgadores deuen punar de

sa-

INCIPIIT SEPTIMA PARTITA.

I N S U M M A.

(1) *Oluidanza, e atreuimiento.* Alibi dicit Augus-
tinus, quod duæ res faciunt in homine omnia
peccata, timor scilicet & cupiditas: timor facit fugere
omnia, quæ sunt carni molesta; cupiditas facit habere om-
nia, quæ sunt carni suavia.

(2) *Como en natura.* Adde L. 1. in princ. ff. ad Ma-
cedon. & ibi Glossa; est enim consuetudo altera natura;
unde quidam ægrotant, si consuetudinem mutant, cap.
non cogantur, 41. dist. & quid non inuertat consuetudo?
Quid non assiduitate duretur? Quid non usui cedat? Quan-
tis, quod præ amaritudine prius exhorrebant, usu ipso
malè in dulce conversum est; vulneri vetusto & neglecto
callus obducitur, & eo insanabile, quo insensibile fit,
B. Bernardus lib. 1. de consider. ad Eugenium, col. 1.
& Philosophus 2. Ethicorum, docet, habitus virtutum &
vitiolorum ex actibus causari. Adde latè per Lucam de Pen-
na in L. missi opinatores, C. de exactor. tribut. lib. 10.
ubi in specie de multis, in quibus operatur, & attenditur
consuetudo.

(3) *Se fazen con soberuia.* Initium omnis peccati est su-
perbia, Ecclesiasticæ. cap. 10. v. 15. & ubi fuerit superbia,
ibi erit & contumelia, Proverb. cap. 11. v. 2. & inter su-

perbos semper iurgia sunt, Proverb. cap. 13. v. 10.

(4) *Crudamente.* Quæ non ita acerbè puniuntur, si per
lasciviam contigerint, L. 4. §. 1. ff. ad leg. Cornel. de
sicar.

(5) *Que merescen.* Eo enim ipso, quod quis peccat, cor-
rectionem meretur, ut in extravag. qui sunt rebelles,
unde pena est in signum culpæ, ut tradit Bald. in L. 1.
col. 1. ff. de iustit. & jur. Bart. in L. eum qui, colum. 2.
ff. de iurejur.

(6) *Escarmiento.* Pœnas inferre bonum est propter
exemplum, ut pœna unius exemplum seu metus sit mul-
torum, L. aut facta, §. fin. ff. de pœnis, L. 1. C. ad
L. Jul. repet. L. 1. C. de precibus Imper. offer. & in
dict. extravag. qui sunt rebelles; cap. qua propter,
2. quæst. 7. Gloss. in cap. 2. 27. quæst. 1. & cap. fin. de
calumnia.

(7) *En tres maneras.* Habes etiam istos tres modos in
extravag. ad reprimeud. & in cap. licet Heli, de simon.
& aliquando etiam proceditur ad punitionem per viam ex-
ceptionis, ut in L. 2. §. si publico, ubi Glossa super par-
te sine accusatore, ff. de adulter. in notoriis etiam pro-
ceditur sine accusatore, ut in cap. evidentia, de accusat.
& vide textum notabilem in L. si quis filio exheredato,
§. hi autem omnes, ff. de injusto rupto. Adde etiam circa
istos modos procedendi textum & ibi Abb. in cap. quali-
ter & quando, el 2. de accusat.

saber los malos fechos, para estrañarlos. E porende mostraremos primeramente de las acusaciones, que se fazen por razon destos males. E de los acusadores, e acusados, como deuen responder a ellas. E quando deuen ser recabdados. E como, e por que razones deuen ser puestos a tormento. E de si fablaremos de cada vno de los maleficios, quier se fagan por palabra, quier por obra. Assi como de las trayciones. E de los alevnes. E de los rieptos. E de la lid que se faze en razon dellos. E de los enfamados. E de los adulterios. E de los matadores, que matan a otro a sabiendas, o por ocasion. E de las fuerças que se fazen con asonadas, o de otra manera manifestamente. E de todos los otros yerros que los omes suelen fazer.

TITULO I.

De las Acusaciones que se fazen contra los malos fechos, e de los Denunciamientos, e del oficio del Judgador, que ha a pesquerir los malos fechos.

ACusacion es vna cosa, que da carrera a los que quieren saber la verdad de los malos fechos, por venir mas en cierto a ellos. Onde, pues que en el comienço desta setena Partida fezimos mencion della, queremos dezir en este titulo, que cosa es. E a que tiene pro. E quantas maneras son della. E quien la puede fazer. E quien non. E como deue ser fecha. E ante quales. E en que manera el acusado deue responder a ella. E como la deue leuar adelante el que

TITULUS I.

LEX I.

Per accusationem punitur maleficium, recipitque vindictam injuriatus; & prodest ut alii à maleficiis caveant: & est duplex accusatio: una est, ex cuius probationis defectu accusator punitur similitudine supplicii: alia, ex qua sic non punitur. Hoc dicit.

(1) *Acusacion.* Sumpta est ista diffinitio à summa Azon. C. qui accusare non poss. in princ. quam & retulit Gandinus in princ. sui tractat. malefic. & Angel. Aretin. in suo tractat. in parte neque non ad querelam, in princ.

(2) *Grand pro.* Imo & necessaria videtur accusatio, cum sine accusatore nemo punitur, L. rescriptio, §. si quis accusatorem, ff. de muner. & honor. L. 3. C. qui accusar. non poss. cap. de manifesta, 2. quæst. 1. & cap. qui potestatem, 20. quæst. 4. & hoc est regulare; aliquando tamen per inquisitionem sine accusatore proceditur in pluribus casibus, de quibus per Gloss. & Bart. in L. 2. §. si publico, ff. ad leg. Jul. de adulter. per Gandin. in princ. sui tract. malef. cap. 1. & per Angel. Aret. in suo tract. malefic. in parte hæc est quedam inquisitio: tu vide & adde, quæ dixi in L. 3. tit. 17. Partit. 3. & vide infra eod. L. penult.

(3) *De tal natura.* Sed cur hoc dicit lex ista, cum in omnibus criminibus habeat locum inscriptio ad poenam talionis, ut notar Glossa & Bart. in L. levitia, ff. de accusationibus? Videtur, quod hoc dicat propter ea, quæ no-

la fiziere. E otrosi, el Juez como la deue librar por derecho, despues que la ouiere oyda.

LEY I.

Que cosa es Acusacion, e a que tiene pro, e quantas maneras son della.

Propriamente es dicha acusacion (1), profaçamiento que vn ome faze a otro ante del Judgador, afrontandolo de algun yerro, que dize que fizo el acusado, e pidiendol, que le faga vengança del. E tiene grand pro (2) tal acusacion a todos los omes de la tierra comunamente. Ca por ella, quando es prouada, se escarmienta derechamente el malfechor, e recibe vengança aquel que recibio el tuerto. E demas, los otros omes que lo oyeren, guardarse han despues de fazer cosas, por que puedan ser acusados. E son dos maneras de acusacion. La primera es, quando alguno acusa a otro de yerro, que es de tal natura (3), que si lo non pudiere prouar, que deue auer el acusador la pena que deue auer el acusado, si le fuesse prouado. La segunda es, quando el acusador es tal persona, que maguer non prouasse el yerro de que ouiesse acusado a otro, non caeria porende en pena, assi como adelante (4) se demuestra.

LEY II.

Quien puede acusar, e a quien.

ACusar puede todo ome (1) que non es defendido por las leyes deste nuestro libro. E aquellos que non pueden acusar, son estos (2): la muger (3), e

tantur in L. athletas, §. calumniator, ff. de his qui notant. infam. in gloss. magna, vel dic, propter ea, quæ tradit Hostiens. in summa, isto tit. vers. qualiter, ubi ponit decem casus, in quibus non est necesse inscribere; vide quæ dicam infra eod. in L. 26.

(4) *Adelante.* Infra eod. L. 26.

LEX II.

Quilibet qui à jure non prohibetur, admittitur ad accusandum, & qui prohibeatur, ponuntur in ista lege. Hoc dicit.

(1) *Todo ome.* Concordat L. qui accusare, ff. eod.

(2) *Son estos.* De istis, & aliis vide per Specul. tit. de accusator. §. 1. per totum, & per Gandin. in dicto suo tractat. cap. 1. & 2. & per Angel. Aretin. in tractat. malefic. in parte neque non ad querellam.

(3) *La muger.* Accusat tamen de morte mariti, L. 14. tit. 8. infra, ead. Partit. L. uxor, & L. Senatusconsulto, C. de his qui accus. non poss. per Bart. & Angel. in L. 1. & 2. ff. de accusat. ubi etiam, quod accusat de morte filii spurii, & filia sacerdotis de morte patris, & nurus de morte soceri: & adde ad istam legem L. qui accusare, & ibi Gloss. ff. eod. & L. de crimine, C. de his, qui accus. non poss. ubi videbis casus, in quibus mulier accusat: & per Specul. ubi supra, vers. item quod est mulier, & cum ibi dicit, quod accusat de crimine dilapidationis, intellige, si sit suus Prælatus, ut declarat Angel. in dict. L. 2.

e el moço que es menor (4) de catorze años, e el Alcalde (5), o Merino, o otro Adelantado que tenga oficio de Justicia. Otrosi dezimos, que non puede acusar a otro, aquel que es dado por

de mala fama (6), nin aquel que le fuese prouado que dixesse falso testimonio (7), o que rescibiera dineros (8) por que acusasse a otro (9), o que desamparasse por ellos la acusacion que ouiesse fecha.

(4) Menor. Concordat cum dict. *L. qui accusare*, & cum *L. 2. §. pupillis*, ff. de accus. Sed an adultus, maior scilicet 14. annorum accuset? Communis opinio est secundum Bart. & Angel. in dict. §. *pupillis*, & Alex. in *L. de pupillo*, §. *si in publico*, ff. de noui oper. enuntiat. quod poterit accusare, dummodo sit maior viginti annorum, cum & tunc admittatur in testimonium in causa publici iudicii, ut in *L. in testimonium*, ff. de testib. & supra 3. *Parit. tit. 16. L. 9.* & intellige, dum tamen accuset cum auctoritate curatoris, quia alias non haberet legitimam personam, ut *C. qui legit. person. per totum*. Bald. vero in *L. 2. C. qui accus. non poss. col. penult.* vers. *sed an potest*, dicit, quod adultus in propria injuria potest accusare cum auctoritate curatoris, per textum in *L. clarum*, *C. de auctor. præs.* sed non tanquam quilibet de populo, nisi sit maior viginti quinque annis, quia jura populi non pertinet tueri ad minorem viginti quinque annis, neque habet vocem in legitimis actibus: & idem vult Angel. in dict. §. *pupillis*, quod nunquam admittatur adultus, nisi prosequatur suam vel suorum injuriam; nam aut accusabit solus, & non habet legitimam personam, ut supra, & in *L. clarum*, *C. de auctor. præs.* aut cum auctoritate curatoris, & idem, quia talis auctoritas non est administratoria patrimonii adulti: & non potest curator auctorari, nisi circa ea, quæ pertinent ad administrationem patrimonii, ut in *L. in copulandis*, *C. de nuptiis*, unde secundum eum adultus non poterit accusare etiam cum auctoritate curatoris, etsi habeat viginti annos, nisi in illis casibus, in quibus & poterit pupillus; & hoc idem, non allegato Baldo, nec Angelo, tenet Salicetus in dict. *L. 2.* ubi latè istam quæstionem examinat, & respondet ad *L. qui cum major*, in princ. ff. de bonis libert. quæ pro parte contraria induci potest, & pro ista sua opinione inducit *L. si maritus sit in magistratu*, §. *lex Julia*, ff. ad leg. Jul. de adult. vide ibi per eum, nam loquitur satis bene. Azon verò in summa, *C. qui accus. non poss. colum. 2.* tenet indistinctè, quod adultus possit accusare cum auctoritate curatoris, nisi in crimine adulterii, in quo non potest accusare, præterquam ubi ejus thorus maculatur, & dicit speciale esse in isto crimine, per textum in dict. §. *lex Julia*: & idem tenet Gandinus in dict. suo tractatu, in rubric. *qui accusare non possunt*; & Angel. Aretin. in dict. suo tractat. in parte nec non ad querelam, cap. 7. ubi respondet ad illud, quod fuit motivum Glossæ, & Bart. & aliorum in dict. §. *pupillis*, quod minor viginti annis non admittitur in crimine publico ad testificandum: lex ista Partitarum non potest induci pro opinione ista, cum nihil aliud disponat, quam dicta *L. qui accusare*, & dictus §. *pupillis*; nisi inducatur eo modo, quo Azon inducebat, quia cum solum reperiam prohibitum in pupillo, adultus remanet sub regula generali permissiva; ad quod tamen potest responderi, quod non possit assumi istud argumentum, ex quo expresse cavetur jure, minorem viginti quinque annis non habere personam legitimam standi in iudicio, & quod excludatur ex defectu roboris ætatis, prout habetur in dict. §. *lex Julia*: & cum passus iste sit disputabilis, in quo reperitur tanta varietas, non esset recedendum in consulendo & judicando à communi opinione Glossæ & Bart. in dict. §. *pupillis*, præsertim cum ad motiva Angeli, & Salic. responderet Alexander in dict. §. *si in publico*, dicens, quod satis isto casu auctoritas curatoris videtur concernere negotium adulti; quia si minus legitime institueret, & prosequeretur accusationem, posset adultus puniri, tanquam calumniator, *L. 1. & ferè per totum*, *C. de calumniator.* in casu vero quo pupillus vel adultus suam prosequatur injuriam, vel an alias admittatur, vide in *L. o. infra eod.*

(5) El Alcalde. Concordat cum *L. qui accusare*, in princ. ff. eod. & *L. pars litterarum*, ff. de judic. & *L. si maritus sit in magistratu*, in princ. ff. ad leg. Jul. de adult. cap. prohibentur, 2. quæst. 1. & est ratio, quia est, seu esse posset terribilis adversario; vel quia ob hoc advocaretur a cura reipublicæ, Bart. in *L. si maritus*, §. *lex Julia*, ff. de adulter. vel quia non posset puniri poena talionis, ut tradit Angel. Aret. in tractat. malefactorum, in parte nec non ad querelam, col. 8. & intellige de majori-

bus magistratibus, qui habent cognitionem meri & mixti imperii, nam minores accusare & accusari possunt, *L. nec magistratibus*, & ibi Gloss. ff. de injuri. *L. quemadmodum*, §. *magistratus*, ff. ad leg. Aquil. Specul. tit. de accusatore, col. 8. vers. *sed quid de minoribus*: vide *L. 11. infra eod.* adverte etiam, quia & majores magistratus possunt accusare & accusari, si sunt perpetui, vel duobus, qui æquiparantur perpetuis, argumento *L. sufficit*, ff. de conduct. indeb. *L. præsidis*, ff. de reb. credit. tenet Alberic. in *L. senatusconsulto*, ff. de offic. præs. colum. 3. & 4. & agatur tunc coram superiore, non coram ipso præside; quia alias esset magnum periculum in mora, quod cessat in annalibus propter moram modici temporis: & potest etiam & major magistratus intentare accusationem criminalem usque ad contestationem, ne perire posset per mortem, ut in dict. *L. Senatusconsulto*, ubi & Abb. & si causa esset talis, quod non perpetuaretur per contestationem, posset procedi usque ad diffinitivam, *L. sed*, & *si restituatur*, §. *sed & si dies*, ff. de judic. Bart. in *L. marito*, §. *illud*, ff. de adult. & qui dicantur majores, vel minores magistratus in ista materia, Ang. in dict. *L. nec magistratus*, vult, hoc relinqui arbitrio iudicis, allegat Innoc. in cap. sedes, de rescript.

(6) Dado por de mala fama. Concordat cum dict. *L. qui accusare*, & cum *L. criminis*, *C. qui accus. non poss.* & cap. prohibentur, 2. quæst. 1. cap. 1. ubi Gloss. de accusat. & intellige de infami infamia juris, non de infame infamia facti, nam ille non repellitur ab accusando, secundum Specul. tit. de accusatore, col. 8. vers. *item quod est infamis*, Bart. & Angel. in dict. *L. qui accusare*, & satis probatur hic, cum dicit, *dado por de mala fama*; admittitur tamen infamis infamia juris, si suam vel suorum prosequatur injuriam, ut infra ista lege, *L. hi tamen*, & *L. is qui iudicio*, ff. eod. & in casibus exceptis, ut in *L. famosi*, ff. ad leg. Jul. Majest. & in *L. mulier*, ff. de accusat. & nisi contra suum accusatorem, secundum Bart. in dict. *L. qui accusare*, probatur in *L. is qui reus*, ff. de public. judic. Habes etiam ex ista lege, cum dicit *dado*, quod criminosus etiam convictus de crimine, si non sit condemnatus non repellitur ab accusando; non enim sola probatio criminis facit quem infamem infamia juris, *L. athletas*, §. *calumniator*, ff. de his qui notant. infam. Gloss. & Doctor. in cap. super eo, col. 1. de testibus, & in cap. 1. de exception. & hoc de jure civili, secus de jure canonico, ex quo sufficit, quod sit convictus, ut tradunt Joannes de Anan. & Doctor. in dict. cap. 1. Adverte etiam, quod cum ista lex generaliter loquatur, videtur dicendum, quod damnatus ex contractu, ex quo sit infamis infamia juris, repellatur ab accusando, licet Bald. in *L. in re mandata*, *C. mandati*, allegans Innoc. dicit, quod minor est illa infamia, quæ descendit ex contractu, quam quæ ex delicto. Et nota, quod si tractaretur de obviando delicto committendo, infamismitteretur ad denuntiandum, vel accusandum, Abb. post Gofred. in cap. cum in tua, de sponsal. similiter & repellitur infamis denuntiatione canonica, Specul. tit. de denuntiatis. §. 2. vers. *sed nunquid infamis*, Joan. de Anan. in dict. cap. 1.

(7) Falso testimonio. Concordat cum dict. *L. qui accusare* & *L. alii*, ff. eod. & cap. consanguineorum, 3. quæst. 4. & limita nisi suam vel suorum prosequatur injuriam; vide infra ead. *L. & L. hi tamen*, ff. eod. & in criminibus exceptis, ut dictum est supra: & nota, cum dicit *probo*, quia non exigitur, quod sit de hoc condemnatus.

(8) Dineros. Concordat cum *L. is qui iudicio*, in fine, & *L. qui accusare*, ff. eod. & *L. eadem*, §. 1. & 2. ff. ad leg. Jul. repetund. *L. generaliter*, & *L. veluti*, ff. de verbor. oblig. cap. concussionis, 1. quæst. 1. & hoc est ratione præsumptæ calumniæ, ex quo sic per pecuniam acquisivit, secundum Gandin. in dict. suo tract. sub rubr. *qui accusare non poss.* seu ratione solitæ turpis negotiationis, secundum Ang. Aret. in dict. suo tract. in parte nec non ad querelam, col. 8.

(9) Acusare a otro. Dinus, quem refert Alberic. in dict. *L. qui accusare*, cum ibi dicitur, *ob accusandum*, vel *non accusandum*, exponit, accusandum innocentem, ob

Non

non

cha. E aun dezimos, que aquel que ouiesse fechas dos acusaciones, non puede fazer la tercera (10), fasta que sean acabadas por juyzio las primeras. Otrosi dezimos, que ome que es muy pobre (11), que non ha la valia de cinquenta maravedis (12), non puede fazer acusacion. Nin los que fueren compañeros en algun yerro (13); non pueden acusar, el vno al otro, sobre aquel mal que fizieron de consuno; nin el que fuere sieruo (14) al señor que lo aforro (15); nin el fijo, nin el nieto (16), al padre, nin al auuelo; nin el hermano (17) a su

non accusandum nocentem. Ego verò simpliciter intelligerem, sive detur ob accusandum innocentem, vel nocentem, sive ob non accusandum nocentem, vel innocentem, cum ista lex, nec aliæ non distinguant, & militent rationes suprà proxima glossa dictæ.

(10) *La tercera.* Concordat cum dict. *L. qui accusare, ff. eod. & L. cum rationibus, C. de his qui accusare non poss.* & tradit Specul. tit. de accusatore, col. 2. vers. item quod non potest, Angelus Aretin. in dict. suo tract. & parte nec non ad querelam, col. 6. & vide per Bart. in *L. hos accusare, §. lege Julia, ff. eod.* ubi distinguit, an accusentur plures de uno & eodem delicto, seu diversis, eodem tamen tempore & facto commissis, & tunc etiam mille poterit accusare in uno libello; vide ibi notabilia exempla per eum, & per Angelum, qui dicit, quod possunt eodem libello accusari productores testium, & testes, qui falsum dixerunt, licet non præcesserit consilium communicatum de dicendo falsum, licet Martin. Silla. relatus à Joann. Andr. in addition. ad Specul. ubi supra, in additione incipienti, ad intellectum, aliter dixerit: si tamen vult accusare diversos, & de diversis criminibus diversis temporibus commissis, tunc duos potest, ut hic, & in dict. *L. cum rationibus*, & *L. qui accusare*, non tamen uno libello, ut in dict. *§. lege Julia*, & in cap. prohibentur, 2. quæst. 1. per Gloss. Plures verò non posset accusare, nisi suam vel suorum prosequeretur injuriam, ut infra ead. *L. & dict. L. cum rationibus*, & vide etiam ibi per Bart. quid si de hoc non opponatur. Judici verò inquirenti, an obest exceptio pluralitatis? Bald. in dict. *L. cum rationibus*, in fine, quod non, quia in iudice cessat suspicio turpis quæstus, *L. jubemus, C. ad leg. Jul. repetund.*

(11) *Muy pobre.* Concordat cum *L. nonnulli, ff. eod. & cap. prohibentur*, & cap. in primis, 2. quæst. 1. præsumitur enim contra tales, quod possunt de facili corrumpi, secundum Specul. tit. de accusatore, §. 1. colum. 8. vers. item excipitur, ubi Joan. Andr. in addition. referens Rosfredum dicit, quod admitteretur, ubi ista ratio cessaret, & idem voluit Gloss. in dict. *L. nonnulli*.

(12) *Cinquenta maravedis.* Taxatur hic, quis dicatur pauper, imo & nimis pauper, & cum lex taxat, standum est taxationi legis, ut hic, & Institut. de succession. liber. §. sed nostra; quando verò lex non exprimit, committitur arbitrio iudicis, ut in authent. præterea, C. unde vir & uxor, qui habet arbitrari secundum qualitatem personarum, & facti; aliter enim dicitur pauper miles, & nobilis, quam rusticus, & vilis; & aliter qui fideiubere debet in magna causa, quam in modica, secundum Alberic. & Angel. in dict. *L. nonnulli*.

(13) *Compañeros en algun yerro.* Concordat cum *L. si filium, C. de liberali causa*, ubi vide per Gloss. & Bald. qualiter debeat formari ista exceptio, ne excipiens videatur crimen fateri. Accusat tamen particeps participem in crimine læsæ majestatis, falsæ monetæ, sacrilegii, hæresis, fraudatæ annonæ, dilapidationis sui prælati, simoniæ, & cum latronem accusat, secundum Specul. tit. de accusatore, §. 1. col. 6. vers. item repellitur qui fuit socius conjuncto, vers. fin. & quod ipse notat in tit. de testib. §. 1. vers. item quod socius, Angel. in dict. *L. qui accusare*, in fin. vide quæ dixi in *L. 21. tit. 16. Partit. 3.*

(14) *Sieruo.* Dum est in servitute clarum est, ut in *L. sequenti*, quia pro nihilo reputatur, *L. quod attinet*, & *L. servitutem, ff. de regul. jur.*

(15) *Al señor que lo aforro.* Concordat cum dict. *L.*

hermano; nin el criado (18), o el seruiiente, e familiar (19), a aquel que lo crio, o en cuya compañía biuio, fazien-dole seruicio, o guardandolo. Pero si alguno destos sobredichos quisiere fazer acusacion contra otros en pleyto de traycion (20), que pertenesciesse al Rey, o al Reyno; o por tuerto, o mal, que ellos mesmos (21) ouiesse rescebido, o sus parientes fasta en el quarto grado (22); o suegro (23), o suegra, o yerno, o entenado, o padrasto de qualquier dellos, o los afforrados, o los señores que los ouiesse afforrado; estonce, bien pue-

de
qui accusare, in fin. ff. eod. & puniuntur, si accusent, *L. fin. C. de his, qui accus. non poss.* vide in *L. 3. tit. 2. 3. Partit.* & vide in glossa sequenti.

(16) *Nin el fijo, nin el nieto.* Concordat cum *L. hi tamen, §. 1. ff. eod.* in gravibus tamen delictis permittitur istis accusare, secundum Jacob. de Aren. Bart. & Alberic. & Angel. ibi; & intellige grave crimen secundum Angelum, cum pater, vel patronus in filium, vel in libertum insævit; & dicitur patronus insævire, si cucurbitavit uxorem liberti, *L. si adulterium, §. liberto, ff. ad leg. Jul. de adulter.* vide per Angelum Aretinum in dict. tractat. in parte necnon ad querelam, col. 9. vers. 21. repellitur filius etiam emancipatus, ubi intelligit, & limitat, quod tunc isti pro gravi accusant, quando civiliter commodè agere non possent, *L. 5. C. ad leg. Cornel. de falsis*, tenet etiam Salicetus in *L. iniquum, C. qui accusare non poss.* Quid autem è contra si pater, vel avus accuset filium, vel nepotem, vel patronus libertum? Specul. dicit fortè esse idem, in tit. de accusatore, §. 1. col. 10. vers. item quod est libertus, nisi quando accusaret de crimine in se commissio, *L. inaudium, ff. ad leg. Cornel. de sicar. L. propter insidias, C. de his qui accus. non poss.* vide Specul. ubi supra, vers. item quod & frater.

(17) *Nin el hermano.* De magno & capitale crimine intellige; & si faciat, poena exilii plectendus est, *L. si magnum, & L. si sororem, C. de his qui accusare non poss.* & intellige etiam de fratre naturali, secundum Salicetum in dict. *L. si magnum*, ubi Alberic. & Angel. extendunt ad socios honestæ societatis, quæ vicem fraternitatis obtinet, *L. verum, ff. pro socio.*

(18) *Criado.* Concordat cum *L. iniquum, C. de his qui accusare non poss.* ubi Glossa intelligit de nutritis, qui erant expositi, ubi Angelus istos vocat homines maledictos, qui, ut coluber contra rusticum, erigunt cervicem contra educatores.

(19) *Seruiiente, e familiar.* Concordat cum *L. penult. C. de his, qui accusar. non poss.* vide textum, & quæ ibi dixi, in *L. 6. tit. 2. 3. Partit.*

(20) *Traycion.* Concordat cum *L. famosi, ff. ad leg. Jul. Majest. & L. in quæstionibus*, & habes hic decisum, quod etiam infamis damnatus de publico iudicio potest accusare de crimine læsæ majestatis, ut & voluit Bart. in dict. *L. qui accusare*, licet Glossa voluit contrarium in *L. qui iudicio, ff. eod.* contra quam tenet Angelus Aretin. in dict. suo tractat. in parte che ay tradito la patria, colum. 2. vers. quæro quis possit: & adde ad istam legem Speculat. tit. de accusatore, circa fin. vers. in summa.

(21) *Ellos mismos.* Concordat cum *L. hi tamen omnes, ff. eod. & cap. omnibus, 4. quæst. 6. & 2. quæst. 1. cap. prohibentur.*

(22) *Quarto grado.* Gloss. in *L. si femina, C. ad Turpill.* dicit usque ad septimum: unde fortè dicendum est, quod computatio ista fiat secundum jus canonicum, ut dixi in *L. 11. tit. 16. 3. Partit.* ubi similiter dixit illa lex de quarto gradu in materia cui ista proportionatur, juxta eam quæ tradit Angelus Aret. in tract. maleficiorum, vers. necnon ad querelam, col. 12. vers. quæro ergo qui continentur, & Specul. tit. de accusatione, §. 3. videndum, vers. suorum autem, & vide ad istam legem infra eod. *L. 26.* ubi enumerat eos qui continentur appellatione suorum.

(23) *Suegro.* Adde *L. 2. in princ. ff. de accusat. conjuncta L. 4. cum L. sequenti, ff. de testib.* ubi & habetur de his qui sequuntur.

de fazer acusacion por cada vna destas razones sobredichas.

L E Y III.

Como aquel que es sieruo non puede acusar a otro.

Contra ninguno non podria fazer acusacion el que fuesse sieruo, si non en casos señalados (1). El primero seria, quando alguno quisiesse acusar a otro, en razon de pan que alguno quisiesse sacar de la tierra contra defendimiento del Rey. El segundo es, si alguno encubre, o furta tributos, o los derechos del Rey. El tercero es, si alguno falsa su moneda. El quarto es, si alguno se trabajasse de fazer yerro, que tanxesse a la persona del Rey, o a perdimiento, o menoscabo de su Señorío; o si lo fiziesse

L E X III.

Servus non potest accusare nisi ob annonam contra Regis prohibitionem extra regnum portatam; vel ob tributum, aut jura Regis occultata; vel ob falsam monetam; vel ob delictum contra Regis personam, vel regni detrimentum commissum, & in aliis casibus positis 3. *Partit. tit. 2. L. 9.* Hoc dicit.

(1) *Casos señalados.* Concordat *L. viæ certis, ff. de judic. & L. famosi, C. ad leg. jul. Majest.*

(2) *En el título.* Vide *dict. tit. 2. L. 8. 9. & 10.*

L E X III.

Non potest accusatus, pendente accusatione, alium accusare de minori, vel æquali crimine, nec etiam ea finita, si ad mortem vel perpetuum exilium sit damnatus; sed si suam injuriam, vel suorum prosequitur, potest accusare; vel si exilium sit temporale. Hoc dicit.

(1) *Seyendo.* Quid autem si duo vicissim simul concurrant ad accusandum? Dicit, quòd tunc unusquisque eorum admittendus est, si aliud non obsistat propter temporis paritatem, secundum Angel. in *L. 1. in 1. conclusionem, C. qui accusar. non poss.*

(2) *De mal.* Cum generaliter loquatur, intellige, etiam si accusatus sit de crimine, ex quo non irrogetur infamia, etsi damnaretur, secundum Joan. de Imol. in *L. is qui reus, in princ. ff. de public. judic.* contra Angel. ibi, vide ibi rationem per eum.

(3) *Acusar a otro.* Concordat cum *L. neganda, C. de his qui accusare non poss. & L. si quis reus, ff. de public. judic. & 3. quest. 11. cap. neganda, & adde L. 4. tit. 10. 3. Partit.* & procedit hoc etiam ante nomen rei receptum inter reos, secundum opinionem Azon. quæ est communis, sive velit accusare extraneum, sive suum accusatorem; nam de pari vel minori crimine non poterit, nisi suam vel suorum prosequatur injuriam, de majori sic tamen Angel. in *dict. L. si quis reus, & in L. 1. C. qui accus. non poss.* indistinctè tenet, quòd possit de quocumque crimine: procedit ergò dispositio hujus legis, & dictæ *L. neganda*, ante, & post nomen rei receptum inter reos, ut declarat Joan. de Imol. in *dict. L. si quis reus, col. 4. & 5.* Interdum tamen admittitur accusando de pari crimine, puta in odium committentis lenocinium, quo etiam casu admittitur excipiendi, & exceptio habet effectum necdum repulsivum, sed etiam punitivum, ut in *L. 2. §. si publico, ff. ad leg. jul. de adult.* & per Joan. de Imol. in *dict. L. si quis reus, col. 17. & 18.* Si verò velit accusare post nomen receptum inter reos, non ad finem procedendi, sed ut supersedeatur prima accusatione pendente, & potest tam de majori crimine, quàm de pari, vel minori; & etiam si suam non prosequatur injuriam, & tam adversus extraneum, quàm etiam adversus accusatorem, ut in *dict. L. neganda*, dummodo faciat ante conclusionem in causa. Si verò velit post nomen sic receptum accusare ad

Tom. III.

por alguna de las razones que diximos en la tercera Partida deste libro, en el titulo (2) que fabla de los Demandadores. Ca estonce, bien puede acusar el sieruo, o la sierua, non tan solamente a los estraños, mas aun a su Señor mesmo, si ouiere fecho alguno destos yerros.

L E Y III.

Como, aquel que es acusado, non puede acusar a otro, fasta que sea librado por juyzio de la acusacion que le es fecha.

Seyendo (1) alguno acusado delante del Judgador, de mal (2), o de tuer-to que ouiesse fecho, non podria acusar a otro (3) por razon de yerro, que fuesse menor, o ygal (4), de aquel de que lo acusasse, fasta que fuesse acabado

finem, ut in causa procedatur, & tunc, aut vult accusare extraneum, aut suum accusatorem; si extraneum, non potest regulariter, fallit tamen, si accusat suam, vel suorum injuriam, & si accuset de pari, vel minori crimine, ut in *dict. L. neganda*, & hic item fallit nisi accuset de majori crimine, etiamsi suam non prosequatur injuriam, maxime si crimen fuisset commissum post nomen rei receptum inter reos. Si autem velit accusare suum accusatorem de majori crimine, & non potest, etiamsi suam vel suorum prosequatur injuriam, dummodo crimen fuerit commissum ante nomen rei receptum inter reos, secus si fuerit postea commissum, secundum Joan. de Imol. in *dict. L. si quis reus, super gloss. 2. col. 7.* Si verò velit accusare suum accusatorem de pari, vel minori crimine, tunc idem dicendum, ac si accusaret extraneum; hæc sunt dicta Joan. de Imol. in *dict. L. is qui reus*: & quia materia est diffusa, & Doctores variè loquuntur, cum casus occurrerit, latius perscrutare; nam Bart. in *dict. L. si quis reus*, & Salic. in *dict. neganda*, volunt, quòd possit reaccusare suum accusatorem de majori crimine, etiam commissum ante nomen rei receptum inter reos; in quo articulo Imola tenet contrarium, & videbis per eum in *dict. L. is qui reus, col. 7. vers. & per prædicta*: item & Angelus de Perusio in *dict. L. is qui reus, & in L. 1. C. qui accus. non poss.* & Angelus Aret. in *tract. maleficorum*, in parte necnon ad querelam; in aliquibus tamen deviant à prædictis, ideo tu latius cogitabis, nam propter varietatem opinionum, & quia per ista dicta Imolæ reducuntur variae LL. ad concordiam, dicta sua hic posui, & vide *dict. L. 4. tit. 10. 3. Partit.* An autem in casibus, quibus non potest reaccusare, possit officium judicis implorare, ut crimen puniatur? Glossa, quòd sic, in *dict. L. is qui reus*, per *L. 1. C. de calumn.* quam approbat ibi Angelus: tenet etiam Gloss. in *L. 1. C. qui accusare non poss.* ubi Angel. col. penult. limitat, & intelligit, quando defertur tale crimen, in quo judex ex mero officio posset procedere, illo vel alio non instigante, aliàs secus; quia non est secundum eum idoneus promotor inquisitionis, qui non esset idoneus accusator, & vide per Joan. de Imol. in *dict. L. is qui reus, col. 12.* Advertè etiam, quòd si accusatus ab accusato de hoc non excipiat, tenebit processus, secundum Bart. in *dict. L. si quis reus, col. 5. vers. quæro quid si ista exceptio*, per Gloss. in *L. reum criminis, C. de procurator.*

(4) *Menor, o ygal.* Poterit ergo accusare de majori, sive accuset extraneum, sive accusatorem; & planè procedit ante nomen rei receptum inter reos, cum tunc nihil repugnet, & etiam post, si accusare velit extraneum; si verò vellet accusare suum accusatorem, post nomen rei receptum inter reos, non posset etiam de majori crimine, quia tali casu non potest sumi argumentum à contrario sensu, ex eo quia per propositionem majoris criminis resultaret exceptio dilatoria, *L. per minorem, ff. de judic. L. 1. C. de his qui accus. non poss. & L. fin. C. de ordine judic.* & dilatoria non potest proponi post nomen rei receptum

do el pleyto (5) de su acusacion. Fueras ende, si lo ouiesse a fazer sobre tuer-to que ouiesse fecho a el mesmo (6), o a alguno de los suyos, de que fezi-mos enmiente en la tercera ley ante des-ta. Otrosi dezimos, que si alguno fue-se acusado (7) sobre yerro que ouiesse fecho, e despues de la acusacion, le pro-uassen que lo fiziera, e diessen senten-cia contra el de muerte, o de desterra-miento para siempre (8), que de alli en adelante non podria acusar a otro (9). Fueras ende, si lo ouiesse a fazer sobre yerro que conuiniesse a si mesmo, o a los suyos. E aun dezimos, que el acu-sado contra quien fuesse dada sentencia, como diximos en esta ley, non podria despues acusar a aquel que lo acuso, so-

bre fecho ageno. Mas si la sentencia que diessen contra el, non fuesse de muerte, nin de desterramiento para siempre, mas para tiempo cierto, estonce bien podria acusar a su acusador (10).

LEY V.

Como los Merinos e los otros Oficiales pue-den apercebir al Rey, de los yerros que se fazen en los lugares do biuen.

A Percebir pueden al Rey en su po-ridad los Merinos (1), e los otros Oficiales, de los yerros, e de los ma-leficios, que fueren fechos en aquellos lugares que ouieren de ver por el, como quier que non pueden acusar a ningun-o, assi (2) como sobredicho es; e esto de-

tum inter reos, *L. si maritus sit*, §. *præscriptiones*, cum concordantiis ibi positis, ff. *ad leg. Jul. de adult.* & pro-cedit hoc, etiamsi majus crimen, de quo tali casu accu-saretur, esset præjudiciale ad primum; nec ad hoc obsta-bit dicta *L. 1. C. de his qui accus. non poss.* quia debet intelligi, secundum Glossam ibi, quod ibi non erat recep-tum nomen rei inter reos; quam glossam approbat ibi Sa-licetus col. 5. & Bald. col. 2. Joan. de Imola in dict. *L. si quis reus*, ff. *de public. judic.* col. 7. licet contrarium vo-luit ibi Bart. & Angel. Et nota, quod ex majoritate poenæ cognoscitur majoritas criminis, glossa notabilis in dict. *L. 1.* & quando nomen rei dicatur recipi inter reos, vide per Bart. in dict. *L. is qui reus*, dum tenet hoc fieri per lris con-testationem, & etiam ante, si oppositis dilatoriis excep-tionibus contra accusationem Judex pronuntiet, proceden-dum esse ad ulteriora, non obstantibus objectis, ut in *L. adulterii accusatione*, *C. ad leg. Jul. de adult.* & dic-tum Bartoli defendit Joan. de Imol. in dict. *L. si quis reus*, col. 2. & 9.

(5) *Acabado el pleyto*. Lata enim sententia absolutoria, poterit accusare, ut in dict. *L. neganda*, & hic, nisi sen-tentia sit suspensa per appellationem, secundum Angel. in *L. 1. col. fin. C. qui accus. non poss.* per *L. furti*, ff. *de his quæ notant infam.* & *L. 1. ff. ad Turpill.* & idem si esset lata sententia condemnatoria de crimine, de quo non remanet infamis, secundum Joan. de Imol. in dict. *L. si quis reus*, col. 19. Bart. ibidem col. 6.

(6) *A el mesmo*. Non tamen propter hoc supersederetur in accusatione prima, secundum Bart. & Salic. in dict. *L. neganda*, & est communis opinio secundum Joan. de Imol. in dict. *L. si quis reus*, col. 5. & procedit ista recusatio, etsi uterque prosequatur suam vel suorum injuriam, secun-dum Salic. in dict. *L. neganda*, & est communis opinio, secundum Joan. de Imol. in dict. *L. is qui reus*, col. 6.

(7) *Yerro*. De crimine publico intellige; nam si de pri-vato tali, quod non esset infamis, etsi damnetur, potest accusare, ut in *L. infamem*, ff. *de public. judic.* & ibi Bart. Angelus Aret. in tractat. *maleficiorum*, in parte *necnon ad querelam*, col. 17.

(8) *De muerte, o de desterramiento para siempre*. Concordat cum dict. *L. si quis reus*: à contrario ergo, ubi minor poena imponeretur, videtur permittere accusare etiam extraneum; sed dic, quod non potest sumi tale ar-gumentum, ex eo quod ista lex subdit in fine, cum dicit, *a su acusador*: dic ergo, ut Glossa, & Bart. dicunt in dict. *L. si quis reus*, quod si damnatus minori poena re-manet infamis, tunc poterit post sententiam accusare suum accusatorem, ut & dicit in fine ista lex, non verò extra-neum, si suam, vel suorum non prosequitur injuriam; si tamen ex condemnatione non remanet infamis, tunc pote-rit etiam extraneum: & adverte cum hic dicit, *de muerte*, &c. in *L. verò, si quis reus*, dicit, cum perdit liberta-tem vel civitatem, & sic de deportato, vel in metallum damnato, *L. aut damnatum*, §. 4. & *L. quædam*, ff. *de penis*, & *L. capitalium*, in princ. unde & illa lex sup-pletur per istam, ut idem sit in damnato ad mortem, nam & damnatus ad mortem perdit civitatem & libertatem, *L. qui ultimo*, ff. *de penis*; ista etiam suppletur per illam,

ut & idem sit in damnato in metallum, qui perdit liberta-tem & civitatem, ut in §. *maxima*, Institut. *de capitis dimin.* & licet hodie non perdat libertatem per textum in *authent. sed hodie*, *C. de donat. inter vir. & uxor.* satis est, quod perdat civitatem, ut dicit ista lex.

(9) *Acusar a otro*. De novo intellige, nam inchoatam potest prosequi per se, vel procuratorem, si casus sit, in quo procurator admittatur, Glossa, & Bart. in dict. *L. si quis reus*, per illum textum; & tali casu supersederetur in executione poenæ, etsi sit poena mortis, secundum Bart. in dict. *L. is qui reus*, col. 6. contra Glossam ibi volen-tem, quod quando poena mortis imponeretur, non debeat supersederi in executione, per *L. cum reis*, *C. de penis*, & ut refert Joann. de Imol. in dict. *L. si quis reus*, co-lum. 22. dictum Dini, & Bartoli sequuntur communiter Doctores, & secundum Angel. ibi, poterit esse consilium accusato posito in carcere, qui vult sibi mortem differri, quod accuset accusatorem, vel alium de aliquo gravi crimi-ne, nam sic supersederetur in executione mortis, quod est notatu dignum; quod tamen consilium non prodesset, se-cundum Joann. de Imol. ibi, si appareat hoc fieri calum-niosè ad finem differendi executionem, argumento *L. satis apertè*, *C. de fals.* Angelus tamen Aretin. in tractat. *malefic.* in parte *necnon ad querelam*, col. 18. tenet opi-nionem Glossæ, quam & tenuerunt Ricard. & Bart. de Saliceto in *L. 1. C. qui accus. non poss.* Alberic. post Din. in dict. *L. si quis reus*, in fine.

(10) *A su acusador*. Licet damnatus remaneret infamis; permittitur hoc enim in ultionem, argumento *L. qui cum major*, §. *si libertus*, ff. *de bon. libert.* & in dict. *L. si quis reus*. Et quid sit dicendum in ista materia hujus legis, vide per Joan. de Imol. in dict. *L. si quis reus*, col. 19. & 20. in princ.

LEX V.

Licet officialis non potest accusare, ut suprà *cod. tit. L. 2.* verumtamen potest Regi secretè maleficia in teris suarum jurisdictionum commissa denunciare: sed si malitiosè denuntiet suplicii similitudine puniatur, restituetque denuntiato damna, quæ advenerint super hoc contra denun-tiatum, super quibus Regis taxationi stabitur, præmisso denuntiati juramento. Hoc dicit.

(1) *Los Merinos*. Sed cum ipsi judices possunt de cri-minibus inquirere, & criminosos punire, ad quid hoc pro-videtur de denuntiatione fienda Regi? Potest dici, quod hoc sit, quia fortè erat casus, in quo judex non poterat proce-dere per inquisitionem, veluti quia non præcessit fama pu-blica, vel aliud, ut possit ad inquisitionem contra aliquem procedere; Rex verò posset, etiam non præcedente fama publica, procedere ad inquisitionem, ut dixi in *L. 1. tit. 17. Partit.* 3. vel quia delinquentes essent alterius ter-ritorii, quos non possit ita habere, & sic necesse sit, ut denuntiet Regi; vel alias hoc esset necessarium, ut quia essent homines potentes. Et adverte, quia lex ista loquitur de denuntiatione, quæ fit per officiales; lex 27. *infra cod.* de ea, quæ fit per alios.

(2) *Acusar a ninguno*. Ut suprà *cod. L. 2.* habes ergo hic, quod prohibitus accusare non prohibetur denuntiare, Bart.

deuen fazer sin vanderia, e a buena fe (3). E porque podria acaescer, que alguno se moueria a fazer esto maliciosamente, por meter a los que quisiessen buscar mal, en daño de sus cuerpos, o de sus aue- res, por malquerencia, o por algo que les diessen: mandamos, e tenemos por bien, que si tal malicia (4) fuer proua- da contra alguno de los Oficiales, que aya tal pena, que auria aquel, si le fues- se prouado, que ouiesse fecho aquel yer- ro, o aquella malfetria, de que el aper- cibio al Rey; e demas, que peche al otro todos los daños, e menoscabos (5), que le vinieren por esta razon; e que sea creydo dellos por su jura (6) aquel que fuesse assi mezclado, asmando to-

davia el Rey la quantia del menoscabo sobre quel manda jurar.

L E Y VI.

Como non puede ninguno ome acusar a otro por personero.

POR si mismo estando delante del Jud- gador, e non por personero (1), deue cada vno a otro acusar. E otrosi aquel que es acusado, el por si mismo se deue escusar del yerro quel ponen. Pe- ro guardador de huerfanos (2) bien pue- de acusar a otro en nome de aquel que ouiesse en guarda (3), en razon de ven- gança de yerro que tanxiesse al huerfa- no, o a sus parientes propincos; assi co- mo

L E X VI.

Bartolus tamen in *L. Divus*, la 2. ff. de custod. reor. dicit, quod prohibitus accusare, prohibetur & denuntiare; vide per Angelum Aret. in tractat. malefic. in parte necnon ad denuntiandum, col. 3. ubi vide de infami, an admit- tatur ad denuntiandum, & tetigi supra eod. L. 2. allegans Speculatorem.

(3) *A buena fe.* Concordat cum his, quæ habentur in *L. Divus*, la 2. ff. de custod. reor.

(4) *Tal malicia.* Nota hoc verbum, quia non suffice- ret ad poenam, de quo hic, imponendam, omnis dolus vel culpa, sed debet esse talis malitia, ut fiat animo dam- nificandi denuntiatos in corporibus vel rebus, moti ex ma- levolentia, vel corrupti pecunia: & tene menti in hoc is- tam legem, nam de jure communi non reperitur hoc ita expressum. Et in ista materia, ut tradit Salic. in *L. ea qui- dem*, C. de accusat. col. 6. vers. 12. quæro, Doctores faciunt hanc distinctionem, quod si denuntiatores non pro- bant, quia nec causæ assistunt, & causam deserunt, tunc propter desistentiam poena Turpilliani puniuntur, & ita pro- cedit, & intelligitur *L. ab accusatione*, §. nuntiatores, ff. ad Turpill. si verò non probant, quia testes denuntiantis non attestantur, & tunc si quærat, an puniantur poena talionis, & dicunt DD. quod non, per textum in dict. *L. ea quidem*, quæ non obligat eos ad inscriptionem. Si verò quærat an extra ordinem puniantur, & tunc distinguunt, an calumnia sit præsumpta, vel evidens; si præsumpta ex probationum defectu, tunc, aut denuntiator est volunta- rius, & puniendus est extra ordinem, nisi innocentiam suam purget, ut in cap. fin. de calum. ubi vide per Abb. casus, ex quibus excludatur præsumptio calumniæ: aut est necessarius, quia ex necessitate officii facit, & tunc non punitur de præsumpta calumnia; non enim officialis, seu syndicus constitutus ad denuntiandum tenetur, nisi de do- lo, propter necessitatem officii, ut probatur in dict. *L. Divus*, & tenet etiam Bald. in addition. ad Specul. tit. de accusator. col. fin. Si verò calumnia est evidens, tunc punitur ad exemplum cæterorum, ut in dict. *L. Divus*, in fin. quod Bartolus ibi intelligit extra ordinem judicis ar- bitrio, & dicit Salicetus, quandoque posse judicem poenam falsi injungere, attenta qualitate calumniæ, & doli, seu ejus circumstantiis, argumento *L. 1. in 1. & 3. & 4. res- pons. ff. ad leg. Cornel. de fals.* Tu nota istam legem Par- titarum punientem similitudine supplicii denuntiantem, li- cèt officialem, si calumniosè denuntiet alium, concurren- tibus quibus dixi, & his cessantibus tenenda videtur præ- dicta distinctio; & adde huic legi *L. fin.* & quæ ibi dixi, tit. 17. 3. Partit. & vide *L. 27. infra eod.* & quæ ibi dixi.

(5) *Todos los daños, e menoscabos.* Adde dict. *L. fin.* tit. 17. 3. Partit. & ibi dicta: & nota, quod licèt ubi conjectura facit pro denuntiante, ut excusetur à poena calumniæ, non tamen tunc excusabitur ab expensis, secun- dum Abb. consil. 78. incipit, viso toto processu, 1. volum. tradit Georgius Natam in Clement. sæpè, §. quæ omnia, col. 6. de verb. signific. & Hipp. Marsi in practica, §. su- perest, col. 2.

(6) *Por su jura.* Nimirum si contra talem dolosum jure- tur in litem, facit *L. si quando*, C. unde vi, *L. in ac- tionibus*, §. fin. ff. de in litem juran. *L. 6. tit. 16. infra eod. Partit.*

Accusare nemo potest alium per procuratorem: tutor tamen ob injuriam pupilli, aut suorum consanguineorum, pro quibus, si esset major, posset accusare, accusat no- mine pupilli; nec punitur, si non probet, nisi eum ma- litiosè accusare probetur. Hoc dicit.

(1) *Non por personero.* Concordat cum *L. penult. §. ad crimen*, ff. de public. judic. & cum *L. servum quoque*, §. publice, ff. de procurator. & *L. 12. tit. 5. 3. Partit.* ubi vide, quæ dixi.

(2) *Guardador de huerfanos.* Concordat cum *L. 2. C. de his, qui accus. non poss.* *L. Polla*, & *L. tutorem*, ff. de his quæ ut indign. & idem dic in syndico universitatis, ut in *L. tam collatores*, C. de re milit. lib. 12. Gandinus in suo tract. sub rubr. qui potest accusare, & sub tit. de homicidiariis, vers. item pone quæstionem, & sub tit. qui accus. poss. vers. sed pone quod universitas. Specul. tit. de accusatore, in fine, Ang. & Bald. in dict. *L. 2.* ubi & Albericus per Bartol. in Extravag. ad reprimen- dum, in gloss. super parte legitimè, per Joan. de Plat. in dict. *L. tam collatoris*, vers. ut autem, Bald. in *L. reos*, col. 7. C. de accusat. vers. quid dicemus in syndico; & ibidem vers. quæro, an in criminali, dicit, quod re- quireretur speciale mandatum, quia ista judicia criminalia sunt valde poenalia, & in istis poenalibus requiritur spe- ciale mandatum, *L. 3. §. si procurator*, ff. quod quisque jur. ubi vide ejus additionem. Et an eo casu, quo accusat vel accusatur universitas, possit adversarius universitatis constituere procuratorem, vide per Lucam de Penna in dict. *L. tam collatores*, quod non: syndicus tamen col- legii fabrorum, vel cerdonum, non poterit nomine collegii accusare, quia non gerit publicum officium, & non repræ- sentat rempublicam, secundum Bald. in dict. *L. 2.* Pater tamen non admittitur accusans ut legitimus administrator nomine filii, quia in publicis judiciis pater non est legiti- mus administrator, *L. inter liberas*, §. filiusfamilias, & ibi Glossa notabilis, ff. ad leg. Jul. de adult. Ang. in dict. *L. 2. col. 2.* & in dict. §. filiusfamilias, ubi & vide quid si filiusfamilias agat in publico crimine, an debeat habere consensum patris: & adde in hoc de patre Baldum in dict. *L. 2. col. penult.* vers. quid in patre. Sed pone, quod tu- tor, vel curator pupilli vel adulti, est in longinqua Provin- cia, qui non venit, seu non potest commodè venire in Provinciam longinquam ad accusandum tutorio, vel cura- torio nomine, an poterit tunc auctoritate judicis ordinari procurator, qui hoc faciat? Et videtur, quod sic, per tex- tum, & ibi Bald. in 3. notab. in *L. cum & minores*, C. si advers. rem jud. ubi Baldus notat, quod idem operatur procurator legitimè ordinatus, quod tutor & curator; & per hoc subdit Baldus, quod sicut tutor & curator possunt auctoritatem præstare minori in judicio, ita procurator mi- noris legitimè ordinatus: & ex hoc dicto infert Hippolit. Marsiliensis in *L. de minore*, in princ. ff. de questionibus, col. 8. vers. & teneas semper menti, quod si non fuit da- tus tutor minori in criminali, in casu quo requiritur quod sibi detur, tamen valet processus, si ipsi minori datus fuit, seu constitutus legitimè procurator.

(3) *En nome de aquel que ouiesse en guarda.* Vides hic

mo sobre muerte, o desonrra del padre, o de la madre, o del auuelo, o del auuela del huerfano, o por alguno de los parientes por quien el podria acusar (4) si fuesse de edad. E como quier que el guardador non pudiesse prouar (5) aquel yerro sobre que lo acusasse, non cae porende en pena, fueras ende, si prouassen contra el, que se mouiera maliciosamente a fazer la acusacion.

LEY VII.

Contra quien puede ser fecha acusacion.

Acusado puede ser todo ome, mientras biuiere, de los yerros que ouiesse fechos; mas despues que fuesse muerto (1), non podria ser fecha acusacion (2) del; porque la muerte desata, e desfaze, tambien a los yerros, como a los fazedores dellos (3), como quier que la fama finque. Pero en pleyto de traycion (4), que ome ouiesse fecho contra la persona del Rey, o contra la pro comunal de la tierra, o por razon de heregia (5), bien puede ser acusado despues de su muerte. Esso mismo seria, si

hic expressum, quod tutor potest accusare tutorio nomine pupilli, & sic approbatur opinio Ricar. Imol. Bart. Ang. & Salic. in dict. L. Polla, & per Bart. in L. 2. §. pupillis, ff. de accus. & reprobat opinionem Gloss. in dict. L. 2. & in dict. L. Polla, dicentis, quod debet tutor, vel curator accusare nomine proprio, & non nomine minoris; quam approbant Gandinus in suo tract. cap. 2. vers. item accusare prohibentur, & Jacob. Butri. Bald. & Paul. de Cast. in dict. L. Polla: & istam dicit tutiorem formam Alberic. in dict. L. 2. scilicet ut concipiat tutor accusationem nomine proprio ad utilitatem pupilli: sed utraque forma erit bona, ut hic vides.

(4) *Por quien el podria acusar.* Ut supra eod. L. 2.

(5) *Non pudiesse prouar.* Excusatur enim ratione officii a præsumpta calumnia, quia non probavit, ut hic, & in dict. L. 2. non tamen excusatur ab onere probationis; si enim nullam probationem induxisset, non excusaretur, quia in certis non est locus conjecturis, L. continuus, §. cum ita, ff. de verbor. oblig. Bald. in dict. L. 2. col. fin. & satis probatur hic, cum dicit, non pudiesse prouar: requiritur ergo, quod ex parte sua inducat probationes; quæ tamen si non sint sufficientes, excusatur a præsumpta calumnia; & adde quod habetur in L. 1. §. 2. ff. ad Turpill.

LEX VII.

Quilibet potest accusari, si vivit; post mortem verò minimè, nisi ob proditionem contra Regem, aut bonum commune patriæ: aut similes stipendiatas ad inimicos se contulit, vel est eis contra Regem auxiliatus, vel regnum: vel propter hæresim: vel si Regis officialis ex administratione aliqua bona subtraxit. Hoc dicit.

(1) *Despues que fuesse muerto.* Concordat cum L. defuncto, ff. de public. judic. & L. ex iudiciorum, ff. de accus. & C. si reus, vel accusator mort. fuer. L. 1.

(2) *Acusacion.* Sive accusetur de crimine publico, vel privato, ut voluit Gloss. & Ang. in dict. L. ex iudiciorum, Joan. de Imol. in dict. L. defuncto, ad fin.

(3) *A los fazedores dellos.* Errant ergo iudices malefactorum, qui in defunctos faciunt executionem poenæ capitalis, ut hic, & in dict. L. defuncto, ubi Angelus quod mortuus delinquens non debet suspendi, vel decapitari; & quod si iudices in contrarium faciant, tenebuntur in syndicatu, tamquam injuriam inferentes cadaveri, L. 1. §. quotiens, ff. de injur. Dicit tamen ibi Joan. de Imol. quod

alguno ouiesse seydo Oficial del Rey, de aquellos que han a despende alguna cosa por el; o si fuessen de aquellos que han de coger, e recabdar sus rentas, e ouiesse ende furtado algo, o tomado (6) de otra guisa, por darlo a otro sin su mandado del Rey, o lo ouiesse metido en su pro del mesmo, e non del Rey; o si fuesse Cauallero de la Mesnada del Rey, que rescibiesse soldada del, e se tirasse de su seruicio (7), e se fuesse a los enemigos (8), o les ouiesse dado ayuda encubiertamente, o a paladinas, o en otra manera qualquier, en estoruo del Rey, o del Reyno; ca en qualquier destas cosas sobredichas (9) que alguno ouiesse errado, puede en vida, e despues de su muerte, ser fecha acusacion del.

LEY VIII.

Por quales yerros que el Oficial faze, puede ser acusado.

Qualquier Oficial, de aquellos que ha poder de judgar, o de cumplir la justicia por mandado del Rey, que fiziesse tuerto a otro, por precio que

contrarium de facto quandoque servatur in famosis latronibus; vide ibi per eum, & per Ang. & Jas. in L. 2. C. qui testam. facere poss. & per Ang. in L. unic. C. ne ex delict. defunctorum.

(4) *De traycion.* Concordat cum L. ex iudiciorum, ff. eod. & L. fin. ff. ad leg. Jul. Majest. & §. 2. Institut. de public. judic. & erit tunc offerendus libellus heredi volenti purgare & defendere memoriam defuncti, secundum Alberic. in dict. L. fin. & quo tempore expiret potestas accusandi memoriam defuncti, vide per Gloss. in L. Manicheos, C. de heretic. & per Angelum Aret. in tractat. malefactorum, in parte che ay tradito la patria, col. 4.

(5) *Heregia.* Adde L. Manicheos, C. de heretic. & L. 2. & L. apostatarum, C. de apostat. & dicit Alberic. in dict. L. 2. quod etiam centenaria præscriptio non impedit cognitionem & pronuntiationem super crimine hæresis contra defunctum, allegat cap. fin. 24. quæst. 2. & alia, quæ videbis ibi per eum: & vide quæ habentur in cap. 1. de præsript. lib. 6.

(6) *Furtado algo, o tomado.* Concordat cum L. fin. ff. ad leg. Jul. peculat.

(7) *Se tirasse de su seruicio.* Concordat L. defunctorum, C. de re milit. lib. 12. & nota istam legem ad declarationem illius.

(8) *E se fuesse a los enemigos.* Non ergo sufficiet sola desertio, nisi & cum ea concurrat, quod transfugiat ad hostes, vel eis auxilium impendat contra Regem, vel regnum, ut ex hoc possit accusari post mortem.

(9) *Destas cosas sobredichas.* Alios casus vide in L. sequent. & per Gloss. & Bart. in dict. L. ex iudiciorum, & per Specul. tit. de accusatore, §. 1. fol. fin. vers. item quod reus mortuus est, ubi de crimine repetundarum, vel quod quis mortem sibi conscivit, & de aliis; vide ibi, & adde etiam alium casum, de quo per Angelum in L. unic. C. ex delict. defunct. col. 2. ubicumque scilicet per legem poena infligitur ipso jure; quo casu reus intelligitur ficto mori lata sententia, allegat L. Cayus, ff. ad Sillan. & L. fin. ff. de bonis eor. qui mort. sibi consciver.

LEX VIII.

Accusatur quis post mortem de crimine repetundarum, & de crimine peculatus: & muliere accusata de morte mariti defuncta, potest prosequi accusatio contra eam. Hoc dicit.

que le den, o dexasse de fazer otrosi lo que deuiesse, por algo que ouiesse rescebido, puede porende ser acusado en su vida, e despues que fuesse muerto (1). E esso mismo, dezimos, que pueden fazer a todos los otros que furtassen alguna cosa religiosa, o santa (2) Otrosi dezimos, que si alguna muger fuesse acusada, que se trabajaua de muerte de su marido (3), que maguer acaesciesse, que muriesse ante que el pleyto de la acusacion fuesse acabado; que bien pueden conoscer de tal pleyto despues de la muerte della, e dar sentencia contra ella, dandola por enfamada (4), si fallaren en verdad que fue en culpa. E aun dezimos demas desto, que todos los bienes que esta ouo, que fueron de su marido (5), deuen ser de la Camara del Rey. E la razon, por que pueden acusar a todos los que diximos en esta ley, e en la que es ante della, despues que son muertos, es esta; porque ellos son enfamados de tan guisados males que fizieron, e pues que en los cuerpos non les pudieron dar pena por-

ende, que la den en los sus bienes, segun dize de cada vno destos yerros en las leyes desta setena Partida, que fablan en esta razon.

LEY IX.

Por quales yerros pueden ser acusados los menores, e por quales non.

MOço menor de catorze años, non puede ser acusado de ningun yerro quel pusiessen, que ouiesse fecho en razon de luxuria (1). Ca, maguer se trabajasse de fazer tal yerro como este, non deue ome asmar que lo podria cumplir (2). E si por auentura acaesciesse que lo cumpliesse (3), non aura entendimiento cumplido para entender, nin saber, lo que fazia. E porende non puede ser acusado, nin le deuen dar pena porende. Pero si acaesciesse, que este tal otro yerro (4) fiziesse, assi como si friesse, o matasse, o furtasse, o otro fecho semejante destos, e fuesse mayor de diez años e medio (5), e menor de catorze; dezimos, que bien lo pueden ende acusar;

(1) *Despues que fuesse muerto.* Adde *L. 2. ff. ad leg. Jul. repetund.* & *L. sciant iudices, C. eod.* & ibi vide, infra quantum tempus debeat proponi accusatio contra hæredes.

(2) *Religiosa, o santa.* Concordat cum *L. 1. & L. lege Julia, & L. fin. ff. ad leg. Jul. pecul.*

(3) *De muerte de su marido.* Concordat cum *L. Lucius Titius, ff. de iure fisci*, & tene menti istam legem ad maiorem declarationem illius.

(4) *Dandola por enfamada.* Nota benè hoc, nam hoc non dicebatur in dicta *L. Lucius*, ita expressè, imò poterat fortè innui contrarium ex verbis illius legis, cum dicit, istud fieri propter bona, quæ cum sint scelere quæsitæ, fisco debent applicari: unde Glossa, & Albericus post Dinum ibi, dicunt, quòd ibi nihil sit speciale, ut hoc detur pro fallentia ad regulam, de qua suprà *L. proxima*, sed quia hoc est generale, ut lucrum scelere quæsitum auferatur hæredibus, *L. in hæredem, ff. de calumniator. L. Cayus, ff. ad Sillan. cum similib.*

(5) *Que fueron de su marido.* Etiam ea quæ habuerit ex successione filii, qui patri successit in eis, ut in dicta *L. Lucius*, & ibi Bartolus in fin.

LEX IX.

Impubes non potest de luxuria accusari, quia non præsumitur eum posse facere, & si fecit, ignorat quid agit; de aliis autem criminibus potest accusari major decem annis cum dimidio, sed non ita graviter in corpore, aut in bonis sicut major punitur: minor autem dictæ ætatis, aut stultus, seu furiosus de commissis furore durante, non possunt accusari; sed non sunt sine culpa consanguinei, qui eos servari non faciunt. Hoc dicit.

(1) *En razon de luxuria.* Concordat *L. si minor, ff. ad leg. Jul. de adult. & cap. 1. de delict. puerorum*, & quod hic dicit de masculo, intellige in fœmina minori duodecim annorum, ut in dictis iuribus.

(2) *Que lo podria cumplir.* Si ergo cessaret ista præsumptio, & in veritate ante 14. annos esset viri potens, puniretur, ut tenet Jacob. de Rave. relatus ab Alber. & Angel. in dicta *L. si minor*, vide Gloss. 20. quæst. 1. in summa, quæ refert B. Gregor. in dialogo, referentem de quodam puero novennii, qui nutricem suam gravidavit; dicit tamen Cardin. Ho. in dicta *cap. 1. de delict. pueror.* se aliquotiens legisse dialogum, & quòd non meminit se legisse hoc exemplum; ego & librum illum legi, & non inveni: idem dicit ibi Joan. de Anania se perquævisse, & fecisse perqui-

ri, & quòd non fuit inventum; unde miratur de dicto Glossæ: ibique refert B. Hieronymum in *Epist. ad Vitalem Presbyterum*, dicentem, quòd Salomon, & Achaz in undecimo anno filios genuerunt; & quòd deinde subdit, quòd audivit, & dicit se non mentiri, teste Domino, quòd quædam muliercula, quæ expositum nutritiv infantem, & nutricis officio fungeretur, cubaretque cum ea parvulus, qui usque ad decimum jam pervenit annum, accidit, ut (plusquam pudicitia patitur) se mero ingurgitaverit, accensaque libidine obscenis motibus ad coitum duxit infantem; vide etiam ad prædicta per Salicetum in *L. impunitas, C. de penis*. Sed certè ista lex Partitarum videtur obviare dictis Jacobi de Rave. Ang. & Alber. cum statim subdit: *E si por auentura acaesciesse que lo cumpliesse, non aura entendimiento, &c.* E porende no puede ser acusado, nin le deuen dar pena porende. Nota ergò multum istam legem, & vide *L. fin. tit. 1. 1. Partit.* quæ videtur contrariari huic; & fortè ex his verbis potest etiam inferri contra id, quòd dicit Gloss. in dicta *L. si minor*, allegans *L. stuprum, ff. eod.* quòd puniatur de stupro minor 14. annorum, in quem stuprum committitur à viro potente, & Salicet. ita intelligens dictam glossam in dicta *L. impunitas*; videtur enim hæc lex in ratione, quam dat, innuere, quòd non puniatur, sed durum videtur talem minorem stuprum patientem relinqui impunitum in delicto ita fedissimo: non enim deberet relinqui impunitus, si doli capax esset, tamen non ita severe, ut in majori; vide *L. 2. tit. 21. infra ead. Partit.* quæ videtur decidere, quòd talis masculus minor non puniatur; non tamen apperit, quid si esset doli capax.

(3) *Acaesciesse que lo cumpliesse.* Vide quæ dixi suprà gloss. proxima.

(4) *Otro yerro.* Adde dicta *cap. 1. de delict. pueror.* & *L. impuberem, ff. ad leg. Cornel. de fals. & L. impunitas, C. de penis, L. infans, ff. ad leg. Cornel. de sicar. & L. impuberem, ff. de furtis*, ubi Angelus ponderat Glossam ibi, quòd duo debeant tunc concurrere, scilicet, quòd sit doli capax, & proximus pubertati. Hæc tamen lex Partitarum tantum exigit, quòd sit maior decem annorum cum dimidio; præsupponit enim hujus ætatis puerum quoad ista delicta jam fortè doli capacem: omnia autem jura, quæ disponunt impuberes doli capaces teneri de delicto, intelliguntur, quando delictum consistit in faciendo, ut in exemplis hac lege positis; secus si consistat in non faciendo, seu negligendo, tunc enim impubes simpliciter excusatur, ita Bart. post Din. in *L. 1. §. impubes, ff. ad Sillan.* Salicet. post Cyn. per illam legem in *L. 1. C. de fals. monet.*

(5) *Mayor de diez años e medio.* In fœmina erit, si

e si aquel yerro le fuere prouado, non le deuen dar tan grand pena en el cuerpo, nin en el auer, como farian a otro que fuesse de mayor edad; ante gela deuen dar muy mas leue (6). Pero si fuesse menor de diez años e medio (7), estonce non le pueden acusar de ningun yerro que fiziesse. Esso mismo dezimos, que seria del loco (8), o del furioso, o del desmemoriado, que lo non pueden acusar de cosa que fiziesse mientras que le durare la locura (9). Pero non son sin culpa los parientes (10) dellos, quan-

major sit novem annorum cum dimidio; & sic tempus post infantiam usque ad pubertatem in masculo & in foemina dividitur per dimidium, ut hic vides, & tradit Gloss. in *L. pupillum, in princ. ff. de regul. jur. & in §. pupillus, Institut. de inutil. stipulat. cap. continebatur*, & ibi Gloss. de desponsat. impub. Gloss. in *L. 1. ff. de novat.* Sed adverte, quia ista *L. & L. 8. tit. 31. ead. Partit. & L. 17. tit. 14. & L. 10. tit. 7. ead. Partit.* non faciunt differentiam inter masculum & foeminam in hoc; unde dicendum videtur, quod ista taxatio procedat tam in masculo, quam in foemina, vel quod in foemina relinquatur sub dispositione juris communis. Sed quocumque modo, limita istam legem, nisi in delictis atrociter puniendis, nam tunc non procedet ista regula, *L. cum autem, §. 1. ff. de edil. edict.* ubi bonus textus: & ille dicitur proximus pubertati, qui distat ab ea per sex menses, secundum Bald. post Guiliel. de Cug. in *L. excipiuntur, ff. ad Syllan.* per textum ibi; Jas. in *authent. sacramenta puerum, col. 5. & 6. C. si aduer. vendit.* quæ limitatio procedet quoad punitionem atrocem, secus si ad leviolem, nam illa imponetur, ut subditur in ista lege: non ergo hodie attenta ista lege Partitarum relinquatur arbitrio iudicis, quis dicatur doli capax, prout voluit Salicet. in *dict. L. impunitas, C. de penis*, argumento *L. 3. ff. de testib. & L. mora, ff. usur.* sunt enim secundum eum aliqui in breviori tempore subdoli, quam alii; & idem voluit Joan. de Anania in *dict. cap. 1. de delict. pueror.* ubi & refert Abb. idem voluisse in effectu in *dict. cap. continebatur, de desponsat. impub.* & quod relinqueretur hoc arbitrio iudicis. Tenet etiam Joan. Fab. in *dict. §. pupillus, Institut. de inutil. stipul.* dicens, quod ex maleficio & perspicacitate impuberis poterit iudex majus vel minus tempus interpretari; reperiuntur enim quidam secundum eum majoris indolis & intellectus in decimo anno, quam alii in decimo quarto: vel fortè limitabis etiam istam legem, nisi & in ista ætate appareret, quod adhuc pupillus non esset doli capax, ex aliquibus arbitrio iudicis considerandis, & facit *L. 9. ad fin. tit. 29. ead. Partit.*

(6) *Muy mas leue.* Adde *L. auxilium, §. 1. vers. in delictis, & L. si ex causa, ff. de minor. & dict. cap. 1. de delict. pueror.* & Bald. in *L. & si severior, col. 2. vers. ex prædictis, C. ex quibus caus. infam. irrog. & in L. administrantes, §. qui corporis, in fin. ff. de excus. tutor.* & vide *L. 8. & quæ ibi dicam, tit. 31. infra ead. Partit.*

(7) *De diez años e medio.* Concordat cum *L. infans, ff. ad leg. Cornel. de sicar.* Quid autem si minor hujus ætatis esset doli capax, cum & infans possit esse doli capax, secundum Gloss. in *cap. fin. de sent. excom.* & quod infans doli capax possit puniri, vult Abb. in *dict. cap. 1. de delict. pueror.* & Hippolytus à Marsiliis in *dict. L. infans*, dicens hoc esse verum maximè istis modernis temporibus, nam defecerunt ætates, & illud, quod antiquitus sciebant & faciebant homines circa vitia & fallacias in quindecimo anno, faciunt nunc infantes in sexto vel septimo anno; & quod infantes modernis temporibus sunt iniqui, & vitiis dediti; & quod hoc docet experientia rerum magistra. Cum tamen ista lex Partitarum jam hoc determinaverit, & taxaverit istas ætates in punitionem maleficiorum impuberum, durum est ab ejus taxatione & decisione discedere; non tamen videtur esse negandum, quin si ex qualitate maleficii, & perspicuitate impuberis, & doli capacitate, iudici videtur impuberem talem esse puniendum, quod iudex posset, fortè in aliquo casu particulari, & mali exempli, cum ista materia sit præsumptiva, & lex ista statuatur hoc propter præsumptionem, quod minor hujus ætatis non sit doli capax.

do non les fazen guardar, de guisa que non puedan fazer mal a otri.

LEY X.

Por quales razones puede ser acusado el sieruo.

HAziendo el sieruo tal yerro, por que, si otro ome libre lo ouiesse fecho, que le darian pena porende en el cuerpo, bien puede ser acusado (1), e su señor lo puede parar a derecho, o responder por el (2). Mas si fiziere otro yerro en que

(8) *Loco.* Adde *L. 3. tit. 8. infra ead. Partit. & L. Divus, ff. de offic. præsid. L. infans, ff. ad leg. Cornel. de sicar. & Clement. 1. de homicid. & cap. aliquos, 15. quæst. 1. & vide in materia per Angel. Aretin. in tractat. maleficiorum, in parte scienter & dolose, colum. 3. Et nota æquiparari hic stultum, furiosum, & mente caprum in punitione delicti; & intelligit Alber. in *dict. L. Divus*, in prorsus dementibus, in quibus non cadit dolus, nec culpa: & vide quæ notat Socinus consil. 47. in 3. volum. & adde *L. fin. tit. 1. 1. Partit. & ibi dixi.**

(9) *Mientras que le durare la locura.* Adde Gloss. in *dict. Clement. 1.* & in dubio, an præsumatur delictum factum tempore furoris, vel tempore sanæ mentis? Angelus Aretin. ubi supra, dicit, quod si probetur, quod aliquando fuit in furore, præsumitur, quod etiam tempore delicti fuit in furore, & sic non tenebitur, nisi probetur, quod tunc erat sanæ mentis, allegat notata in *cap. fin. de success. ab intestato*, & per Bartol. in *L. 2. ff. de bonor. poss. infan. vel furios. delat. in fine.* & Anchar. in *dict. Clement. 1.* & dicit singulariter notandum ad evadendum amicum: & ibi etiam tradit, an possit durante furore puniri de delicto commissio tempore sanæ mentis; vide ibi ejus additionatores, & per Bald. in *L. furiosum, C. qui testam. facere poss.* sit tamen iudex cautus, ne simuletur furor, ut tradit Ang. ubi supra, & vide per Gloss. in *cap. judicas, 3. quæst. 9.* per Bald. in *dict. L. furiosum.*

(10) *Los parientes.* Adde *L. Divus, ff. de offic. præsid.* committit enim lex custodiam conjunctis furiosi, & possunt eum ligare & carcerare; vide ibi etiam per Bald. & vide in *authent. liberi, C. de episcop. audient.* & in *L. 5. tit. 7. Partit. 6. & L. 8. tit. 9. infra ead. Partit.*

LEX X.

Servus potest ex delicto, ex quo poena apponitur corporalis, accusari; & est à domino defendendus: de pecuniaria autem poena nequaquam, quia nil habet: si tamen dominus nolit pro eo emendare, citra membri læsionem castigabitur servus. Hoc dicit.

(1) *Bien puede ser acusado.* Concordat cum *L. hos accusare, §. omnibus, & L. servos, ff. eod. & L. sciendum, ff. de public. judic.* poena ergo mortis naturalis vel corporis afflictiva cadit in servum, ut hic vides, & in *dict. §. omnibus.* Item poena deportationis, ut tradit Bartolus ibi, & damnationis in metallum; poena tamen amissionis civitatis non cadit in eum, quia civitatem non habet; nec poena amissionis familiæ, quia non habet agnationem vel cognationem, ut *Institut. de servil. cognat.* Quid autem in monacho, an in hoc reguletur ad instar servi, & an habeat legitimam personam ad se defendendum in criminali causa? Vide per Speculat. *tit. de reo, §. 1. col. penult. vers. sed an monachus*, cum ibi additis per additionatores.

(2) *Responder por el.* Concordat cum *L. servus, & L. sciendum, ff. de public. judic. & ff. de accusat. L. si servum, & ff. de appellat. L. Lucius*, & sicut potest defendi servus per dominum, sic & per procuratorem domini, ut in *dict. L. servus*, & in *L. servum quoque, §. publice, ff. de procurator.* & licet dominus eum nolit defendere, non videtur ex hoc eum habere pro derelicto, ut in *dict. L. sciendum*; & ista defensio domini fiet, non procuratorio nomine servi, sed nomine proprio, assistendo causæ pro proprio interesse, Gloss. in *L. 1. ff. an per alium causæ appell. reddi possunt*, vide per Gloss. & Salicet. in *dict. L. 2.* ubi Salicetus concludit, quod dominus servi sit ci-

cayere en pena de pecho (3) tan solamente, estonce non le podrian acusar; porque el sieruo non ha ninguna cosa de que lo pudiesse pechar, ca todo lo que ha, es de su señor. Pero dezimos, que si el señor non quisiere fazer emienda por el (4), estonce pueden castigar el sieruo en el cuerpo, dandole feridas, de manera que lo non lisien (5), nin lo maten; porque dende en adelante non sea atreuido de fazer otro yerro.

L E Y XI.

*De quales yerros pueden ser acusados los
Oficiales del Rey, mientras estuuieren en
sus officios, e de quales non.*

L Os Oficiales que han poderio del Rey de fazer justicia de los omes,

citandus, & quòd aliàs ei ignorantia non præjudicaretur; & dominus ratione sui interesse poterit simul cum servo se defendente, intentionibus adversarii respondere, & pro eo competentes allegationes afferre, & dicetur defensor sui interesse principaliter; & si dominus citatus nollet servum defendere, sed iudicio fortunæ eum relinquere, vel etiam fateretur servum deliquisse, non præjudicaret servo, quominus posset se defendere, *L. & si non defendantur, ff. de panis*; potest namque servus stare in iudicio in criminali, ut in *L. si criminis, C. ad leg. Jul. de vi public.* è contra, si servus nollet se defendere, dominus posset eum defendere, quantumcumque absentem à iudicio; & hoc necdum in principio iudicii, sed etiamsi postea servus desisteret, posset dominus, ut particeps causæ propter suum interesse probationes afferre, & alia facere pro victoria causæ necessaria; vide ibi per eum latius, & per Bald. in *L. reos, col. 5. C. eod.* ubi, & an pater admittatur ad defensionem filii, vel Abbas pro suo monacho; & adde Joan. de Imol. in *L. penult. §. ad crimen. 14. col. vers. item extra gloss.*

(3) *De pecho.* Quia pœna pecuniaria non cadit in servum, si habeatur respectus ad quotam bonorum, quia ipse bona non habet, sive habeatur respectus ad pœnam pecuniariam in genere, ut voluit Gloss. in dict. §. omnibus, in verbo quibus; & illa glossa communiter fuit approbata usque ad tempora Bartoli secundum Salicet. in *L. 2. C. eod.* contrarium tamen voluit Bart. in dict. §. omnibus, *L. hos accusare, ff. eod.* dicens, quòd non videtur, quare servus non possit pecuniariter condemnari. Angelus tamen in dict. §. omnibus, tenet contra Bart. & Salicet. etiam in dict. *L. 2.* & ista opinio communis contra Bartolum approbari videtur hic; quam & tenuit Bartolus sibi contrarius in *L. 1. in princ. ff. si famil. furt. fecisse dicatur.*

(4) *Emienda por el.* Nota istud verbum, quod non reperitur in dict. §. omnibus, in fin. de quo ista lex sumpta est, cum tantum ibi habeatur, *sed durior ei pœna extra ordinem imminet.* Azo etiam *C. eod. in summa, col. 1.* dicit hæc verba; in hac tamen lege, & omnibus supradictis, quibus accusari servum non posse diximus, accusatio servi erit recipienda, ut duriores patiat pœnam corporalem: & licet effugiat unam, non tamen alteram: patet ergo ex ista lege, quòd poterit dominus, si vult, ad evitandum pœnam corporalem servi, solvere pro eo pœnam pecuniariam, quod & erat de jure communi dicendum, per *L. lege Agraria, ff. de termin. mot. juncta L. item veniunt, §. item rectè, ff. de petit. hered.* & tenet Alexand. in addition. ad Bart. in dict. §. omnibus.

(5) *De manera que lo non lisien.* Nota etiam hoc verbum, quia declarat dictum §. omnibus, in fine, ubi Glossa dicebat istam pœnam imponendam arbitrio iudicantis.

L E X XI.

Officialis habens potestatem condemnandi ad mortem, vel ad membri mutilationem, non potest durante administratione, nisi de crimine ratione officii commissio, accusari; sed Rex ad querelam bonorum hominum potest contra

condenandolos a muerte (1), o a perdimiento de miembro, por los yerros que fazen (2), non pueden ser acusados de otro, mientras durare su officio (3); fueras ende, si alguno dellos fiziesse tuer-to, o yerro, contra aquellos que ouiesse de judgar. Ca, si tal yerro fiziesse, o por razon de su officio (4) agraviasse alguno, bien lo podrian acusar; e si es de otro yerro que ouiesse fecho, non le podrian acusar, fasta que dexasse aquel officio (5) que tenia. Esto es, porque los omes que officio tienen, maguer fagan derecho, non puede ser que non ganen malquerientes; e porende, si los pudiessen acusar, enuilecerse ya por y el lugar que tienen, e tantos serian los acusadores, que non podrian cumplir en su officio, lo que eran tenudos de fazer.

Pe-

eum inquirere, & eum pro modo commissi castigare. Hoc dicit.

(1) *A muerte.* Ex hoc declaratur qui dicantur illi majores magistratus, qui non possunt accusari: & adde *L. 2.* & quæ ibi dixi, *suprà eod.* minores verò possunt etiam durante officio accusari, ut hic innuitur, & habetur in *L. neque magistratibus, ff. de injur.*

(2) *Por los yerros que fazen.* Sive ergo accusetur de criminibus ante officium commissis, sive post, procedet dispositio hujus legis, & adde *L. si adulterium cum incestu, §. fin. ff. ad leg. Jul. de adult.* cum glossa ibi, & *L. hos accusare, in princ. ff. de accusat.* & *L. Senatusconsulto, ff. de offic. præsid.* ubi vide Alberic. in fin. hoc volentem: à non subditis tamen potest conveniri in loco domicilii, si sit causa, quæ posset per procuratorem agitari, glossa 1. in *L. si præses, C. de Episcop. audient.* Alberic. in dict. *L. Senatusconsulto, col. penult.* loquitur tamen in causa civili; & forte in criminali hoc etiam procederet, si causa esset talis, quæ agitari posset per procuratorem, quia non repugnant rationes in hac lege positæ.

(3) *Mientras durare su officio.* Ex hoc videtur, quòd ista lex non procedet in officiali perpetuo, poterit namque ille accusari durante officio, ut dixi *suprà eod. in L. 2. in gloss. super parte el Alcalde, Gloss. in cap. jubemus, 1. quæst. 1.* & tenet etiam Bald. in *L. jubemus, C. ad leg. Jul. repetund.* Bart. in *L. de pupilo, §. si quis ipsi Prætori, ff. de novi oper. enuntiat.* ubi & de positis ad beneplacitum.

(4) *Por razon de su officio.* Conveniuntur enim & accusantur, si delinquant in officio, ut hic, & in *L. jubemus, C. ad leg. Jul. repetund.* & vide ibi Salic. & Angel. & possent etiam accusari, ubi essent in pœna remotionis ab officio; vide per Bald. in verbo *credentias, de pace Constant.* unde convenitur de furtis durante officio, & barataris commissis, ut in *authent. ut iudices sine quoquo suffragio, cap. illud, in princ.* & ubi opprimit subjectos, vide per Gloss. in *authent. ut differentes iudices, col. 9. in gloss. super parte eum qui, & per Alber. in dict. L. Senatusconsulto, ad fin.* Dicit etiam Azon *C. ut omnes iudices, tam civil. quàm milit. in summa.* quòd accusabitur, si furtum dicatur fecisse, vel dignitatem per pecuniam accepisse, vel ex dignitate pecuniam accepisse, vel habuisse, vel si damnis, vel calumniis subdat collatores: & dicit Joan. de iur. in *L. penult. C. de annon. & tribut. lib. 10.* quòd majores iudices propter enormia delicta in officio commissæ removeri possunt, non propter levia, & minores culpas, sed expectatur tunc tempus syndicatus, *L. 1. C. ut omnes iudic. tam civil. quàm milit. & in authent. ut iudices sine quoquo suffragio, cap. necessitatem, & cap. 10. §. oportet.*

(5) *Dexasse aquel officio.* Convenitur tamen, si actio esset tempore peritura, ut lis contestetur, ut in dict. *L. Senatusconsulto, & ibi Alberic. & Salic. in dict. L. jubemus.* Item & cavebit de respondendo finito officio, ut in dict. *L. si adulterium, §. fin.* & vide per Abb. in *cap. legebatur, de major. & obed.*

Pero, como quier que non pueden ser acusados, si omes buenos se querellaren al Rey de alguno dellos, que fiziessen yerros, o malfetrias; estonce el Rey de su officio (6) deue pesquerir, e saber la verdad, si es assi como querellassen; e si lo fallasse en verdad, deuegelo vedar, e escarmentar, segun entendiere que deue fazer derecho.

(6) *El Rey de su officio.* Adde cap. 8. §. *si quis autem, in authent. ut iudices sine quoquo suffragio, colum. 2. cum glossa ibi.*

L E X XII.

Absolutus per sententiam validam ab accusatione, non potest de eodem crimine denuo accusari, nisi probetur, quid inaltiosè, ob quod fuit absolutus, fecisse; vel accusatorem causa eripiendi eum accusasse: nec accusatus ab extraneo absolutus potest à consanguineo mortui iterum accusari, nisi juret extranei accusationem ignorasse. Hoc dicit.

(1) *Quito.* Concordat cum *L. si cui*, §. 1. ff. de accusat. & *L. si quis homicidii*, C. eod. & cap. de his, eod. tit. L. 20. tit. 22. 3. Partit. Quid autem in absoluto per baptismum? Joan. de Anania in dict. cap. de his, dicit, quod communis opinio est, quod per Baptismum tollatur omnis poena spiritualis, non autem temporalis: & sic videtur, quod pro homicidio & similibus possit accusari; refert tamen ibi Joan. de Imol. dicentem, quod alia opinio videtur æquior, quod etiam poena temporalis tollatur per id, quod notat Gloss. in cap. sine penitentia, de consecr. dist. 4. Quid autem si reus non fuit absolutus, sed condemnatus? Dic, quod tunc etiam erit idem, quia de delicto unius hominis sapius queri non debet, *L. licet*, ff. naut. caup. stabul. *L. sepulchri*, ff. de sepulc. viol. Gloss. in *L. quid de crimine*, C. de accusat. & intellige, quando fuit condemnatus, & solvit, ut in dict. *L. sepulchri*, & tradit Alex. consil. 11. Quid autem si fuit contumax, & in contumacia condemnatus? Vide per Bart. in dict. *L. sepulchri*. Et si quis commisit delictum Bononiæ, & ibi est punitus poena pecuniaria, non poterit conveniri ad poenam corporalem vel pecuniariam in loco originis, secundum Bald. post Jacob. Butri. in *L. & si severior*, colum. 4. C. de his qui not. infam. Et quid si non fuit quis sufficienter punitus? Vide textum, & ibi Bald. in *L. 2. C. de sportul.* & in *L. nullum*, C. de testib. vers. *sed querit Glossa*, & in vers. *sed an punitio*: & vide cap. felicis, §. per hoc, de penis, lib. 6. per Abb. in cap. de causis, penult. col. de offic. delegat. & in cap. 1. ad fin. de offic. ordinar.

(2) *Por sententia valedera.* Super principali latam; non enim idem esset, si esset absolutoria ab observatione iudicii, ut in cap. Mennam, 2. quest. 5. Ang. in dict. *L. si cui*, §. 1. Quid autem si quis delato sacramento se purgavit, an sic absolutus poterit ab alio accusari? Salic. in dict. *L. si quis homicidii*, dicit, quod non, quia absolutio non tam vires capit à juramento, quam ab innocentia præsumpta ex eo, quia de crimine non erat probatum, & sic reus erat absolvendus etiam absque juramento: adverte tamen, quod licet quis se juramento purgaverit, si tamen est valde diffamatus vel suspectus, poterit ei per iudicem imponi aliqua temporalis poena, & sic non est absolvendus de necessitate tali casu, licet se compurgaverit; ita dicit eleganter Cardin. in Clement. 1. de usur. in fin. allegat cap. inter sollicitudines, de purgat. canon. & cap. litteras, de presumption. quæ licet loquantur in crimine hæresis, potest idem dici in alio crimine gravi. Sed quid si absolutio non fiat per viam sententiæ, sed per viam dispensationis? Dic, quod idem est dicendum, secundum Gloss. in dict.

L E Y XII.

Como, aquel que es quito una vez, por juycio acalado, del yerro que fizo, non lo pueden acusar despues.

QVito (1) seyendo algund ome, por sententia valedera (2), de algund yerro sobre que le ouiesse acusado (3), dende adelante non lo podria acusar otro ninguno sobre aquel yerro (4); fueras ende, si prouassen contra el, que se fiziera el mesmo acusar engañosamente, asacando algunas pruevas (5) que non supiesse el fecho, porque lo diessen por quito del yerro, o del mal quel mismo se fizo acusar. Esso mismo seria, si prouas-

cap. de his, quam Doctores communiter sequuntur; & idem tenet Glossa per illum textum in cap. ex tua, in verbo irritari, de fil. præbyt. & in cap. penult. de temp. ordin. & in cap. 2. in gloss. 1. de schismat. & procedat quando dispensatio fieret in utroque foro, nam si in foro poenitentiali, non tolleretur, quominus in foro judiciali accusari possit, Gloss. in dict. cap. de his, & in cap. admonere, 33. quest. 2. in verbo penitentia, Decius consil. 137. nisi cum fuit absolutus imponeretur poenitentia publica, quia tunc illa videtur succedere loco poenæ contentiosæ, secundum Anton. in dict. cap. de his, vide per Hostiens. & Abb. in cap. tuæ, de procurator.

(3) *Sobre que le ouiesse acusado.* Idem, si per viam inquisitionis fuisset absolutus, quia & habebit locum distinctio hujus legis, & dictæ *L. si cui*, §. 1. secundum Bart. & Angel. ibi: & idem tenet Cynus, & Salic. in dict. *L. si quis homicidii*, C. eod. Baldus tamen in *L. si vacantia*, col. 1. C. de bon. vacant. lib. 10. per illum textum dicit, quod non valet inquisitio, si offensus vel damnum passus non citetur; & ibi etiam tenet Angelus allegans Joan. Andr. licet dicat, quod contrarium tenet Speculator tit. de inquisitione, §. viso igitur, vers. sed pone; subdit tamen Angelus, quod hæc consuetudo non servatur, nisi Florentiæ: & idem, quod iudex ante inquisitionem debeatur præfigere terminum accusare volentibus, dicit glossa notabilis in cap. presbyter si à plebe, 2. quest. 4. & idem voluit Bald. allegans dictam glossam pro multum notabili, in *L. senatus*, C. qui accus. non poss. & idem Bald. in *L. quamvis*, C. de adult. & idem tenet Hippolyt. à Marsiliis singul. 305. incipit, *iudex malefactorum*. Adverte tamen, quia licet hæc sit bona practica, tamen Bartolus, & alii, quos superius citavi, dicentes quod dictus §. 1. *L. si cui*, procedit etiam in absoluto per inquisitionem, videntur velle, quod non requiratur ad valorem inquisitionis talis citatio; imo quod offensus, seu proprium dolorem prosequens, si postea veniat ad accusandum, teneatur docere saltem suo juramento, quod ignoravit inquisitionem fieri, prout & in accusatione, hic, & in dict. §. 1. dicitur; & istud videtur etiam de mente Angeli Aret. in tract. malefic. in parte & caput ab scapulis, col. 1. Unde licet dicta practica sit bona, & servanda, si tamen non servaretur de facto, non videtur, quod vitaretur processus inquisitionis: adde etiam, quod & procedet ista lex, etsi iudex, qui absolvit, processit per viam denuntiationis, secundum Bart. in *L. Divus*, la 2. vers. ulterius quero, ff. de custod. reor. Quid autem si cognitum fuit de crimine per modum exceptionis? Vide Bart. in dict. *L. si cui*, §. 1.

(4) *Sobre aquel yerro.* Vide in dict. *L. si quis homicidii*, C. eod. Et quid si omisa fuit aliqua qualitas delicti in prima accusatione, vide per Bart. in *L. Senatus*, ff. eod. & per Bald. in *L. & si severior*, col. 4. C. de his qui notant. infam. per Salic. in *L. qui de crimine*, C. de accusat.

(5) *Algunas pruevas.* Adde dict. *L. 20. tit. 22. 3. Partit.* & *L. prævaricationis*, ff. de prævaricat. & dict. *L. si cui*, §. 1. & objicietur de collusionem, seu prævaricationem per modum replicationis, vel accusationis; vide Angel. & Salic. in dict. *L. si quis homicidii*, & in dict. §. 1. & per Bart. in dict. *L. prævaricationis*.

uasse que otro alguno le ouiesse acusado engañosamente, con intencion de lo librar del yerro que ouiesse fecho. Ca estonce, si fuesse prouado, bien lo podrian acusar otra vegada de aquel yerro, que assi fuesse quito. Otrosi dezimos, que si algund ome acusasse a otro sobre muerte de otro ome, que non fuesse su pariente, e respondiende el acusado a la acusacion, e fuesse quito della por juyzio; dende en adelante non podrian acusar ninguno de los parientes del muerto, por razon de aquel yerro de que fue ya quito por sentencia; fueras ende, si el pariente que quisiesse acusar otra vegada, jurasse que lo non supiera (6) quando lo acusara el otro extraño. Ca estonce, jurandolo assi (7), tenudo seria de responder otra vez a la acusacion, que fiziesse del.

(6) *Que lo non sopiera.* Aprobatur opinio Glossæ in dict. *L. si cui*, §. 1. quod ignorantia primæ accusationis probetur per iuramentum: bene tamen admittetur probatio in contrarium, scilicet quod scivit; & quomodo hoc probetur, vide per Bartolum ibi.

(7) *Jurandolo assi.* Vides ergo, quod isto casu non requiritur ulterius, quod doceat de prævaricatione primi accusatoris, prout & Doctores volunt communiter in dict. *L. si cui*.

L E X XIII.

Si reus compareat, & plures sint accusatores simul, non tenetur respondere; sed eligat iudex unum ex his, qui meliori intentione moveatur, cui respondeat accusatus; & ea accusatione pendente potest accusari de aliis criminibus, sed non respondebit posteriori, tempore quo respondurus est priori. Hoc dicit.

(1) *Muchos omes.* Concordat cum *L. si plures*, ff. eod. & dict. *L. 2. §. fin. ff. ad leg. Jul. de adult.* & *L. fin. ff. de collus. deteg.*

(2) *De todos.* Rationem ponit Bald. in *L. Senatus, C. qui accus. non poss.* quia si admitteret iudex plures accusatores, posset unus probare, alius in probatione deficere, & iudex poneretur in perplexitate; item posset unus confiteri, alius negare. Et adverte, quod si plures quorum intersit ratione officii, veluti plures tutores, vel curatores, veniant simul accusantes eodem libello, bene admittuntur, quia ratione unius officii habentur loco unius, & probatio unius patrocinatur alteri; & sic isto casu non procedit ista lex, cum plurium interest ratione officii, *L. senatus*, & ibi Bald. & Salic. *C. qui accus. non poss.* si verò velint accusare diversis libellis, & tunc iudex eliget idoneorem, quando plures tutores, vel alii, quorum intersit ratione officii, simul veniant; & non admittentur omnes, quando accusant simul coram eodem iudice, Bald. & Salic. in dict. *L. senatus*, & Salic. in *L. si accusatoribus, C. de accusat.* Si verò plurium simul accusantium intersit ratione communis injuriæ, ut si essent plures filii unius patris occisi, omnes simul admitterentur, quia cujuslibet interest principaliter, *L. 1. §. si plures*, ff. de sepulc. viol. Bald. in dict. *L. si plures*, & Salic. in dict. *L. si accusatoribus*, Angelus Aret. in tract. malefic. in parte necnon ad querelam, col. 18. Si verò plurium non intersit ratione officii, vel communis injuriæ, tunc procedit dispositio hujus legis, & dicitur *L. si plures*, quia tunc nullius principaliter interest, & ideo nec poterunt diversis libellis, nec eodem simul accusare, ne reus in plures adversarios distringatur, ff. de exercitor. *L. ne in plures*, & ne de delicto ejusdem hominis sapius queratur, *L. licet*, §. fin. ff. nautæ, caup. stab. Sed quid si veniant plures accusatores simul, sed unus accusset coram uno iudice, alius verò coram alio? Bald. in dict. *L. senatus*, dicit, quod tunc fortè reus potest eligere iudicem, si sunt pares, argumento *L. si quis in gravi*, §. Tom. III.

L E Y XIII.

Como, quando muchos quieren acusar a vno de algun yerro, el Juez deve escoger el vno dellos, que faga la acusacion.

A Llegandose muchos omes (1) en vno delante del Judgador, para acusar a vn ome solo, de vn yerro que dixessen que ouiesse fecho, non deve el Judgador recibir la acusacion de todos (2), nin el acusado non es tenudo de responder a ella. E porende deve el Juez catar, e escoger el vno dellos, el que entendiende que se mueue con mejor intencion (3), que faga la acusacion; e estonce, al acusamiento de aquel deve responder el acusado. Pero si a este acusador sobredicho lo quisiessen otros (4) acusar sobre otro yerro (5), mientras que anduuiesse esta acusacion; bien lo podria

si cum omnes, ff. ad Sillan. sed si unus esset major altero, debet comparare coram eo, qui majori præest tribunali, ut notatur in *L. 2. §. fin. ff. de custod. reor.* vide ibi latius per eum; & erit necessarium, quod reus accusatus opponat de exceptione ista pluralitatis accusatorum, ut in dict. *L. si accusatoribus*, & ibi notat Gloss. & Bald. & Salic. licet ista lex Partitarum contrarium innuat, cum dicit, *non deve el judgador recibir*, &c. sed intellige si opponatur à parte. Posset etiam dici, quod iudex posset non recipere; si tamen recipiat, & non opponatur à parte, tenebit processus ob id, & quia dilatoria est hæc exceptio: quando verò plures accusatores non veniunt simul, sed unus post alium, vide *L. qui de crimine*, & ibi Gloss. & Doctor. *C. de accusationibus*.

(3) *Con mejor intencion.* Et si unus ponit magis omnes circumstantias maleficii, quàm alius, erit justa causa magis admittendi istum, quàm alium, *L. 1. §. fin. cum L. sequenti*, ff. ad leg. Jul. de adult. Bart. in dict. *L. si plures*, ad fin. & dicit Bart. in dict. *§. fin.* quod si propinquier accusat occisores simpliciter, alius accusat eos qualitate adjecta, per quam acrius puniuntur, quod tunc potest iudex ulteriorem præferre propinquiori, si apparet judici illam qualitatem esse veram: & nota quod electo uno ex accusatoribus, ut hic, ceteri, qui sunt repulsi, non poterunt esse in illa causa testes, secundum Gloss. 2. quæst. 1. in cap. in primis, super parte accusatores.

(4) *Lo quisiessen otros.* Concordat cum *L. qui de crimine*, *C. de accusat.* ab eodem tamen non potest accusari de alio crimine, ut ibi, ubi ponit rationes Salicet. in 2. notab.

(5) *Otro yerro.* Nam de eodem non posset accusari ab alio veniente post litem contestatam; & intellige & limita, ut per Gloss. Salic. & alios in dict. *L. qui de crimine*: & intellige, sive tale aliud crimen oriatur ex diversis factis, vel ab eodem facto, ut in dict. *L. qui de crimine*, & intellige secundum Salic. ibi, col. 4. quando plura delicta ex eodem facto orientia se habent, ut species distinctæ; invicem tamen se habentes, ut excedentia, & excessa, tunc enim de utroque puniuntur, ut ff. ad leg. Jul. de adult. *L. si adulterium cum incestu*, in princ. secus si se habeant ut genus & species, ut in *L. senatus*, ff. eod. ubi vide per Bartolum: unde si rapiendo gladium de manibus alicujus manus incideretur, commisit raptor duplex delictum, vulneris scilicet, & raptus; & quia quolibet est distinctæ speciei ab alio, raptor puniatur de utroque, ut in dict. *L. qui de crimine*, & in *L. prætor edixit*, §. 1. ff. de injur. & idem si occidat quis hominem in ecclesia, nam puniatur de homicidio, & sacrilegio, *L. si quis in hoc genus*, *C. de Episcop. & Cleric.* Quid autem si regia constitutione caveatur, quod qui armis aliquem percusserit, manum cum qua percusserit, amittat, & Titius eodem impetu duos percussit; & constat, vel dubitatur, quem prius percusserit; &

dria fazer. Mas el Judgador deue guardar, que en el tiempo que el acusado ouiere de responder a la primera (6) demanda de acusacion, que lo non apremie que responda a la que fue fecha despues.

ab eisdem eodem tempore de dictis percussionibus accusatur, quis præferetur in processu & in executione? Vide latè per Alberic. *in dict. L. si plures*, ubi concludit, quòd præueniens ad sententiam præferatur, & alteri viam percludat, si secundo prælationis sententia obijciatur; si tamen simul ad sententiam concurrunt, gratificationi iudicis locus erit, & qui præfertur in sententia, per consequens præferendus est in executione; & facta executione, absolvi debet reus ab observatione iudicii alterius accusatoris; videas ibi per eum.

(6) *A la primera.* Concordat cum *L. 2. §. fin.* & ibi Gloss. *ff. de custod. reor.* & limita, nisi secunda accusatio esset tempore peritura, ut *in dict. L. 2. in fin.* Salic. *in dict. L. qui de crimine*, col. penult. vers. *nunc quæro*, & hoc quando utraque accusatio proponitur coram eodem iudice, ut priori scilicet accusationi respondeat, *L. qui appellat prior*, *ff. de iudic.* si tamen accusaretur coram diversis iudicibus, & citatur pro diversis horis & temporibus, accedet ad eum, à quo fuit primò citatus, *L. quisquis*, *ff. de in ius vocand.* si tamen pro eadem hora & tempore citatur ab utroque, & termini sunt incompossibiles ad respondendum utrique, si altera causa est tempore peritura, illi prius respondebit; alias ad majus tribunal accedet, & si tribunalia sunt paria, tunc majoritatem causæ debet inspicere, & si causæ sunt pares, locus est gratificationi, videas Salic. *ubi supra*.

L E X XIII.

Accusatio debet fieri in scriptis, nominibus accusatoris, & accusati, & iudicis, atque maleficio, anno, mense, & loco in ea designatis, & ea recepta, iudex recipiat ab accusante iuramentum, quòd non malitiosè accusat; imò credit culpabilem fore delatum: & hoc facto citet accusatum, & det ei accusationis transumptum, cum termino viginti dierum. Hoc dicit.

(1) *Por escrito.* Concordat cum *L. libellorum*, *ff. eod.* & *C. eod. L. in causis*, & *cap. fin. 2. quæst. 8.* an autem accusator debeat offerre libellum jam dictatum, cum veniat coram iudice, vel sufficiat, quòd dictet coram iudice, & notario? Salic. dicit, quòd sic, *in dict. L. in causis*, col. 1. *L. si quis se*, & ibi Bald. *C. eod.* & procedet ista lex, sive fiat accusatio de crimine publico, sive privato, ut *in L. fin. ff. de privat. delict.* Azo. *in summa*, *C. de accusat. col. 2.* Et quid si de delicto agatur civiliter? Vide per Bart. *in L. Prætor edixit*, *ff. de injur.* & *decissionem Rotæ 36. in novis*.

(2) *El nome.* Ita quòd persona reddatur certa per duas demonstrationes, nisi esset nomen singulare, quòd de se redetur certum, Bart. *in dict. L. libellorum*, col. fin. debet ergò exprimi per agnomen, & cognomen, vel etiam per loci habitationem, ut est in usu, Salic. *in dict. L. in causis*, col. penult. vers. *quæro nunc qualiter*; & si nescitur nomen interfecti, non est necesse, quòd ponatur, vide per Angelum Aret. *in suo tractat. in parte hæc est quadam inquisitio*, col. fin. *in fine*, vide Gloss. *in §. libellorum*, 2. *quæst. 8. super parte Cajo*.

(3) *La faze.* Nota istam legem, quæ videtur decidere, quòd non requiratur in libello accusationis, quòd apponatur nomen Regis, quòd etiam voluit Bart. *in dict. L. libellorum*, *in princ.* Salic. tamen *in dict. L. in causis*, col. 1. dicit, quòd requiritur, quòd apponatur nomen Imperatoris, qui successit in locum antiquorum consulum: & certè huic dicto Saliceri favere videtur dicta *L. libellorum*, sed dicto Bartoli favet ista lex Partitarum, tene eam menti

L E Y XIV.

Como deue ser fecha la acusacion.

Quando algun ome quisiere acusar a otro, deuelo fazer por escrito (1), porque la acusacion sea cierta, e non la pueda negar, ni cambiar, el que la fiziere, desque fuere el pleyto començado: e en la carta de la acusacion deue ser puesto el nome (2) del acusador, e el de aquel a quien acusa, e el del Juez ante quien la faze (3), e el yerro que fizo el acusado, e el lugar (4) do fue fecho el yerro de que lo acusa, e el mes, e el año, e la era (5), en que lo

Ley 14.
tit. 1.
lib. 4.
Recop.

Ley 4.
tit. 2.
lib. 4.
Recop.

in practica; de consuetudine tamen semper apponitur nomen Regis.

(4) *El lugar.* Locus tamen non est arcandus ad angulum, *L. 1. §. ubi*, *ff. de vi & vi armat.* an tamen, si locus non fuit benè declaratus in libello, possit postea declarari per accusatorem? Albericus dicit, quòd sic, *in dict. L. libellorum*, *in princ.* per *L. si quis intentione ambigua*, *ff. de iudic.* & quòd in hoc plures Doctores Bononiæ concordarunt. Et an cum accusatio fit de perjurio testis, ponatur locus iuramenti, vel depositionis? Vide Angelum Aret. *in tractat. malefic. in parte falsario*, col. 7. ubi allegans Bartolum dicit, quòd tempus iuramenti debet apponi, & adde Bald. *in L. 2. C. de sacrosan. eccles.* & vide in materia ista de loco ponendo plures quæstiones per Salic. *in dict. L. in causis*, *C. eod. col. 4. & 5.* & per Aret. *in suo tract. in parte in platea communis*, per Bart. *in dict. L. libellorum*; & adverte benè, quòd ubi accusator probabiliter ignoraret locum, vel mensem, teneret libellus, ut tradit suris latè & benè Alberic. *in dict. L. libellorum*; unde in crimine falsi procedit libellus, licet non ponatur locus, Gloss. *Institut. de public. iudic. in princ.* quam dicit non alibi Bald. *in cap. 1. in princ. in §. col. quib. mod. feud. amit.* & tenuit Aret. *in dict. parte in platea communis*, *in princ.* tradit Albericus latè *in dict. L. libellorum*, ubi dicit, hanc quæstionem habuisse de facto, & defendisse istam partem accusatoris per media, quæ ibi videbis; qui tamen non allegat dictam glossam ad hoc, & dicit contra eum fuisse pronuntiatum, sed quòd non bene; videas ibi per eum: & in maleficiis negativis, an debet poni locus, vide per Bald. *in L. actor*, col. fin. *C. de probat.* & Bart. *in dict. L. libellorum*, col. 3. Quid autem, si accuso te, quòd turbasti me in possessione talis fundi tali mense, utrum iste libellus procedat? Bart. *in L. 1. C. ubi de pos. agi oportet*, arguit primo, quòd sic, quia ex quo fundus est confinatus, tacitè videtur continere locum maleficii, quia ista vis turbativa non potest inferri nisi in fundo; tandem dicit contrarium esse verum, quia non habet annexam certitudinem loci, cum possit pluribus locis committi: quod nota.

(5) *El mes, e el año, e la era.* Non verò dies criminis commissi, Gloss. & Bart. *in dict. L. libellorum*, nisi accusatus petat, quòd declararetur dies, ut possit se defendere, probando quòd illa die fuit alibi, ut tradunt Bart. & Alb. *in dict. L. libellorum*; seu ubicumque æquitas moveat iudicem, ut dies declararetur: non tamen secundum Salicet. *in dict. L. in causis*, col. 2. iudex benè & iudicè faceret, si prius accusatorem ad certiorandum de die compelleret, quàm reus iudicem certiorasset de die & tempore suæ absentiae, vel de alio simili, propter quod intentionem accusatoris vellet excludere, ne quid malignetur circa testes; quòd voluit excludere dicta *L. libellorum*, & ista, quæ accusatorem noluit arcere ad ponendum diem, nec horam. Quid autem, si agatur de falsitate instrumenti? Dixi in glossa proxima, & nota, quòd nihil relevaret, si accusator in accusatione dixerit, prout de veriori tempore constiterit, secundum Alexand. *consil. 72. vol. 1. col. 3.* Quid autem in mandatore delicti, quòd tempus sit ponendum, vel quis locus, an mandati, vel delicti? Vide Bart. *in L. non solum*, §. *si mandato*, *ff. de injur.* per Bald. *in L. cum rationibus*, *C. qui accus. non poss.* per Angelum Aret. *in tract. maleficior. in parte Sempronium mandatore*, col. 3. & *in parte existens Florentie*. & concluditur, quòd opponi debet tempus & locus maleficii, non mandati; vide ibi per eos.

fizo: e el Judgador deue recibir la acusacion (6), e escreuir el dia en que gela dieron, rescibiendo luego del acusador la jura (7), que non se mueue maliciosamente a acusar, mas que cree que aquel a quien acusa, que es en culpa, o que fizo aquel yerro de quel faze la acusacion. E despues desto (8) deue emplazar al acusado, e darle traslado de la

(6) *La acusacion.* Cum ita est apta, ut superius, alias potest ipse ex officio illam rejicere, ita tenet Ang. in dict. *L. libellorum*, nec est necesse, quod pars de hoc opponar, secundum Bart. in dict. *L. libellorum*, vers. quod si libelli. Bald. in *L. edita*, col. 2. *C. de edendo*. Bald. expressius in *L. 2. col. 2. C. de confess.* vers. *juxta hoc ponere dicit*, & etiam Alex. consil. 72. col. fin. 1. vol. incipit, *inspecto diligenter*: & potest accusatus etiam in gradu appellationis obijcere de ineptitudine talis libelli, Bald. in *L. 2. col. fin. C. qui accusar. non poss.* Quid autem, si judex procederet per inquisitionem, an debeat servari forma de qua hic? Gloss. in *authent. de exhib. reis*, §. *sancimus*, super parte libellum, dicit, quod non, & ita dicit communiter teneri Albericus in dict. *L. libellorum*, col. 2. Glossa etiam idem tenet Institut. de public. judic. in princ. Bald. in *L. penult C. de probat.* Bartolus tamen in *Extra vag. ad reprimendum*, super parte inquisitionem, refert Jacobum Butr. Institut. de action. in princ. dicentem, quod eadem forma solemnitis requiritur in inquisitione, quæ in accusatione, præterquam in inscriptione ad poenam talionis, quia cum locum accusatoris subeat judex, ejusdem debet esse naturæ inquisitio, quod accusatio, *L. 1. §. hæc actio, ff. si quis testam. liber esse jus. fuer.* & hoc placet Bartolo ubi supra, quantum ad hoc, ut inseratur locus, & tempus eodem modo, quia non debet in tanto crimine vagari: & limitat & intelligit hoc ibi Bartolus quando fieret inquisitio de speciali delicto; si tamen esset inquisitio generalis, tunc procederet opinio prima, per textum & ibi Innoc. in *cap. fin. de purg. canon.* & idem vult Bart. in *L. 1. col. 2. C. qui accus. non poss.* & adde Ang. in dict. *L. libellorum*, tenentem, quod in inquisitione servetur dicta solemnitas, sequens Jacobum Butr. & mihi satis placent dicta Bartoli, ne reo auferatur defensio. Quid autem si crimen opponatur per modum exceptionis? Vide per Bart. post Dinum in *L. 1. ff. de except.* & Ang. in dict. *L. libellorum*, ubi concludit, quod si proponitur ad punishmentem, veluti si obijciatur contra prælatum electum, tunc quia instar accusationis habet, inseri debet locus & tempus, allegat *cap. ut circa, de elect. lib. 6. & Clement. constitutionem, de appellat.* si verò excipiantur solum ad repellendum, tunc non sit necessarium, allegat *cap. præsentium, de testib. lib. 6.* & ita dicit fuisse judicatum se advocante; & vide per Bart. in *L. Prætor edixit, ff. de injur.* & in *L. 2. §. si publico, in fin. ff. ad leg. Jul. de adult.* Et nota bene, quod non purgabitur defectus libelli inepti in accusatione ex probationibus postea factis, sed reus absolvendus est, quia ineptus libellus non firmatur propter aptam probationem, Bald. in *L. 1. in fin. ff. de jurisd. omni. judic.* Bart. in *L. si præses, ff. de panis*, tradit Deci. consil. 83. col. 1. incipit, *in causa accusationis*, & vide Alexand. dict. consil. 72. col. 3. & vide quod circa hoc dicit Angelus Aret. in suo tract. *malefactor. in parte inchoata & facta, in fin.* & limita ut per eum in parte *emergentibus & contingentibus*.

Sed quid si ex forma decreti, vel statuti, vel commissionis proceditur summarie, tamen veritate inspecta; an tunc procedet libellus, & judicium in criminalibus, non servata ista solemnitate? Alexander vult quod sic, consil. 6. 3. vol. incipit, *circa processum*: quod si esset verum, esset singulare propter LL. hujus regni jubentes procedi summarie, & sola facti veritate inspecta, ut habetur in *L. 11. tit. 1. lib. 3. Ordinam. Regal.* quæ tamen lex loquitur in civilibus; & fortè in criminalibus tenendum esset contrarium, cum ista solemnitas non solum concernat, quæ sunt juris positivi, sed etiam defensionem, quæ est de jure naturali, quæ non videtur tolli per tale statutum, vel rescriptum.

Sed an sufficiat hic contenta exprimere per relationem ad aliud? Decius dict. consil. 83. col. 1. dicit, quod non, allegans Angelum in *L. 1. ff. de liber. & posthum.* & alia; Angelus tamen non loquitur in libello accusationis, & ex ejus dictis innuitur, sufficere, si constaret certum quid ex

demanda, señalándole plazo de veynte dias (9), a que venga responder a ella.

L E Y XV.

Ante qual Juez puede, o deue, ser fecha la acusacion.

POR todo yerro, o mal fecho, que algund ome faga, deue ser apremiado por el Judgador del lugar, do lo fi-

eo, ad quod sit relatio: facit *L. asse toto, ff. de hered. instit.* & nota, quod in notoriis non requiritur ista solemnitas, Gloss. in dict. *authent. de exhibend. reis*, in parte libellum, Bald. in *L. cum fratrem, C. de his quib. ut indign.*

Sed an solemnitas hujus legis & dictæ *L. libellorum*, locum habeat de æquitate canonica? Andreas Siculus in *cap. delecti, de judic.* dicit, quod non, argumento illius textus, & quod vidit Joan. de Ana. allegantem quosdam repetentes in *cap. 1. de accus.* qui ita tenebant; allegat etiam Lauren. & Archid. tenere dictam opinionem in *§. libellorum, 2. quæst. 8.* ubi si rectè inspiciatur, hoc non dicit Archid. neque Laurent. qui super verbo illo *lege Julia* dicit hæc verba: Hoc non est apponendum secundum canones, quia non requirunt has subtilitates, *extra, de judic. cap. delecti*; & sic voluerunt dicere, quod exprimere, quod accusat lege Julia de adulteris, non est necessarium secundum canones, imo neque secundum leges, secundum Angel. in dict. *L. libellorum, post princ.* unde fatendum est, quod etiam secundum canones debet servari ista solemnitas; dicit tamen Socin. consil. 109. col. 3. incipit, *clarum est, in 3. vol.* quod licet ita sit fatendum, si criminaliter agatur, tamen si agatur civiliter, non esset necessarium, allegat pro casu textum in *cap. cum dilectus, de ordin. cognit.* vide ibi per eum, nam & hoc, quod dicit si agatur civiliter, videtur contra textum. in *cap. tuæ, de probat.* & ibi Cardin. & Joan. de Imo. notant: & saltem quando ex delicto daretur actio civilis famosa, videtur quod debeat servari ista solemnitas, *L. sed & ex dolo, §. fin. & ibi Bart. cum L. sequent. ff. de dolo, & vide L. 10. & 11. & 12. tit. 9. Partit. 4. & per Bald. in cap. 1. in princ. col. 4. & 5. quib. mod. feud. amit.* qui dicit, quod si reus, cum civiliter agitur de crimine, petit edi locum & mensem, debet edi ei: si tamen non petat, procedit libellus; & ibi respondet ad dictam *L. item exigit, ff. de dolo, & ad dictum cap. tuæ, de procur.* vide ibi per eum, qui loquitur satis notabiliter, & ejus dicta credo servarentur in practica, & adde, quæ dixi in *L. 13. tit. 9. 4. Partit.* his etiam adde Angelum Aret. in tractat. *malefactor. in parte in platea communis, col. 3.* ubi dicit, quod in actione legis Aquiliæ non est locus, nec tempus inserendum, secundum Bart. in *L. Neratius, ff. ad leg. Aquil.* quia damnatus lege Aquilia, vel quod metus causa, vel ex edicto unde vi non est infamis, Gloss. & Bart. in *L. 1. in princ. ff. de infam.* ex quo colliges responsionem ad *cap. cum dilectus, de ordine cognit.* quem pro se allegabat Socinus.

(7) *La jura.* Nota hic expressum, quod debeat in accusatione fieri istud juramentum, nam de jure communi, ut dicit Alberic. in dict. *L. libellorum, col. 3.* hoc non reperiebatur expressum, sed ex generali consuetudine dicit præstari, ut & notat Gloss. in *cap. si duo viri, 35. quæst. 6.* & facit *cap. ut circa, de elect. lib. 6.* & adde Angelum Aret. in parte necnon ad querelam, col. 1. in tract. *malefactor.*

(8) *Despues desto.* Nota, quod non exigit hæc lex, subscriptionem ad poenam talionis; non enim est in usu, ut dicit Alberic. in dict. *L. libellorum, col. 3.* vide quæ dixi in dict. *L. 13. tit. 9. Partit. 4.* vides etiam, quod neque hæc lex exigit fidejussorem de proseguenda accusatione, quod nota, propter id quod dicebat Aret. in dict. tract. in parte neque non ad querelam, col. 2.

(9) *Veynte dias.* Sumptum est ex summa Azon. *C. eod. in summa, col. 2.*

L E X XV.

Ubi quis delinquit, ibi tenetur accusatori respondere, & non alibi, nisi alibi accusatus sine exceptione respondeat, vel in loco domicilii, vel ubi majorem partem bonorum haberet, accusetur, aut si vadit de loco in locum, fugiens latitando, tunc enim potest ubi reperitur, accusari, & si contra eum probetur, vel sit confessus, punietur. Hoc dicit.

fizo (1), que cumpla de derecho a los que lo acusan dello, maguer sea el malfechor de otra tierra. E si por aventura, el que ouiesse fecho el yerro en vn

lugar, fuesse despues fallado en otro, e lo acusassen y delante del Judgador do lo fallassen, si el respondiesse ante el (2) a la acusacion, non poniendo ante si al-

(1) *Do lo fizo.* Concordat cum *L. fin. ff. eod. & L. si cui, §. idem Imperator, eod. tit. & cum L. Prases, la 2. ff. de offic. Præs. & ff. de noxalib. L. fin. & cum authent. qua in provincia, C. ubi de crimin. agi oportet, & L. 1. C. ubi senat. vel claris. & cap. postulasti, & cap. fin. de foro compet. & locus delicti dicitur potissimum forum ipsius delinquentis, secundum Bald. in *L. de quibus, ff. de legib. quæst. 5.* per textum in *authent. ut nulli iudicium, cap. si quis verò comprehensorum, col. 9.* non autem ratione delicti efficitur propriè subditus, licet efficiatur de foro, glossa notabilis in *cap. nuper, de sentent. excom. & in Clement. 1. de foro compet. & maleficio commisso in districtu civitatis, puniri debet per potestatem, vel rectorem illius civitatis, cujus est districtus, L. 1. & ibi Bald. C. ubi de posses. agi oportet.**

Quid autem si delictum committitur in civitate alteri foederata? Vide per Bartolum, & ibi addition. in *L. non dubito, ff. de captiv. ubi bonus textus, de cujus intellectu vide Bald. in L. executorem, col. 8. vers. sed quero, quid de civitatibus confederatis, C. de execut. rei judic.*

Et quid si dubitatur de loco delicti, an fuerit intra vel extra territorium? Vide Bart. in *L. 1. §. cum urbem, ff. de offic. præfect. urb. referentem Innoc. in cap. super litteris, de rescript.*

Quid autem si reus fuit contumax, & post condemnationem factam per iudicem territorii opponitur per reum, quod non fuit commissum in territorio? Vide per Bald. in *L. licet, col. penult. vers. sed hic quero de tali quaestione, C. de procur. qui dicit, quod ex sententia est inducta quædam præsumptio, quæ transfert onus probandi in reum, & sic sibi incubit onus probandi; quæ tamen objectio, si fuerat opposita à principio, accusator vel inquisitor debebat probare de territorio; & sic æquiparantur contumax & sponte procedens; vide ibi, quia est menti tenendum ad istam legem, infra in sequenti dicto.*

Quid autem si Archiepiscopus delinquat in diocesi suffraganei sui? Innoc. & communiter Doctores in *cap. cum inferior, de major. & obed. tenent, quod non possit puniri à suffraganeo, etiamsi esset Episcopus, qui haberet duos episcopatus, unum eorum ex dispensatione: & idem tenet Archidiaconus in cap. 2. de const. in 6. in hoc tamen dicto, quando Episcopus habet alium episcopatum ex dispensatione, qui non est de Metropoli, contrarium tenet Abb. in dict. cap. cum inferior, & dictis Abb. favet Felinus ibi col. 1. & 2. relinquit tamen cogitandum, quia punctus est disputabilis; vide ibi per eos, & per Maria. Soc. in cap. 1. de raptor. qui in hoc adhæret opinioni Abbatis, cui etiam opinioni adhæret And. Sicul. in addition. ad Bald. in dict. authent. qua in provincia. Delegatus etiam iudex à Principe, si delinquat in territorio ordinarii, puniri potest ab ordinario, vide per Cyn. & Doctores in dict. authent. qua in provincia.*

Sed an possit eum punire ratione sententiæ, quam in causa delegata protulit injustè? Cyn. vult, quod sic, in dict. authent. sed Petrus de Anchar. in repet. cap. postulasti, de foro compet. in 6. contrarium tenet; quod ratione injustæ sententiæ simpliciter non possit, etiam finita delegatione, conveniri coram ordinario, quia soli deleganti tenetur delegatus de hoc rationem reddere; si verò conveniatur ratione fraudis & doli, puta quia dicitur corruptus pecunia, vel per fraudem & sordes, pronunciare, tunc poterit per *L. si quis libertatem, ff. de petit. hered. & L. si duo patroni, §. idem Julianus, ff. de iurejur.*

Quid autem si sint duo domini ejusdem loci fungentes pari imperio, & unus eorum delinquat, an possit puniri ab alio? Angelus in *L. est receptum, ff. de iurisd. omn. judic.* dicit, quod sic, quia intelligitur eo ipso se summittere jurisdictioni & imperio condomini; contra Angelum tamen in hoc tenet ibi Paul. de Cast. & sequitur eum Alexander allegans copiosè, & Felin. in dict. cap. cum inferior, col. 1. par enim in parem non habet imperium, cap. innotuit, de elect. & duobus procuratoribus simul datis, unus non potest agere contra alium, *L. qui duos, ff. de procurat. nam & asinus intumescit, cum videt per comparem se comprehendi, L. hæres per servum, ff. de acquir. hered. & ubi pares contendunt ad invicem, recurritur ad Principem, L. si duo, ff. de re judic. L. in offe-*

vit Remum delinquentem, licet essent consortes, quia Romulus sorte obtinuit imperium, vide per Bart. in *L. si quis violaverit, ff. de rerum divis. & in L. inter tutores, ff. de adminis. tutor. per Maria. in dict. cap. postulasti, col. 5.*

Quid autem si delictum committatur in territorio communi utriusque civitatis, vide per Bald. in *L. unic. col. 7. C. de confes. ubi concludit, quod prævenientis per citationem erit cognitio; vide ibi per eum, & quod idem Baldus notat in L. 1. vers. in initio, penult. col. vers. quid si sit in confinio, & testes nesciunt distinguere, ff. de offic. præfect. urb. Et quia ista materia est latissima, in qua fiunt multæ quæstiones, vide de eis per Abb. in dict. cap. fin. col. 6. & 7. & per Maria. Socin. latè in dict. cap. postulasti; quia tamen multa ex prædictis per eos non reperiuntur, hic inserui, quæ sunt notabilia; adde etiam, quod notat Bald. in *L. 2. C. ubi de crimin. agi oportet. & Nicol. de Neapol. in dict. L. jurisperitos, ff. de excusat. tutor. & Angelus Aret. in tract. malefic. in parte neque non ad querelam, col. 6. Bald. in L. si plures, col. 5. C. de condit. insert. Abb. in cap. cum inter, de consuetud. & in cap. 1. de præsumpt. & Bald. in L. si quis non dicam raptum, col. 4. C. de Episcop. & Cleric. & in L. 2. C. de eunuch. & in §. injuria, col. 3. de pace juram. firm. & Bart. in L. libellorum, ff. de accusat. & in L. & si amicus, §. 1. ff. ad leg. Jul. de adulter.**

(2) *Respondiesse ante el.* Et sic in criminalibus, ut hic vides, fit prorogatio jurisdictionis, adde *L. 1. cum gloss. ibi in verbo inchoata, C. ubi de crimin. agi oportet. de quo & per Gloss. & Doctor. in L. 1. ff. de iudic. & per Bald. in L. si qui ex consensu, C. de Episcop. audient. & in L. 1. C. de iurisd. omn. judic. & per Doctor. in L. magistratibus, ff. de iurisd. omn. judic. & tene menti ista legem, quæ in hoc approbat opinionem Azon. C. ubi de crimin. agi oportet. in summ. & reprobat opinionem Specul. in tit. de comp. judic. adi. §. 1. vers. sed nunquid in iudicem, col. 7. approbat etiam ista lex opinionem Gandini in suo tractat. malefic. sub rubr. ubi puniatur delinquens. & dicit Angel. in L. 1. in princ. ff. de confes. quod per confessionem rei, quam facit coram iudice incompetenti, aliàs habente merum imperium, videtur prorogata jurisdictio; & idem tenet Angelus Aret. in suo tractat. malefic. in parte comparent dicti inquisiti, & contentur totum; & satis probatur in ista lege. Adverte tamen, quod in iudicio inquisitionis, non fieret ista prorogatio, ut notat Bald. in *L. 1. in fin. C. ubi de crimin. agi oportet. & in L. 1. C. de sicar. in vers. & adverte, Decius in cap. at si Clerici de iudic. in princ. in col. 2. An autem de loco ad locum possit fieri prorogatio in criminalibus? Bald. in dict. L. 1. C. de iurisd. omn. judic. vult, quod non; contrarium tamen tenet Albericus in *L. Præs. Provincia, 1. ff. de offic. Præs. post Guido. de Suza, ex eo, quia non omnino redigitur ad instar privati, sed tantum est privatus exercitio jurisdictionis. Limita tamen istam legem disponentem de prorogatione in criminalibus, quando fieret in iudicem habentem merum imperium ad cognoscendum de causis criminalibus, prout voluit Gloss. in dict. L. 1. & declarat ibi Angelus col. fin. secus verò si non haberet, ut notat Gloss. in *L. inter convenientes, ff. ad municipal. Item limita & intellige, quando fieret prorogatio dolosè, ut inveniat iudicem sibi gratiosum, quia tunc non tenet *L. 3. ff. de prævaricat. Ang. in dict. L. 1. & vult etiam Bald. in L. si qui ex consensu, col. 2. vers. revoco igitur, C. de Episcop. audient. Item limita, quando causa criminalis esset super re feudali, cujus cognitio pertinet ad dominum feudi; nam tunc invito vel ignorante domino feudi non posset prorogari alterius iudicis jurisdictio, ut tradit notabiliter And. de Iser. in §. præterea, si inter duos, col. 6. & 7. de prohib. feud. alien. per Frederic. Socin. consil. 87. col. 2. vers. secunda ratio, in 3. volum. & vult Angel. in dict. L. 1. col. 3. vers. an autem Paduanus, & col. fin. Item limita, nisi talis prorogatio fieret in iudicem alterius regni, & territorii, nam tunc non posset fieri; & ita intelligo, quæ notat Bald. in dict. L. si qui ex consensu, ibi: breviter ego teneo; & Joan. Fab. ibidem, & Ang. in dict. L. 1. col. fin. si tamen omnes iudices essent sub eodem regno, & dolus cessaret, fieri posset prorogatio, ut aperte in ista lege Partitarum dicitur.*****

alguna defension (3), si la aua; dende en adelante, tenuto es de seguir (4) el pleyto ante el, fasta que sea acabado; maguer el fuesse de otro lugar, e se pudiera escusar con derecho de responder ante el, ante que respondiesse a la acusacion. Otrosi dezimos, que puede ser acusado el malfechor delante del Judgador del lugar do fiziere el su morada (5), o delante de aquel do ouiesse la mayor parte de sus bienes (6), maguer el acusado ouiesse fecho el yerro en otra parte. E si aquel que fizo el yerro fuesse ome que anduiesse fuyendo de vn lugar a otro (7), de manera que lo non pudiessen fallar do fizo el mal fecho, nin do ha la mayor morada; estonce este, en qualquier lugar do lo fallaren, lo pueden acusar, e es tenuto de responder a la acusacion; e puedenle dar pena

segund mandan las leyes, si le fuere prouado el yerro, o lo conosciere el mesmo. Mas en otro lugar (8), si non aquellos que de suso diximos, non es tenuto el acusado de responder a la acusacion que fazen del, si non quisiere.

L E Y XVI.

En que manera deue el acusado responder a la acusacion, que fazen contra el.

PVes quel acusado aya rescebido traslado de la acusacion, e que le aya el Juez señalado dia a que venga responder, ante que responda, puede poner defension (1) ante si, para desechar al acusador, o otra, si la ouiere atal, que pueda valer segun derecho. E si tal defension non pusiere ante si, tenuto es de responder en todas guisas a la acusacion, si, o non (2), al plazo que le fue-

(3) *Alguna defension.* De dilatoriis dicit ad exclusionem iudicii, quod non sit de jurisdictione illius iudicis, scilicet, ut in casu hujus legis: & adverte, quod intelligi debet ista lex de eo, qui sciebat se non subjectum, seu non esse de foro iudicis cognoscentis; nam si putaret se esse subjectum, non videtur prorogare, & nulla esset sententia, L. 1. & 2. C. si a non compet. iudic. & tenet Azon C. ubi de crimin. agi oport. in summ.

(4) *Es de seguir.* Sed an iudex proprius tenebitur habere ratam talem prorogationem in criminalibus, ita quod super crimine illo non procedat? Joan. Andr. in addition. ad Speculat. tit. de comp. iudic. addition. §. 1. col. 7. in vers. sed nunquid in iudicem alterius jurisdictionis in additione, super parte sensu, refert Guilliel. de Suza. dicentem, quod si tale est crimen, de quo iudex possit inquirere, non tenebitur habere ratum, nec per factum delinquentis impediatur ipsius officium: in aliis vero criminibus ex quo accusans & accusatus sponte sub alio iudice litigant, ipse ordinarius conquiescat: & cum hoc transit Joan. Andr. limitans inter clericos non procedere istam questionem, qui sine consensu Episcopi prorogare non possunt, cap. significasti, de foro compet.

(5) *Su morada.* Concordat cum dict. L. 1. C. ubi de crimin. agi oport. L. relegatum, §. 10. vers. sed eos, & §. si quis, ff. de interdict. & releg. Sed an iudex originis, vel domicilii, possit procedere per inquisitionem ad punitionem delicti commissi extra domicilium, seu jurisdictionem suam? Gandinus in tractat. maleficior. ultimo fol. tenet, quod non; Angelus etiam Aret. refert circa hoc opiniones contrarias in suo tractat. malefic. in parte hac quædam inquisitio, col. penult. ubi dicit, quod securus est opinionem, quod possit, ut maleficia puniantur; & vide ibi addition. & per Bart. post Cynum in L. 1. C. de summ. Trinit. & fide cathol. ultim. fol. & Baldus ibidem, col. 12. cum sequent.

(6) *De sus bienes.* Nota hoc, & adde L. 2. C. ubi senator. vel claris. & Gloss. in cap. dilectus filius, de rescript. & intelligerem, cum ibi delinquens reperiatur, ex his quæ dixi in L. 33. tit. 2. 3. Partit. & vide in glos. fin. Gandinus vero sub rubric. ubi puniatur delinquens, intelligit hoc, dicens: Et nota quod quis dicitur habere domicilium, ubi habet maiorem partem fortunarum suarum, & larem suum.

(7) *A otro.* De vagabundo loquitur; & nota ad ea quæ Gloss. & Doctores dicunt in dict. L. 1. & 2. C. ubi de crim. agi oport. & adde L. 32. tit. 2. Partit. 3. & Gloss. in L. 4. §. præter, ff. de damno infect. & ibi Bart. in fin. Abb. in cap. fin. 7. & 8. col. de foro compet. Joann. de Plat. in L. generali, C. de Decurion. lib. 10. & in L. unic. C. de colon. Tracens. lib. 11. & in L. 1. de tyrann. lib. 12. & Bald. in L. fin. C. de præscript. longi tempor. & dicit Ang. in dict. L. 1. quod cum habes unum malefactorem notorium, qui tamen non in tuo territorio deliquit, si vis facere eum mori, facias, quod confiteatur se vagabundum; hoc tamen, dicit, non facias ad pompam,

sed cum tua conscientia hoc dictat.

(8) *En otro lugar.* Et sic, extra locum delicti, vel domicilii, vel prorogata jurisdictionis, vel quando quis est vagabundus, non potest accusari, ut hic habes, vel ubi habet maiorem partem fortunarum suarum, ut supra dixi; qui fortè casus fuit positus propter id, quod habetur in L. 2. C. ubi de crimin. agi oport. de eo qui assidue in aliquo loco conversatur, quod Angelus ibi intelligebat de conversatione per decennium; minoris enim temporis conversatio non ligat conversantem illi foro, secundum Cyn. in L. 2. C. ubi senator. vel claris. Vel dic, quod iste casus de habente maiorem partem bonorum in aliquo loco, addatur in ista lege, & intellige, ut superius dixi: & ille casus de assidue conversante, licet non ponatur hic, includatur sub eo, do fiziere su morada, dicto superius. Angelus tamen, ubi supra, ponit istum ut diversum: vide ibi per eum.

L E X XVI.

Debet accusatus respondere in termino ei præfixo ad respondendum, & contestari, nisi habeat aliquas contra iudicem, vel contra accusatorem exceptiones: & facta responsione faciet eum iudex per milites, vel alios custodiri; aut in carcere moderato, secundum statum personæ, poni, aut custodiri; nec detur fidejussoribus. Hoc dicit.

(1) *Defension.* De dilatoriis dicit, ut sequitur, & concordat cum L. si maritus sit, §. præscriptiones, ff. ad leg. jul. de adult. & C. eod. L. adulterium, vide Azon. C. eod. in summa, col. 2. debent enim hæc dilatoriæ ante litem contestatam opponi, ut hic, & in dictis iuribus, & in cap. inter Monasterium, de re iudic. & dixi supra eod. L. 4.

(2) *Si, o non.* Sic fit litis contestatio, ut hic, & in L. 3. tit. 10. 3. Partit. ubi vide quæ dixi: & habes hic, quod lis debet contestari in criminalibus, adde L. si quis reus, ff. de pub. iud. & L. 2. ff. ad leg. jul. de adult. §. qui hoc dicit, & §. si publico, & vide de ista contestatione in criminalibus in Extravag. ad reprimendum, ubi Bartolus super verbo contestata; & ex probationibus factis lite non contestata, non posset accusatus damnari, Bald. in L. si magnum, C. qui accus. non poss. Quid autem si reus præsens nolit litem contestari? Vide per Bald. in L. 1. col. 9. C. qui accus. non poss. & per Bart. ubi supra, & in L. non videtur se defendere, ff. de reg. iur. & quod notat Bald. in authent. at qui semel, col. fin. C. quomodo, & quando iudex. Et quid si accusatus de homicidio comparet, & opponit exceptionem declinatoriam, iudex tamen dicit: amice responde libello, & contesteris litem salvis exceptionibus tuis in hoc articulo? Baldus in L. peremptorias, col. 4. C. senten. res. non pos. dicit, quod non potest cogi tunc litem contestari, quia lite contestata debet stare in carcere, quia tunc inter reos recipitur; quod limitat, quando statim posset probare declinatoriam, alioquin cogitur litem contestari salvis exceptionibus, allegat glossam notabilem in L. nam postea quam, in princ. ff. de iurejur. & dicit hoc menti tenendum.

fuesse puesto. E desque ouiere respondido, si el yerro sobre que fue acusado es de tal natura, que si le fuere pro-uado, que deue rescebir muerte, o perder miembro, o rescebir otra pena en el cuerpo, el Judgador deue catar, que el acusado sea guardado (3) de manera que se pueda cumplir en el la justicia, dandolo a Caualleros, o a otros omes, que lo guarden (4), o metiendolo en la carcel, donde pueda ser bien guardado; todavia catando, que le den tal prision, o guarda, segun que el ome fuere. Ca, en tal caso como este, non deue ser dado sobre fiador (5) en ninguna guisa. E la manera en que deue responder el acusado a la acusacion que le fazen, diximos mas lleneramente en la tercera Partida deste libro, en el titulo del Demandador, e del Demandado, en las

(3) *Guardado.* Adde *L. Divus, ff. de custod. reor. & L. 4. §. & 6. tit. 29. ead. Partit.* ubi latius de hoc.

(4) *Omes que lo guarden.* Hi dicuntur commentarienses: habes hic, quod licet sit casus, ubi quis non potest relaxari sub fidejussoribus, quia poena est corporalis, poterit tamen relaxari sub custodibus commentariensibus, quos vulgo dicimus *fiadores carceleros*; & adde *L. 1. ff. de custod. reor.* de qua ista sumpta est, & *C. eod. L. ad commentariensem*, ubi Cyn. & Salicetus. Si tamen scelus esset grave, tunc hoc non deberet fieri, sed in carcere & vinculis detinendus esset, ut habetur in *dict. L. 1. ad quod adde*, quæ in hoc tradit Roderic. Suarez in *ultima repetit. LL. Fori*, cum tractat de fidejussore in causa criminali, fol. 7. qui dicit securiorem practicam esse, ne istud fiat nisi jam publicatis attestacionibus, & ita quod jam verè, vel præsumptivè constet de innocentia accusati; & allegat ad hoc quandam legem Toleti. De custodia tamen, in qua debet poni nobilis, vide *L. 4. tit. 29. infra ead. Partit.*

(5) *Sobre fiador.* Habes hic, quod non est relaxandus reus sub fidejussoribus, quando crimen est tale, quod venit imponenda poena corporalis, adde *L. Divus Pius, ff. de custod. reor.* & quæ dico in *L. 10. tit. 29. infra ead. Partit.* Et an cum imponitur pro maleficio poena pecuniaria, & in defectum poena corporalis, reus debeat laxari datis fidejussoribus? Tangit Bart. in *L. item liberatur, §. qui paratus, ff. quibus mod. pign. vel hypot. solvit.* & dicit, quod si statutum dicit, quod condemnatur in certa quantitate, quam si non poterit solvere, amputetur sibi pes; tunc datis fidejussoribus idoneis, debet relaxari, dum tamen sint fidejussores, qui non habent bona verisimiliter peritura. Si vero statutum dicat, quod condemnatur in certa quantitate, quam si non solverit, amputetur sibi pes; tunc non debet relaxari sub fidejussoribus, quia posset esse, quod neque ipse, nec fidejussores solverent, quamquam sint locupletiores: vide ibi latius per eum, vide etiam de hoc per Bald. in *L. data opera, col. 6. C. qui accus. non poss.* ubi dicit, quod si statutum dicit, quod homicida condemnatur in centum, & si non solverit infra decem dies, decapitetur, vel perdat manum; quod istud maleficio dicitur capitale attenta apertitudine & potentialitate, & non est relaxandus reus fidejussoribus, quia in dubio semper iudex debet facere, quod securius est: & vide ibi per eum disputantem, an hæc poena secundaria sit poena maleficio vel contemptus, & adde & vide per eundem Bald. in *L. reos, col. 3. C. de accus.* & vide de istis per Angelum Aret. in *trat. malefic. in parte quas si non solverit, amputetur sibi manus dextra, in fin.* & in locis, ubi se remittit ibidem in eodem tractatu. Si vero crimen non sit ita magnum, ex quo veniat imponenda poena corporalis, seu corporis afflictiva, relaxatur fidejussoribus, ut hic innuitur, & habetur in *dict. L. Divus*, & in *L. si quis reum, ff. de custod. reor.* tradit Angelus Aret. ubi vide, in *trat. malefic. in parte fama publica, 12. & 13. col. & col. 17. & in parte pro quibus Antonius fidejussit*, ubi & vide, an unus pro alio possit fidejubere, & qualiter fidejussio debeat con-

leyes que fablan en esta razon.

L E Y XVII.

Como el Judgador deue yr adelante por el pleyto de la acusacion, si alguna de las partes non viniere al plazo.

NOn viniendo el acusado al plazo que le fue puesto para responder a la acusacion, deue el Juez passar contra el, segun dizen las leyes (1) del titulo de los Emplazamientos. E si por aventura viniesse el acusado, e el acusador non paresciesse (2), nin viniesse al plazo, el Judgador le puede poner pena de pecho (3) segund su aluedrio, e fazerlo emplazar de cabo (4), señalándole plazo a que venga a seguir su acusacion; e si a este plazo (5) non viniere,

Ley 4.
tit. 10.
lib. 8.
Recop.
Ley 10.
tit. 24.
lib. 8.
Recop.

cipi, & quomodo teneatur iudex, qui non relaxat reum sub fidejussoribus; & ibidem, quod cautè faciet iudex assumens approbatores istorum fidejussorum: & adverte, quod captus de mandato Regis non debet relaxari fidejussoribus, nisi mandetur à Rege, *L. 24. tit. 18. 3. Partit.* ex quo infero ibi idem esse, si caperetur per litteras requisitorias alterius iudicis.

L E X XVII.

Accusato comparente, si non compareat accusator, arbitrariè punitur pecuniariter; & si citatus non comparet, absolvitur reus ab instantia iudicii; nec potest ipse amplius accusare eum, & solvet expensas, & interesse & insuper Regi quinque libras auri; & dabitur pro infami, quia deseruit accusationem sine licentia iudicis: accusato verò non comparente proceditur contra eum juxta tenorem legum supra 3. *Partit. tit. 7.* Hoc dicit.

(1) *Las leyes.* Vide etiam in *L. 7. tit. 8. 3. Partit.*

(2) *Non paresciesse.* Concordat cum *L. qui crimen, & L. si ea, C. de his qui accus. non poss.* & *L. 2. C. ad Turpill.* & *L. prævaricationis, §. fin. ff. de prævaric.* & tene menti & nota practicam hujus legis, qualiter debeat procedi contra accusatorem absentem per contumaciam, nam Glossa, & Doctores vario modo in hoc loquuntur; prout videre poteris per Speculat. tit. de accusatione, §. 5. tractandum est, & per Gloss. Bart. & Doctor. in *L. inter accusatorem, ff. de public. judic.* & in *L. qui crimen, C. qui accus. non poss.*

(3) *Pena de pecho.* Ista lex videtur intelligere *L. qui crimen, C. de his qui accus. non poss.* de qua habet ortum, quod illa punitio extra ordinem, de qua ibi, procedat propter contumaciam accusatoris non comparentis in termino primo præfixo, in quo tam accusatus, quam accusator debebant comparere; poena verò Turpilliani, & aliæ procedant, quando monitus iterum, in secundo citationis termino non comparuit ad proseguendum accusationem; Glossa tamen & Doctores intelligunt dictam *L.* quod poena extraordinaria concurrat eodem tempore cum aliis; vide per Salicet. in *dict. L. qui crimen*, & tene menti istam legem Partitarum volentem, quod poena extra ordinem non concurrat cum poena Turpilliani, ne pro eodem delicto duplex poena infligatur, ut tradebat Speculat. tit. de accusat. §. 5. tractandum, col. 2. quod tamen limitari posset, nisi aliqua qualitas aggravaret contumaciam, ut utraque poena concurrat, ut declarat Salicet. in *dict. L. qui crimen, col. 3. vers. ego credo.*

(4) *De cabo.* Nota ergo, accusatorem citandum priusquam reus absolvatur, & si accusator fuerit contumax in non comparendo in termino præfixo accusato, ut hic, & in *dict. L. qui de crimen*, & 5. quæst. fin. cap. Epiphanius, Speculat. ubi supra, in princ. & in cap. licet, ubi Abb. eod. tit. vide Bald. in *L. si accusatoribus, 4. notab. C. eod.*

(5) *Plazo.* Sufficit ergo unica citatio, cujus contrarium communiter Glossa, & Doctores dicunt in *dict. L. inter*

LEY XVIII.

Como puede el Judgador fazer recabdar el acusado, si fuyere en otra tierra.

re, nin se embiare escusar (6) por alguna razon derecha, deue el Judgador dar por quito (7) al acusado, quanto en razon de la demanda, que auia contra el aquel que lo acuso; e fazer pechar al acusador todas las despensas (8) e los menoscabos, que vinieron al acusado por razon de la acusacion; e dende en adelante, nunca deue ser oydo sobre aquel acusamiento. E aun mas, deue pechar a la Camara del Rey cinco libras de oro (9), e ser dado por enfamado (10) para siempre, porque non siguio la acusacion que auia començado, e la desamparo sin otorgamiento del Judgador.

FVyendose del lugar algun ome, despues que fuesse acusado, sin licencia del Judgador, que lo podria apremiar en alguna de las maneras (1) que diximos en las leyes ante desta; o si fuesse rebelde (2), e non quisiessse venir a la acusacion, a responder al plazo que le fue puesto; o si viniesse a responder al plazo, e despues que ouiesse respuesto se fuesse (3), que non quisiessse seguir el pleyto fasta que fuesse acabado; mandamos, que en qualquier lugar de nuestro Señorío (4) que lo fallaren despues a este atal, que assi anduuiere fuyendo, que lo

accusatorem, & in dict. L. qui crimen. & cum hic non exprimat, quod intervallum, seu terminum debeat habere ista citatio, videtur, quod hoc relinquatur arbitrio iudicis: & sic erunt sublatae opiniones diversae, quae in hoc erant; nam aliqui dicebant, quod unius diei, alii quod trium dierum, alii quod triginta, & requirebant plura edicta seu plures citationes, ut videbis in locis supra allegatis; debet tamen talis unica citatio esse peremptoria, cum assignatione dierum pro quolibet intervallo ex tribus, ut moris est, & ita ista lex reducetur ad concordiam cum iuribus antiquis, & dictis Glossae, & Doctorum.

(6) *Escusar.* Concordat cum dict. *L. inter accusatorem.*

(7) *Por quito.* Ab instantia iudicii intellige, ut statim videtur subijcere, & declarat Abb. in cap. licet, super gloss. 1. de accusat. & imponetur accusatori silentium, ut ibidem habetur in dict. cap. licet, & infra ista lege.

(8) *Despensas.* Concordat cum dict. *L. qui crimen,* & vide ibi notabiliter per Salicet.

(9) *De oro.* Haec est poena Turpilliani, *L. 3. in fin. ff. de praevicariis.* quae habet locum, non solum quando quis desistit expressè & manifestè, ut in *L. 1. §. si quis autem, ff. ad Turpill.* sed etiam quando sibi statuitur terminus ad prosequendum accusationem, & non prosequitur, videtur enim tacite desistere, & punitur ista poena, *L. si ea, C. de his qui accus. non poss.* & hic, quia supra dixit, quod fuit citatus accusator ad prosequendum. Si verò citatio non fieret ad prosequendum, sed ut veniat ad causam agendam, & non venit, tunc punitur poena Turpilliani, sed extra ordinem arbitrio iudicantis, & reficit sumptus, ut in dict. *L. qui crimen,* ita distinguit Bart. in dict. *§. si quis autem,* & Angel. in dict. *L. qui crimen.* Ego tamen non bene percipio, quid intersit inter citationem ad causam agendam, vel prosequendam, videtur enim imponi lex verbis, & non rebus, contra *L. 1. C. communia de legat.* unde utroque casu crederem esse idem, & procedere huius legis dispositionem. Angel. tamen motus fuit ex dict. *L. qui crimen,* ubi ponitur, citationem factam fuit ad causam agendam: Bart. tamen in dict. *§. si quis autem,* non possuit istud ad causam agendam, sed dicit, quod fuit citatus, & non venit; unde dictum ejus debet intelligi, quando accusator fuit citatus, ut veniret ad iudicium, non dicto, ut veniret ad prosequendum vel agendam causam, & isto casu posset salvari ejus dictum; & sic quod refert, an citetur ad certum articulum, seu simpliciter, an verò citetur ad prosecutionem accusationis, seu ad agendam causam accusationis; tu cum habueris majus otium, latius considera: vides etiam hic, quod desistens ab accusatione ante litem contestatam incidit in Turpillianum, & nil mirum, quia reus jam fuerat citatus, vide per Bart. in *L. quæsitum, ff. ad Turpill.* per Angelum Aret. in tractat. malefic. in parte neque non ad querelam, 19. col. per Abb. in dict. cap. licet, de accusat.

(10) *Enfamado.* Adde *L. 2. C. ad Turpill.*

L E X XVIII.

Post accusationem sine licentia iudicis fugiens accusatus, nec volens usque ad finem prosequi litem, potest ubicum-

que infra Regis dominium capi, & ad locum accusationis deduci suo accusatori responsurus, & de jure completurus. Hoc dicit.

(1) *Maneras.* Ex hoc verbo nota, quod non solum debet fieri remissio delinquentis ad iudicem loci, ubi deliquit, sed etiam ad iudicem domicilii, vel prorogatae jurisdictionis, juxta ea, quae habentur in *L. 15. supra eod.* & tene menti, quia LL. juris communis in hoc de remissione disponentes, ut est *L. si cui, §. cum sacrilegium, ff. de accusat. & cap. si vero quis comprehensorum, in authent. ut nulli iudicium,* loquuntur de remissione ad locum delicti; & hoc nota, quia Bald. in *L. executorem, col. 7. C. de execut. rei jud.* simpliciter dicit, quod licet delinquens tria sortitur tribunalia, locum scilicet delicti, & locum domicilii, & locum originis; non tamen potest iudex originis, vel domicilii petere, quod sibi remittatur malefactor, licet iudex delicti sit; & est ratio differentiae secundum eum, quia illam jurisdictionem offendit, ubi deliquit, reliquae non procedunt ratione offensae, sed quia solum interest eorum purgare territorium suum à malis hominibus, *L. congruit, ff. de offic. Praesid.* lex ista Partitarum vult contra, & apertius *L. 1. tit. 29. ead. Partit.* ideo tene menti.

(2) *Rebelde.* Ex isto verbo cum sequentibus, & ex textu in dict. cap. si quis vero comprehensorum, colligitur, quod quis non potest capi, nisi primo citetur; quod Angelus reputat notandum ibidem, & limitat, nisi inveniatur in flagranti crimine, & tunc, ut ad iudicem ducatur, *L. capite quinto, ff. ad leg. Jul. de adult. L. interdum fur, §. qui furem, ff. de furt. & authent. ut iudices sine quoquo suffrag. cap. necessitatem.* Tu etiam limita, quando crimen sit tale, cujus poena sit corporis afflictiva, ubi timeatur, ne verbali citatione praecedente conscius criminis fugam arriperet, quia tunc iudices informatione prius à testibus habita, sine aliqua citatione verbali mittunt ad capiendum reum, quae practica probatur in *L. 2. C. de exhib. reis,* ubi per Salic. & per eundem in *L. absentem, col. 2. quæst. 3. C. de accusat.* tradit etiam Angelus Aret. in tractat. maleficior. in parte iudex commissit, quod Cajus praedictus, & alii inquisiti citarentur: & tu adde *L. 1. tit. 29. infra ead. Partit.*

(3) *Se fuesse.* Nota recedentem à iudicio sine iudicis licentia, ita esse contumacem, ac si non veniret, adde cap. 1. 8. quæst. 5. & quod habetur in cap. 1. de iudic. & vide, quae notat Abb. in cap. consuluit, de offic. deleg. & per Bart. & Jas. in *L. qui ante Calendas, ff. de verbor. oblig. Bald. in L. nam ita Divus, in fin. ff. de adopt.* dicit, quod omnis citatus à iudice legitime compars, est monitus à iudice, ne recedat illicentius, *L. quæsitum, ff. de re iudic.* & per Joan. Andr. in cap. si postquam, de elect. lib. 6. in novella. Secus dicit, si non fuit legitime citatus, quia si non tenet expressa citatio, neque tenebit tacita de non recedendo monitio; vide etiam per Joan. de Plat. in *L. si quis Decurio, C. de Decurion. lib. 10. & in L. 8. tit. 7. 3. Partit.*

(4) *Señorio.* Hoc dicit, quia istae remissiones delinquentium locum habent in iudiciis, qui subsunt uni superiori, non in aliis, qui non subsunt, Bald. in *L. 1. C. ubi de*

lo puedan recabdar (5), e aduzir (6) delante del Judgador do fuere acusado, o ante quien començo el pleyto, para hazer derecho ante el a los que lo acusaron.

L E Y XIX.

Como deue el acusador llevar adelante la acusacion que fizo, e como la puede desamparar.

Ciertas, e señaladas (1) cosas son, en que el acusador non puede desamparar, nin quitar, la acusacion (2) que ouiere fecho, maguer el Juez le otorgue (3) poderio de desampararla. La pri-

mera es, quando el Judgador sabe ciertamente, que el acusador se movio maliciosamente a fazer la acusacion, e que non era verdad aquello sobre que la fizo. La segunda es, quando el acusado es ya metido en carcel, o en otra prision, do ha recibido algun tormento, o desonrra. Ca estonce non podria el acusador desamparar la acusacion, sin otorgamiento del acusado. Pero si desonrra ninguna non ouiesse recebido, bien podria el acusador desamparar la acusacion, con otorgamiento del Juez, fasta treynta dias (4). Fuera ende, si los testigos que aduxeren para prouar el fecho, fuessen atormentados (5) para saber la verdad de ellos,

crimin. agi oport. & fuit secundum eum ista opinio Odo-fred. quæ approbata est de consuetudine, & idem dicit Bald. in *L. Præses provincie*, la 2. in fin. ff. de offic. Præsid. quod istis remissionibus hodie non utimur, nisi in terris, quæ sunt sub uno Principe generali, non autem in terris, quæ non subalternantur regimini alicujus; & quod ita se habet generalis consuetudo, quæ servanda est: idem dicit Bald. in *L. executorem*, col. 8. C. de execut. rei jud. quod istæ remissiones non fiunt de consuetudine, nisi de locis, quæ sunt de eodem dominio, & in eodem regno, vel præsidatu; sed de jure communi secundum eum in toto orbe fieri debent, quia unus est dominus temporalis, scilicet Cæsar.

(5) *Recabdar.* Innuit ista lex quod ista captura realis fieri possit per judicem domicilii, vel delicti, vel ubi alias cognoscitur justè de accusatione, licet delinquens reperiat in alio territorio regni; sicut enim potest citari verbaliter, ut in *L. 5. tit. 2. lib. 3. Ordin. Regal.* sic & realiter capiendi, ut hic: sed quidquid in hoc sit de jure in citatione verbali, ut tradit Odral. consil. 88. incipit, *tertio queritur*, & Bart. in *L. 1. §. 1. ff. de requir. reis*, & in *Extravag. ad reprimendum*, in gloss. super parte & per dictum, col. 2. & in *authent. de hæred. & Falcid. §. hinc nobis*, col. 2. Bald. in *addit. ad Specul. tit. de comp. jud. ad.* in citatione tamen reali reperitur expressè cautum, quod non fiat in alio territorio, capiendi personam, ut in *dict. authent. ut nulli judicium*, cap. si quis verò comprehensorum, & in *authentica ab illa sumpta*, C. ad leg. Jul. de adult. *authent. si verò criminis*, unde intelligenda est ista lex, quod talis captura non fiat manu judicis de crimine cognoscentis, sed ad litteras ejus fiat per judicem, ubi reus latuit vel degit: quinimo ex ista littera potest dici, probari hic, quod in defensionem Glossæ in *dict. L. si cui*, §. cum sacrilegium, ff. de accusat. inducit Salicetus in *dict. authent. si verò criminis*, quod sine aliquibus litteris judicis de crimine cognoscentis possit judex loci, ubi degit, si velit, & debet hoc veile, ex urbanitate remittere reum captum ad judicem, ubi deliquit, & sic quod præcedentibus dictis litteris tenetur ex necessitate, non præcedentibus ex urbanitate: verbum ergo hoc *puedan*, quando non procedunt tales litteræ, stabit propriè, juxta *L. non quidquid*, ff. de judic. si vero procedant tales litteræ, tale verbum est supplendum, *possint* scilicet, & *debent de necessitate*, ut in *dict. authent.* & noli mirum, si tali casu verbum *potest* importet necessitatem, cum lex tendat ad punitionem delictorum, & purgandum provinciam malis hominibus, quo casu verbum *potest* importat necessitatem, ut tradunt Bald. & Imol. in *L. Gallus*, in princ. ff. de liber. & posthum. Angelus Aret. in tract. malefic. in parte hæc est quedam inquisitio, col. penult. vers. quid si statuto, & hoc aperte deciditur in *L. 1. tit. 29. ead. Partit.* quam vide.

(6) *Aduzir.* Vide quæ plenius dicam in *L. 1. tit. 29. ead. Partit.*

L E X XIX.

Accusator volens ab accusatione desistere, potest cum centia judicis per abolitionem desistere in triginta dies, nisi in casibus in hac lege exceptis. Hoc dicit.

(1) *Señaladas.* Orum habet a *L. 2.* & a *L. fallaciter*, C. de abolition. & vide Angelum Aret. in tract. ma-

lefic. in parte neque non ad querelam, col. 19. cum sequent.

(2) *La acusacion.* Etiam si suam, vel suorum persequatur injuriam accusando cognatos, cum lex ista generaliter loquatur; facilis tamen debet judex admittere abolitionem inter cognatos, quam inter extraneos, ut in *L. 2.* & ibi Bald. C. de abolition. & dicit Azon eod. tit. in summ. quod licet alias semper sit illicitum propter pecuniam ab accusatione desistere, ut in *L. ab accusatione*, ff. ad Turpill. & C. eod. *L. si famina*, tamen cum accusat cognatos vel accusat prosequendo suam vel suorum injuriam, licet per pecuniam desistat, sibi permittitur, dummodo non accusaverat per fallaciam; quia quanto facilius admittitur prosequendo suam vel suorum injuriam, tanto magis est venia dignus; & idem cum accusat cognatos ob retinendum amorem propinquorum, hoc etiam concedatur; & idem voluit Glossa in *dict. L. 2.* Baldus tamen ibi limitat, & intelligit in criminibus, in quibus licitum est transigere, vel pacisci, tunc enim tenet pax & concordia reddita per pecuniam, quia redditur de propria injuria, non aliena. Angelus etiam ibi dicit, declarando illam *L. 2.* quod licet accusans de crimine, prosequendo suam vel suorum injuriam, non possit petere abolitionem accusationis, nisi prosiluerit ad eam per errorem, aut temeritatem, vel calorem iracundiæ, tamen si in accusatione deduxerat aliquem de prole suæ agnationis vel cognationis, tunc etiam non concurrente aliqua dictarum causarum potest impetrare abolitionem; intelligendo tamen secundum eum, quando neque per pecuniam impetravit, nec in evidenti erat calumnia, & etiam quod accusatus consentiebat, vel saltem nullum damnum passus erat, neque aliquam sustinuerat injuriam; & sic vult Angelus, quod neque liceat data pecunia hoc casu; sed tu tene dictum Glossæ, & Azonis. Neque videtur vera limitatio & restrictio Baldi, ut procedat in criminibus, in quibus licitum est transigere, nam secundum Azonem, ubi supra, posse, vel non posse transigi, respectu accusati dicitur, non respectu accusatoris, in quo semper est illicitum propter pecuniam desistere; nisi in duobus casibus, scilicet cum accusaverit cognatos suos, vel accusaverit prosequendo suam vel suorum injuriam.

(3) *Otorgue.* Debet enim præstari abolitio cum causæ cognitione, ut in *dict. L. fallaciter*, & *L. 1. §. abolitio*, ff. ad Turpill. in qua causæ cognitione debent versari, quæ sequuntur, & alias non tenet, & adde Gloss. in cap. 1. de collus. deteg.

(4) *Treynta dias.* Qui currunt à die litis contestatæ, ut probatur in *dict. L. fallaciter*, quia ante litem contestatam, ut tradit ibi Baldus, reus non traditur custodiendus, ut in *L. 1. circa finem*, C. de exhib. reis, intelligendo de custodia, quæ fit in processu & ordinario judicio, non de illa, quæ fieret ex officio. Et quid si accusator velit desistere ante litem contestatam, vide per Bart. in *L. quæsitum*, ff. ad Turpill. & quæ dixi supra eod. *L. 17.* & per Bald. in *L. 1. col. 8.* vers. sed quid si accusator, C. qui accusar. non poss. & nota, quod si processus esset publicatus, tunc non haberet locum abolitio, sed omnino debet venire ad diffinitivam, per rationem *L. de qua re*, ff. de re judic. secundum Bald. in *dict. L. fallaciter*.

(5) *Atormentados.* Non ergo sufficeret, si testes essent sine tortura examinati ad excludendam abolitionem, ut & notat Bald. in *dict. L. fallaciter*: exigitur ergo, quod sint tor-

llos; ca estonce non lo podrian fazer, maguer el acusado, & el Juez lo otorgassen. La tercera es (6), si la acusacion fuesse fecha contra alguno sobre traycion, que tanxiesse al Rey, o al Reyno. La quarta es, quando la acusacion es fecha contra algund Cauallero, que fuesse puesto por mandado del Rey para guarda en frontera, o en algun castillo, o en camino, o en otro lugar; & se tirasse ende sin su mandado, desamparandolo. La quinta es, si la acusacion es fecha sobre alguna falsedad (7). La sexta es, assi como si fuesse fecha sobre auer, que fuesse furtado, o robado al Rey, o algun lugar religioso, o santo. Ca, en qualquier destas cosas, tenudo es el acusador de seguir, e de prouar la acusacion que fizo; e si la desamparare, deue recibir la pena que deuia auer el acusado (8), si le prouassen el yerro de que le acusauan. Mas en todos los otros yerros de que fuesse fecha la acusacion ante del Judgador, puedela desamparar el que la fizo, fasta treynta dias, con otorgamiento del Judgador, sin pena; e el Juez lo deue otorgar, quando entendiere que el acusador non la desampara engañosamente, mas porque dize que la fizo por yerro: e si de otra guisa la desamparasse, deue el acusador auer la pena que diximos en la tercera ley (9) ante desta; fueras ende, si fuesse de aquellas personas que diximos en las leyes deste titulo (10), que non deuen auer pena, maguer non prueuen lo que dicen en sus acusaciones.

L E Y XX.

Como non cae en pena aquel que acusasse a otro, que falsasse la moneda del Rey, maguer non lo prouasse.

ACusando un ome a otro, diziendo que auia falsado moneda del Rey, maguer non lo pudiesse prouar (1), dezimos que non deue auer pena porende. E esto mandamos, porque los omes, por miedo de pena, non dexen de acusar de tal yerro como este. Ca es cosa de que podria acaescer daño a todos. E porende tenemos por bien, que cada vno del Pueblo (2) pueda acusar a tales falsarios, sin miedo de pena, porque non puedan ser encubiertos en ningun lugar.

L E Y XXI.

Como, aquel que faze acusacion de los que ouiessem muerto a aquel que lo establescio por heredero, non cae en pena, maguer non pueda prouar la acusacion que faze.

QVexandose alguno, diziendo que fulan ome (1) le diera a comer, o a beuer, yeruas, o le diera feridas por que murio, quier lo diga en su testamento, o de otra manera paladinamente ante testigos; si aquel que es establescido por heredero de aquel que fizo tal querella, quisiesse acusar a aquel que el finado nombro, que se trabajara de su muerte, poderlo ya fazer, maguer que fuesse estraño. E si por auentura, non pudiesse prouar la muerte, non le deuen porende dar pena ninguna. Mas si el fazedor del testamento non nombrasse a aquel que se trabajara de su muerte, si el heredero non fuesse pariente (2) del finado, e quisiesse acusar al-

torti, ut hic, & ibi; & tunc in eorum injuriam & præjudicium non tenet concordia partium: eis tamen consentientibus, an possit fieri? Et videtur, quòd non, ex quo lex jubet procedi per judicem in examinatione & punitione criminis, ut in dict. *L. fallaciter*: contrarium tamen vult Angelus Aret. in tractat. malefic. in parte neque non ad querelam, col. 23.

(6) *La tercera es.* Vide istos casus in dict. *L. fallaciter*, cum glossa ibi.

(7) *Falsedad.* Adde *L. penult. ff. ad Turpill.* & Gloss. in dict. *L. fallaciter*.

(8) *El acusado.* Non ergò tunc habet locum poena Turpilliani, ex quo sunt crimina, in quibus non conceditur abolitio, sed poena talionis, ut in *L. fin. C. eod.*

(9) *Tercera ley.* Scilicet, in quinque libris auri, & infamiae: & si cum desistentia sine abolitione concurreret etiam calumnia in accusante, videtur etiam puniendus, ut calumniator, *L. 1. in princ. & in §. fin. ff. ad Turpill.*

(10) *En las leyes deste titulo.* Vide in *L. 1. & ibi dixi, & in L. 6. & L. proxima*, cum sequentibus duabus, & *L. 26.*

L E X XX.

Accusator de falsa moneda non probans, non punitur. Hoc dicit.

Tom. III.

(1) *Non lo pudiesse prouar.* Et sic à præsumpta calumnia excusatur, eo quòd non probat, non ab evidenti, ut suprà eod. in *L. 6. & L. 2. C. de his, qui accus. non poss.* & tenet Alber. *C. de falsa moneda*, in *L. 1. de qua ista sumpta est*; ubi enim constat de calumnia, nullus color calumniæ excusat, unde neque fama, neque semiplena probatio, neque præsumptio, quia omnia hæc veritati succumbunt, *L. fin. C. si pignor. convent.* & *L. fin. de probat.* Angel. in *L. fallaciter, C. de calum.* per textum ibi.

(2) *Del pueblo.* Adde *L. penult. C. de fals. monet.*

L E X XXI.

Si testator in testamento, vel extra, dixit aliquem eum occidisse; & hæres etiam extraneus accuset nominatum per testatorem, licet non probet, excusatur à præsumpta calumnia: sed si extraneus hæres accusat non nominatum ab occiso, & non probat, punitur similitudine supplicii. Hoc dicit.

(1) *Fulan ome.* Concordat cum *L. mater, C. de calum.* & *L. qui cum major, §. fin. ff. de bon. libertor.* & tene menri istam legem Partitarum, quæ optimè declarat dictas LL. juris communis.

(2) *Pariente.* Cognatus ergò excusabitur: & nota benè, quia strictius loquebantur dictæ LL. juris communis, ut

alguno de muerte del que lo fiziera su heredero, poderlo ya fazer; mas si non lo pudiesse prouar, caeria en la pena que caeria el acusado, si le fuesse prouada la muerte sobre que lo acuso.

L E Y XXII.

Como, aquel que es acusado, puede fazer auenencia con su contendor, sobre pleyto de la acusacion.

A Caesce algunas vegadas, que algunos omes son acusados (1) de tales yerros (2), que si les fuessen prouados, que recibirian (3) pena por ellos en los cuerpos, de muerte, o de perdimiento de miembro (4); e porende, por miedo que han de la pena, trabajanse de fazer auenencias (5) con sus ad-

habetur in dict. *L. mater*, & *L. calumnie*, *C. de calumniator*. & dict. *L. qui cum major*, §. *fin.* loquens de matre, vel patre, vel filio: & sic Azon in dict. *L. mater*, & Glossa in *L. athletas*, §. *calumniator*, ff. de his qui not. infam. dicebant, hoc esse propter nimiam personarum propinquitatem, sed cum sit gratia exempli dictum, idem erit in aliis cognatis, moventibus se ad accusandum ex nimia consanguinitate, seu propinquitate: & semper intellige, quod in casibus, in quibus excusantur, intelligitur à præsumpta, non ab evidenti calumnia, ut dixi supra *L. proxima*.

L E X XXII.

Potest accusatus ante sententiam de crimine mortis, aut membri mutilatione, transigere; quia licitum est cuicumque proprium sanguinem redimere, & per hoc liberatur à poena corporali, nisi sit adulterium, licet possit vir absque pecunia parcere. In cæteris autem criminibus transigens habetur pro confesso, & punitur de maleficio, nisi sit de falsitate accusatus, qui non damnatur, nisi alias probetur: sed si accusatus sic transigens probet se insontem fuisse, vel fecisse ad vexationem redimendam, non habetur pro confesso, imò ei petenti intra annum, restituet accusator, quod recepit, quadruplatum, postea verò simplum: & licet reus possit transigere, accusator tamen punitur, ut supra *eod. tit. L. 17.* Hoc dicit.

(1) *Acusados.* An ergò requiratur, ut dispositio hujus legis habeat locum (quatenus disponit, quod per transactionem super crimine ingente poenam sanguinis liberetur accusatus à poena corporali, prout latius infra dicitur) ut de facto quis jam sit accusatus, vel sufficeret timor accusationis fiendæ? Videtur, quod sufficiat talis timor, ex his, quæ habentur & notantur in *L. 2. C. de transact.* ubi timor futuræ litis idem operatur, quod ipsa lis, si de præsenti esset; est enim in potentia propinqua, & habetur proinde ac si jam esset, ut tradunt ibi Decius, & Jas. qui hoc comprobant per aliqua, quæ ibi tradunt, quos vide; & quia militat eadem ratio, ut quis possit sanguinem suum redimere, & paria sunt, aliquid timeri de præsenti, vel verisimiliter futurum, ut notat Abb. in notab. quæst. in cap. *peruenit*, de arbitr. vers. & ex hoc, & Gloss. 2. notab. & idem videtur dicendum, si procederet iudex per viam inquisitionis, quia talis inquisitio succedit in locum accusationis, & sapit ejus naturam, ut tradit Bart. in *L. infamen*, ff. de public. judic. Bald. in *L. reos*, in fin. *C. de accusat.* & iudex inquirens tenet locum partis, Bald. in *L. parentis*, *C. de testibus*.

(2) *Yerros.* Ex hoc verbo cum sequentibus patet, dispositionem hujus legis permittentis transactionem in criminibus ingredientibus poenam sanguinis, procedere, sive crimen sit publicum, sive privatum, ex quo talis poena veniat imponenda; sunt enim privata crimina, quæ sanguinis poenam ingerunt, ut in *L. fin.* ff. de privat. delict. *L. injuriarum*, ff. de injur. & Institut. *eod.* §. in summa, vel si per statutum pro furto imponeretur poena mortis, vel mutilationis membri; attenditur namque qualitas poenæ, non titulus criminis, *L. quod ad statum*, ff. de penis.

(3) *Que recibirian.* Quid si accusator accusavit de crimine, quod de sui natura non ingerit poenam sanguinis, perit tamen in accusatione imponi poenam sanguinis, an tunc erit licita transactio? Alberic. in *L. transigere*, *C. de transact.* de qua lex ista sumpta est, colum. 3. vers. item queritur, tenet quod sic, post Oldradum, & sic quod magis inspicitur, quod petitur, quam quod debetur, *L. cum quedam puella*, §. fin. ff. de jur. omn. jud. *L. quod in libellum*, *C.*

de fid. & jure hast. fiscal. lib. 10. justè enim timet accusatus, cum iudices quandoque poenas excedunt, cum multis grassantibus opus sit exemplo, *L. aut facta*, §. penult. ff. de penis, & aliquando etiam de facto tantum & sine justa causa per impentiam vel sævitiam: mihi tamen videtur dicendum, tunc hoc procedere, quando verisimiliter ex justa causa iudex posset infligere poenam mortis vel truncationis membri, non si de facto posset, facit *L. ampliorem*, in fine, *C. de appellat.* & quia alias esset in voluntate accusatoris, quod transactio liceret, vel ne, quod esset absurdum; debet ergò inspicere, quod jus disponit, poenam sanguinis vel aliam imponendo, non quod accusator in libello petat: & si de jure communi esset poena sanguinis, & per statutum esset pecuniaria, tunc non licebit transigere, quia magis ex poenæ impositione à statuto præfixæ, quam ex criminis natura judicari debet crimen, secundum Gandin. in tract. malefic. sub rubric. de transact. super malefic. vers. querit Guido de Suza, Alberic. & ceteri Doctores communiter in dict. *L. transigere*, & satis probatur hic, cum dicit, *recibirian*; si enim recipere non possent, non teneret transactio.

(4) *De miembro.* Approbatur opinio Cyni, & aliorum, qui in dict. *L. transigere*, tulerunt licitam esse transactionem, non solum ubi imponitur poena mortis, ut in *L. 1. ff. de bon. eorum*, qui mortem sibi conscio. sed etiam quando poena mutilationis membri; & idem tenet Anton. in cap. 1. de collus. deteg. nec ob stare dicunt aliqua jura Forum, quæ in contrarium possent allegari, dum ponunt, quæ sunt crimina capitalia, quia respondent, quod olim ista poena abscissionis membri non imponebatur, eo quia nolebant homines inutiles esse, aptos ad comedendum, & non ad operandum: non ergo procedet hoc in fustigatione fustium: licet Salicet. in dict. *L. transigere*, 8. oppos. idem esse voluerit, Baldus tamen ibi tenuit contrarium, & dictum Baldi videtur verius per istam legem, quæ tamen & potest induci pro opinione Saliceti, cum dicit inferius, *pero si la acusacion fuesse fecha sobre yerro alguno*, &c. ibi: *mas de pecho*, o de desterramiento, & cum in hoc sit varietas opinionum, cum casus acciderit, fortè amplectenda esset mitior, maxime cum & Alexander inclinet in opinionem Saliceti. Nec etiam procedet, ubi imponeretur poena perpetui carceris, secundum Anton. in dict. cap. 1. de coll. deteg. licet Abb. ibi voluit contrarium, neque ubi imponeretur poena damnationis in metallum, prout vult glossa 2. in dict. *L. transigere*, quæ communiter approbatur. In casu tamen, quo clericus veniret tradendus curiæ seculari, licitum erit transigere, cum hic poena mortis veniat inserenda, secundum Anton. in dict. cap. 1. ubi & Joan. de Anania col. 9.

(5) *Auenencias.* Cum statim dicit, *pechandoles algo*, videtur ista lex velle, quod non procedat hoc in pacto gratuito, & videtur sequi opinionem illorum, quos refert glossa magna ad fin. in dict. *L. transigere*: communiter tamen ibi Glossa, & Doctores intelligunt illam legem, tam de transactione, quam de pacto gratuito, ut licita sit conventio, quando crimen ingerit poenam sanguinis, & sive crimen sit liquidum, sive non liquidum, ut in specie tradunt Bald. & Salic. ibi in princ. Et an transactio facta super vulneribus extendatur ad mortem; Gandinus in dict. suo tractat. & rubric. de transact. & parvis in malefic. colum. 5. vers. item subijcio aliam, & dubitabilem questionem, movet istam questionem, & tandem dicit, quod secundum opinionem Guido de Suza, & communiter aliorum Doctorum, pactio vel transactio super vulneribus mortiferis non noceat in accusatione de morte; & ibi respondet ad *L. huic*

adversarios (6), pechandoles algo (7), porque non anden mas adelante en el pleyto. E porque guisada cosa es, e derecha, que todo ome pueda redimir su sangre (8), tenemos por bien (9), que

si la auenencia fuere fecha ante que la sentencia sea dada (10) sobre tal yerro como este, que vala, quanto para non rescebir porende pena en el cuerpo el acusado (11); fueras ende, si el yerro fues-

huic scripturæ, & *L. ait*, ff. *ad leg. Aquil.* unde ad cautelam, pacem dicit esse faciendam de vulneribus & de morte, si subsequeretur, vel de omni, & toto eo, quod subsequi posset; vide ibi latè per eum: cum opinione etiam Guido. transit Alberic. in dict. *L. transigere*, colum. 3. vers. & primò queritur: videas etiam per Angelum Aret. in tract. *malefic.* in parte *comparent inquisiti in termino defensionis*, ubi hoc limitat & intelligit.

(6) *Con sus adversarios.* Intelligendum videtur de offenso, vel ejus hærede, ad quem vindicta principaliter pertinet, pro hoc *L. sepulchri*, ff. *de sepulc. violat.* debet enim esse in consideratione, quod is, ad quem spectat dolor, trasigat super eo; si enim esset quidam extraneus, non videtur, quod ista procederent, saltem ad præcludendam viam aliis, ut in *L. si cui*, §. *hisdem*, ff. *de accusat.* ut latius tangam infra in gloss. *super parte pena en el cuerpo*: unde si interfectus plures hæredes reliquit, videtur, quod in transactione fienda requiratur omnium consensus, ut tradit Gandin. ubi suprâ, col. 9. vers. *pone, statuto caveri.* Albericus in dict. *L. transigere*, col. 5. allegans *L. si pluribus*, ff. *de legat. 2.* omnes enim hæredes in solidum sunt offensi; non igitur sufficiet pax ab uno facta, secundum Doctor. in *L. 2. C. de liberi. & eor. liber.* Angelus Aret. in tractat. *malefic.* in parte *comparent dicti inquisiti*, colum. 1. quem videas, col. 2. qui se resolvit cum dictis Angeli in *L. 4. §. Cato*, ff. *de verb. oblig.* quod aut statutum requirens pacem ab hæredibus totaliter poenam remittit, & tunc omnium hæredum consensus requiritur, *L. per fundum*, ff. *de servit. rust. prædior.* si verò statuto propter pacem minoretur poena, tunc sufficiat habere pacem à majiori parte hæredum, prout voluit Bart. in dict. §. *Cato*, cum tribus limitationibus, quas videas ibi per eum, qui adducit alia notabilia in ista materia, & adde Bald. in *L. cum inter*, C. *de fideicom. libert.* & in cap. 1. §. & quia, colum. penult. de his, quæ feud. dare poss. Et an sufficiat habere pacem à filio instituto in re certa, ut per hoc dicatur haberi ab hæredibus? Bald. quod sic, in cap. 1. in princ. col. fin. de succes. feud. & omnia hæc sunt satis necessaria ad istam legem, si intelligatur, ut dixi, quod respectu poenæ corporalis omnibus aliis via præcludatur.

(7) *Pechandoles algo.* Apertè vides, quod loquitur de transactione, non de pacto gratuito, ut dixi superius in gloss. *super parte auenencia*, & nimirum si vis fiat in hoc ad ea, quæ inferiùs sequuntur & dicentur, cum id, quod solvitur ex causa transactionis, sit pars poenæ maleficii; quod cessat in pacto gratuito, nam videmus, quod ille, qui transigit, non videtur donare, neque donare intelligitur; & tamen secht est, quando gratis paciscitur, *L. Præses*, C. *de transact.* *L. 3.* & ibi in specie notat Bald. in 6. notab. C. *de repud. hæred.* allegans Azon. in summa, Institut. *de donat.* & Gloss. in *L. si quis ob*, ff. *de regul. jur.* & subdit ibi notabile verbum, quod si transactio esset fraudulenta vel simulata, quod tunc censetur esse donatio, sicut & pactum, *L. 1. vers. at si transegit*, ff. *si quid in fraud. patron.* unde si id, quod daretur ex causa transactionis, esset ita modicum, quod nullatenus proportionaretur satisfactioni injuriæ, sed potius videatur fieri, ut sonet transactio, & non pactum gratuitum, non haberet locum dispositio hujus legis, cum subdit de levamine poenæ corporalis propter transactionem; ut latius statim dicam: benè tamen fatendum fortè esset, quod etiam in pacto gratuito judex, qui post per inquisitionem procedit, propitior deberet esse in poena imponenda, ut est textus notabilis, & ibi Angelus notat in *L. si adulterium cum incestu*, §. *incestum*, ibi: & facilius, si nemo reum postulaverit, ff. *de adulter.*

(8) *Redemir su sangre.* Adde *L. fin.* ff. *de prævaricat.* & *L. 1. ff. de bonis eorum, qui mort. sibi conscio.* & dict. *L. transigere*: §. *in omnibus*, sub cap. fin. 2. quæst. 3. glossa notabilis in cap. *inter cetera*, 22. quæst. 4. in gloss. fin. & *L. fin. tit. penult. 5. Partit.*

(9) *Tenemos por bien.* Ex isto verbo colligitur, quod jus novum statuatur hic, non enim conditor istarum LL. talibus verbis solet uti cum juxta antiqua jura disponit, & istum verbum idem importat, quod volumus; quod verbum à legislatore positum novam ostendit dispositionem, ut

dicat glossa notabilis in *Clement. unic. de offic. vicar.* & in *Clement. unic. de rerum permutat.* Abb. in cap. *ex ratione*, de appellat. ultim. notab. imò & dictum verbum *tenemos por bien*, latius indicat, quod disponatur de novo, quam verbum *volumus*; sonari enim videtur idem, ac si diceret *indulgemus*, quod verbum jus novum inducit, ut in *Clement. fin.* & ibi glossa fin. & Cardin. de celebr. *Missar.* sic etiam habemus de verbo *decernimus*, quod inducat jus novum, ut notat Gloss. in *Clement. per litteras*, de præbend. & in *Clement. 2. de regular.* in verbo *deinceps*, & in *Clement. generalem*, de ætate, & qualitate, cum aliis similibus.

(10) *Ante que la sentencia sea dada.* Intelligerem de sententia non suspensa vel recisa appellatione, *L. 1. §. fin.* ff. *ad Turpil.* seu quæ jam transierat in rem judicatam, & ideo hoc dicit, quia super re judicata frustra transigeretur, *L. si causa cognita*, C. *de transact.* *L. post rem judicatam*, ff. *de re judic.*

(11) *En el cuerpo el acusado.* Pro declaratione istius legis repetenda sunt hic aliqua ex dictis Glossæ & Doctor. in dict. *L. transigere.*

Quem scilicet effectum operetur transactio facta super crimine ingente poenam sanguinis: & Doctores, signanter Alexand. & Jason in dict. *L. transigere*, ponunt tres effectus. Primus, quia non imponitur poena quingentorum solidorum, quæ alias imponitur corrumptenti accusatorem, juxta *L. Imperatores*, ff. *de jure fisci.* Secundus, quia non habebitur pro confesso, prout aliàs haberetur juxta *L. fin.* ff. *de prævaricat.* & *L. ejus*, qui delatorem, in princ. ff. *de jur. fisci.* Tertius, quia iste accusator, cum quo facta est transactio vel pactum in casu sic permissio, non poterit amplius accusare, ubi aliàs ex novo processu posset, *L. 3. §. si is*, ff. *de sepulc. viol.* juncta *L. qui destitit*, ff. *ad Turpill.* declarat Bart. in *L. si maritus*, §. *si negaverit*, ff. *de adult.* & in dict. *L. transigere*, col. fin.

An autem talis transactio proderit accusato, quominus alius non possit eum accusare? Glossa magna in dict. *L. transigere*, per textum in *L. quod cætu*, §. fin. ff. *ad leg. Jul. de vi publica.* tenet, quod non prosit quantum ad præcludendam viam aliis; quam glossam sequuntur ibi communiter Doctores volentes etiam, quod neque prosit, quominus judex possit de novo inquirere contra eum, ut in cap. 1. de collus. deleg. *L. 2. C. de abolitioni.* Guido tamen de Suza, & multi alii Doctores, ut referunt Gandinus in dict. rubrica de transact. & pactis, super malefic. col. 2. vers. *sed pone*, quod aliquis est accusatus, & 4. col. vers. *sed pone questionem*, & Alberic. in dict. *L. transigere*, col. 1. 2. & 3. tenuerunt contrarium, imò, quod si is ad quem spectat dolor, transigat super crimine, super quo potest transigi, & suam remittat injuriam, quod præcludit viam accusandi omnibus aliis; & dicunt hoc procedere, quando offensus vel hæres ejus transegit; si autem extraneus primo accusaverit, & transigerit, tunc non præjudicet prosequenti suam vel suorum injuriam, & ita intelligunt *L. si cui*, §. *hisdem*, ff. *de accusat.* & ad *L. qui cætu*, §. fin. ff. *ad leg. Jul. de vi public.* & ad *L. si maritus*, §. *si negaverit*, ff. *ad leg. Jul. de adulter.* in quibus se fundat Glossa, & communis opinio in dict. *L. transigere*, respondent, quod loquuntur in adulterio & raptu in quo non licet transigi. Et quod neque judex ex officio tali casu amplius non possit se intromittere de dicto crimine, ubi licita est transactio, tenuit idem Guido; nam transactio seu pactio quæ toleratur à lege, tantam habet efficaciam & auctoritatem, quod omnem injuriam etiam reipublicæ sustulisse videtur, nam pax est ad bonum & lenitatem, *L. unic. in princ. C. de caduc. toll.* & quia nemo sine accusatore punitur, *L. rescripto*, §. *si quis*, ff. *de muner. & honor.* Item quia aliàs iste transigens deciperetur auctoritate legis vel statuti, quod esse non debet, *L. 1. C. de his qui ven. ætat. impet.* Item si poena posset imponi, jam *L. transigere*, imponderetur verbis, quod esse non debet, *L. 2. C. communis de legat.* & cum illa *L. transigere*, indistinctè loquatur, indistinctè sit intelligenda; subdit tamen, quod si potestas super illo crimine haberet statutum, quod illud debeat observare, & poenam imponere, secundum formam illius statuti. Pro communi verò opinione Glossæ & Doctorum,

rum, allegantur plura, ultra dictas LL. scilicet quòd juri publico non possit tali pacto vel transactione derogari, *L. juris gentium*, §. *si paciscar*, & *L. si unus*, §. *pacta*, & *L. jus publicum*, ff. *de pact.* & notatur per Gloss. in *L. 2. ff. ad Syllan.* nam ex maleficio non solum acquiritor jus offenso, verum etiam reipublicæ, *L. locatio*, §. *quod illicitè*, ff. *de publican.* & quia maleficia non debent remanere impunita, *L. ita vulneratus*, ff. *ad leg. Aquil.* *L. si à reo*, ff. *de fidejussor.* Neque lex ista Partitarum refragari videtur opinioni communi, cum in ea istud non reperitur decisum, quòd talis scilicet transactio aliis accusatoribus, neque judici viam præcludat; & quatenus dicit valere transactionem, quantum ad evadendum poenam corporalem, intelligitur, ut evadatur ex illa instantia, & processu per transactionem extincto, *L. fratris*, C. *de transact.* non tamen negat, quin nova instantia ab alio, vel à judice possit super tali crimine inchoari, ut declarat Bart. in dict. *L. transigere*, 3. & 4. *oppos.* ubi Doctores communiter eum sequuntur. Hæc sunt quæ hujus nostræ legis intellectum reddunt difficilem, & communiter in palatiis cum casus occurrit, recurritur ad istam legem & pullulant difficultates, & varietas intellectu in ea. Aperiat nobis in ejus intellectu sensum, ille qui aperuit discipulis euntibus in Emaus, ut intelligerent scripturas, & certè non potest mihi non esse persuasum, quin conditores hujus legis, qui viderunt varietatem dictarum opinionum Glossæ, & antiquorum, voluerint legem facere dirimentem istam contrariam opinionem, prout sæpissimè aliàs faciunt; & ex multis verbis hic positis colligo. Primò ab ejus decisione, ut in hoc excludamus pactum gratuitum; illud enim licet operetur effectum exclusionis ipsius paciscentis, & peremptionem illius instantiæ, non tamen operatur, ut liberet accusatum à poena corporali, si accusetur per alium, vel ex novo processu iudex inquisitionem formet; unde in pacto gratuito remanet opinio Glossæ, & communis: satis hoc constat ex verbis hic positis, *avenencia con sus adversarios pechandoles algo*, ut suprà tetigi in glossa super dictis verbis. Secundò etiam colligo, quòd neque transactio præcludet viam aliis accusare volentibus, neque ex iudicis officio novam instantiam inchoando, vel fortè veterem proseguendo, prout voluit Raphael Fulgo. in dict. *L. transigere*, per *L. 2. C. de abolition.* & tam ipse, quàm Angelus ita dicunt consuetudine observari: & dicit Alexander de jure esse opinionem sustentabilem; evitatur enim circuitus inutilis, qui esset novam instantiam inchoando. Tertiò colligo, quòd lex ista apertè decedit, transactionem super crimine capitali valere quantum ad hoc, ut reus liberetur à poena corporali; & cum indistinctè loquatur, intelligo, tam respectu illius processus, quàm alterius, qui de novo per alios vel per iudicem inchoaretur, & sic quòd in hoc procedat opinio Guido de Suza, & aliorum: cum enim sit ratio finalis, licitum esse accusato redimere sanguinem suum per viam transactionis, & per pecuniam corrumpendo adversarium, ut in iuribus de quibus suprà & hic, & lex ita permittat, perpetua debet esse & utilis talis provisio legis, aliàs esset inutilis, & nullius utilitatis respectu talis causæ finalis, quæ fuit redimere sanguinem suum; & inter alia ad hoc sic tenendum moveor ex dictis Baldi in dict. *L. transigere*, ad fin. col. 1. & in princ. seq. ubi postquam retulit intellectum Bartoli ad illam legem, quòd transactio operetur effectum exclusivum accusantis, & impediendi processum inchoatum, non verò quoad alios effectus, puta poenæ totaliter extinguendæ, subdit Baldus hæc verba: Ego dico, quòd lex nostra in regula affirmativa dicit transactionem permissam, non tamen de ejus effectu, nisi quatenus includit ex virtute permissivæ omnes ergo LL. quæ puniunt transigentem, non habent locum in regula permissiva: sed LL. quæ disponunt de aliis effectibus, non includuntur sub ista permissione, quia aliud est permittere, aliud est, robor transactioni dare; nam si lex ista daret robor, sequeretur, quòd transactio esset totaliter extinctiva poenæ delicti, ut ff. *de injur. L. sed si unus*, §. *si ante judicem*. ff. *ad Sillan. L. Divus*, quod non dicit hæc lex, neque aliqua alia: aliud est ergo quærere de permissione & prohibitione, & de istis loquitur lex nostra; aliud est quærere de valentia & robore, & de istis non loquitur hic textus; hæc sunt verba Baldi. Cum ergo lex ista Partitarum non solum disponat permittendo transactionem in talibus criminibus, verum etiam det robor transactioni, eo respectu, ut reus à poena corporali liberetur, ut hic habes, cum dicit *vala*, &c. infertur clarè, quòd lex ista addidit in hoc ad dispositionem dictæ *L. transigere*, & habemus Baldum glossantem istam *L. volentem* ut tali casu, neque ex prima, neque ex alia instantia imponi jam possit poena corporalis, & quòd respectu omnium talis poena sit extincta

ex robore transactionis: consideravit enim hic legislator, id, quod solutum est transactionis nomine adversario, succedere loco poenæ, quæ erat imponenda, *L. si eum*, §. *qui injuriatum*, ff. *si quis caution.* facit *L. si donata res*, §. 1. ff. *de donat. inter vir. & uxor.* Bene conferunt ad hoc, quæ tradit Paris de Puteo in suo tractat. *syndicatus*, fol. 41. col. 2. vers. *an facta compositione*, ubi quærit, an facta compositione per justitiarium de voluntate partis, delinquens possit iterum accusari; eod. fol. col. 1. vers. *an si compositio*, ubi quærit, an si compositio fiat cum illis, cum quibus licitum est, & modo permissio, excludantur alii volentes delinquentem, qui composuit, iterum accusare de dicto crimine, pro quo fuit compositus? Videas ibi per eum dicentem, quòd si compositio facta sit de voluntate offensi, seu partis ad quem vindicta principaliter pertinet, quòd excludantur alii in criminibus, in quibus licita est transactio; & facit bonus textus in *L. si quis dicat*, ff. *de manumiss.* ibi: *nisi fortè dominus*, &c. Neque mihi placet intellectus illorum, qui dicunt istam legem Partitarum nihil addere ad *L. transigere*, & quòd intelligi debeat, quòd transactio valeat, ut non videatur convictus de crimine reus transigens: non enim necesse erat ad hunc effectum, aliquid dicere de valore transactionis, sufficiebat, ut Baldus dicit, ipsa sola permissio transigendi, nam verbum illud *porende*, debet intelligi, quasi dicat, talem effectum operatur dicta transactio, ut inde ex ejus scilicet robore poena corporalis reo non imponatur de crimine. Istam tamen conclusionem sic ex ista lege elicitam, limitarem & intelligerem, quando transactio facta fuit ab eo, vel ab eis quibus principaliter spectabat vindicta, prout dixi superius in glossa super parte *con sus adversarios*, vel si alius accusavit, & transegit, quòd ipse offensus sciverit processum & transactionem, & tacuerit; nam si ignorasset, admitteretur ad accusandum, & reus transactione non esset liberatus à poena corporali, *L. si cui*, §. *hisdem*, ff. *de accusat. L. 12. suprà eod.* & idem esset, etsi sciverit de processu & transactione, probaret tamen intervenisse collusionem, ut in *L. prævaricationis*, ff. *de prævaricat. L. intra quatuor*, ff. *de divers. & tempor. præscript. cap. 1. & fin. de collus. deteg. L. 20. tit. 22. 3. Partit.* & vult Paris de Puteo, ubi suprà.

Item, & limitarem, & intelligerem secundò, quando transactio esset ita modica emendatione data, quòd potius videretur pactum gratuitum, quàm transactio, ut dixi suprà in glossa, *pechandoles algo*, tunc enim potius dicitur donatio, quàm transactio, ex his quæ tradit Bart. in *L. 1. §. non usque adeo*, ff. *si quis à parente fuer. manumis.* Bald. in *L. si unquam*, C. *de revoc. donat.* & quæ dixi in *L. 8. tit. 4. in gloss. super verbo dicesse*, 5. Partit.

Item & tertio limitarem, nisi crimen, super quo transigeretur, esset valde enorme & qualificatum, ita quòd citra poenam corporis nulla alia poena satisfaceret reipublicæ, nam tunc non obstante transactione, imponeretur poena corporalis; moveor, tam ex dictis Innoc. in cap. 1. *de consuet.* ubi Felin. col. 15. & 16. multa congerit, quòd iudici liceat transgredi leges propter casum terribilem, seu propter enormitatem delicti; & ex his quæ tradit Abb. in cap. *at si Clerici*, in princ. col. 7. *de judic.* quòd capitulum cum non ab homine, de judic. dum homicidæ tantum imponit poenam depositionis, & non degradationis & traditionis curiæ seculari, intelligatur & restringatur in homicidio non qualificato, ita quòd non transeat in aliam speciem criminis graviolem, puta parricidium, assassinamentum, homicidium sacerdotis proditoriè cum spoliacione bonorum, vel si ordinavit prodere patriam, vel interfecit dolosè patrem vel matrem; facit etiam *L. fallaciter*, C. *de abolition. in fine.* & *L. fin. C. ne sanct. baptis. iteretur*, ubi prohibetur abolitio accusationis in casu patriæ oppugnata, & aliis casibus exceptis, de quibus ibi; facit etiam ista lex in exceptione, quam ponit de adulterio, sicut & posuit *L. transigere*, ubi aliqui Doctores extendunt ad raptum; ex quo infert ibi Cynus post Hug. de la Fon. quòd sicut prohibitio ibi de adulterio extendebatur ad raptum, ut super eo tanquam simili vel graviore non possit transigi, ita à majoritate rationis non possit transigi super crimine læsæ majestatis, vel hæresis, vel similibus: & verba Cyni refert simpliciter Anton. in cap. 1. *de collus. deteg.* & etiam Joann. de Anania col. 11. ubi hoc videtur sequi, inducens quòd casus excepti à regula possunt extendi, ubi est eadem ratio, *L. ob æs*, cum ibi notatis per Gloss. & Bart. C. *de præd. minor. L. illud*, C. *de sacrosanct. ecclies. cap. ad audientiam*, de clericis non resident. licet Alexander in dict. *L. transigere*, col. 4. vers. *item inferebat Cynus*, vult contrarium, motus quia secundum magis communem opinionem, exceptio ibi posita de adulterio, non extendi-

fuesse de adulterio (12). Ca, en tal caso como este, non puede ser fecha auenencia por dineros; mas bien le puede quitar de la acusacion el marido (13) si quisiere, non recibiendo precio ninguno por ello. Pero si la acusacion fuesse fecha sobre yerro alguno (14), que fuesse de tal natura, en que non mereciesse muerte, nin perdimiento de miembro, mas pena de pecho, o de desterramiento, si se auiniere el acusado con el acusador, pechandole algo (15) segun que sobre-dicho es; por razon de tal auenencia como esta dezimos, que se da por fa-

zador del yerro (16) por razon de la auenencia, e que lo puede condenar (17) el Judgador a la pena que mandan las leyes, sobre tal yerro como aquel de que el era acusado; fueras ende, si la acusacion fuesse fecha sobre yerro de falsedad (18); ca estonce non se daria por fechor del yerro, por razon de la auenencia, nin lo podrian condenar a la pena, si non le fuesse prouado. Pero si este que fizo la auenencia pechando a su contendor, lo fizo sabiendo que era sin culpa (19); e por tollerse de enxeco (20) de seguir el pleyto, touo por bien

tur ad raptum. Item quia talis exceptio de adulterio, debet firmare regulam in casibus non exceptis, ut notatur in *L. in his, ff. de legib.* & quia ratio assignata in adulterio, non militat in istis casibus. Mihi tamen, quicquid sit in raptu mulieris, magis placet extensio Cyni, Anton. & Joan. de Anan. saltem attentis terminis hujus legis Partitarum, quia alias maleficia enormia & qualificata remanerent impunita, & exinde multa mala sequerentur; & ita audio praticari istam legem in istis regnis, quod data tali enormitate & atrocitate delicti, de transactione non curatur quoad liberationem poenae corporalis.

(12) *De adulterio.* Concordat cum dict. *L. transigere*, & cum *L. de crimine, C. ad leg. Jul. de adul.* & assignatur ratio per Doctores, propter frequentiam & enormitatem criminis adulterii, & propter honorem matrimonii, cui lex multum faret, *L. super statu, C. de question.* ut tradit Salicetus in dict. *L. transigere*, in o. oppos. dicens, quod ratio est impudicitia, per quam inducitur sanguinis perturbatio, & ex istis rationibus Doctores in dict. *L. transigere*, arguunt, an idem sit dicendum in raptu virginis, vel viduae, post Gloss. ibi, quae allegat *L. penult. C. quibus ex caus. serui pro prae. libert. accip.* & magis communis opinio est secundum Alexand. & Jason. quod non extendatur illa prohibitio de adulterio ad raptum; vide quae dixi supra glossa proxima in fine, nam taliter posset esse raptus enormis & qualificatus, ut procederet alia opinio, de qua per Gloss. & Jacob. de Aren. & Hug. de la Fo. & Cyn. in dict. *L. transigere*, ut si esset raptus monialis, ut dicit Bald. in *L. 1. C. de rap. virg. 2. notab.* Et quod hic prohibetur transigi super adulterio, intellige in adulterio vero, secus in praesumpto, juxta dispositionem authenticam *si quis ea, C. ad leg. Jul. de adul.* quando praemissa trina protestatione, reperitur quis alloqui mulierem, secundum Jacob. de Bellovis. in corpore, unde illa authentica sumitur, & secundum Bald. Angel. & Salicet. Alex. & Jason. in dict. *L. transigere*, Angel. in *L. si maritus, §. si negaverit, ff. de adulter.*

(13) *El marido.* Quod in accusatione adulterii possit fieri remissio per pactum gratuitum, tenet Azon *C. de transact. in summa, col. 2. vers. in criminalibus*, & Gofred. in *summa eo. tit.* qui traxit ab ipso Azone, ut & refert Albericus in dict. *L. transigere, col. 2.* allegat *L. in fisci causis, ff. de jure fisci*, & dict. *L. qui catu, §. fin. ff. ad leg. Jul. de vi pub.* & pro hoc inducit Albericus, quod multa gratis sunt licita, quae non licent accepta pecunia. Odofredus tamen relatus ab Alberico tenuit oppositum ex generalitate illius *L. transigere*, & idem tenet ibi Albericus; qui allegat pro ista opinione dictam *L. de crimine, C. de adul.* & refert idem tenuisse Azonem sibi contrarium in *brocardis de remissionibus*, & *arbitriis, l. rubricella*, Bart. in *consil. 175.* incipienti, *Domine potestas Roche.* tenet, quod licet super crimine adulterii non possit transigi ad finem impediendi iudicium, quominus possit prosequi processum inchoatum per accusatorem transigentem, tamen bene posset fieri pax gratuita super crimine adulterii, quia unicuique licet suum rencorem & injuriam remittere; & loquitur Bartolus tam respectu adulteri, quam adulterae: & quomodocumque ex dictis modis habeatur ista littera, istud credo esse verum, tam in adultero, quam in adultera, maxime stante nodie *L. 80. in Or. inam. Iauri*, ex qua resultat, quod si parcat maritus uni ex eis, similiter videtur & parcere alteri, iacet *L. adulter, §. fin. ff. ad leg. Jul. de adulter.*

(14) *Sobre yerro alguno.* Intellige siue sit publicum cri-

men, siue privatum, si criminaliter agatur, secundum Gloss. Bart. & communiter Doctores in dict. *L. transigere*, & clare decidit ista lex, ut patet in sequentibus verbis. Quid tamen si delictum fuit in omittendo, vide Gloss. in *L. 2. ff. ad Sillan.* & Bald. in *L. juris gentium, §. sed si paciscar, ff. de pact.* Alexand. & Jason. in dict. *L. transigere.*

(15) *Pechandole algo.* Si ergo gratis paciscantur in criminibus non ingentibus poenam sanguinis, velle videtur ista lex, quod valeat gratuitum pactum. Sed tene contrarium, quia solam est differentia inter pactum & transactionem factam in casibus prohibitis, quia reus transigens videtur confiteri delictum, & per hoc efficitur infamis, *L. in fisci, ff. de jure fisci*, & *L. fin. ff. de praev. iur. & infra ista L. & L. athletas, §. fin. ff. de his qui not. infam.* sed gratis paciscens non, *L. furit, §. pactus, ff. eod.* quoad alios tamen effectus non differunt pactum & transactio, nam utrobique militat ratio, quod non valeant, quia versatur interesse reipublicae, ne delicta remaneant impunita, *L. juris gentium, §. si paciscar, ff. de pact.* & ita magis communiter tenent Doctores, ut tradit Alexander, quem videas in dict. *L. transigere, col. penult.*

(16) *Por fazedor del yerro.* Adde dict. *L. in fisci causis, ff. de jure fisci*, & *L. quoniam, ff. de his qui not. infam.* & *L. fin. ff. de praev. iur.* ubi & quod habetur pro convicto, & *L. ejus qui delatorem, ff. de jure fisci*; & licet transactio facta fuerit extra iudicium, facta tamen confessio, quae resultat ex illa, habet vim confessionis factae in iudicio, ut sufficiat ad condemnationem, ut subdit ista lex, & probatur in dict. *L. ejus qui delatorem*; tradit Paul. de Castr. in dict. *L. transigere, col. penult.* Est autem dare cautelam, per quam reus sic transigens non habeatur pro confesso & convicto, quod reus scilicet expressé protestetur, quod facit transactionem cum accusatore, non ex eo, quod crimen sit verum, seu quod crimen confiteatur, sed ut evitet dispendia litis, argumento *L. minoribus, ff. de minor.* & tacit. cap. dilectus filius, cum ibi notatis, de simon. & haec fuit Sancrodi de Corneto in sua compendiosa, quem referunt Alexand. & Jason in dict. *L. transigere, col. fin.* Anonicus etiam ibi, col. 4. dat aliam cautelam ad tollendum omne periculum, quod instrumentum transactionis non fiat ad accusatoris & accusati postulationem, nec eis praesentibus, sed ad postulationem tabellionis, recipientis nomine & vice cujuscunque, cujus interest, vel ejus, qui diceretur vel reperiretur tale maleficium commisisse, qui ad hoc allegat Gandinum in dict. suo tractat. & tit. vers. pone inculpatum, & vide per Bart. Cepok. cautela 240.

(17) *Condenar.* Ex eodem processu & instantia, ut in *L. 2. C. de abolition.*

(18) *Falsedad.* Rationem specialitatis ponit Alberic. de Gand. in dict. tract. & tit. col. 1. quia sicut homo per effusionem sanguinis amittitur, sic qui virgum falsitatis incurrit, ad nihilum inter homines recidit, quia postea dicitur homo sine fide, id est, sine conscientia, & omne quod non est ex fide, peccatum est; peccatum autem est nihil, ut in Evangelio Joan. & sic nil mirum, ut permittatur transactio. Cynus etiam post Hag. de la Font. reddit aliam in dict. *L. transigere*, ad idem tendentem; vide ibi per eum, & Albericum.

(19) *Sin culpa.* Adde *L. serui, C. ad leg. Jul. de adulter.* & *L. si ab eo, ff. de calumn.* Gloss. in *L. fin. ff. de praev. iur.*

(20) *Del enxeco.* Id est, a vexatione; adde cap. dilectus

bien de pecharle algo; si esto pudiere prouar, non deue recebir ninguna pena, nin lo deuen condenar por fechor del yerro; ante dezimos, que deue pechar el acusador (21) aquello que recibio del a quatro doblo, si gelo demanda fasta vn año, e si despues del año gelo demandare, deuele pechar otro tanto, quanto fue aquello que recibio del; como quier que el que es acusado, puede fazer auenencia sin pena sobre la acusacion, assi como de suso diximos. Pero el acusador que la fizo, cae en la pena (22) que es puesta en la quinta ley ante desta. Esto es, porque desamparo la acusacion sin mandamiento del Judgador.

L E Y XXIII.

Como se desata la acusacion por muerte del acusador, e del acusado.

MVriendo el acusador despues que ha fecho la acusacion, muerto es otro si el pleyto de la acusacion (1): e non son tenudos los herederos, nin los parientes del acusador, de seguir la acusacion (2); como quier que algunos de-

tus filius, & ibi Gloss. & Doctor. de simon. & Gloss. in cap. nullus, in fin. 1. quest. 1. & in cap. quæsitum, 1. quest. 3. & Gloss. & Abb. in cap. cum pridem, de pactis.

(21) *Pechar el acusador.* Adde *L. 1. in princ. ff. de calumn. & Gloss. in dict. L. servi ob violatum, C. de adulter.* Bald. in *L. 2. C. de abolition.* & licet accusator repetat, pax remanet firma, *L. quamvis, C. ad Turpill.*

(22) *Cae en la pena.* Adde *L. ab accusatione, ff. ad Turpill.* licet enim & accusatori in criminibus ingerentibus poenam sanguinis prosit transactio, quia revelatur à similitudine suplicii, non tamen liberatur à poena Turpilliani.

L E X XXIII.

Mortuo accusatore lite pendente perit instantia illius accusationis, sed bene potest alius denuò accusare: mortuo autem reo, totaliter perit accusatio, nisi in casibus positus supra eod. tit. *L. 7. cum tribus L. sequent.* Item si aliquis fuerit condemnatus ad deportationem, & ad bonorum publicationem, & condemnatus appellet, & pendente appellatione moriatur, possunt hæredes sequi appellationem ratione bonorum usque ad sententiam; si tamen non fuit condemnatus in bonis, eo mortuo non potest denuò accusari, etiam in criminibus, ex quibus à jure imponitur amissio bonorum. Hoc dicit.

(1) *El pleyto de la acusacion.* Adde *L. libellorum, §. fin. ff. eod. & L. fin. C. si reus, vel accusat. mort. fuerit,* ubi Azon in summa.

(2) *De seguir la acusacion.* Concordat cum *L. Divi fratres, ff. eod. & Vide L. 28. tit. 23. supra 3. Partit.*

(3) *De nuevo.* Concordat cum *dict. L. libellorum, §. fin.* & vide per Bart. quod poterit de novo accusari infra tempus, quo durat accusatio, seu facultas accusandi, *L. querelam, C. de falsis, L. accusaturus, ff. ad leg. Jul. de adult.* & ita tenetur communiter per Doctores secundum Joan. de Imol. in *L. penult. in princ. ff. de public. judic.* & fortè attenda ista lege Partitarum non posset procedere, quod Bartolus per textum ibi vult, quod intra triginta dies alius posset prosequi eandem instantiam accusatore mortuo, licet judex possit prosequi, per *L. penult. ff. de public. judic.* & quod non possit prosequi eandem instantiam alius, qui non sit judex, tenet Angelus ibi, & satis probatur hic, & in *dict. §. fin.* ibi: *ex integro;* casum tamen in quo pro-

llos, o otro qualquier, lo puede acusar otra vez de nuevo (3) sobre aquel yerro mesmo. Otrosi dezimos, que si se muriesse el acusado (4) ante que den juicio contra el, que se desata otrosi la acusacion, e la pena della, e non lo puede otro ninguno acusar despues. Fuera ende, si el yerro fuesse de aquellos que diximos en las leyes (5) deste titulo, por que pueden acusar a los omes despues que son muertos. E aun dezimos (6), que si diessen sentencia contra alguno, que fuesse desterrado para siempre, e que perdiessse todos sus bienes (7), por yerros que ouiesse fecho, si despues se alçasse (8) de la sentencia, e muriesse siguiendo su alçada, si los sus bienes le fuesen mandados tomar señaladamente por razon del yerro, quando dieron la sentencia contra el, bien puede andar adelante por el pleyto, para conoscer, si la sentencia fue dada derechamente en razon de los bienes; e si la fallaren derecha, puedenle tomar todo lo que auia. Mas si non fuessen los bienes del condenado mandados tomar en la sentencia señaladamente, assi como sobredicho es (9), estonce non podrian conoscer del pley-

sequitur hæres eandem instantiam, vide in *L. 28. tit. 23. Partit. 3.* & lex ista Partitarum non limitat tempus triginta dierum, ut alias habetur in *dict. §. fin.* unde poterit accusari ab alio intra tempora statuta, ut dixi superius; nam alias valde absurdum esset, tam parvo spatio, scilicet triginta dierum tolli omnibus jus accusandi, ut ibi perpendit Albericus. Sed an valebunt acta facta in causa accusationis, si judex procedat, accusatore mortuo, per viam inquisitionis? Albericus in *dict. §. fin.* tenet quod sic, argumento *L. fin. C. de arbit. & L. fin. C. de testib. & L. jubemus, C. de liber. causa,* per quæ jura crederem idem esse alio accusante de novo, saltè ubi testes à primo accusatore producti jam essent mortui, & favore publicæ utilitatis, ne crimina, quæ jam claruerunt, remaneant impunita.

(4) *El acusado.* Adde supra eod. *L. 7.* & quid si accusatus moriatur, postquam confessus erat crimen in judicio, vel post conclusionem in causa jam liquidato maleficio, vide per Bald. in *L. 1. colum. 2. & 3. C. ex delict. defunctor.* & per Joan. de Plat. in *L. fin. C. de jure fisci, lib. 10.*

(5) *En las leyes.* Vide supra eod. in *L. 7. & 8.*

(6) *Dezimos.* Concordat cum ista lege *L. 28. tit. 23. Partit. 3.* ubi vide quæ dixi.

(7) *Todos sus bienes.* Idem si pars bonorum, ut in *L. fin. C. si reus, vel accus. mort. fuer. & L. 3. C. si pend. appell. mors intervener.* & idem si in aliqua certa quantitate pecuniæ esset condemnatus, ut dixi in *dict. L. 28.* Quid tamen si judex condemnaret in poenam relegationis cum publicatione bonorum? Vide quæ dicam inferius super gloss. in verbo *assi como sobredicho es.*

(8) *Se alzasse.* Quid si accusatus decederet intra tempus data ad appellandum, an sit idem, ac si appellaret? Vide per Angelum Aret. in suo tractat. *malefic. in parte presente Cajo & appellante, in fin. quest.* ubi ponit varietates opinionum, quæ fuerunt circa hoc, & distinctionem quandam: & ibi etiam, an sit necesse, quod hæredes appellent, & adde Bald. in *L. 1. col. 3. C. ex delict. defunct.* vers. *de uno quæro,* & 4. col. vers. *sed hic restat dubium;* & per totam lectionem illius legis videbis multa dicta per eum notabilia in ista materia; vide ibi.

(9) *Sobredicho es.* Scilicet copulativa, & ut supra dixi, & habetur etiam in *dict. L. 28.* nam si accessoriè per dictionem *cum,* seu alias, accessoriè esset facta condemnatio bonorum, & non principaliter, tunc etiam quoad bona morte rei extingueretur crimen, neque hæredes tenerentur pro-

pleyto, pues que fuesse muerto, nin tomar ninguna cosa; maguer el yerro fuesse de tal natura, que si lo venciessen por el, deue perder (10) porende todo lo suyo.

LEY XXIV.

Como deue el Judgador llevar el pleyto de la acusacion adelante, si el acusado se mata el mismo.

Ley 8.
tit. 23.
lib. 8.
Recop.

Desesperado (1) seyendo algund ome en su vida por yerro que ouiesse fecho, de manera, que se matasse el

prosequi, ut notat Bart. in *L. 1. ff. si pend. appel. mors interven.* & latè per Angelum Aret. in tractat. malefic. in parte & ejus bona publicamus, in princ. & per Bartol. in *L. quia latronibus*, §. 1. ff. de testam.

(10) Deue perder. & intellige, quia bona erant publicanda per sententiam, & non erant jam ipso facto quæsitæ, seu confiscatæ; nam si essent jam quæsitæ, durabit quæstio bonorum mortuo reo, ut in *L. Lucius Titius*, & ibi declarat Bartol. ff. de jure fisci. Bald. in *L. 1. C. ex delict. defunct. colum.* 2. Joan. de Plat. in dict. *L. fin. C. de jure fisci.*

LEX XXIII.

Si accusatus post litem contestatam ob criminis conscientiam se occidat, & maleficium erat tale, quo probato, vita & bonis privaretur, tunc habet Rex ejus bona: idem si est tale crimen, de quo post mortem poterat accusari. Si autem maleficium non erat tale, vel alia de causa se occidat, bona debentur ejus heredibus. Hoc dicit.

(1) *Desesperado*. Ortum habet ista lex à notatis per Azon. *C. de bon. eorum, qui mor. sibi consciv. in summ.* & per Gloss. in *L. 2. C. qui testam. facer. poss.* & à *L. in fraudem*, §. ejus bona, ff. de jure fisci.

(2) *De la pena*. Sed cui incumbet probatio, quod metu pœnæ se occidit, si de hoc sit dubium? Dic, quod si nondum erat in crimine deprehensus vel accusatus, & præsumatur in dubio non se interfecisse ob conscientiam criminis, sed ob dolorem vel aliam causam; & tunc incumbet probatio fisco, quod ob conscientiam criminis, ut in *L. fin. §. fin. ff. de bon. eorum, qui sibi mort.* & tunc hoc probato per fiscum publicabuntur bona, etsi nondum fuerit accusatus; quia illud quod inspicitur, quod se occidat post accusationem & litem contestationem, procedit in casu dubii, an se occiderit propter metum criminis vel alium dolorem, ut declarat Alexander post alios in dict. *L. 2. col. 2.* Si verò jam erat accusatus vel in crimine deprehensus; & tunc aut patiebatur dolorem, furorem, vel aliam iracundiam, & tunc præsumitur in mitiorem partem, quod propter illam causam, & non conscientiam criminis se interfecerit, *L. 2. C. de bon. eor. qui mor. sibi consciv. L. Præses*, ff. de pœnis, *L. si aliquis*, ff. de donat. causa mort. aut non patiebatur aliquid de prædictis tempore deprehensionis in crimine, vel accusationis, & tunc præsumitur, quod se interfecit propter crimen, nisi hæres probet contrarium, ut in *L. 2. C. qui testam. fac. poss.* & in *L. 1. C. de bon. eor. qui mort. sibi consciv. & L. fin. in princ. ff. eod.* ita dicit Alber. post Jacob. de Rabe. & Petr. in dict. *L. 2. & Salic. in dict. L. 1. C. de bon. eor. qui mort. sibi consciv.* Bart. in *L. fin. §. fin. ff. eod.*

(3) *Sus bienes*. Duo ergò requiruntur, ut bona occidentis seipsum metu criminis confiscentur, quod crimen sit capitale, & quod ex eo bona perdantur, & concordat *L. fin. §. ut autem Divus*, ff. de bon. eorum. Et cum hæc lex dicit, *de morte*, intellige naturali, vel civili, ut in dict. §. *ut autem Divus*, nisi tamen forte velis dicere, quod ista lex Partitarum noluit hic ponere de morte civili, sed tantum de naturali, ex eo quod pœna deportationis, de qua in dict. §. *ut autem*, non est hodie in usu.

(4) *Respuesta*. Sumptum fuit hoc verbum à summa Azon. *C. de bon. eor. qui mort. sibi consciv.* & à Gloss. in dict. *L. 2. C. qui testam. fac. poss.* Paul. tamen de Castr. in dict. *L. 2.* dicit non curandum de contestatione litem, sed quod sufficiat, quod si formata accusatio vel inquisitio, & fuerit citatus ad se excusandum, ut moris est, licet adhuc non comparuerit, ut videatur fecisse metu cri-

Tom. III.

mesmo despues que fuesse acusado. En tal caso como este dezimos, que (si el que se mato por miedo de la pena (2), que esperaua recibir por aquel yerro que fizo, o por verguença que ouo, porque fue fallado en el mal fecho de que lo acusaron), si el yerro era atal que si le fuesse prouado, deue morir porende, e perder sus bienes (3), e seyendo ya el pleyto començado por demanda, e por respuesta (4) se mato (5), estonce deuen tomar todo lo suyo (6) para el Rey (7). Esso mismo seria, si el yerro fues-

minis, quia dicitur deprehensus in crimine, ex quo crimen deductum est ad lucem, *L. 2.* & ibi notatur, *C. de custod. reor. L. 1. cum glossa*, *C. ubi senat. vel claris*. Tu verò serva dispositionem hujus legis, quæ requirit occisionem sui factam post litem contestationem, ut præsumatur, scilicet, metu criminis se occidisse; quod intellige, nisi deprehensus fuisset in flagranti crimine, qui se occidit, tunc enim non requiritur, quod litem esset contestata, ut expressè habetur in dict. *L. fin. in princ.* cum dicit, *qui rei postulati, vel qui in scelere deprehensi*, & voluit etiam suprâ ista lex; & ita Alexand. de Imola contra Paul. de Castr. in dict. *L. 2. col. 2.* dicit, quod casus deprehensionis in crimine est casus diversus & separatus à casu institutionis accusationis & postulationis, de quo in dict. *L. fin. in princ.*

(5) *Se mato*. Non ergò procedet hujus legis dispositio, si non se actualiter interfecit, licet voluerit se interficere, sed fuit prohibitus; licet in contrarium faciat *L. fin. §. 6. in vers. sicuti*, ff. de bon. eor. qui mort. sibi consciv. sed responde, quod licet puniri debeat, non tamen perder bona, sed aliter punietur; vide per Albericum in dict. *L. 2.* & Joan. de Plat. in *L. fin. circa fin. C. de jur. fisci. lib. 10.* & per Joan. And. in addition. ad Speculat. tit. de pœnis, §. 1. in prima additione, ad fin.

(6) *Tomar todo lo suyo*. Innuitur hic non esse sententiam necessariam, sed fiscus vendicat ipso jure, eo quod pro confesso & damnato habetur, & probatur in dict. *L. fin. in princ.* & §. 1. dum dicit, *fisco vendicanda sunt*, & probatur etiam in dict. *L. 2. C. qui testam. fac. poss.* ubi testamentum seipsum occidentis annullatur; quod non fieret, si pro condemnato non haberetur. Si tamen hæres dicant eum pro condemnato non haberi, quia hoc fecerit propter phrenesim, vel aliquid de his, quæ superius dixi, & infra ponuntur in ista lege, & super hoc sit contentio, tunc judex super hoc pronuntiavit, ut tradit Salic. in dict. *L. 1. C. de bon. eor. qui mort. sibi consciv.*

(7) *Para el Rey*. Sed an procedat hoc hodie, dubium facit, quia secundum Doctorum communem opinionem ista pœna confiscationis bonorum, de qua, ff. & *C. de bonis eor. qui mort. sibi consciv.* fuit sublata per authent. *bona damnatorum*, *C. de bon. damnat.* & voluit etiam Gloss. in *L. fin. in gloss. fin. in fin.* ubi notant Lucas de Penn. & Joan. de Plat. *C. de jur. fisci. lib. 10.* Doctores communiter in dict. *L. 2.* & in *L. 1. C. de bon. eor. qui mort. sibi consciv.* quia cum per dictos titulos eo casu solo bona publicantur, quo si sententiam pateretur, bona essent publicanda, ut in dict. *L. fin. §. 1.* ergo in casibus in quibus non publicantur, si sententiam esset passus per authent. *bona damnatorum*, in illis non publicabuntur, si seipsum occidit. Præterea & illa ratio, quod defunctus; qui sibi metu criminis mortem conscivit, decedat intestabilis & sine hærede, & ejus testamentum irritetur, ut in dict. *L. 2.* cessat hodie in regno, cum damnati ad mortem possunt testari, ut cavetur in *L. 4. in Ordinam. Tauri*, & sic videtur, quod istius legis dispositio hodie cesset: in contrarium facit, quia ista lex Partitarum facta fuit post dictam authenticam, *bona damnatorum*, per multa tempora; unde si jus istud fuerat correctum, non fuerat per conditorem istarum LL. hic positum: imò & quod adhuc, quod hic disponitur de isto jure Partitarum sit incorrectum, probatur in *L. 5. tit. 31. 7. Partit.* ubi recitatur dispositio dictæ authenticæ, *bona damnatorum*, & insuper ponit hæc verba: *fueras ende al que fuesse juzgado por traydor, o en otros casos señalados, que son escriptos en las Leyes desde nuestro libro, en que señaladamente los deuen tomar*; unde videtur de isto jure Partitarum approbata opinio Jacobi de Rave. qui

Qq

di-

fuesse de tal natura, quel fazedor del pudiesse ser acusado despues de su muerte, assi como de suso diximos en las leyes deste titulo (8) que fablan en esta razon. Mas si el yerro fuesse tal, que por razon del non deuiessse prender muerte (9), maguer se matasse, non le deuen tomar sus bienes, ante deuen fincar a sus herederos. Esso mesmo deue ser guardado, si alguno se matasse por locura (10), o por dolor, o por cuyta de enfermedad, o por otro grand pesar que ouiesse.

dicebat dictum titulum de *bon. eor. qui mort. si consciv.* non esse correctum per dictam authenticam, *bona damnatorum*, propter duplex delictum, quod iste videtur commisisse, & sic quod gravius puniatur; & hoc etiam patet ex dispositione *L. 9. tit. 13. lib. 8. Ordinam. & L. fin. tit. fin. eod. lib. in Ordin. Regal.* ubi habetur, quod seipsum occidens perdat bona, & si non habeat descendentes, applicentur Camera Regis; quæ LL. sunt intelligenda de eo, qui metu criminis mortem sibi conscivit, juxta dispositionem hujus legis Partitarum, non si pudore æris alieni, vel tadio vitæ, seu aliâ ex simili causa se occidisset *L. sed & si posteriores, ff. de legibus*; unde videtur dicendum, quod in regno isto ex dispositione istarum legum regni, necdum ubi veniunt publicanda bona de per se & principaliter absque poena mortis naturalis, verum etiam quando veniunt publicanda in consequentiam poenæ, ut Doctores intelligunt dictum titulum de *bon. eor.* fiat ista confiscatio bonorum, quando qui se occidit, non reliquerit descendentes, ex *dict. L. Ordinam.* ad legem Tauri responde, ut infra in gloss. super verbo *prender muerte*.

(8) *Leyes deste titulo.* Suprà *eod. L. 7. & 8.* & per Gloss. in *L. ex judiciorum, ff. de accusat.*

(9) *Prender muerte.* De morte naturali videtur intelligere, ut dixi superius; unde si mortem civilem mereretur, qui se interfecit, in bonis suis habebit hæredem, & non confiscabuntur, saltè hodie stante dispositione dictæ *L. 4. in Ordinam. Tauri*, quando publicatio bonorum venit in consequentiam poenæ, & non principaliter. Super quo tamen tu cogita, quia LL. antiquæ idem disponebant, etiam quando mereretur mortem civilem, ut dixi: & quia dispositio authenticæ, *bona damnatorum*, non habet locum in eo, qui damnatur ad mortem civilem, & sic remanet vivus, nam bona publicantur, ut notatur in *dict. authent. bona damnatorum*, & tradit Paul. de Castr. in *dict. L. 2. in fin. C. qui testam. facer. poss.* & ad *L. 4.* potest responderi, quod limitetur in eo, qui se interfecit, antequam damnaretur ad mortem civilem vel naturalem; & quia si iste non se occiderat, per sententiam fuerant bona publicata: vel dic, quod illa lex loquitur respectu testamenti, ut possit disponere, non verò tollit confiscationem bonorum à lege inductam in eo, qui se interfecit.

(10) *Por locura, &c.* Adde *L. 1. de bon. eor. & L. fin. §. si quis autem, ff. eod. & L. 2. C. qui testam. facer. poss.* & infra *tit. 27. L. 1. ead. Partit. L. si quis filio exheredato, §. ejus qui, ff. de injust. rupt.* & vide per Decium *consil. 438.* incipit, *accuratè & eleganter.* Et an vasallus, qui occidit se ipsum, perdat feudum, vide Bald. quod non, in *cap. 1. an ille qui interfecit fratrem domini, col. 2. vers. extra quæro.*

L E X XXV.

Lite contestata super maleficio, de quo agitur ad poenam pecuniariam, si moriatur actor, vel reus, aut ambo, transit iudicii instantia ad hæredes, & contra hæredes: sed

L E Y XXV.

Si aquel que es acusado en razon de furto, o de robo, o de daño, que fiziesse a otri, se muere, como deue yr el Juez por el pleyto adelante.

E Mienda (1) demandando vn ome a otro en juyzio de robo, o de furto, o de daño, o de deshonnra, que le ouiesse fecho, pidiendo que gelo pechasse, segund el Fuero manda; si tal pleyto como este fuesse començado por demanda, e por respuesta (2), e despues se muriesse el demandador, bien puede yr el Juez por el pleyto adelante, e conoscer del: e es tenudo el demandado, de fazer derecho a sus herederos (3) del muerto, en la manera que lo era a el mesmo, a quien heredaron, si fuesse biuo. Otrosi dezimos, que si muriesse el demandado (4) despues que el

mortuo reo ante litem contestatam non tenetur ejus hæres, nisi in quantum pervenit ad defunctum; & idem si moriatur actor, quia poenæ antequam in iudicio petantur, & lis contestetur, non transeunt ad hæredes. Hoc dicit.

(1) *Emienda.* Lex ista loquitur de criminibus privatis, quando agitur civiliter ad vindictam, & poena venit applicanda parti, & ideò dicit, *emienda*, & inferius, *que gelo pechasse*. Si enim de talibus criminibus ageretur criminaliter ad poenam applicandam fisco, tunc idem esset, quod in publicis criminibus, de quibus suprà *eod. L. 7. & 8. & L. 23.* & tradunt Glossa, & Doctores in *L. unic. C. ex delict. defunct.* ubi Angel. *col. 2.* dicit hoc menti tenendum perpetuo: & dicit Glossa ad hoc singularia, in *L. ex judiciorum, in fin. ff. de accusat.* Quid autem in actionibus descendentes ex quasi maleficio? Vide *L. si filiusfamilias, cum L. seq. & ibi Bart. ff. de judic.* Et quid quando dolus incidit in contractum, vide *L. si hominem, §. datur, ff. de depositi.*

(2) *Por demanda, e por respuesta.* Adde §. *non autem omnes, in vers. penales, Institut. de perpet. & tempor. action.* de quo ista prima particula hujus legis sumpta est: non ergò sufficeret, si lis esset cocepta per simplicem citationem, licet Glossa in *dict. vers. penales*, & in *L. si eum, §. qui injuriarum, ff. si quis caution.* voluit contrarium. Si tamen reus esset contumax, non habens causam non veniendi, tunc quia mora in contestando est commissa, perinde haberetur, ac si lis esset contestata, ut actio transeat ad hæredem, ut in *dict. §. qui injuriarum*, & dicit Bart. in *L. 1. ff. de privat. delict.* quod de mora satis apparet, si contra contumacem facta est jam missio ex primo decreto; unde relinquitur hoc arbitrio iudicis, quando reus fuerit in contestando morosus, prout voluit Glossa parva in *dict. §. qui injuriarum, in fin.* & placet Saliceto in *dict. L. 1. col. 2.* & vide per Jason. in *dict. §. qui injuriarum, col. 3.* & nota, quod licet lis sit contestata, si pacto contrahentium fuit recessum à lite, nunquam actio poenalis est transitoria in hæredem, casus singularis secundum unam lecturam in *L. cum nota, C. de transact.* Angelus in *L. 1. ff. de privat. delict.*

(3) *A sus herederos.* Adde *dict. vers. penales*, & *L. injuriarum, in princ. ff. de injur. L. 1. ff. de privat. delict.* Quid autem si essent actiones populares descendentes ex delicto, vel quasi, ut est videre in illis, qui aliquid habent suspensum, vel appositum in subgrunda, vel protecto, vide per Bart. in *L. cum emancipati, §. si emancipatus, ff. de collat. bonor.*

(4) *El demandado.* Concordat cum *dict. vers. penales*, & cum *L. 1. C. ex delict. defunct.* Quid si fidejussor, qui fidejussit pro delinquente, moriatur, an teneatur ejus hæres? Glossa dicit, quod non, in *§. fidejussor, non tantum, Institut. de fidejussor.* quam glossam intellige, ut tradit Angelus Aret. in *tractat. maleficio. in parte pro quibus Antonius fidejussit, in fin.* Bart. & Joan. de Imol. in *L. ad diem, ff. de verbor. obligat.*

el pleyto fuesse comenzado, assi como sobredicho es (5), e fincasse biuo el demandador, que tenudos son sus herederos (6) de yr adelante por el pleyto fasta que sea acabado; e si fueren vencidos, deuen pechar (7) tanto, quanto deuia pechar el demandado, si fuesse biuo. E aun dezimos mas, que maguer que muriessen amas las partes (8), que

sus herederos pueden seguir el pleyto en la manera que de suso es dicha. Mas si se muriesse el demandado, ante que el pleyto fuesse comenzado por demanda e por respuesta; estonce sus herederos non seran tenudos de responder a la demanda, si non por quanto fallassen que vino en poder del finado (9) de aquel furto, (10), o robo que auia fecho; nin les

(5) *Assi como sobredicho es.* Lite scilicet contestata, est enim per litis contestationem celebratus quidam quasi contractus in iudicio, *L. 3. §. idem scribit, ff. pecul. & quæ est causa huius transitionis contra hæredes rei, facit L. 2. in fin. & ibi notatur, ff. de prator. stipulat.* Quid autem si reus non est contestatus litem, sed in iudicio confessus est crimen? *Specul. tit. de accusatione, §. 1. col. 5. vers. quid si latro, & in tit. de interrogat. action. §. 1. col. 1. vers. quid si is, tenet idem tunc esse, quasi confessio habeat vim contestationis & idem tenent Bald. & Angel. in dict. L. 1. C. ex delict. defunct.* quod limitat Angelus esse verum in confessione vera, non in ficta, per textum in *L. ejus qui delatorem, ff. de jure fisci, & ante Angelum dixit Bart. in L. 1. col. fin. ff. de privat. delict.* limitat etiam Bald. in *dict. L. 1. col. 3.* nisi hæres revocet confessionem defuncti, & probet contrarium, juxta notata per Gloss. in *L. creditor, §. jussus, ff. de appellat. & vide per Angelum Aret. in tractat. malefactor. in parte & vestem sceleris abstulit, col. 5.* Item limita, quando per viam accusationis processum est contra malefactorem, qui confessus est illud maleficium, & alia plura, prout in furto contingit, nam talis confessio tali accusatori prodest, non aliis, & ideo solus ille super bonis illius habebit recursum: si tamen fuisset processum per viam inquisitionis, tunc, quia omnibus furtum passis intelligitur facta confessio, ex quo est facta iudici inquirenti, qui omnium personam representat, tunc omnes alii possent agere ex tali confessione contra bona defuncti, & in ejus hæredes, secundum Joan. Andr. in *addition. ad Speculat. in dict. vers. quid si latro, & Angel. in dict. L. 1. ff. de privat. delict.* Sed quid si juxta formam legum hujus regni accusatus condemnatur ut contumax, nulla facta contestatione, utrum poena tenebit hæredem? Angel. in *dict. L. unic. col. 2.* post Din. & Bart. in *L. ex judiciorum, ff. de accusat.* dicit, quod sic; sufficit enim latam esse sententiam, per quam quasi contrahitur, ut in *dict. §. idem scribit*: imò fortior debet esse sententia, quam litis contestatio, secundum Bald. in *L. data opera, col. 15. in princ. C. qui accusare non poss.* allegat *L. fin. C. de dolo*, licet Bald. in *L. si plures, colum. 8. C. de condition. insert.* tenuit contrarium post Martinum de Fano. & Cynum, ex eo motus, quod diffinitiva sententia, quæ succedit in locum banni, redigitur ad instar interlocutoria, & non transit ad hæredem, nisi sit executæ per confiscationem vel exactionem: & sic concludit, quod banna bannitorum in aliqua pecunia præstanda non possunt exigi ab hæredibus; quod dicit notata esse dignum. Sed opinio Bartoli & Ang. magis placet; si enim mora in contestanda lite ex parte rei hoc inducit, cur non inducet sententia in absentem contumacem prolata: similiter ubi poena imponeretur ipso jure, idem esset, ut voluit Bart. in *dict. L. ex judiciorum, Angel. in dict. L. unic. col. 2.* Bald. in *L. data opera, in fin. 14. col. & princ. 15.* & vide Gloss. in *L. 3. §. quod autem, ff. quod quisque jur.*

(6) *Sus herederos.* Habes hic expressum, quod lite contestata cum defuncto super crimine, hæredes condemnantur ex eadem instantia; quod etiam voluerunt Cyn. & Salic. in *dict. L. unic.* ubi Salic. *col. 1. vers. quæro tunc ad prædictorum declarationem*: quando tamen lis non esset contestata cum defuncto, & esset casus, quo posset conveniri hæres, veluti in eo quod ad eum pervenit, ut infra in ista lege, vel alias, tunc ageretur de novo coram iudice causarum civilium, & non coram iudice causarum criminalium, ut in *L. defuncto, §. 1. & ibi Bart. ff. de public. judic. L. solennus, §. latrunculator, ff. de judic.* Si tamen idem iudex haberet cognitionem causarum criminalium & civilium, coram eo possit agi, ut tradit Joan. de Imol. in *dict. §. 1.* & nota, quod ubi actio pœnalis incipit esse hæreditaria, ibi transit in omnem hæredem, licet contra defunctum illius hæredis nunquam actum fuerit, textus est, qui non est alibi, in *L. videmus, ff. quod metus causa,*

Tom. III.

Angelus in *L. 1. ff. de privat. delict.*

(7) *Deuen pechar.* Et sic omnes hæredes in solidum tenentur ad rem, vel ad pœnam, non quilibet in solidum, ut probatur hic, & declarat Salic. in *dict. L. unic. col. 1. vers. quæro secundò*: & nota, quod hæredes non tenebuntur ultra vires hæreditarias, licet non fecerint inventarium, secundum Bald. in *L. 2. C. ad leg. jul. repetund.* adverte tamen, quia Baldus loquitur, quando quis convenitur ex delicto defuncti, contra regulas juris in casu speciali; quando verò convenitur lite jam contestata cum defuncto, videtur aliud dicendum ratione quasi contractus facti in iudicio per litis contestationem.

(8) *Amas las partes.* Hoc etiam colligitur ex dict. vers. *panales, Institut. de perpet. & temporal. action.*

(9) *Que vino en poder del finado.* Et etiam ad hæredes intellige; nam ita loquuntur leges, de quibus ista sumpta est, sive perveniat ad hæredem ex delicto, vel occasione delicti, veluti si delinquens rem furtivam consumpsit, & rem propriam conservavit alias consumpturus, *L. sed & si lege, §. quodque autem, ff. de petit. heredit.* nam quia per hoc pinguior hæreditas pervenit ad hæredem, ipsa res subrepta pervenisse videtur, *L. quod diximus, §. fin. ff. quod metus causa, cum L. sequent.* Bart. in *dict. L. unic. post princ.* post Nicol. de Mattha; vide *L. 2. tit. 13. ead. Partit.* vel dic, quod lex ista velit sufficere pervenisse ad defunctum, licet non ad hæredem pervenerit, ex quo de hærede hic nihil exprimit; & facit ad hoc dicta *L. 2.* maxime cum dicat, *de aquel furto, o robo*, in quibus etsi nihil pervenit, datur conditio furtiva, ut dixi in *dict. L. 2.* turpia enim lucra ab hæredibus sunt auferenda; ut hic, & in *dict. L. unic. & in L. in hæredem, ff. de calumn.* & limita & intellige, quando poena debet imponi per modum agendi; secus si veniat imponenda per modum excipiendi, nam tunc tenetur, etsi nihil pervenit, ut in *L. 3. §. quod autem, ff. quod quisque jur.* Item & limita de jure Canonico etiam in foro judiciali, ex quo hæredes tenentur, non solum in id, quod ad eos pervenit, sed in quantum sufficerent vires hæreditariæ; ad quod potest procedi coram iudice ecclesiastico per denunciationem Evangelicam, secundum Bald. in *dict. L. unic. col. fin.* & procedit quando actio est pœnalis solum ex parte rei, ut notatur per Joann. Andr. in *cap. fin. de sepult.* & per Angel. in *dict. L. unic.* adde etiam Bald. in *L. furti actione, C. de furtis, & in L. jubemus nulli, §. sanè, ad fin. C. de sacrosanct. eccles.* & in *L. 1. col. 1. ff. de rerum divis.* Tu adde Gloss. in *cap. ecclesia, in verbo conquestita, 1. quæst. 4. & in summa, 24. quæst. 2.* ubi glossa notabilis, & glossa etiam notabilis in *cap. 2. 16. quæst. 6. in gloss. fin.* & ad usurarum restitutionem, tam de jure civili, quam canonico hæres tenetur in solidum, licet nihil ad eum pervenerit, neque lis sit cum defuncto contestata; *cap. tua, de usur.* Bart. in *L. 1. ff. de privat. delict.* Sed quid si ante litem contestatam extra iudicium confessus est quis mihi dedisse damnum, an teneatur ejus hæres ex ista confessione? Bald. quod sic, in *dict. L. unic. col. fin. vers. de uno quæro*; & nota, quod sufficit semel pervenisse, licet ex post facto desierit; & pervenisse ad primum hæredem, licet nihil perveniret ad secundum; textus notabilis in *L. quod diximus, §. fin. cum L. sequent. ff. quod met. causa.*

(10) *De aquel furto.* Concordat cum *L. si pro fure, §. fin. & L. in conditione, ff. de condict. furt.* ubi habetur, quod conditio furtiva datur contra hæredem, etiam ultra id quod ad eum pervenit: & Doctores dicunt id esse speciale propter frequentiam furtorum, quod detur conditio furtiva ad rei prosecutionem, facit ad hoc *L. 2. tit. 13. & L. 4. tit. 14. infra ead. Partit.* ubi vide quæ dicam; & vide Angelum in *dict. L. unic. col. 2.* ibi cum dicit: Ubi ergo non agitur ad vindictam, licet actio sit pœnalis respectu hæredis, tamen poena tenet hæredem, & sic intelligo *L. si pro fure, in fin. & L. in conditione, ff. de condict. furt.*

Qq 2

les pueden demandar que pechen otra cosa ninguna por pena de aquel yerro, pues que en su vida non gelo demandaron. Esso mismo sería, quando se muriesse el señor de la demanda (11) ante que començasse el pleyto sobre ella. Esto es, porque las penas non passan a los herederos (12) ante que sean assi demandadas por juyzio (13), fueras ende en aquellas cosas que diximos en las leyes (14) deste titulo, que fables en esta razon.

(11) *Demanda.* Actiones namque ad vindictam non transmittuntur, nisi lite contestata, *L. cum emancipati, §. emancipatus, ff. de collat. bonor. L. injuriarum, post princ. ff. de injur.* non enim habent originem à re transmissibili, vel patrimoniali, sed inhærent ossibus offensi, secundum Bald. in dict. *L. unic. col. 3.* unde & circa hoc non daretur restitutio, ut dicit Bart. in *L. senatusconsulto, ff. de offic. Præsid.* & tunc agitur ad vindictam, quando agitur ad satisfactionem contumeliæ, non habita consideratione damnorum vel interesse, secundum Angelum, qui allegat Dinum in *L. fin. ff. de privat. delict.* sed quando actiones non sunt ad vindictam, bene recipiunt hanc transmissionem, ut *Institut. de perpet. & tempor. action. §. 1. vers. sed hæredibus*, & vide *L. 1. ff. de privat. delict.*

(12) *A los herederos.* Activè, neque passivè.

(13) *Por juyzio.* Ex istis verbis comprobatur quod Baldus dicit in *L. unic. C. ex delict. defunct. vers. fin. col. extra quæro*, contra id quod dixit Bartolus in *L. fin. ff. de privat. delict.* ubi dixit, quod hæres meus potest accusare furem, qui mihi aliquid est furatus, quia dato quod jus accusandi de privato crimine non transeat ad hæredem, ut hæredem, quia non erat in bonis defuncti, dict. *L. injuriarum, ff. de injur.* bene tamen posset hæres accusare, tanquam persona, cujus interest, & qui prosequitur propriam vindictam; quod Baldus ubi supra improbat, & bene, ex eo quia omnes actiones criminales sunt ad vindictam, & ideo lite non inchoata, non fit transmissio, debet enim interesse tempore delicti, *L. si uxor, ff. ad leg. Jul. de adult. L. in delictis, §. si extraneus, ff. de noval.*

(14) *En las leyes.* Vide supra eod. *L. 7. & 8. & 23.*

L E X XXVI.

Creatura humana cæteris rebus humanis est nobilior; ideo provideat iudex, quod sint ut lux clara in criminalibus probationes, & si tales non sunt, & accusatus est bonæ famæ, absolvat eum: si autem est malæ famæ, & sunt contra eum præsumptiones, torqueat eum; & si nec per confessionem, aut probationem reperitur culpabilis, absolvat eum: & simili poena accusator afficiatur, nisi suam vel suorum ascendentium usque ad proavum, & descendentium usque ad pronepotem, & collateralium usque ad fratris & sororis nepotem inclusivè prosequatur injuriam; aut quis pro conjugate fecerit accusationem; isti enim licet non probent, non puniuntur. Hoc dicit.

(1) *Mas noble cosa del mundo.* Juxta illud: *constituisti eum super opera manuum tuarum, Psalm. 8. v. 7. L. sancimus, C. de sacrosanct. eccles.* & homo est dignior omni creatura, cum etiam ei omnia serviunt; sed & angelica natura, nam & Angelus hominis servitio deputatus est, ut legitur ad *Hebræos, 1.* & reputatur ex eo dignior, quod omnes proprietates creaturarum in se admittit; nam cum animatis habet commune, ut sit; cum herbis & arboribus, ut vivat; cum brutis, ut sentiat; cum Angelis, ut discernat, & mente contempletur coelestia, tradit Azon *C. ex quib. caus. infam. irrogat. in summa*, & Gloss. in *L. cognitio-*

L E Y XXVI.

Como el Juez deve librar la acusacion por derecho, despues que la ouiesse oyda.

LA persona del ome es la mas noble cosa del mundo; (1) e poren de dezimos, que todo Judgador que ouiere a conocer de tal pleyto sobre que pudiesse venir muerte (2), o perdimiento de miembro, que deve poner guarda muy afincadamente, que las pruevas que recibiere sobre tal pleyto, que sean leales, e verdaderas, e sin ninguna sospecha; e que los dichos, e las palabras que dixeren firmando, sean ciertas, e claras (3) como la luz, de manera, que non pueda sobre ellas venir dubda ninguna (4). E si las pruevas que fuessen dadas contra el acusado, non dixessen,

num, §. estimatio, ff. de muner. & bonor.

(2) *Muerte.* Cum enim de vita hominis agitur, iudex multum debet ponderare, *L. 1. §. si quis ultro, ff. de quæst. & in authent. ut iudices sine quoquo suffrag.* ea enim quæ sunt irrevocabilia, debent fieri cum magna maturitate & deliberatione, vide Gloss. & ibi Bald. in *L. ne causas, C. de appellat.* ad hoc enim & mitissimi homines facinus admissum deligenter atque instanter examinare debent, ut quibus parcant, inveniant, 23. *quæst. 5. cap. 1.* & multi culpam zelo Dei se persequi profitentur, sed cum indiscretè hoc agitur, sacrilegii facinus incurrunt, & dum præcipientes quasi ad emendandum ruunt, ipsi quoque multo magis deterius cadunt; & nullum ante veram, justamque probationem judicare, aut damnare debemus, teste Apostolo ad Rom. 14. v. 4. qui ait: *Tu quis es, qui iudicas alienum servum? Suo domino stat, aut cadit*; mala itaque audita nullum moveant, aut passim dicta absque certa probatione quisquam unquam credat; sed antea audita diligenter inquirat, neque præcipitando quicquam aliud agat, *cap. nullum ante, 30. quæst. 5.*

(3) *Ciertas, e claras.* Concordat cum *L. fin. C. de probat. & L. qui sententiam, C. de penis, L. singuli, C. de accusat. & 5. quæst. 6. cap. Epiphanius*, & adde *L. 7. tit. 31. infra ead. Partit. & L. 12. tit. 14. 3. Partit. & confessio dicitur probatio luce clarior, Bart. in L. 3. in princ. ff. de jurejur. & in L. si maritus, col. fin. ff. de quæstion.*

(4) *Dubda ninguna.* Sed an ex indiciis indubitatis possit quis condemnari? Ponunt enim Doctores in hoc aliqua exempla ad sciendum, quæ dicantur indicia indubitata, ut tradit Joan. And. in *addition. ad Speculat. tit. de probation. §. fin. vers. 13.* post Thomam de Piperata: & tradit etiam latè Gandinus in *tractat. maleficior. sub tit. de præsumption. & indiciis indubitatis*: Bartolus etiam in *L. 2. ff. de furtis, Abb. in cap. tertio loco, col. 3. & 4. de probat. Salic. & Bald. in L. fin. C. de probat.* Franc. Brunus in suo tract. *de indiciis & tortura, fol. 5. col. 3.* Paris de Puteo in suo tract. *syndicatus, fol. 108. col. 4. cum fol. sequent.* & dicit Gandinus ubi supra, quod omnes sapientes, quos Bononiæ & alibi vidit, dixerunt, & ita vidit consuetudine observari, quod propter talia indicia, vel similia, non possit quis diffinitivè in personam damnari: & idem tenet consulendo Paul. de Cast. 2. vol. *consil. 299. incipit, visa inquisitione*, & etiam Hippolitus à Marsiliis post multa in *L. repeti, 4. & 5. col. ff. de quæst.* non enim talia indicia sunt ita indubitata, quin non possit esse aliquod dubium, ut & tradit Felin. in *cap. afferte, col. 4. vers. & pro intellectu, de præsumpt.* & sic non esset diffinitivè in personam damnandus, & satis ad hoc confert ista lex Partitarum: debet tamen ex istis indiciis indubitatis fieri tortura acerrima, secundum Bald. in *cap. 1. §. item si vassallus, de contro. investit. Bald. in L. milites, C. de quæst. dicit, quod iudex, qui non habet aliam probationem, quam indicia, quæcumque sint, tutius faciet, si extorqueat confessionem per torturam, allegat *L. etsi excepta, in fin. C. de malefic. & mathematic.**

e testiguassen claramente el yerro sobre que fue fecha la acusacion, e el acusado fuesse ome de buena fama (5), deuelo el Judgador quitar por sentencia. E si por aventura, fuesse ome mal enfamado (6), e otrosi por las pruevas fallasse algunas presumciones (7) contra el, bien lo puede estonce fazer atormentar, de manera que pueda saber la verdad del. E si por su conoscencia, nin por las pruevas (8) que fueron aduchas contra el, non lo fallare en culpa de aquel yerro sobre que fue acusado, deuelo dar por quito (9), e dar al acusador aquella mesma pena (10) que daria al acusado; fueras ende (11) si el acusador ouiesse fecho la acusacion, sobre tuerto que a el mesmo fuesse fecho; o sobre muerte de su padre, o de su madre, o de su auuelo, o de su auuela, o visa-uuela; o sobre muerte de su fijo, o de su fija, o de su nieta, o de su visnie-

ta; o sobre muerte de su hermano, o de su hermana, o de su sobrino, o de su sobrina, o de los fijos, o de las fijas dellos. Esso mismo seria, si el marido acusasse a otro por razon de muerte de su muger, o ella fiziesse acusacion de muerte de su marido. Ca, maguer non la prouasse, non le deuen dar ninguna pena en el cuerpo (12); porque estos atales se muenen con derecha razon, e con dolor (13), a fazer estas acusaciones, e non maliciosamente.

L E Y XXVII.

*Como el Rey de su oficio puede saber verdad de los males que le descubriessen, que fues-
sen fechos en su tierra; o los enten-
diessen por fama.*

MVestran los omes (1) a las vegas al Rey el fecho de la tierra, apercibiendolo de los yerros, e de las mal-

(5) *De buena fama.* Probatio namque bonæ famæ, & bonæ vitæ præcedentis minuit indicia, ut est textus notabilis in *L. desertorem*, §. *sed si ex improviso*, & ibi notat Bart. ff. *de re militari*, Bald. in *L. 2. ad fin. C. de furt.*

(6) *Mal enfamado.* Esse hominem malæ famæ, est quale quale indicium, non tamen de per se sufficiens ad torturam, ut notat Bart. in *L. fin. col. fin. ff. de quæst.* si tamen cum mala fama aliud adjungeretur, aliud esset; ut & ista lex Partitarum subicit, & notat Gloss. & ibi Bald. in *L. civilis, C. de furtis*; & adverte, quod tunc facit indicium ali-quale, quando mala fama est in eodem genere mali, de quo nunc suspicatur, Bart. post Jacob. de Rave. in *L. Casius, ff. de Senator.* Bald. in *L. fin. ff. de hered. instit.* argumento *L. spadonem*, §. *qui iura multa*, ff. *de excusat. tutor.* & Baldum sequitur ibi Imola reputans bene hoc notandum ad limitationem regulæ, *semel malus &c.*

(7) *Presumciones.* Ista lex loquitur de pluribus præsumptionibus, prout etiam loquuntur leges juris communis, *L. 1. circa princ. L. unus*, §. 1. & *L. maritus*, ff. *de quæstion.* sed dicendum, hoc totum residere in arbitrio judicis, quando unum indicium sufficiat, vel plura requiruntur, ut tradit Bart. in *L. fin. vers. sed utrum requirantur plura indicia*, ff. *de quæstion.* Bald. etiam in *L. militis, C. de quæst.* & in *L. cum circa, C. de jure dotum*, & vide per Angelum Aret. in *tractat. maleficior.* in parte fama publica, col. 3. & ut hic vides, fama per se sola, nisi jun-gatur cum alio vel aliis indiciis, non sufficit ad torturam, ut dixi in glossa præcedenti, & tradit Bald. in *L. milites, C. de quæstion.* vide per Paridem de Puteo in *tract. syndica-tus*, fol. 111. col. 4. vers. *an fama*.

(8) *Nin por las pruevas.* Innuitur hic, licet reus tortus neget, non elidi ex hoc probationes, quæ sunt contra eum; Glossa tamen in *L. edictum*, ff. *de quæstion.* dum allegat Tullium, videtur innuere contrarium, quia purgatus dicitur, quasi puram veritatem videatur dixisse: & ita dicit de consuetudine, seu in practica observari Albericus in rubric. *C. de quæstion.* sub dubio fortè hoc limitat, & intelligit, quan-do tortus esset, solum præcedentibus indiciis; secus, si esset plenè probatum contra, eum, quia tunc tortura eum non purgaret: fatuum tamen dicit esse judicem, qui torque-ret aliquem, contra quem esset plenè probatum, nisi hoc faceret cum protestatione, quod non intendit eum torquere super probatis: & vide per eundem Alberic. in *L. edictum*, ff. *eod.* ubi & Hyppolit. de Marsiliis.

(9) *Deuelo dar por quito.* Videtur hæc lex reprobare communem practicam Doctorum dicentium, tunc tutius esse rem indiscussam relinquere, & consulunt judici, quan-do est dubius, non absolvere diffinitivè: & tradit Salic. in *L. si quis, in fin. C. ad leg. jul. majest.* & in *L. si qui adulterii, C. ad leg. jul. de adult.* & dicit Hyppolitus à Marsiliis, in *L. repeti, col. penult. ff. de quæstion.* quod communis practica totius Italiæ apud peritos jus dicentes,

est, ut tali casu accipiant fidejussores à reo de se præsentando ad mandatum Curie; & dicunt in mandato relaxationis, talis reus incarceratus relaxetur pro nunc. Certè lex ista Partitarum videtur velle contrarium, imò quod judex debet eum absolvere diffinitivè; & hoc verbum *debet* regulariter importat necessitatem, ut notat Gloss. in *Clement. atten-dentes*, in verbo *debeant*, de statu regular. Abb. in *cap. 1. ad finem, de sponsalib.* Bald. in *L. 1. col. 3. C. quomodo & quando judex*, ubi dicit, hoc verbum esse necessitativum. Fortè tamen in atrocioribus delictis, & ubi judex bono zelo moveretur, sperans nova indicia supervenire, bona esset practica prædicta.

(10) *Aquella misma pena.* Adde *L. fin. C. de accusat.* sed cur non excusatur accusator ab ista poena, ex quo habebat famam & alia adminicula per se? Argumento *L. miles*, §. *mulier*, ff. *ad leg. jul. de adult.* *L. Aihales*, ff. *ad leg. Cornel. de fals.* & quæ notat Bart. in *L. 1. ff. ad Turpil. dic.* quod procedet hoc, quando constaret de evidenti calumnia, ut dixi supra *eod.* in *L. 20.* vel quando accusator non accusavit de injuria tangente eum vel suos, ut statim subicit; tunc enim debuit negotium ita maturè indagari, ut prius videret, an haberet suffcientes probationes, vel non, *L. justissimos, C. de offic. rector. provinc. L. 1. in fin. C. de famos. libel.* Angelus in *L. mater, C. de calumn.* & vide in ista materia poenæ talionis, quæ dixi in *L. 13. tit. 9. 4. Partit.*

(11) *Fueras ende.* Nota istos casus, in quibus cesat poena talionis, seu accusator non probans non punitur dicta poena, & vide glossam magnam in *L. athletas*, §. *calumniator*, ff. *de his qui notant. infam.* & quæ dixi supra *eod.* *L. 1.*

(12) *En el cuerpo.* Hoc fortè dicit, quia poterit condemnari in damnis & expensis carcerati, juxta id quod dixi, referendo Joannem And. in *addition. ad Specul. in dict. L. 13. tit. 9. Partit. 4.*

(13) *Derecha razon, e con dolor.* Excusabuntur ergò à præsumpta, non à vera calumnia, ut hic, & dixi supra *eod.* *L. 20. & 21.*

L E X XXVII.

Non punitur denunciants Regi vel judici maleficia, non per modum accusationis, si non offert se probaturum, nec malevolo animo moveatur, licet maleficio non probetur; aliàs sic. Nec debet judex ob hoc ad inquisitionem moveri, si denunciants est malæ famæ, vel inimicos ibi habens, vel si malitiosè denunciaret; aliàs sic. Hoc dicit.

(1) *Muestran los omes.* Videtur hæc lex omnibus hominibus de populo permittere, quod denuncient crimina; & tamen de jure antiquo non admittebatur denunciatio, nisi per officialem, ut in *L. Dicus*, ff. *de custod. reor. L. ea quidem, C. de accusat. L. 1. §. quies*, ff. *de offic. pref. urb.*

malfetrias, que se fazen en ella. E a las vezes aperciben en esta manera mesma a los Judgadores, de las malfetrias que se fazen en aquellos lugares, en que ellos han poder de judgar, e de pesquerir. E quando este apercibimiento fazen tan solamente por desengañarlos, non en manera de acusacion (2), non son tenudos de prouar (3) aquello que dizen, nin les deuen constreñir, nin apremiar, nin darles pena por ello (4); fueras ende, si se obligassen de prouar (5) aquello que dizen, o fuesse fallado que se mouieran a dezirlo maliciosamente por malquerencia (6). Pero quando el Rey, o el Juez, fallassen que estos que fazen estos apercibimientos, son omes de buena fama, que non auian en aquel lugar enemigos, por que se ouiessem a mouer a esto, por buscarles mal; e es otrosi fama (7) de

urb. & suprà eod. L. 5. unde Bart. in Extravag. ad reprimendum, in verbo denuntiationem, notat, id specialitatis esse in crimine læsæ majestatis, quòd per denuntiationem factam à quocumque possit procedi, & hoc loquendo secundum leges, nam de jure canonico, quilibet qui potest accusare, potest & denunciare. Infames tamen, & criminosi, inimici, & conspiratores repelluntur à denunciando, ut in cap. cum oporteat, & cap. seq. de accusat. Hostiens tamen in summa, in tit. de denuntiationibus, §. quis potest, circ. fin. dicit, quòd etiam secundum leges quilibet admittitur ad denuntiationem, etiam servus, si sua intersit, dicti. L. 1. ff. de offi. pref. urb. §. quod autem; interest autem cujuslibet, ne delicta remaneat impunita, L. ita vulneratus, ff. ad leg. Aquil. & cap. ut fama, de sentent. excom. & peccata nocentium nota esse, & expedire, & oportere, L. eum qui, ff. de injur. & idem videtur de mente Speculat. tit. de denunciat. §. 1. vers. privata vero judicia, ibi cum dicit: & generaliter in omnibus criminibus, argumento ff. de offi. Præsid. L. 4. §. 1. & L. illicitas, 1. respons. & §. ne potentiores, cum sequent. & L. congruit, & L. Divus, & L. senatus: & in authent. de mandat. Principum, cap. sit tibi, & in authent. de collator. cap. jubemus, & videtur distinguendum inter crimina publica, & privata, ut publicis criminibus quilibet de populo possit denunciare, quia omnium interest, in privatis verò criminibus solùm ille cujus interest; hæc enim est differentia inter publica, & privata crimina in accusando; ergò idem in denunciando: & probari hoc etiam videtur ex pragmatica de Alcalá, disponente circa salaria tabellionum in cap. incipienti, si aliquo denunciare de qualquier furto, cum cap. seq. ubi apertè probatur ista distinctio; & vide per Gloss. & Doctores in L. fin. de privat. delict. & in L. 1. ff. de public. judic.

(2) *Non en manera de acusacion.* Sed qualiter hoc cognoscetur? Dicendum, quòd quando denunciatus tantum intendit crimen notificare, & non concludit, ut puniatur; si autem in denuntiatione concluditur, ut si dicat, *eum puniri peto*, tunc recipitur ut accusatio, ita declarat Bald. in repetit. L. edita, col. 10. vers. circa secundum, C. de edendo, & est de mente ejusdem Baldi in L. 1. col. 3. C. ex delict. defunctor. Et an præmium, quod ex forma statuti debetur accusanti, debeatur renunciandi? Joan. Andr. post Guido. de Suza, dicit, quòd sic, in addition. ad Speculat. tit. de denuntiatione, §. 1. vide per Angelum Aret. in tract. maleficio. in parte neque non ad denunciandum, col. 6. vers. quero secundum Salic. ubi post Salicetum limitat, & intelligit in denunciatore voluntario, non in necessario, qui ad id tenetur ratione officii, & adde Bald. consil. 102, §. volum.

(3) *De prouar.* Habes hic, quando denunciator teneatur ad probandum, vel non: & tene menti, nam de jure communi non ita bene erat hoc expressum, vide L. ab accusatione, §. nuntiatores, ff. ad Turpill. & per Bart. in L. Divus Adrianus, ff. de custod. reor. ubi bonus textus: & per Salic. in L. ea quidem, col. 6. vers. undeci-

lo que dizen; bien puede el Rey (8) estonce fazer pesquisa, si es verdad lo que dixeron, o non. E la pesquisa deve ser fecha, en aquellas maneras que diximos en la tercera Partida deste libro, en las leyes (9) que fabelan en esta razon. E si alguno se mouiesse a fazer tal apercebimiento como este, en otra manera, seyendo ome de mala fama (10), auiendo enemigos en aquel lugar, o faziendolo maliciosamente en otra manera qualquier, por dicho de tal ome (11) non se deve mouer el Rey a fazer pesquisa.

L E Y XXVIII.

Quales yerros puede el Rey, o el Juez, de su oficio escañar; maguer non fuesse fecha denunciacion, nin acusamiento, nin fuesse fama en razon dellos.

DE su oficio (1) puede el Rey, o los Judgadores, a las vegadas, es-

tra-

mò quero, C. de accusat. ubi & dicit, quòd usus non admittit, ut probationes inducere teneantur, sed ut solùm post denuntiationem in eadem schedula scribant testes, quæ perpetrata scire dicuntur.

(4) *Pena por ello.* Et quæ poena imponatur denunciatori non probanti, vide per Bart. in dicti. L. Divus Adrianus, ff. de custod. reor. & per Salicet. in dicti. L. ea quidem, col. 6. vers. duodecimo quero, C. de accusat.

(5) *De prouar.* Facit L. circa, §. si quis autem, ff. de probat. & cap. licet causam, eod. tit.

(6) *Malquerencia.* Adde suprà eod. in L. 5.

(7) *Fama.* non ergò denuntiatio alicujus, licet sit proba persona sufficit ad inquirendum super veritate criminum, nisi præcedat infamia, ut hic, & in cap. cum oporteat, eod. tit. ubi notat Abb. in 1. notab. ex sola namque denuntiatione criminum facta contra aliquem, non oritur fama sufficiens ad inquirendum de veritate: si tamen denunciator veniret ut accusator, & non ad effectum, ut judex inquirat, tunc posset judex procedere cum denunciatore, ut tradit Bart. in dicti. L. Divus Adrianus, ff. de custod. reor. vers. ulterius quero, quid sit officium judicis.

(8) *El Rey.* Imò etiam alius judex ordinarius, ut ex dictis superius constat in ista lege, & habetur in L. 2. & ibi dixi, tit. 17. 3. Partit. cap. qualiter & quando, el 2. de accusat. Rex tamen etiam non præcedente infamia posset inquirere, ut tradit Innoc. in cap. cum oporteat, de accusat. Bald. in L. nullus, C. ad leg. Jul. majestat. glossa notabilis in cap. 2. de accusat. lib. 6. & per Angelum Aret. in tractat. maleficio. in parte fama publica, col. 2. & quod hic dicitur, procedit de potestate legibus regulata; & adde quæ dixi in L. 1. tit. 17. 3. Partit.

(9) *En las leyes.* Vide in tit. 17.

(10) *De mala fama.* Adde quæ notat Gloss. in cap. cum oporteat, super verbo ad denunciandum, eod. tit. & in cap. cum dilectus, eod. tit. & cap. qualiter & quando, & cap. licet Heli, de simon.

(11) *De tal ome.* Si tamen cum eo alia indicia concurrunt, posset inquirere; vide quæ tradit Angelus Aret. in tractat. maleficio. in parte fama publica, col. 1. sola enim fama publica sufficeret, non à malevolis orta, ut in dicti. cap. qualiter & quando, el 2. & infra L. proxima.

L E X XXVIII.

Si quis scienter coram judice voluit uti falso instrumento, aut falsum testimonium protulit coram eo, aut est manifestè malefactor, vel est tutor, qui malè in tutela versatur; potest eum judex ex officio suo sine accusatore damnare, & sine aliqua actione punire: idem, si malitiosè accusavit, quia potest eum sine accusatore, si perseveraverit usque ad sententiam, punire. Hoc dicit.

(1) *De su oficio.* Prosequitur lex ista dicta Azon. C. qui accus. non possunt, in summ. col. 1. vers. in casibus tamen: vide etiam per Gloss. in L. 2. §. si publico, ff. de adulter.

trañar los malos fechos, maguer non los aperciba ninguno, nin sea fecha acusacion sobre ellos. E esto puede fazer en cinco casos. El primero es, si alguno aduxesse a sabiendas carta falsa (2) a alguno de los Judgadores, e vsasse della, para prouar lo que demanda, o para defenderse de lo que le demandassen. El segundo, si fallase algund testigo por falso (3) en el testimonio que dixesse ante el (4). El tercero es, quando algund malfechor anda faziendo algund mal recaudo, furtando, o faziendo otros yerros manifestamente, de manera, que lo saben los omes de aquellos lugares, e es cosa manifesta (5), e el fecho del es en guisa, que se non puede encobrir. El quatro (6) es, quando fallasse que alguno que auia acusado a otro, se mouiera maliciosamente a lo fazer, e non podia prouar aquello de que lo acusaua; fueras ende, si fuesse el acusador de aquellas personas, que diximos (7), que non deuen auer pena, si non prueuan lo que dicen. Ca a este tal puede escarmentar de tal yerro como este, fasta el dia que diesse la sentencia (8) por el acusado. El quinto es, quando sopiesse ciertamente, que alguno era guardador de huerfanos, e vsasse mal (9) de la guarda, a daño dellos. Ca, en qualquier destos casos sobredichos, puede todo Judgador, que ha

poder de judgar (10), escarmentar de su oficio a tales malfechores, de los yerros sobredichos que fizieren, maguer non fuessen ende acusados, nin denunciados, nin fuesse aducha otra prueua contra ellos.

L E Y XXIX.

Quando, los yerros que son puestos contra los testigos para desecharlos, les empecen, o non, maguer sean prouados.

Testigos aduzen los omes en sus pleytos, para prouar, o vencer lo que demandan. E pues que reciben los dichos dellos, aquellos contra quien prueuan, buscan quantas maneras pueden, para desecharlos. E acaesce a las vegadas, que en aquellas defensiones que ponen ante si contra los testigos, dicen grand mal dellos; e avn prueuanlo. Assi que seyendo acusados, o denunciados, perderian porende los cuerpos, o gran partida de sus aueres. E porende dezimos (1), que maguer puedan desechar a alguno en esta manera, que non sea testigo, nin vala el testimonio que dixo en aquel pleyto, sobre que prouo, con todo esso non le puede el Judgador dar pena ninguna en el cuerpo, nin en el auer, por esta razon. Ca assaz le abonda la verguenza que passo el testigo en ser desechado del testimonio, e fincar enfamado (2) por

(2) *Carta falsa.* Concordat cum *L. penult. C. de probation.* & adde, quod producus rescriptum suspectum capitur, & sub fida custodia remittitur ad locum, ubi creditur falsum fabricasse, secundum Bald. in *cap. 2. de rescriptis*: & nota, quod ille, qui producit in iudicio falsum instrumentum, presumitur, quod ipse fuit fabricator falsitatis, ut in *L. maiorem*, ubi Glossa, & Bald. *C. de falsis*, nisi nominet fabricatorem; vide ibi, & adverte, quod *L. jubemus, C. de probat.* de qua ista sumpta est, loquitur in scripturis seu chartis suspectis de falso: & quæ sint illa, quæ reddunt instrumentum suspectum, vide per Specul. *tit. de instrum. edition.* §. 1. col. 5. & cum lex ista Partitarum dicat *carta falsa*, & non suspecta de falso, est dubium, an idem dicendum in charta suspecta, per dictam *L. jubemus*? Et videtur quod sic, per id quod notat Alberic. post Guido. de Suza in *L. Scripturæ, C. de fide instrum. col. 1.* vers. *item quæro dictus Guido.* ubi refert quæstionem, quæ de facto fuit in curia Regis Caroli, cum ipse Rex à quadam Comitissa petebat comitatum suum; ipsa verò ad sui defensionem producebat duo rescripta Imperatoris Frederici, quorum sigilla unum erat satis majus altero, unde Rex propter diversitatem sigillorum, dicebat esse falsa; Comitissa allegabat Fredericum mutasse sigilla, sed non probabat; & dicit Guido de Suza, se judicasse dicta rescripta esse suspecta, non falsa, & fidem eis non adhibendam, & Comitissam aliam poenam pati non debere; quia secundum eum producenti scripturam suspectam non debere imponi aliam poenam, nisi quod instrumento fides non adhibetur, & ita intelligit dictam *L. jubemus*; de quo dicto dicit Albericus se mirari, cum lex illa expressè dicat puniri ut falsarios; nisi fortè intelligatur secundum eum, quod Comitissa illa ignoranter produxerat, fortè quia invenit in hæreditate patris, ut in *L. antepenult. ff. de falsis*.

(3) *Falso.* Concordat cum *L. nullum, C. de testib. & L. 42. tit. 16. 3. Partit.* quam vide, cum his quæ ibi dixi.

(4) *Ante el.* Probari videtur ex ista lege dictum Baldi in *dict. L. nullum, col. 2.* vers. *quæro, judex Perusinus.*

(5) *Cosa manifesta.* Concordat cum *L. ea quidem, C. de accusat. & cap. evidentia, eod. tit.*

(6) *El quarto.* Concordat cum *L. 1. C. de calumniator. & L. qui cum major, §. si libertus, ff. de bon. libert.*

(7) *Diximos.* Suprà eod. *L. 21. & 26.*

(8) *Diesse la sentencia.* Non postea, nisi ex nova accusatione, vel ex officio judicis nobili, ut declarat Azon ubi suprà, & Glossa, & Doctores in *dict. L. 1. C. de calumniator.*

(9) *Vsasse mal.* Concordat cum *L. 3. §. præterea, ff. de suspect. tutor.*

(10) *Ha poder de judgar.* Et ratione incidentiæ, in primo, & secundo, & quarto casu, quilibet judex, qui de principali cognoscit, erit judex competens ad puniendum de officio, ante finitam instantiam causæ principalis; nam si esset finita, non posset, ut declarat Angel. post Jacob. Butri in *dict. L. 1. C. de calumniator.* vel dic, & melius, ut dixi in *L. fin. tit. 16. 3. Partit.* per textum ibi, in fine, vide in Gloss. super parte que han poder de fazer justicia.

L E X XXIX.

Si contra testem in modum objecti probetur crimen, non potest ob hoc judex eum punire, nec remanet infamatus: & idem si in modum alterius exceptionis crimen probetur: tamen si uxor contra virum accusantem excipiat, quod ejus mandato vel consilio adulteravit, & hoc probet, vir punitur, & uxor absolvitur. Hoc dicit.

(1) *Dezimos.* Concordat cum *cap. 1. vers. cæterum, de exceptionibus*, & cum *cap. cum dilectus, §. verum, de ordin. cognit.* & cum *L. Lucius, ff. de his, qui notantur infamia*, & vide, quæ etiam latè habentur in *cap. 2. de confess.*

(2) *Enfamado.* Infamia facti intellige, ut voluit Glossa in *dict. cap. 1. de exception.* de quo tamen vide, quæ notat Abb. in *dict. cap. cum dilectus*, 13. col. in gloss. super parte restitutio, de ordin. cognit. & Innoc. in *cap. super eo, de elect.* Angelus in *dict. L. Lucius.*

por ello. E lo que dize en esta ley del testigo, ha lugar en todas las otras defensiones semejantes destas, que fuessen puestas contra otro (3); fueras ende, si alguno acusasse a su muger, que aña fecho adulterio, e ella pusiesse defension ante si, diziendo que la non podia acusar, porque lo fiziera por su consejo del, o por su mandado. Ca en tal caso como este (4), como quier que ella non pone esta defension sino por desecharlo, que la non pueda acusar; pero si le fuere prouado, que tal yerro como este fizo el marido, puedenle dar pena, tambien como si fuesse acusado sobre aquel yerro mismo; e demas, deuen a la muger dar por quita (5).

TITULO II.

De las trayciones.

TRaycion (1) es vno de los mayores yerros (2), e denuestos, en que los omes pueden caer: e tanto la touieron por mala los Sabios antiguos, que co-

(3) *Contra otro.* Ex hoc dicto hujus legis videtur comprobari quod dicit Abb. in dict. cap. cum dilectus, de ordin. cognit. col. 11. contra Anton. ibi, qui voluit, quod si is contra quem excipitur de crimine ad eum ab aliquo repellendum, assumpsit defensionem principaliter super tali exceptione criminis sic objecti, quod si convincatur, debeat ex eadem instantia puniri; cujus contrarium tenet ibi Abb. allegans casum in oppositum, in cap. super his, de accusat. ubi electus petens confirmationem repulsus propter crimen sibi objectum & probatum, non privatur beneficiis suis, neque aliter punitur, quia ad hoc non est actum, ut ibi dicitur.

(4) *En tal caso como este.* Idem videtur de simili, ubi crimen similiter esset connexum negotio, de quo agitur, ut in cap. 2. de confess. ubi Glossa, & Glossa in dict. cap. 1. de except. quæ extensio procederet, quando de tali crimine contingente causam principalem constaret per confessionem ejus, contra quem objicitur, quia ratione contingentie videtur principaliter in judicio deductum; & ita dicit Abb. communiter teneri in dict. cap. cum dilectus, 12. col. Si tamen non per confessionem convinceretur, sed per alias probationes, est majus dubium; sed idem in eodem casu videtur dicendum, secundum Abb. ubi supra, si pars ejus, contra quem excipitur, fuerit præsens, & super hoc assumpsit defensionem; & militat eadem ratio, quæ in marito, contra quem uxor excipit de lenocinio, de quo hic, & in L. 2. §. si publico, ff. ad leg. Jul. de adult. de qua ista sumpta est, ubi & vide per Bart. col. penult. vers. concludo ergo, & per Ang. ibidem. Quando verò non est contingens negotium, de quo agitur, alia instantia opus esset, ut si testis confiteretur se homicidam, judex non posset eum punire ex ista confessione, quia confessio non est facta in judicio, cum non agebatur ad hoc, secundum Bald. in L. Presbyteri, vers. tertio quero, C. de Episc. & Cleric. allegat Gloss. in cap. hæc quippè, 3. quæst. 6. ideoque ad puniendum testem in hoc, alia instantia opus esset.

(5) *Por quita.* Intellige quando exceptio lenocinii objecta fuit à muliere ante litis contestationem, nam si objiceretur postea, tunc non videretur, quod absolvenda sit mulier, ut habetur in dict. §. si publico, & in L. 7. tit. 17. ead. Partit. ubi dicam, quid erit hodie, stante lege Fori, quod à nullo possit uxor accusari de adulterio, marito nolente eam accusare.

TITULUS II. DE PRODITIONIBUS.

IN SUMMA.

(1) *Trayzion.* In isto titulo sumitur propriè pro crimine

noscieron las cosas derechamente, que la compararon a la gafedad (3); ca bien assi, como la gafedad es mal que prende por todo el cuerpo, e despues que es presa, non se puede tirar (4) nin amelezinar, de manera que pueda guarescer el que la ha. E otrosi, que faze a ome, despues que es gafo, ser apartado (5), e alongado de todos los otros. E sin todo esto, es tan fuerte maletia, que non faze mal al que la ha en si tan solamente, mas aun al linaje que por la liña derecha del decienden, e a los que con el moran. Otrosi en aquella manera mesma faze la traycion en la fama del ome, ca ella la daña (6), e la corrompe, de guisa, que nunca la puede endereçar; e aduze a gran alongança, e a estrañamiento (7) de aquellos que conocen derecho, e verdad; e denegrece, e manzilla la fama de los que de aquel linaje decienden, maguer non ayan en ella culpa; de guisa, que fincan todavia enfamados (8) por ella. E por-

en-
læxæ majestatis, ut infra L. 1. in fin. largè tamen loquendo multipliciter dicitur quis proditor, ut tradit Gloss. in cap. nolite, 11. quæst. 3. Luc. de Penn. in L. fin. C. de delator. penult. & fin. col. Andr. de Isern. in tit. quæ sint regal. in parte contrahentium incest. nupt. col. fin. & per Bald. in cap. 1. in princ. col. 4. quib. mod. feud. amittatur.

(2) *Mayores yerros.* Adde in authent. de nuptiis, cap. 15. §. si igitur, & in L. fin. C. ad leg. Jul. majest. habetur, quod est crimen sceleratissimum, & dicit Azon C. ad leg. Jul. majest. in summa, nempe, istud crimen inter omnia crimina excellit.

(3) *A la gafedad.* Proditio comparatur lepræ, ut hic videtur; & de multis generibus lepræ, vide per glossam notabilem in §. denique, qui est sub cap. voluissent, de penit. dist. 1. & vide de lepra Giezi, quod tradit Gloss. in authent. jussurandum, quod præ. ab his, collat. 2. & de leprosum examinatione, vide in Pragmatic. fol. mihi 106.

(4) *Non se puede tirar.* Inde est, quod leprosus ille, de quo Matthæi cap. 8. v. 2. videns se à remedio medicinali seclusum, accurrit ad fontem, & dominum vitæ, & salutis, & adorans dixit: Domine, si vis, potes me mundare.

(5) *Apartado.* Vide Levitici cap. 13. & per Gloss. in dict. §. denique, de penit. dist. 1. & per Gloss. in cap. si uxorem, 22. quæst. 5. Sunt enim leprosi extra civitatem ponendi, ne alios inficiant, vide per Joan. de Plat. in L. cum supra videntes, C. de re militari, lib. 12. per Bald. in L. casus, C. de testam. Gloss. in Clement. 1. de usur. Bald. in addit. ad Speculat. tit. de dispensation. Et an mortui possint cum aliis sepeliri, tradit Abb. in cap. sacris, de sepultur. ubi concludit, quod non, licet Petrus de Anchor. ab eo relatus tenuit contrarium; movetur Abb. ex eo, quia foetor aerem inficiat, & quia in actu sepulture est timor infectionis, & ex eo, quod jus permittit leprosis, ut habeant ecclesias cum cœmenteriis, vide ibi per eum.

(6) *La daña.* Unde licet Joab dux exercitus Regis David omnia fortiter vicerit, non computatur in catalogo fortium David, quia fortitudinem ejus proditio in Abner & Amasam denigravit: sola fidelitas est, quæ dilatat gloriam populi, quæ pacem firmat, & terrorem incutit inimicis, Lucas de Penna referens Petrum Blesensem in L. fin. col. fin. C. de delator. lib. 10.

(7) *E a estrañamiento.* Proditor namque est alienus ab omni facie Dominorum, & Principum, & non potest stare in curia Principis, Bald. in cap. unic. an ille qui interfecit frat. domini sui, & ubicumque sunt depicta arma proditoris, debent destrui, L. eorum, & ibi Bart. ff. de penis.

(8) *Enfamados.* Vide L. quisquis, §. 1. C. ad leg. Jul. majest.

ende, pues que en el titulo ante deste fablamos generalmente de las acusaciones, que son fechas por razon de los grandes yerros que los omes fazen; queremos de aqui adelante dezir, quales son aquellos males, quier se fagan por obra, quier se digan por palabras. E fablaremos primeramente, de los que se fazen por fecho. E despues diremos, de los que se fazen por palabra. E començaremos de la Traycion, que es cabeça de todos los males. E demostraremos, que cosas ha en si. E donde tomo este nome. E de quantas maneras es. E que pena deuen auer, non tan solamente los fazedores della, mas aun los consejeros, e los ayudadores, e los consentidores. E avn los que lo saben, e non lo descubren.

LEY I.

Que cosa es Traycion, e onde tomo este nome, e quantas maneras son della.

LÆsæ Majestatis crimen, tanto quiere dezir en romance, como yerro de traycion que faze ome contra la persona del Rey (1). E traycion es la mas vil cosa, e la peor, que puede caer en coraçon de ome. E nascen della tres cosas, que son contrarias a la lealtad, e son estas: Tuerto, mentira, e vileza. E estas tres cosas fazen al coraçon del ome tan flaco, que yerra contra Dios (2), e contra su Señor natural, e contra todos

LEX I.

Proditio est, quæ committitur contra Regis personam; & est villius, quod potest in corde humano cadere. Et nascuntur ex proditiōe tria mala, scilicet, injustitia, vilitas, & mendacium, ex quibus cor humanum efficitur tam fragile, & imbecille, quod errat contra Deum, & Regem dominum naturalem. Item proditio idem est, quod sub spe boni prodere, seu tradere hominem: sunt enim casus proditiōis quatuordecim numero, qui in hac lege sparsim nominantur: & cum aliquod prædictorum committitur contra Regem, aut contra ejus dominium, aut bonum commune patriæ, est proditio; cum verò in aliis committitur, est alevositas, secundum Hispaniæ Forum. Hoc dicit.

(1) *Contra la persona del Rey.* Subditi ergo Ducum, Comitum, & Baronum, qui sunt sub Rege, non committunt crimen læsæ majestatis in dominos suos, licet conspirent contra eos, ut tradit Joan. Fab. in *proæmio*, *Institut. in princ.* contra Reges tamen, vel dominos suos non recognoscentes superiorem, benè committitur crimen læsæ majestatis, ut hic, & est bonus textus in *L. 3. C. de episcop. audient.* & tradit Salic. in *L. quisquis, C. ad leg. Jul. majest.* Angelus Aret. in *tractat. malefic. in parte che ay tradito la patria*, col. 1. & si vis latè videre in ista materia, vide notabilem consilium Socini 2. vol. cons. 275. incipit, in *casu fratris*, & And. de Iser. in *tit. quæ sunt regalia*, in parte & committentium crimen læsæ majestatis, col. 4. vers. *voluerunt autem*, Paul. de Castr. in *L. nemo, C. de episcop. audient.*

(2) *Contra Dios.* Sic & dicit And. de Iser. in *tit. quæ sunt regalia*, in parte *contrahentium incest. nupt. colum. fin.* quod proditor Regis censetur proditor Dei, allegat *cap. si apud*, 23. *quæst. 5.* tradit etiam Lucas de Penna in *L. fin. C. de delator. lib. 10. col. fin.* & allegat etiam *cap. non potest*, 2. *quæst. 7.*

Tom. III.

los omes, faziendo lo que non deue fazer; ca tan grande es la vileza, e la maldad de los omes de mala ventura, que tal yerro fazen, que non se atueuen a tomar vengança de otra guisa de los que mal quieren, si non encubiertamente, e con engaño (3). E traycion, tanto quiere dezir, como traer vn ome a otro so semejança de bien a mal; e es maldad que tira de si la lealtad del coraçon del ome. E caen los omes en yerro de traycion en muchas maneras, segund demuestran los Sabios antiguos que fizieron las leyes. La primera, e la mayor, e la que mas fuertemente deue ser escarmentada, es, si se trabaja algund ome de muerte de su Rey (4), o de fazerle perder en vida la honrra de su dignidad, trabajandose con enemiga, que sea otro Rey (5), o que su Señor sea desaporedado del Reyno. La segunda (6) manera es, si alguno se pone con los enemigos, por guerrear, o fazer mal (7) al Rey, o al Reyno (8); o les ayuda de fecho, o de consejo; o les embia carta, o mandado, por que los aperciba de alguna cosa contra el Rey, e a daño de la tierra. La tercera es, si alguno se trabajasse de fecho, o de consejo, que alguna tierra, o gente, que obedesciesse a su Rey, se alçasse contra el (9), o que le non obedesciesse tan bien como solia. La quarta es, quando algund Rey, o Señor de alguna tierra, que es fuera de su Señorío, quisiere al Rey dar la tier-

(3) *Con engaño.* Nota mores proditoris; nam signa fidelitatis ostendit, suavia & dulcia verba profert, amplexatur, applaudit, blandè ridet, maxima pollicetur, obtestatur Deum, sub pacis foedere osculatur, ad jurandum est pronus, libenter adulatur, quod est causa proditiōis, 46. *dist. cap. Clericus*, Proverb. 6. Lucas de Penna in *L. fin. col. fin. C. de delator. lib. 10.*

(4) *De su Rey.* Adde *L. 6. tit. 13. Partit. 2.* ibi, & quid si capiat Regem?

(5) *Otro Rey.* Sic & facere conuenticulas de Papatu Papa vivente, crimen est læsæ majestatis, *cap. si quis Papa*, 79. *dist. Joan. And. in cap. veniens, de testib. Bald. in L. quoniam liberi, C. de testib.*

(6) *La segunda.* De istis casibus in quibus committitur crimen læsæ majestatis, vide etiam *L. 1. 2. 3. & 4. ff. ad leg. Jul. majestat. & C. eod. L. quisquis, & L. 1. tit. 7. lib. 8. Ordinam. Regal.*

(7) *Por fazer mal.* Quid si det operam, ut hostes regnicolas deprædentur, vel prædam cum eis dividerit, vide *L. si quis barbaris, C. de re milit. lib. 12.*

(8) *O al Reyno.* Quid si oppugnat aliquam civitatem regni? Videtur idem per *L. penult. ff. ad leg. Jul. majest. & L. fallaciter, C. de abolition.* quod intellige, quando talis civitas proditur, vel oppugnatur, ut Regi auferratur, vel regno; si verò oppugnatur, vel prodatur non ad istum finem, sed aliàs, tunc non incurritur crimen læsæ majestatis, ita declarat Salicet. in *dict. L. fallaciter.*

(9) *Contra el.* Adde *L. 4. ff. eod.* ubi & de casu proximo. Et an si civitas capiatur à Rege, an cives civitatis erunt servi? Dic, quod non, imò liberi, glossa notabilis in *authent. de hæred. & Falcid. in princ. super verbo antiquam*, & Bart. in *Extrav. qui sint rebelles, in gloss. super verbo rebellando, ad fin.*

tierra donde es Señor, e obedescerlo, dandole parias, e tributo, e alguno de su Señorío lo estorua de fecho, o de consejo. La quinta es, quando el que tiene Castillo, o Villa, o otra Fortaleza, por el Rey, se alça con aquel lugar (10), o lo da a los enemigos, o lo pierde por su culpa, o por algund engaño que le fazen: e esse mismo yerro faria el Rico-ome, o Cauallero, o otro qualquier, que basteciesse con vianda, o con armas, algund lugar fuerte, para guerrear contra el Rey, o contra la pro comunal de la tierra; o si traxesse otra Cibdad, o Villa, o Castillo, maguer non lo tuuiesse por el. La sexta es, si alguno desamparasse al Rey en batalla (11), o se fuesse a los enemigos, o a otra parte, o se fuesse de la hueste en otra manera, sin su mandado, ante del tiempo que deuia seruir; o derranchasse, o començasse a lidiar con los enemigos engañosamente, sin mandado del Rey, o sin su sabiduria, por que los enemigos le fiziessen arrebatat, o le fiziessen algund daño, o alguna deshonnra, estando el Rey segurado; o si descubriesse a los enemigos los secretos del Rey, en daño del. La setena es, si alguno fiziessse bollicio (12), o aleuantamiento en el Reyno, faziendo juras, o cofradias de Caualleros, o de Villas, contra el

Rey, de que nasciesse daño a el, o a la tierra. La octaua es, si alguno matasse alguno de los Adelantados mayores (13) del Rey, o de los Consejeros (14) honrrados del Rey, o de los Caualleros que son establescidos para guarpar su cuerpo, o de los Judgadores que han poder de judgar por su mandado en su Corte. La nouena es, quando el Rey assegura (15) algund ome señaladamente, o a la gente de algun lugar, o de alguna tierra, de alguna cosa; e otros de su Señorío quebrantan aquella segurança quel dio, matando, o feriendo, o deshonnrandolos contra su defendimiento; fueras ende, si lo ouiesse fecho a miedos, tornando sobre si, o sobre sus cosas. La dezena es, quando algunos omes dan por rehenes (16) al Rey, e alguno los mata todos, o alguno dellos, o los faze fuyr. La onzena es, quando algund ome es acusado, o reptado sobre fecho de traycion, e otro alguno lo suelta, o le aguisa, porque se vaya (17). La dozena es, si el Rey tira el oficio a algund Adelantado, o a otro Oficial de los mayores, e establece a otro en su lugar, e el primero es tan rebelde, que non dexa el oficio (18), o las Fortalezas (19), con las cosas que le pertenescen, nin quiere rescebir al otro en el por mandado del Rey. La trezena es, quan-

do

(10) *Con aquel lugar.* Adde *L. lex duodecim tabul. ff. eod. cum gloss. ibi.*

(11) *En batalla.* Adde *L. 4. tit. 29. ad fin. 2. Partit. ubi vide, quæ dixi.*

(12) *Bollicio.* Adde *L. 1. & L. cujusque, ff. eod. & C. de sedition. per totum, L. 3. tit. 19. Partit. 2. & quæ dicit Angelus in dict. L. 1. in dict. L. cujusque.*

(13) *Adelantados mayores.* *L. 1. ff. eod.* dicit hæc verba: *Cujusve opera, & consilio, dolo malo consilium initum fuerit, quo quis magistratus populi Romani, quive imperium, potestatemve habet, occidatur, & ibi Angelus notat sumi optimum argumentum, quod ex solo consilio & tractatu de occidendo potestatem Bononiæ, inciditur in majestatem, quantum ad poenam mortis; oppugnare enim patriam aut magistratum ejus, non distat à crimine læsæ majestatis: lex verò, quisquis, C. eod. dicit: de nece etiam virorum illustrium, qui consiliis, & consistorio nostro intersunt, senatorum etiam, (nam & ipsi partes corporis nostri sunt) vel cujuslibet postremo qui nobis militat, cogitaverit, &c. ubi Cyn. & Salic. dicunt quod in personam Principis, & ad ejus latus stantes, seu quæ sunt pars corporis sui, propriè crimen læsæ majestatis committitur, improprie in cæteris capitulis. Tene ergo menti istam legem Partitarum declarantem LL. juris communis; & secundum ejus declarationem in judices alios per Provincias constitutos non habebit locum, ut eos occidens, vel contra eos conspirans, committat crimen læsæ majestatis; & facit quod dixi suprà ead. in gloss. super parte o al Reyno & vide in ista materia, quæ dixi in *L. 1. tit. 16. 2. Partit.**

(14) *Consejeros.* Adde *dict. L. 1. tit. 16. 2. Partit. & vide quæ ibi dixi.* Et quid si Princeps unum de suis consiliariis faciat præsidem provinciæ, vel capitaneum unius civitatis, & quis contra ejus personam prodicionem faciat, an debeat puniri tanquam in magistratum commiserit, an tanquam in consiliarium Principis? Vide per Salic. in *dict. L. quisquis; in princ.* ubi concludit, quod tanquam in magistratum; vide ibi per eum.

(15) *Assegura.* Adde *L. 1. in princ. & quæ ibi notat Bart. & Ang. ff. eod. & L. fin. tit. 16. 2. Partit. & L. 10. tit. 2. lib. 4. & L. 4. tit. 7. lib. 8. in Ordinam. Regal. & nota, quod leges omnibus præbent securitatem; unde non potest postulari, nisi appareat causa, vide Bart. in *L. capitalium, §. ad statuas, ff. de penis, & nota quod ut hic vides, istam securitatem Rex solus concedit, prout & notat Angelus in dict. L. 1. De securitate autem, quam dat judex, an debeat servari? Vide per Bald. in §. item sacramenta, col. 4. de pac. jur. firm. & L. 1. C. si non à comp. judic. & latè per Imol. in *L. is qui reus, col. penult. ff. de public. judic. & quod dicit Bald. in L. reos, col. 8. C. de accusat. & Bart. in L. nullam vim, C. de susceptor. & anchor. lib. 10. & Ang. in L. utimur, ff. de sepulcr. viol. ubi & dicit, quod saluum conductum perpetuum solus Princeps concedit; temporalem verò etiam inferior potest concedere, justa causa subsistente: & de salvo conducto testibus præstando, vide per Gloss. in *cap. hortamur, 3. quæst. 9.****

(16) *Rehenes.* Adde *L. 1. in princ. ff. eod. & vide de istis obsidibus L. 16. tit. 13. 2. Partit. & L. 3. tit. 13. 5. Partit. & quæ ibi dixi.*

(17) *Porque se vaya.* Adde *L. 4. cum Glossa ibi, ff. eod. & approbatur hic prima opinio seu oppositio illius glossæ, vide quæ dixi in L. penult. tit. 29. ead. Partit.*

(18) *Dexa el oficio.* Concordat cum *L. 2. & 3. ff. eod.* Quid si judex dimittat officium, seu imperium sine permissione Principis, an incidat in hoc crimen? *L. 3. §. fin. ff. eod.* dicit, quod sic; quod intelligit ac limitat Luc. de Penn. in *L. si quos, col. 3. C. de Decurion. lib. 10. in officiis magnis & arduis, quorum desertio præjudicium reipublicæ ingerebat; secus in parvis, ubi non esset hoc periculum, & judicii immineret necessitas recedendi; vide ibi per eum.*

(19) *Fortalezas.* Castellani ergo non restituentes castella ad jussum regis, incidunt in crimen læsæ majestatis, ut hic, & in *dict. L. 3. ff. eod. & vide suprà 2. Partit. tit. 18. L. 18.*

do alguno quebranta, o fiere, o derriba maliciosamente alguna ymagen (20), que fue fecha, e endereçada en algund lugar, por honrra, o por semejança del Rey. La catorzena es, quando alguno faze falsa moneda (21), o falsa los sellos del Rey (22). E sobre todo dezimos, que quando alguno de los yerros sobredichos es fecho contra el Rey, o contra su Señorio, o contra pro comunal de la tierra, es propiamente llamado traycion (23); e quando es fecho contra otros omes, es llamado aleue, segund Fuero de España (24).

(20) *Imagen.* Adde *L. qui statuas, ff. eod. & vide L. 4. in fin. ff. eod. & L. non contrahit.*

(21) *Falsa moneda.* Azon *C. eod. in summa*, dicit, hoc esse quasi crimen læsæ majestatis, allegat *L. fin. C. de falsa monet.* est in *L. 2.* ubi hoc probatur, & ibi Bald. & Salicet.

(22) *Sellos del Rey.* Adde *dict. L. fin. C. de falsa monet. & cap. ad audientiam, de crim. fals. & tene menti istam legem Partitarum*, quod incidit in crimen læsæ majestatis falsans sigilla Principis; non enim ita expressum reperio de jure communi, imo & *L. 6. tit. 7. infra ead. Partit.* cum disponit contra falsantem sigillum Regis, non dicit, quod ex hoc incidat delinquens in crimen læsæ majestatis, neque imponit poenam amissionis bonorum; lex verò *8. tit. 9. 2. Partit.* officialem Regis falsantem ejus litteras, dicit incurrere crimen prodicionis, & ponit poenam amissionis bonorum: unde cogita, an ista lex debeat limitari juxta terminos illius, ut & ibi tetigi: vel dic, quod hoc sit speciale in odium falsantis sigillum Regis, cui magnus honor debetur, ut dicit *L. 18. tit. 13. 2. Partit.*

(23) *Llamado traycion.* Nota hoc, & adde Bart. in *Extravag. qui sint rebelles, in gloss. super parte rebellis*, ibi cum dicit, tunc tamen incidis in crimen prodicionis, quando sit contra Principem, vel contra rempublicam, ut in *L. omne delictum, §. exploratores, ff. de re milit. & L. proditores: & ff. de pœnis, L. si quis aliquid, §. 1.* Sed quando committitur contra privatum, non dicitur proditor principaliter & per se; sed crimen aliud factum proditoriè, ut homicidium factum proditoriè, vel quid simile, *L. Athletas, §. 1. ff. de his quæ notant. infam. & L. 1. ff. de prævaricat.*

(24) *Segun fuero de España.* Vide *L. 2. & penult. tit. 21. lib. 4. For. LL.*

L E X II.

Pœna proditoris est, quando occidatur ob aliquem de casibus positus suprâ lege proxima, & bona ejus Regi applicabuntur, salva mulieri ejus dote, & debitis ante prodicionem contractis: & si proditio contra Regem, aut regnum sit, filii masculi proditoris sunt infamati, & nunquam possunt esse milites, nec aliam dignitatem habere, aut officium, nec alicui jure hæreditario succedere, nec habere legatum: filia autem possunt in quartam partem bonorum maternorum succedere, quia non præsumitur, quod patri assimilentur sicut filii, nec quod ipsæ committent prodicionem. Hoc dicit.

(1) *Morir por ello.* Concordat cum *§. publica autem judicium, Institut. de public. judic. & L. quisquis, C. ad leg. Jul. majest. & adde L. 6. tit. 13. 2. Partit.* ubi vide de destructione domus in certo casu: & quod perduellis perdat jura naturalitatis, & beneficia Regis, & regni, vide *L. fin. tit. 24. Partit. 4.*

(2) *Camara del Rey.* Adde *L. fin. ff. eod. & C. eod. L. quisquis, & dict. L. 6.* & de poena civitatis rebellis, vide per Bart. in *Extravag. quoniam nuper, sub tit. qui sint rebelles*, ubi dixit, quod quoad amissionem bonorum & jurium, nihil distat a privato alio; adde etiam Andr. de Iser. de capit. qui curiam vend. in vers. fin. col. fin. ubi dicit, quod cives, qui capiuntur, efficiuntur servi, & bona confiscantur, & civitas patitur aratrum, vide ibi per eum, *4. ont. III.*

Que pena meresce aquel que faze traycion.

Qualquier ome, que fiziere alguna cosa de las maneras de traycion que diximos en la ley ante desta, o diere ayuda, o consejo, que la fagan, deue morir por ello (1), e todos sus bienes deuen ser de la Camara del Rey (2), sacando la dote de su muger (3), e los debdos que ouiesse a dar, que ouiesse manleuado (4) fasta el dia que començo a andar en la traycion: e demas, todos sus fijos (5), que sean varones

& in vers. & iterum, de capitulis Corradi, ubi quod sal dispergitur; & ibi vide leges & autoritates quas allegat, & vide per Bart. in *L. aut facta, §. nonnumquam, ff. de pœnis.*

(3) *Dote de su muger.* Concordat cum *L. quisquis, §. uxores, C. eod. & idem in aliis bonis uxoris, ut in L. si quis posthac, C. de bon. proscript.* etiamsi sint de medietate lucrorum, uxori per consuetudinem & leges regni obveniente, ut latè tradit Doctor Segura in suo tract. de bon. lucrat. const. matrim. & benè facit quod notat Bald. in *§. penult. si de feud. content. inter domin. & agnat.* non enim permittitur marito, ut alienet per delictum, licet leges regni permittant, ut alienet per contractum, quia secundum Bald. ubi suprâ, delictum non dicitur propriè alienatio. Sed quid si uxor tempore, quo contraxit matrimonium, scivit maritum, cum quo contrahebat, esse reum læsæ majestatis, an tunc perdat dotem, sicut & perderet, si contraheret cum marito, quem sciebat hæreticum, ut in *cap. decrevit, de hæret. lib. 6.* Et pro nunc credere, quod non, quia licet possit argui de crimine læsæ majestatis ad crimen hæresis, ut in *cap. vergentis, de hæret.* id ideo, quia argumentum fit de minori ad majus, seu de eo, in quo est minor ratio statuendi ad id, in quo est major ratio, ut notat Gloss. in *cap. cum in cunctis, in princ. in verbo multo fortius, de elect.* non sic, si arguatur de majori ad minus affirmativè, licet negative possit procedere, ut notat Gloss. in *dict. cap. cum in cunctis*, Jaso. in *L. eum qui, §. qui ita, ff. de verb. oblig.* Item quia videtur diversa ratio in crimine hæresis, ex eo, quod mulier scienter cum hæretico contrahens matrimonium, videtur suspecta de hæresi, & faultrix hæresis, quod non potest dici in muliere contrahente cum reo læsæ majestatis temporalis.

(4) *Manleuado.* Ante, secus si post, ut in *L. penult. & final. C. eod. & L. donationes, §. fin. ff. de donat.* Et quid si propter delictum committendum alienavit? Videtur idem per istam legem, ut alienatio non teneat, ex quo, cogitaverat jam de crimine committendo, & tradit Bart. ubi vide, in *L. post contractum, ff. de donation.*

(5) *Sus fijos.* Sive sint in potestate, sive emancipati, ex generalitate ista, & quia militat in utriusque eadem ratio, licet Gloss. in *cap. si quis cum militibus, 6. quæst. 1.* contrarium voluerit: & quia Gloss. in *dict. L. quisquis, in verbo minus ausuras*, dicit, quod matre committente istud delictum, patientur ejus filii istas pœnas; & tamen mater non habet filios in potestate.

Sed quid de illis qui jam erant concepti, seu nati ante delictum commissum, an afficiantur poena hujus legis? Petrus, & post eum Cynus in *L. quisquis, C. eod.* tenuerunt, quod non, per *L. Divo Marco, C. de question. & L. emancipatum, ff. de Senat. & L. 2. C. de libert. & eor. liber.* & idem tenet Joann. Faber. & Ang. in *dict. L. quisquis*, dicens hoc ideo, quia illi, qui postea nascuntur, sunt ex sanguine jam infecto: idem loquendo in crimine hæresis, tenet Calderinus *tit. de hæretic. consil. 3.* quem refert & sequitur Joan. de Anania, in *cap. vergentis, de hæretic. col. penult. vers. circa prædicta*, ubi adducit motiva Calderini pro utraque parte, quæ in effectu sunt leges, de quibus suprâ, & quod sicut filius antea natus non consequitur dignitatem patris supervenientem, ut in *L. si senator, C. de dignit. lib. 12.* & quod habetur in *L. filii, §. senatores, ff. ad municipal.* & sic cum non habeat commodum,

nes (6), deuen fincar por enfamados (7)

para siempre, de manera, que nunca puedan

ta neque debet habere incommodum, *L. ex qua persona, ff. de regul. jur. & L. secundum naturam*: inducunt etiam, quod habetur in *L. 1. §. fin. ff. de honor. pos. contra tabul. & in L. si necem, §. si deportatus, ff. de bon. libert.* & quod habetur in *L. 3. ff. de interdictis & releg. & quod videtur de hoc casus in L. 2. C. de libert. & eor. liber.* ubi aperte dicitur, quod delictum patris non nocet filiis jam natis, sed nascituris sic; & quod sit ratio, quia illi qui postea nascuntur, dicuntur nasci ex sanguine improbo, & dicuntur trahere originem à linea jam infecta: & dicit Joan. de Anania, quod ista pars videtur magis favorabilis & æquior; & quod non obstat, quod jura indistincte loquantur, cum in hoc loquantur de filiis, quia debent distinguui per alia jura, ex quo non est eadem ratio inter natos, & nascituros. Pro ista etiam parte videtur casus in *L. 6. tit. 27. 2. Partit.* ibi cum dicit: *ca los derechos que fallaron los antiguos de España en todas las cosas, alli do pusieron pena a los fijos, por razon de sus padres, siempre guardaron esto, que non ouiessem pena los que ante auian, que el fecho malo fiziessem; fueras ende, si fuessem con ellos aparceros en los yerros. E a los otros que metieron en la pena, fue, porque los fizieran despues que estauan ponzoñados en el mal que ouiessem fecho.* Albericus tamen in *dict. L. quisquis*, tenuit contrarium; imò quod poena, de qua hic, teneantur filii, siue postea, siue antea nati; movetur ex ratione illius legis, quod præsuntur imitatores patris: & per eandem rationem tenet ibi Salicetus, cum in utroque hæreditarii criminis exempla sint metuenda; & quia lex illa de filiis generaliter loquitur. Item quia ibi loquitur de natis ante supplicium patris, qui eodem debent puniri supplicio. Et ad *L. 2. C. de bonis libertor.* & alias superius allegatas, respondet, quod in crimine læsæ majestatis sit hoc speciale: & pro ista parte multum videtur urgere lex ista Partitarum, cum dicit: *todos sus fijos*, unde nullus debet excludi, *L. Juliano, in princip. ff. de legat. 3. L. à procuratore, C. mandat. cap. si Romanorum, 19. dist.* & per hoc verbum videtur, quod lex ista voluit decidere dictam ambiguitatem, quæ oriebatur ex dicta *L. quisquis*, cum simpliciter dixerat de filiis: & sicut quoad poenam expulsionis à patria, & alia, de quibus in *dict. L. 6. tit. 27. 2. Partit.* dicta lex retulit distinctionem de natis ante, vel post, idem faceret in hac lege quoad alias poenas, si hoc voluisset. Et certè pro nunc ista pars in rigore juris, propter hoc verbum *todos* in hac lege positum videtur verior, licet contraria opinio favorabilior & æquior; quam si tenere velis, respondere posses ad hoc, quod & ista universalitas limitari & restringi debeat ex consideratione debitarum circumstantiarum, *L. obligatione generali, ff. de pignor. L. si mihi, §. fin. ff. de legat. 3. & ff. de petit. hæreditat. L. & non tantum, §. quod si pro emptore*, tradit Oldraldus consil. 148. *factum tale est, quidam Comes*; & si in expulsionem à patria placuit illa distinctio, de qua in dicta *L. 6.* cur non debeat placere in poenis, de quibus hic, quæ sunt majores? Et si placuit illa ratio, quod id statuebatur in postea natis quia ex infecto sanguine, & non in aliis antea natis sanguine non infecto, quare dicemus & in casu hujus legis non placuisse? Sed non plenè hæc responsio mihi satisfacit, quia potest dici, quod in poenis, quæ ultra ea, quæ à jure communi erant disposita, placuit legislatori nostro dicta *L. 6.* in poenis verò secundum jus commune placuit dispositio dictæ *L. §. 1. quisquis, C. ad leg. Jul. majest.* de cujus mente & contextura litteræ videtur sensisse etiam de filiis antea natis, prout & voluit intelligere illam legem Glossa in *cap. si quis cum militibus, 6. quæst. 1. in verbo filii, in fine*; & cum dicta lex loquatur de filiis illius, qui crimen læsæ majestatis commissit, intellexisse videtur de filiis, quos tunc habebat, *L. in delictis, §. si extraneus, ff. de noxal. & L. Titius, ff. de testam. milit.* & tradit Bart. in simili quæstione super quodam statuto Florentiæ, in *tractat. repræsaliarum, quæst. 1. vers. ad quartum.* Tu dato majori otio, latius cogita.

Et etiam ex isto verbo *todos sus hijos* patet, quod procedat etiam in filiis illegitimis naturalibus, vel spuriis, prout voluit Cynus, Angel. & Salic. in *dict. L. quisquis*, Angelus Aret. in *tractat. maleficior.* in parte *che ay tra-*

Sed an intelligatur de filiis primi gradus, vel etiam de ulterioribus? & Angel. in *dict. L. quisquis*, dicit, quod tempore illius legis non comprehendebantur nepotes, quia ista materia est odiosa, & poenalis, & contra regulas juris inducta, quod filius portet iniquitatem patris, unde ver-

bum *filiorum* strictè accipiendum erat, *L. quod si nepotes, ff. de testam. tutel. L. liberorum, ff. de verb. signif.* sed quod postea supervenit Imperator Fredericus, qui edidit quandam constitutionem contra reos læsæ majestatis divinæ vel imperialis, quam approbavit Ecclesia, & est apud Inquisitores hæreticæ pravitatis sub Bulla Papali, in qua fit mentio liberorum, unde debet extendi in infinitum: subdit tamen, quod Canonistæ fecerunt postea casum, & res-trinxerunt ad filios & nepotes damnato masculino, sed damnata foemina comprehenduntur solum filii, generaliter statuendo, quod ubicumque damnentur descendentes ex crimine parentum, semper intelligatur de descendentibus usque ad secundum gradum inclusivè ex masculino, & non ultra, & ex foemina usque ad primum inclusivè tantum, ut habetur in *cap. statutum, el 2. de hæretic. lib. 6.* conjuncto *cap. ubicumque de poenis, eod. lib.* & verba illius constitutionis Frederici ponit Cynus in *dict. L. quisquis, in fin. quæst. & Alber. colum. 3. & secundum Salicetum* communis opinio est, quod dicta *L. quisquis*, recipiat interpretationem ab illa constitutione. Sed quidquid sit de jure communi, ego de jure regni adhærerem verbis hujus legis, quæ tantum loquitur de filiis, & non extenderem ad nepotes, neque ad ultiores, poenam istius legis, juxta notata per Bart. in *dict. L. liberorum*, quod in materia odiosa verbum *filiorum* à lege prolatum, cum lex disponit principaliter in odium filiorum, non extenditur ad nepotes. Item & ex ratione, quæ non est eadem in nepote, quæ in filio, quia jura sanguinis & carnis magis transfunduntur in filios, quam in nepotes, qui sunt remotiores, argumento *L. cum queritur, de except. rei judic.* & quia præsumptio de infectione ex delicto paterno, super qua se fundat ista dispositio, non ita militat in nepote, prout in filio; quanto enim quis est proximior, tanto præsuntur infectior, ut tradit Bald. in *§. si vassallus, si de feud. fuer. controuv. inter domin. & agnat.* neque dispositionem *cap. statutum, el 2. de hæretic. in 6.* loquentem in crimine hæresis, extenderem ad crimen læsæ majestatis temporalis, ut dixi supra *eod. L. 1. in gloss. super verbo la dote de su muger.* Adverte etiam, quod poena hic posita contra filios procederet, quando proditione paterna fuit contra Regem vel regnum, & non procederet, quando in aliis capitulis, de quibus supra *eod. in L. 1.* delinqueret pater, licet aliud videatur colligi ex verbis hujus legis generaliter loquentis; placet tamen, quod ita intelligatur, & limitetur ista lex, nam est de mente Doctorum in *dict. L. quisquis*, dum post Glossam opponunt de *L. eorum, ff. eod.* ubi & plus dicebant, quod illa dispositio, de qua in *dict. L. quisquis*, tantum procederet, quatenus in hoc disposuit de filiorum poena, contra id quod habetur in *dict. L. eorum*, quando delictum comitteretur in Principem, & non quando contra Republicanum Romanorum; esset enim quid durum, & inhumanum, talem poenam praticari in filiis delinquentis in quocumque ex dictis capitulis: restringatur ergo ad principale capitulum de proditione contra Regem, vel regnum, vel alios, qui pars ejus corporis sunt, ut in *dict. L. quisquis.*

(6) *Sean varones.* Nam quotiens ab homine, vel à jure puniuntur aliqui usque ad certam generationem, illi solum, qui ex masculina linea descendunt, puniuntur, non ex foemina, nisi aliud à lege, vel ab homine exprimatur, *cap. ubicumque, de poenis, lib. 6.* ergo si mater comittat hoc crimen, ejus filii non puniuntur his poenis, ut voluit Oldral. relatus ab Alber. in *dict. L. quisquis*, Hostiens. in *cap. vergentis, de hæret.* in hoc etiam inclinat Salicetus in *dict. L. quisquis*; Glossa tamen ibi tenuit contrarium, quam tenuerunt ibi Petrus, & Cynus, Angelus Aret in *tractat. maleficior.* in parte *che ay tradito la patria, col. 3.* dicens hoc notandum; licet videatur inusitatum, quod mulier tale crimen committat, quod tamen vidit semel de facto Bononiæ: Gloss. etiam in *dict. cap. statutum*, voluit idem, quod dicta Glossa in *L. quisquis*, & cum ea transit ibi Joan. Andr. in *novella*, & Dominicus; & ista pars verior videtur ex identitate rationis, & quod in practica servaretur, licet in puncto juris prima opinio est sustentabilior, & maximè stante ista lege in verbis inferius positis, cum dicit: *esta pena deuen auer por la maldad, que fizo su padre.*

(7) *Enfamados.* Limita in filiis, qui fuerint jam clerici, glossa notabilis in *cap. satis perversum, §6. dist. Abb. in cap. cum laici, de jure patronat.* & in aliis est hoc speciale in odium hujus criminis, & contra regulam *L. crimen, ff. de poenis.*

dan auer honrra de Caualleria, nin de Dignidad, ni Oficio (8), ni puedan heredar a pariente que ayan, nin a otro

estraño que los estableciesse por herederos; nin puedan auer (9) las mandas que les fueren fechas (10). Esta pena de-

(8) *Nin oficio.* Adde in volum. Pragmat. fol. 6. & 7.

(9) *Nin puedan auer.* In *L. quisquis*, §. 1. de qua ista sumpta est, dicit, *nihil capiant*, quod verbum causavit magnam ambiguitatem, an videlicet intelligatur, quod non capiant tamquam incapaces, & sic hæreditas applicetur venientibus ab intestato, vel legatum remaneat ut pro non scriptum apud hæredem; vel an verò intelligatur, quod non capiant cum effectu, quia fiscus ab eis auferat tamquam ab indignis: & istam secundam partem Cynus ibi dicit de jure veriore, motus ex aliquibus per eum, & Salicetum ibi relatis; quod satis placet Saliceto in successione ex testamento, & sic quando habent voluntatem hominis, quæ repugnat aliquid ab intestato successuris, & quia delinquere videtur, qui scienter suam hæreditatem disponit in non capacem ex delicto in Principem commissio; sed quando non adesset voluntas hominis, ut in successione propinquorum ab intestato morientium, tunc non credit vocari istos à lege, ut capiant, sed eo non vocari tamquam penitus alienos; & ante Salicetum ista fuit opinio Jacobi Butri. Albericus etiam in dict. *L. quisquis*, simpliciter transit cum opinione Cyni; sed Baldo potius placet contraria opinio, scilicet, quod non capiant tamquam penitus incapaces per motiva, quæ per eum videbis: & ista opinio, quæ ante Baldum fuit aliorum, approbatur hic in ista lege Partitarum, cum dicit: *nin puedan auer*, & fuit hoc de mente Azon. *C. eod. in summ.* cum dicit, *nulli succedunt*.

(10) *Mandas que les fueren fechas.* In *L. quisquis*, §. 1. dicebat, *testamentis extraneorum nihil capiant*; unde fuit dubium, an ex testamentis proximorum possint capere; quod dubium etiam oriri potest ex verbis hujus legis Partitarum, cum dicit: *nin a otro extraño, que los estableciesse por herederos*, unde Angel. in dict. *L. quisquis*, prout refert Socin. *consil. 275. in causa fratris Andree*, col. 6. in 2. volum. dicit, quod licet respectu successionis ab intestato proximorum filii sint insuccessibiles; & etiam respectu successionis extraneorum ex testamento, tamen respectu successionis ex testamento proximorum non sunt insuccessibiles, quia lex hoc non dicit, & lex est poenalis, & non amplianda regula *odia*, & ibi Joan. Andr. de regul. jur. in 6. ego tamen in libro meo Angelii non ita aperte hoc habeo, & fortè deficit ibi unum verbum *non*, ut sic colligatur id, ad quod Socinus eum allegat: ipse tamen Socinus tenuit contrarium, imò quod & ex testamentis proximorum sint insuccessibiles; ad quod ponderat, & benè, verba illius legis, & comprobat aliquibus mediis, vide ibi per eum, col. 7. & ista est etiam intentio hujus nostræ legis: neque obstat verbum supradictum, *nin a otro extraño, &c.* quia ideò dixit, quia nisi ex testamento non poterant capere respectu extraneorum.

Sed quid, si ille, qui commissit prodicionem contra Regem, tenebat aliqua bona jure & titulo majoriæ provenientia ab antiquis progenitoribus, qui talia bona vinculo majoriæ constrinxerant, an in talibus bonis succedat ejus filius major? Est quæstio, quæ versatur multoties in regis tribunalibus, & satis intricata & dubia; dicam quid sentiam, ut promissi hic dicere, in *L. 6. in tit. 11. in gloss. super parte que la non pudiesse vender*, 6. Partit. Dubitatur ergò, an succedat dictus filius, vel alius vocatus ad majoriam, vel fiscus: & quod succedat filius major, vel alius vocatus, probari videtur ex *L. 3. ff. de interdict. & relegat.* ibi: *quæ verò non à patre, sed à genere, à civitate, à rerum natura tribuerentur, ea manere eis incolumia*: facit etiam textus in *L. emancipatum*, §. fin. ff. de Senator. ibi: *ut potius ei dignitas prosit, quam obsit casus patris*, ubi Glossa sumit argumentum, quod licet filius per culpam suam debeat amittere feudum; nepos tamen retinet ex personæ avi: facit etiam bonus textus in *L. 4. ff. de jure patron.* cujus verba sunt: *Jura libertorum paternorum, cum pater eorum erat perduellionis damnatus, salva esse, Divi Severus & Antoninus benignissimè rescripserunt*: facit etiam *L. adoptivum*, §. fin. ff. de in jus vocand. & bonus est textus in *L. eorum*, ff. ad leg. jul. majest. hoc etiam voluit Baldus in §. *denique*, quæ sit prima causa benefic. amit. parum post princip. ubi dicit, quod si feudum fuit concessum generi; si vassallus delinquat contra dominum, revertitur ad dominum solum jus delinquentis, non vero jus reliquorum vocatorum ad feudum, quod ex propria persona habent quodam ordine mortalitatis, non per viam hæreditatis, allegat dict.

L. 3. ff. de interdict. & releg. quod maximè dicit procedere, quando regalia sunt concessa in feudum; quia absurdum est, quod ea dependeant ab hæreditario corpore, cum sint nobilia & potiora, & ad ea admittuntur filii & agnati jure genituræ beneficio domini; ex expressa forma investituræ, à cujus tenore non est recedendum, ut in cap. 1. de duob. fratrib. à capitano investit. hoc idem voluit Bald. in cap. 1. si vassal. feud. privet. col. penult. ubi dicit considerandum esse, an filii sint nominati in investitura feudi, tamquam extranei, an tamquam hæredes; nam si tamquam extranei, non nocet eis delictum patris, quia non veniunt ex vi paternæ investituræ, sed mero beneficio domini. Præterea iniquum videtur, & contra omnes regulas juris, quod unus ex delicto alterius gravetur; *L. non debet*, ff. de regul. jur. & quod in feudo antiquo delictum unius agnati, etiam commissum contra personam domini, non noceat aliis agnatis circa amissionem feudi, tenuit glossa magna in cap. 1. §. 1. ff. de success. feud. & videtur tenere Gloss. in dict. cap. 1. si vassal. feud. privet. & in §. firmiter, de prohib. feud. alien. per Frederic. Hostiens. in summ. tit. de feudis; & ad §. fin. quæ fuit prima causa benefic. amit. qui videtur ob stare, respondent, quod intelligatur ille §. de descendentibus delinquentis, quod illi excludantur, non verò ceteri agnati: in contrariam partem facit *L. 1. C. de bon. libert.* ubi aperte dicit Albericus allegans dict. *L. quisquis*, de qua ista sumpta est, quod commissio crimine perduellionis contra Principem, filii perdunt ea, quæ ab avo habent, vel aliunde; unde & Cynus in dict. *L. 1.* vult, quod dicta *L. 3. ff. de interdict. & releg.* intelligatur de aliis criminibus, seu aliis capitulis, quando contra Principem non delinquitur: facit etiam textus in dict. §. fin. quæ fuit prima causa benefic. amit. ibi: *ut saltem habeat suæ injuriæ ultionem*. Item & facit lex ista Partitarum, & dicta *L. quisquis*, quæ filios proditoris reputat infames, & omni dignitate & officio indignos, & incapaces successionum, tam ex testamento, quam ab intestato, sive jure hæreditario, sive jure legati: & tamen primogenitura & successio jure primogenituræ est quædam dignitas, ut tradit Martin. Lauden. in suo opusculo primogenituræ. Archid. in cap. quam periculosum; 7. quæst. 1. Bald. in *L. cum antiquioribus*, col. 5. C. de jure deliber. præsertim quia ut communiter videmus, istæ majoriæ habent vassallos sub se, & habere vassallos est quædam dignitas, cui & jurisdictio inest, Bald. in cap. 1. vers. Marchio, ad fin. de his, qui feud. dar. poss. Item videtur rationabile, quod talis filius proditoris privetur, ut patres magis metuant in hoc crimine contra Regem delinquere, nam naturale est magis metuere in filium, quam in se, *L. isti quidem*, ff. quod metus causa, §. fin. & sic retrahentur validius ab hoc crimine; quod non ita fieret videntes patres filios eorum bonis majoriæ non privari. Et pro resolutione hujus quæstionis, arbitror fortè sic esse dicendum, quod, aut majoria descendit ex donatione Regis, aut ex alterius dispositione. Primo casu, aut bona majoriæ fuerunt donata à Rege sub titulo ducatus, marchionatus, vel comitatus, seu alterius dignitatis, & sub titulo majoriæ, & talis majoria sit antiqua; & tunc videtur, quod si aliquis ex vocatis ad quem bona devenerunt sub tali titulo, sit perduellis contra Regem vel regnum, quod filii ejus sint incapaces talis majoriæ ex dispositione istius legis Partitarum, & dictæ *L. quisquis*, §. 1. eo quod tales filii sunt infames & incapaces dignitatum & jurisdictionum; confiscantur ergò tunc bona talis majoriæ in vita delinquentis, quæ mortuo, veniet majoria cum talibus bonis ad sequentem vocatum secundum tenorem donationis regiæ, exclusis filiis delinquentis; cum enim excludantur filii, ut incapaces, non auferitur ab eis ut indignis, sed venient alii vocati, ut superius dixi in glossa proxima, & vide suprà in glossa *todos sus fijos*, vers. *sed an intelligatur*, & intellige de bonis donatis à Rege titulo donationis, ut dixi; quod in dubio præsumitur, ut dixi in *L. 68. tit. 18. Partit.* 3. non si dedisset jure feudi, nam tunc talis majoria, ejusque bona regulabuntur jure feudi, & secundum consuetudinem feodorum, secundum quam, si Marchio vel Lux committeret delictum contra dominum suum, puta contra Regem, marchia, vel ducatus liberè revertetur ad Regem, exclusis omnibus filiis & agnatis, nam hoc tacite inest investituræ, ergò pro expresso debet haberi, *L. cum quia*, ff. de reb. credit. Bald. in dict. §. fin. quæ fuit prima caus. ben. amit.

deuen auer, por la maldad que fizo su padre. Pero las fijas de los traydores bien pueden heredar fasta la quarta parte (11) de los bienes de sus madres. Esto es, porque non deue ome asmar, que las mugeres fiziessen traycion, nin se metiessen a esto tan de ligero, a ayudar a su padre, como los varones; e poren- de non deuen sofrir tan grand pena como ellos. E todas las otras penas que son estables en razon de las trayciones segund Fuero de España, son puestas cumplidamente en la segunda Parti-

ista est enim magis communis conclusio in materia feudo- rum, quod quando vassallus privatur feudo propter delictum, ex quo offendit dominum, sive sit feudum novum, sive antiquum; semper revertitur ad dominum, ut tradit Alexand. consil. 60. 3. volum. incip. visis dubitationibus, & Franciscinus Curtius in suo tract. feudali, in quinta parte principali, in princip. col. 1. & 2. Si verò majoria sit sine titulo dignitatis & vassallorum, sed à Principe antiquo aliqua bona fuerunt donata titulo majoriæ Petro, & ejus descendentes, tunc videtur ideam dicendum, quod in sequenti membro, quando majoria pervenit ab alio privato; in quo casu videtur dicendum, quod, aut talia bona majoriæ antiquæ, avitæ fortè, vel proavitæ, seu ulterioris progenitoris, vel alterius conjuncti, vel extranei, qui eam constituit, pervenerunt titulo donationis inter vivos, vel ex aliquo contractu, seu dispositione inter vivos, & tali casu filii delinquentis non privabuntur talibus bonis relictis ab antiquis progenitoribus; cum enim talibus bonis non sit annexa jurisdictio & dignitas, non est quid eis repugnet, ex quo lex ista, & dicta *L. quisquis*, §. 1. non excludunt tales filios à contractibus & donationibus inter vivos, sed tantum ab his, quæ proveniant jure successionis ex testamento, vel ab intestato, vel per viam legati, & poena non debet extendi ultra proprium casum, de penit. dist. 1. cap. penæ, & casus poenales ex similitudine etiam non extenduntur, ut tradit Bald. in *L. 3. ad fin. C. de hered. instit. regul. odia*, de regul. jur. in 6. Si verò talia bona antiquæ majoriæ deveniunt ex testamento alicujus progenitoris antiqui, vel alterius extranei, tunc tales filii delinquentis sunt incapaces per istam legem, & per dictam *L. quisquis*, unde delinquente mortuo, non succedunt ejus filii; succedet tamen alius vocatus ad talem majoriam, ut superius dixi: & non mirum, quod aliud sit in his, quæ obveniunt ex testamento, quam alias, quia cum provenit ex jure civili, ut in *L. obvenire*, ff. de verbor. signif. facilius fuit inductus Princeps ad auferendum jura testamenti, quam jura contractus, quæ sunt de jure gentium, *L. ex hoc jure*, ff. de justitia & jur. neque videtur distinguendum in tali majoria avita, vel proavita, an nepos fuerit conceptus vivo avo, vel post, prout alias distinguebat Baldus in successione feudi aviti, in cap. 1. si vassall. feud. privet. vers. sed Dominus Joan. de Bron. nam loquitur in feudi successione jure hæreditario. Si verò sit majoria nova à patre delinquente in hoc crimine, facta per viam testamenti, non succedent in ea filii, neque alii vocati, cum testamentum delinquentis in crimine isto non teneat, ut in *L. 16. tit. 1.* & ibi dixi, supra ead. Partit. Si verò fuit per donationem, seu aliam dispositionem inter vivos facta à patre talis majoria, & donatio perfecta, & non fuit facta post crimen commissum, vel cum jam proposuerat committere, tunc videtur, quod talis majoria, cui non esset annexa dignitas vel jurisdictio, pertineat ad filios donantis, & ad alios in donatione perfecta contentos, ut in *L. donationes*, §. fin. & *L. post contractum*, ff. de donat. *L. perfecta donatio*, C. de donat. quæ sub mod. & si pater reservavit sibi usufructum, ille confiscabitur eo vivente, postea verò veniet ad filios, seu alios in donatione contentos, *L. Statius Florus*, §. Cornelio Felici, ff. de jure fisc. neque obstat dicta *L. quisquis*, §. uxores, quia ibi loquitur de lucro à lege delato filiis propter transitum matris, cui pater donaverat, ad secundas nuptias, tali lucro legali lex illa privat filios, & fisco applicat; non verò procedit in eo, quod filii ante patris reatum habuerunt titulo donationis perfectæ, & irrevocabilis: si autem esset talibus bonis majoriæ annexa dignitas seu jurisdictio, videtur, quod filii per istam legem

da deste libro, en las leyes (12) que fablan en esta misma razon.

LEY III.

Por quales yerros de traycion puede ome ser acusado despues de su muerte, e quien puede fazer tal acusacion como esta.

CRimen perduellionis en latin, tanto qu ere dezir en romance, como traycion que se faze contra la persona del Rey, o contra la pro comunal de toda la

& dictam *L. quisquis*, excludantur; alii verò vocati admittentur ex his, quæ superius dixi.

An autem in casibus, in quibus dixi filios excludi, alios verò vocatos admitti, posset Rex, stantibus talibus agnatis seu vocatis, filio proditoris facere gratiam, ut succedat in majoria in præjudicium agnatorum, seu aliorum vocatorum? Videtur, quod non, per textum, & ibi notat Bald. in princip. in dict. cap. 1. si vassall. feud. privet. & quæ superius dixi circa confiscationem bonorum majoriæ in crimine læsæ majestatis contra Regem vel regnum, intellige loquendo juxta terminos juris. Si enim aliud caveretur in instrumento majoriæ, illud servandum esset; & adde quæ dixi in dict. *L. 6. tit. 11. in dict. gloss.* & in *L. 2. incipit, majoria*, tit. 15. Partit. 2.

Quid autem si in facultate Principis ad majoriam caveatur, quod non perdatur etiam propter crimen læsæ majestatis, imò quod filii proditoris & ceteri vocati juxta ordinem majoriæ succedant; videtur enim valida, & observanda talis concessio ex dicto Baldi in §. item, vers. porro si dominus convenisset, de feudo guardia; an procedet etiam si crimen læsæ majestatis sit factum proditoriè? Videtur, quod non, imò tali casu non relevet talis indulgentia, per textum in cap. 1. de eo qui interfec. frat. domini sui, & quod notat Bald. in §. similiter, quib. mod. feud. amit. aggravatur namque delictum, cum fit proditoriè. Angel. in addit. ad Bart. in *L. servum*, per textum ibi, C. de delator. lib. 10. & textum valde notabilem in *L. 1. C. de conductor. & procurator. lib. 11.* & ibi Joan. de Pal.

(11) La quarta parte. Quæ est legitima de jure isto Partitarum, ut in *L. 17. tit. 1. 6. Partit.* quando sunt quatuor liberi vel pauciores, & si quinque vel plures, semis, prout etiam erat de jure communi; sive ergo sint quatuor vel quinque filii, non poterunt habere ultra quartam, attentis verbis hujus legis: ex quo etiam posset dici, quod licet hodie de jure Fori & regni legitima filiorum sit aucta, attamen filii in bonis matris non possunt habere ultra quartam partem, quia lex ista voluit hoc taxare, etsi esset casus, in quo legitima posset esse plus quam quarta, pro quo & facit dicta *L. quisquis*, §. ad filias, quæ tantum voluit, quod filii haberent legitimam, & non totam hæreditatem, ut alii possent; hoc tamen non firmo, imò potius crederem, quod in bonis matris filii habeant legitimam, sicut hodie est aucta, argumento *L. 1. §. lex Falcidia*, ff. ad leg. Falcid. & quia poenæ molliendæ sunt, & quia intentio hujus legis est dare istis filiabus legitimam in bonis matris, sicut & dicta *L. quisquis*, §. ad filias. Adverte etiam, quia & poterunt filii succedere suis conjunctis ab intestato & ex testamento, & extraneis ex testamento, cum hoc non reperitur prohibitum in filiabus, sed in masculis tantum, ut superius dicit, quæ sean varones; & hoc etiam attenta *L. quisquis*, quæ non ita aperte loquitur, tenet Salicetus ibi in verbo ad filias.

(12) En las leyes. Vide signanter in tit. 13. per totum, & præsertim in *L. fin.* & in pluribus aliis legibus per titulos illius Partitæ sparsis.

LEY X III.

De prodicione Regis vel patriæ, quod vocatur crimen perduellionis, potest quis accusari post mortem, & ejus hæredes tenentur eum defendere, & si vincantur, dabitur mortuus pro infami, & auferet Rex ejus bona ab herede; sed pro alia prodicione non fit accusatio seu rieprum post mortem: & quilibet (qui alias non admittitur ad accusandum) admittitur in causa prodicionis: & reptans de prodicione, punitur talione, si non probat. Hoc dicit.

la tierra: e esta traycion es de tal natura, que maguer muera el que la fizo, ante que sea acusado, puedenlo acusar aun despues de su muerte (1); e si su heredero non lo pudiere defender, nin saluar con derecho, deue el Rey judgar (2) el muerto por enfamado de traycion, e mandar tomar a su heredero todos sus bienes, que ouo de parte del traydor. Mas por qualquier de las otras maneras (3) de traycion, que diximos en la primera ley deste titulo, non puede ninguno ser acusado, nin reptado despues de su muerte. Otrosi dezimos, que todo ome, quier sea varon, o muger, de buena fama, o de mala, quier sea rico, o pobre, e aun todos aquellos que diximos en el titulo de las Acusaciones, que non pueden acusar a otro, han poderio de lo fazer sobre yerro de traycion (4); e esto les fue otorgado, porque fallamos en los libros antiguos, que algunas mugeres (5), e viles personas, descubrian trayciones que fazian contra los Empe-

radores; porende non deuen ser desechados los descubridores dellas, de qualquier natura que sean: pero si el que riepta a otro de traycion, non la pudiere prouar, deue recibir otra tal pena, qual recibiria el reptado (6), sil fuesse prouada la traycion.

LEY IV.

Como el ome que faze traycion, non puede enagenar lo suyo, desde el dia en adelante que andouiere en ella.

Vendida, nin donacion, nin camio, nin enagenamiento que ouiesse fecho de sus bienes, el que fuesse judgado por traydor (1), desde el dia que començo andar en la traycion, fasta el dia que dieron la sentencia contra el, non deue valer (2) en ninguna manera; ca, maguer fuesse en tenencia de los bienes a la sazón que los enagenaua, perdido auia ya el señorío (3) por su maldad,

e

(1) Muerte. Adde *L. fin. ff. eod. & C. eod. L. penult. & fin. & L. 7. supra tit. 1. & §. per contrarium, Institut. de hered. quæ ab intest. defer. & Institut. de public. judic. §. 2.*

(2) Deue el Rey judgar. Nota istam formam pronuntiandi; adde Gloss. in dict. §. per contrarium, in verbo *damnata*, & Joan. de Plat. in *L. fin. col. penult. C. de jure fisci, lib. 10.* & vide per Angelum Aret. in tract. *maleficio. in parte che ay tradito la patria, col. 4.* & quæ notat Decius consil. 410.

(3) De las otras maneras. Adde dict. *L. fin. ff. eod.* & vide quæ dixi supra *ead. Partit. tit. 1. in L. 7. in glos. fin.*

(4) Sobre yerro de traycion. Adde *L. famosi, & L. in questionibus, ff. eod. & L. 2. supra tit. 1.*

(5) Algunas mugeres. Nam conjurationem Lucii Catilinæ Fulvia mulier detexit, & Marcum Tullium consulem in iudicium ejus instruxit, dict. *L. in questionibus.*

(6) Qual recibiria el reptado. Nota benè, & vide *L. 26. supra tit. 1.* & quæ ibi dixi.

L E X IV.

Non valet alienatio facta à proditore, postquam cœpit de prodicione tractare; quia licet possessionem bonorum tenebat, dominium tamen eorum erat jam Regis. Hoc dicit.

(1) Por traydor. Intellige propriè sumpto, ut in *L. 1. in fin. supra, eod.* & patet apertè in *L. 2. tit. 4. §. Partit.* & sic in illis capitulis læsæ majestatis, quando proditio fit contra Regem vel regnum, vel eos, qui sunt pars corporis ejus; secus ergo esset in aliis capitulis: hoc idem patet ex dict. *L. quisquis, & ex L. fin. C. eod. & ff. eod. L. fin.*

(2) Non deue valer. Concordat cum *L. quisquis, & cum L. fin. C. eod. L. donationes, §. fin. ff. de donat.* & adde *L. 2. tit. 4. Partit. §. ubi vide, quæ dixi.* Et quando alienatio facta fuit titulo lucrativo, sine dubio revocatur, *L. inter donato. §. fin. ff. de donat. & in L. penult. ff. ad leg. Jul. majestat.* Si verò titulo oneroso alienavit scienti, idem erit. *L. chyrographis, §. fin. ff. de administ. tutor. L. is qui à debitore, ff. quæ in fraudem creditor.* & idem, si alienavit ignorantia ignorantia supina, *L. regula, §. sed facti, ff. de juris & facti ignor.* si verò sit justa ignorantia, non revocatur, dict. *L. is qui à debitore.* Sed si alienat titulo non verè lucrativo, & etiam non oneroso, sed justo, puta constituendo dotem, adhuc videtur revocatio habere locum, *L. quisquis, §. 4. vers. dotes, C. ad leg. Jul. majest.* quod tamen limitatur, ut habetur in *L. si fraudator, §. 1. ff. quæ in fraud. cred.* Hæc ita ponit Angelus in *L. meminisse, C. ad leg. Jul. majestat.* dicens, hoc multum

notandum, quia & ex prædictis habes, an hæretici, contracto crimine hæresis, possint aliquid alienare de bonis suis, vendendo, donando, aut dotem constituendo; & habuit ista Angelus à Cyno post Jacob. de Aren. in dict. *L. meminisse*, ubi & Albericus. Adverte tamen, quia isti Doctores, in eo quod dicunt, quòd si alienatio facta fuit justè ignorantia ex titulo oneroso, quòd non revocetur alienatio; videntur moveri, tenendo opinionem illam, quòd committens hoc delictum remanet dominus, donec auferantur bona per sententiam; quæ fuit opinio Jacobi de Arena, quam & tenuit Bartolus, ut inferius subjiciam in gloss. *proxim.* quæ tamen opinio, ut ibi dicam, est reprobata per istam legem: unde dictum prædictorum est limitandum & intelligendum, quando pretium rei venditæ per proditorem vel hæreticum, vel aliquid loco ejus, esset in bonis ejus, argumento *L. si rem & pretium, ff. de petit. hered. L. si cum dotem, cum L. seq. ff. solut. matrim. L. Imperator, cum L. seq. ff. de legat. 2.* tunc enim dato, quòd revocetur, seu revocari possit venditio vel alia alienatio, etiam titulo oneroso facta, debet tamen restitui pretium emptori: quo cessante, indistinctè fiscus vendicat rem alienatam, etiam nullo restituto pretio emptori, licet per plures manus ambulaverit; cum enim venditor non erat jam dominus, non habuit jus vendendi; fiscus vendicans rem, non tenetur restituere pretium, *L. incivile, C. de furt.* hoc tenent Joan. Mona. Archid. & Joan. And. in cap. *cum secundum leges, de hæretic. lib. 6.*

(3) El señorío. Approbat opinionem Glossæ in cap. *cum secundum leges, de hæretic. lib. 6.* quæ tenuit, quòd in crimine læsæ majestatis bona proditoris confiscantur ipso jure à die commissi criminis; quod & tenuit Dinus relatus à Bart. in auct. *de incest. nupt. in princ. & in L. si debitor, ff. de his quæ in fraud. cred. & Abb. in cap. dilecti, de arbitr. Andr. de Iser. in tit. quæ sunt regalia, in parte & quæ ut indignis, col. 3.* ubi & dicit, quòd non requiritur, quòd damnetur criminosus; priusquam fiscus petat à possessoribus bona. Cynus tamen in *L. fin. C. ad leg. Jul. majest. & Bart. in dict. L. si debitor, & Angelus Aret. in suo tract. maleficio. in parte che ay tradito la patria, col. penult.* tenuerunt contrarium; imò quòd proditor perdebat tantum bonorum administrationem, non dominium: & idem voluit Joan. de Plat. in *L. defensionis facultas, C. de jur. fisc. lib. 10.* post Bart. in *L. Imperator, C. eod. tit.* Tene ergo menti legem istam Partitarum, cui adde *L. 2. tit. de las trayciones, lib. 8. Ordinam. Regal.* ibi: *todos sus bienes son para nuestra Camara;* nam verbum sunt, quod est præsentis temporis, induxit privationem ipso jure, textus in authent. *Gazaros, vers. damnamus, C. de hæred. juncta glossa in L. 1. in parte divini, C. de summ. Tri-*

e era ya de la Camara del Rey. E por ende non podria despues ninguna cosa, de los bienes que tenia, enagenar en ninguna manera.

LEY V.

Como, aquel que comenzo a andar en la traycion, puede ser perdonado, si la descubriesse ante que se cumpla.

POR que los primeros mouimientos, que mueuen el corazon del ome, non son en su poder (1), segund dixeron los Filósofos; porende, si en la voluntad de alguno entrasse de fazer traycion con otros de consuno, e ante que fiziessen jura (2) sobre el pleyto de la traycion, lo descubriesse al Rey, dezimos, quel deue ser perdonado el yerro que fizo, de consentir en su corazon de ser en tal fabla. E demas tenemos por bien, quel den aun gualardon por el bien que fizo, en descubrir el fecho: porque deue ome asmar, que non fue este en la fabla con entencion de cumplir el

Trinit. & fide cathol. Bart. in authent. qui semel, C. quomodo & quando iudex, ad fin. Ad occupationem tamen bonorum requiritur, quod præcedat sententia declaratoria criminis, ut habetur in dict. cap. cum secundum leges, in fin. & ita per illum textum tenet ibi Archid. & Joan. Andr. qui & idem tenuerunt per aliqua jura, quæ allegant in cap. 1. de homicid. lib. 6. Bart. etiam per textum ibi in L. ejus qui delatorem, ff. de jur. fisc. Bald. & alii in L. si quis major, C. de transact. & in cap. 1. de feudo sine culp. non amit. Joan. de Plat. in L. fin. ad fin. C. de jure fisc. lib. 10. Felinus latè in cap. Rodolphus, chart. 7. vers. sed declaratur, de rescripti. quod tamen limita, nisi factum esset notorium; tunc enim non eget declaratione, tenet Abb. in cap. cum non ab homine, col. antepen. de judic. & sequitur Felinus multa in hoc adducens in dict. cap. Rodolphus, & tradit pulchrè Socinus consil. 4. 3. vol. col. penult. & probatur apertè ex L. 3. tit. de las trayciones, lib. 8. Ordinam. Regal. neque obstat ad hoc dispositio dicti cap. cum secundum leges, cum vult, quod bona hæreticorum non possunt capi per principes seculares, quousque super crimine hæresis per judicem ecclesiasticum sit pronuntiarum, nam procedit ideo, quia crimen hæresis est merè ecclesiasticum, ut in cap. inquisitionis, eod. tit. & lib. ideo nil mirum, si nihil executionis Principibus secularibus permittatur ante declarationem judicis ecclesiastici; quæ ratio cessat in crimine læsæ majestatis humanæ, ubi Princeps secularis est iudex competens ad executionem: & confert notabile dictum Baldi in dict. cap. 1. de feud. sine culp. non amit. quod quando quis est privatus ipso jure, tunc sententia non est necessaria ad esse, sed ad executionem esse; & ideo dicit, quod quando accipiuntur bona banniti, qui ex forma statutorum habentur pro condemnatis, fit quidam declaratorius processus, in quo declaratur captam esse illam personam, quæ reperitur bannita, & bannum exequendum esse: & subdit notabile verbum, quod si sine aliqua declaratione fieret executio, non esset propterea juri contraria, per ea quæ notat Innoc. in cap. ex ratione, de appellat. confert etiam quod notat Bart. in Extravag. ad reprimendum, in gloss. super parte & figura ad fin. & quod notat Domin. in cap. fundamenta, de elect. lib. 6. in §. penult. & quod tradit Ludov. Rom. consil. 465. incipit, in re præsent. Adde etiam And. de Iser. in cap. 1. quo tempore miles, ubi ponit hæc verba pulchra: Pone, vassallum in conspectu populi atroces injurias domino intulisse, vel in conspectu populi domino justè pugnante cum inimico suo vassallum dimisisse dominum, & de prælio recessisse. Item pone, baronem rebellasse Regi, & tenere castrum publicè contra Regem: vel pone, subditum regium fuisse ad hostes, & publicè morari cum hostibus contra Regem suum; erunt ne isti vocandi,

yerro, mas por ser sabidor del, porque pudiesse mejor desuiarlo, que non se cumpliesse; o que ouo tanto de bien en su corazon, que se arrepintio, e apercibio al Rey, en tiempo que se pudiesse guardar della. E si por aventura lo descubriesse despues de la jura (3), en ante que la traycion se cumpliesse, porque pudiera ser, que fuera cumplida, si el non la descubriesse, deue ser aun perdonado el yerro que fizo; mas non deue auer gualardon ninguno, pues que tanto anduuo adelante en el fecho, e lo tar-do tanto, que lo non descubrio.

LEY VI.

Que pena merescen aquellos que dizen mal del Rey.

SACA de medida a los omes la malquerencia que tienen raygada en los coraçones, de manera, que quando non pueden empescer a sus Señores por obra, tra-

& per sententiam condemnandi? Et post distinctionem, quam facit duplicis generis notorii, subdit, ille ergo, qui publicè moratur cum hostibus contra dominium suum, vel castrum tenet rebellatum, est in crimine notorio actu permanente; contra tales, non servatur ordo juris: imo & plus vult, quod etiam in notorio actus transeuntis, si est commissus in præsentia Regis, non exigitur sententia, nam ubi Princeps est, totum jus testificatur: hæc Iser. Hinc est etiam, quod in actibus notoriè injustis, procedit iudex extrajudicialiter spoliando; vide Abb. in cap. quia clericis, de jure patronat. Adde etiam, & nota, quod quando lex notat factum, sententia non requiritur, L. palam, §. quæ in adulterio, ff. de ritu nupt. & ibi notat Bald. ad statuta disponentia, quod quis puniatur ipso facto.

LEX V.

Meretur poenam & præmium prodicionem à se & ab aliis cogitatum Regi detegens; sed si super ea jam facta conjuratione detegat, habet veniam, sed non præmium; dum tamen antequam ad effectum perducatur, revelet. Hoc dicit.

(1) *En su poder.* Adde cap. inter hæc sciendum, ubi Gloss. de poenit. dist. 2.

(2) *Ante que fiziessen jura.* L. quisquis, C. eod. in §. fin. de quo lex ista sumpta est, dicit, in exordio initæ factionis, & Azon ibi in summ. exponit, id est, antequam processerit ad actum: & intellige istam legem, id est, antequam conjurationem firmassent communi assensu, vel promissione.

(3) *Despues de la jura.* L. quisquis in dict. §. fin. dicit, is verò qui usus fuerit facione. Azon exponit, id est, postquam processit ad actum. Nota ergo, quod in delictis admittitur poenitentia; quod Glossa tantum admittit in casibus expressis in jure, vide glossam 1. in L. si quis legatum, §. fin. ff. de fals. Lucam de Penna in L. 1. C. de his, qui se defer. lib. 10. tu vide de ista materia per Bart. in L. qui ea mente, ff. de furt. per Gloss. in L. 1. C. ne tutor vel curator vectig. conduc. & Bald. in L. imperialis, C. de nupt. & Joann. de Plat. in L. 1. C. de desertor. lib. 12. & in L. 1. C. de grege domin. lib. 11. & in L. 3. apparitor, in fin. C. de cohortal. lib. 12. per Bart. in L. avunculo, ff. de conduct. sine causa.

LEX VI.

Ad Regem solum spectat de maledictis in eum cognoscere, & puniri debet maledicens, nisi ob ebrietatem, vel fatuitatem maledixerit, nisi occasio maledicti ex tali causa fuerit, quæ Regem moveat ad ignoscendum. Hoc dicit.

trabajanse de dezir mal dellos, enfamandolos (1) como non deuen. E porende dezimos, que si alguno dixere mal del Rey (2) con beodez (3), o seyendo desmemoriado, o loco, non deue auer pena por ello; porque lo faze estando desapoderado de su seso, de manera que non entiende lo que dize. E si por auentura, dicesse alguno mal del Rey, estando en su acuerdo; porque este se podria mouer a lo dezir con grand tuerto que ouiesse rescebido del Rey, por mengua de justicia que le non quisiesse cumplir; o por grand maldad que touiesse en su corazon raygada con malquerencia contra el Rey; porende touieron por bien los Sabios antiguos, que ningund Judgador non fuesse atreuido a dar pena a tal ome como este, mas que lo recabdassen, e que lo aduxessen delante del Rey; ca a el pertenesce, de escodriñar, e de judgar tal yerro como este, e non a otro ome ninguno. E si estonce el Rey fallare, que aquel que dixo mal del, se mouio, como ome cuytado por alguna derecha razon, puedelo perdonar (4) por su medida, si quisiere, e deuel otrosi fazer alcançar derecho del tuerto que ouier recebido. Mas si entendiere que aquel que dixo mal del, se mouio tortizadamente por malquerencia, deuel fazer tanto escarmiento, que los otros que lo oyeren, ayan miedo, e se recelen de dezir mal de su Señor.

TITULO III.

De los Rieptos.

Rieptanse los fijosdalgo (1) segund costumbre de España, quando se acusan los vnos a los otros, sobre yerro de traycion, o de aleue. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de las trayciones e de los aleues, queremos aqui dezir del riepto, que se faze por

(1) *Enfamandolos.* Et audientes, & non resistentes puniuntur, ut in L. 2. tit. 13. Partit. 2. & adde ad istam legem L. 4. & 17. dict. tit. 13. & de fama Regis defuncti, quod debet illasa seruari, vide L. 4. tit. 15. 4. Partit.

(2) *Dixere mal del Rey.* Concordat cum L. unic. C. si quis Imper. maledixerit.

(3) *Con beodez.* Ebrius delinquens, an & qualiter puniatur, vide L. 5. tit. 8. infra ead. Partit. & quæ ibi dicam.

(4) *Puedelo perdonar.* Mundani Principes boni pro gloria habent parcere eis, qui ipsos offendunt; vide Andr. de Iser. de statut. & consuetud. contra libert. eccles. in parte satisfactionem: adde etiam Erasmus in lib. adagior. referentem illum dictum Tyberii Imperatoris: In civitate libera liberis oportet esse linguas, neque mirum aut magnum, si Princeps permittant populo, quæ velint dicere, cum ipsis liberum sit, quæ volent facere; & illud Alexandri: Regium est male audire, cum bene feceris.

razon dellos. E demostrar, que cosa es. E donde tomo este nome. E a que tiene pro. E quien lo puede fazer. E quales. E ante quien. E en que lugar. E por quales cosas. E en que manera. E como deue responder el reptado. E por que razones se puede escusar, que non responda, o que non lidie. E como tambien el reptado, como el reptador, deuen seguir su pleyto, fasta que se acabe por juyzio, pues que començaren el riepto. E que pena meresce el reptado, sil prouaren lo que dizen. Otrosi, en que pena cae el que faze el riepto, si non prouare aquella razon sobre que repto.

LEY I.

Que cosa es Riepto, e onde tomo este nome.

Riepto es acusamiento, que faze vn fidalgo a otro por Corte, profaçandolo de la traycion, o del aleue, que le fizo; e tomo este nome de Repetere, que es una palabra de latin, que quiere dezir tanto, como recontar otra vez la cosa, diciendo la manera de como la fizo. E este riepto tiene pro a aquel que lo faze, porque es carrera para alcançar derecho por el, del tuerto, e de la deshonnra quel fizieron: e avn tiene pro a los otros que lo veen, o que lo oyen, que toman apercibimiento para guardarse de fazer tal yerro, porque non sean afrontados en tal manera como esta.

Ley 1.
tit. 8.
lib. 8.
Recop.

LEY

TITULUS III.

De reptis.

LEX I.

Rieptum est accusatio generosi contra generosum per curiam ex causa proditiōis vel alevosia facta, & dicitur à *repeto*; quia repetit maleficiū, prout fuit commissum: & prodest ad hoc, quia per illud consequitur quis de injuria justitiam, & alii sibi cavent, ne ad talia producantur delinquendo. Hoc dicit.

(1) *Los fijosdalgo.* Vide L. 1. & 2. tit. 21. lib. 4. For. LL. ubi habetur, unde habuit hoc ortum, quod generosi Hispania faciant istud reptum; & vide etiam infra eod. L. 3. & in L. 14. tit. 21. 2. Partit. in fin. leg. & ista materia hodie non est in usu, neque in reptatione, neque in duello.

LEY II.

Quien puede reptar, e quales, e en que lugar.

Ley 3.
tit. 8.
lib. 8.
Recop.

Reptar puede todo fidalgo (1), por tuerto, o deshonrra, en que caya traycion, o aleue (2), que le aya fecho otro fidalgo. E esto puede fazer el por si mismo, mientras fuere biuo; e si fuere muerto el que recibio la deshonrra, puede reptar el padre por el fijo, o el fijo por el padre, o el hermano por el hermano. E si tales parientes non ouiere, puedelo fazer el mas cercano pariente que fuere del muerto. E avn puede reptar el vasallo por el Señor, e el Señor por el vasallo: e cada vno de los amigos puede responder por su amigo, quando es reptado, assi como adelante se muestra (3). Mas por ome que fuese biuo, non puede otro ninguno reptar, si non el mismo; porque en el riepto non deue ser recebido Personero (4). Fuera ende, quando alguno quisiere reptar a otro por su Señor, o por muger, o por ome de Orden, o por tal, que non deua, o que non pueda tomar armas. Ca bien tenemos por derecho, que en fecho que en tales caya, pueda reptar cada vno de sus parientes, maguer sea biuo aquel por quien riepta. Pero dezimos, que ningund traydor, nin su fijo, nin el que fuese aleuoso, non puede reptar a otro; nin aquel que es judgado porque fizo cosa por que vala menos, segund costumbre de España. Otro si non puede reptar otro ome que sea

reptado, ante que sea quito del riepto; nin el que se aya desdicho por Corte; nin puede ninguno reptar a aquel con quien ha tregua, mientras durare. E deuese fazer el riepto ante el Rey, e por Corte; e non ante Rico ome, nin Merino, nin otro Oficial del Reyno: porque otro ninguno non ha poder de dar al fidalgo por traydor, nin por aleuoso, nin quitarlo del riepto, si non el Rey (5) tan solamente, por el señorío que ha sobre todos.

LEY III.

Sobre quales razones puede reptar vn fidalgo a otro.

Reptado puede ser todo fidalgo, que matare (1), o firiere, o deshonrrare, o prisiere, o corriere, a otro fidalgo, non lo auiendo primero desafiado. E el que riepta por alguna destas razones, o de otras semejantes destas, puede dezir, que es aleuoso porende. E si fidalgo fiziesse alguna destas cosas sobre dichas, a otro que lo non fuesse (2), o otros que non fuessen fijosdalgo fiziesen entre si alguno destos yerros, non son porende aleuosos, nin pueden por ello ser reptados; como quier que sean tenudos de fazer emienda dello por juyzio. Fuera ende, si lo fiziesen en tregua, o en pleyto, que ouiesen puesto unos con otros. Ca estonce, bien lo podria reptar, por razon de la tregua, o del pleyto que quebranto, que auia puesto con el. E sobre todo decimos, que non

Leyes
3. 7. 4.
tit. 8.
lib. 8.
Recop.

LEX II.

Potest reptare quilibet generosus alterum generosum de proditione, vel alevosia contra eum commissam, vel contra Regem dumtaxat; quia ipse solus potest dare quem pro proditore, aut alevoso, vel à repto absolvere: sed passo injuriam vivo, non potest alius pro eo reptare, nisi pro domino, foemina, religioso, vel pro alio, cui capere arma non licet, vel non potest; eo autem mortuo, admittitur consanguineus proximior. Item potest reptare vassallus pro domino, & è contra: sed proditor, alevosus, aut eorum filii post commissum delictum habiti, seu de causa, de qua minus valet condemnatus, reptare non potest. Item reptatus accusatione pendente, aut se per curiam dedicens, non potest reptare; nec in causa reпти intervenit procurator. Hoc dicit.

(1) *Fidalgo*. Sed an rusticus posset clamare militem ad duellum? Bald. in §. *si rusticus, de pace tenend.* dicit, quod non, nisi rusticus sit natus ex nobili genere.

(2) *Traycion, o aleue*. Declara hoc, ut habetur in L. 2. & 3. tit. 21. lib. 4. For. LL. & infra eod. L. proxima.

(3) *Se muestra*. Vide infra eod. L. 5.

(4) *Personero*. Nota hoc, & facit L. penult. §. *ad crimen*, ff. de public. judic. L. *servum quoque*, §. *publicè*, ff. de procurat. & quia rieptum ordinatur ad pugnam, & principales personæ debent per se pugnam facere, ut tradit Glossa allegans leges Lombardas in §. *rusticus, de pace tenen. super verbo aut divino*: adde etiam L. 3. tit. 9. lib. 4. *Ordinam. Regal.* Quid autem si esset minor 18. annorum, vide per Gloss. *de pace juram. firman. in princip. in gloss. magna, ad fin.* ubi & vide Bald. in vers. *demum Glossa colligit.*

(5) *El Rey*. Intellige, quando proceditur per viam reпти, de quo in istis legibus, & ita probatur in L. *penult. & fin. infra, eod.* si enim procedatur per viam accusationis, alius competens judex citra Regem potest generosum de crimine proditionis vel alevosiae damnare.

LEX III.

Quilibet generosus occidens, vel vulnerans, aut capiens alium generosum ante diffidationem, potest de hoc reptari, ut alevosus: & si hoc generosus non generoso, vel non generosi faciant inter se, non sunt alevosi, nec sic possunt reptari, licet alias judicialiter puniantur. Et cum reptum ex causa proditionis vel alevosiae fiat, non fit propter damna, vel maleficia in rebus commissam, sed contra personam dumtaxat. Hoc dicit.

(1) *Que matare, &c.* Adde L. 2. & 3. tit. 21. lib. 4. For. LL. & L. 9. tit. 9. lib. 4. in *Ordinam. Regal.* ubi ponit alios casus, ex quibus potest fieri diffidatio: & non aperit illa lex, utrum ex causis ibi aditis, possit reptari; & videtur dicendum, quod ille causæ, quæ ibi ultra eas, quæ in ista lege ponuntur, sint aditæ, licet sufficiant ad diffidationem, non tamen ad reptum, ut sic concordentur istæ leges; vide etiam §. 3. vers. *si miles, de pace tenend.* & *ejus violator*. qui videtur permittere ex qualibet capitali causa; sed restringe ad casus, de quibus hic, ut vult etiam Glossa ibi.

(2) *A otro que lo non fuesse*. Adde §. 3. vers. *si miles, de pace tenend.* & *ejus violator*. & notata in cap. 1. de capitulis Corradi.

non pueden fazer riepto, si non sobre cosa, o fecho, en que caya traycion, o aleue. E porende, si vn fidalgo a otro quemare, o derribare, casas, o torre; o cortare viñas, o arboles; o forçare auer, o heredad; o fiziere otro mal, que non tanga en su cuerpo (3); maguer non lo aya desafiado ante, non es porende aleuoso, nin lo puede reptar. Fuera ende, si lo ouiesse fecho en tregua, e a sabiendas. E si lo fiziesse de otra guisa por yerro, deuelo emendar, quando le fuere demandada la emienda; e sin lo emendar, non le pueden dezir mal por ello.

LEY IV.

En que manera deue ser fecho el riepto, e como deue responder el reptado.

QVien quiere reptar a otro, deuelo fazer desta manera; catando primeramente, si aquella razon por que quiere reptar, es atal en que caya traycion, o aleue. E otrosi deue ser cierto, si aquel contra quien quiere fazer el riepto, es en culpa (1); e despues que fuere cierto, e sabidor destas dos cosas, deuelo primeramente mostrar al Rey en su poridad (2), diziendole assi: Señor, tal Cauallero fizo tal yerro, e pertenesce a mi de lo acaloñar, e pidovos por merced, que me otorguedes que lo pueda reptar porende; e estonce el Rey de-

uele castigar, que cate si es cosa que pueda llevar adelante; e maguer le responda que tal es, deuele aconsejar que se auenga con el: e si emienda le quisiere fazer de otra guisa sin riepto, deuel mandar que la resciba (3), dandole plazo para ello de tres dias (4). E en este plazo se pueden auenir sin calofia ninguna; e si non se auenieren de tercer dia en adelante, deuel fazer emplazar para delante del Rey: e estonce, deuelo reptar por Corte publicamente, estando y delante doze Caualleros a lo menos, diziendo assi: Señor, fulan Cauallero, que esta aqui ante vos, fizo tal traycion, o tal aleue, (e deuele dezir qual fue, e como lo fizo), e digo que es traydor por ello, o aleuoso. E si gelo quisiere prouar por testigos, o por cartas, o por pesquisa, deuelo luego fazer, e dezir. E si gelo quisiere prouar por lid, estonce digale, que el porna y las manos, e que gelo fara dezir, o que lo matara, o le fara salir del campo por vencido; e el reptado deuele luego responder, cada que el dicesse traydor, o aleuoso, que miente (5). E esta respuesta deue fazer, porque le dize el peor de nuestro que puede ser. E tal riepto como este deue ser fecho por Corte, e ante el Rey, tres dias, en aquella manera que de suso diximos; e en estos tres dias deuese acordar el reptado, para es-

(3) *En su cuerpo.* Adde dict. L. 3. dicit Bald. in L. cum filius, §. fin. ff. de legat. 2. se audivisse ab Imperatore, quod plura sunt necessaria, ut locus sit duello. Primo, quod ille, qui provocatur, sit difamatus, vel suspectus. Secundo, quod non possit probari per veram probationem. Tertiò, quod ille, qui provocat sit maior, vel par; nam minori non licet provocare majorem, quia non licet sibi ascendere. Quarto, quod causa sit personalis; nam si esset tantum de bonis, non reciperetur duellum. Quintò, quod non sit electa via strepitus iudicis, sed via armorum; & quod ita etiam audivit à Domino Cardinali Bononiensi, & subdit Baldus, quod non est aliquod istorum, quod non possit probari per rationes legum.

LEX IV.

Antequam quis reptet, exponat Regi querelam secretè, & petat licentiam reptandi; & Rex consulat ei compositionem, dando ei pro ejus concordia tres dies, quibus elapsis, citetur reus coram Rege, & tunc publicè exponat rieptum, delictum, & modum commissi, dicens eum proditorem, vel alevosum, & quod ponet sibi manus, & faciet eum confiteri, vel occidet eum; aut de campo pro victo ejiciet: & reus respondeat, quod mentitur, & hoc faciat per curiam coram Rege tribus diebus, intra quos potest eligere reus duellum, vel quod aliàs sibi probetur, quia non compellitur ad duellum invitis: & potest Rex dictum terminum trium dierum ad novem (tribus inclusis) ex causa prorogare. Et pendente riepto, sint in tregua litigantes, & eorum consanguinei: & mortuo reo infra dictos terminos eximitur ab infamia ipse, & genus ejus, ex quo respondit, quod mentiebatur reptator, & erat paratus se defendere. Sed si elegerit aliam viam, quam duellum, fiat probatio per generosos, vel chartam publicam. Hoc dicit.

(1) *Es en culpa.* Qui enim provocat aliquem ad bellum, vel duellum, impingens ei crimina, tenetur probare per

indicia vel conjecturas, quia pugna æquiparatur torturæ, quæ non debet fieri nullis indicibus præcedentibus: & qualia indicia sufficiant, est in arbitrio ejus qui publicam auctoritatem habet, & sic Regis in isto casu; alioquin quilibet desperatus, alium ad pugnam sine causa provocaret: ita Bald. in princ. de pace tenend. col. 1. vers. sed numquid. Et quod sufficeret vehemens fama, etiam sine alio indicio, videtur de mente Baldi in §. injuria, colum. 4. vers. sed numquid ex confessione, de pace juram. firmanda, ubi quod vehemens fama sufficiat ad torturam; & sic potest dici, quod etiam sufficit ad duellum.

(2) *Al Rey en su poridad.* Adde L. 2. tit. 9. lib. 4. Ordinam. Regal.

(3) *Que la resciba.* Non intelligas, quod præcisè Rex jubeat, quod recipiat emendam, quam reus obtulerit, sed quod Rex moneat, ut recipiat emendam, quæ sibi fuerit oblata; & quod conveniat cum adversario suo; hoc patet ex his, quæ statim sequuntur: *E si non se auinieren.*

(4) *Tres dias.* Vel novem, ut inferius subjicit ista lex ibi: *E si por aventura;* & adde L. 2. tit. 9. lib. 4. Ordinam. Regal. quæ distinguit, an reptatus sit in Curia Regis, vel extra; ut primo casu ante novem dies non faciat rieptum. Secundo casu habeat reptatus terminum triginta novem dierum ad veniendum, & insuper alios novem dies ad componendum cum reptante.

(5) *Que miente.* Adde L. quæ omnia, vers. sed si adversarius, ff. de procurat. ubi & Bartolus notat, quod ei, qui dicit te commisisse aliquod crimen, poteris licitè dicere: Tu mentiris. Angelus etiam ibi notat, quod diffamatus potest dicere diffamanti, quod mentitur, & impunè, quia licitum est unicuique suum honorem defendere, & parçitur verecundiæ, L. si patronus, 1. respon. ff. de donat. L. penult. de furtis, L. Quintus Mutius, in fin. 1. respon. ff. mandat. & nota istam legem, quæ permittit, quod tale verbum tu mentiris, possit diffamatus respondens dicere coram Rege.

coger vna de las tres maneras que de suso diximos, qual mas quisiere, por que se libre el pleyto; o porque el Rey lo mande pesquerir, o gelo prueue el reptador por testigos, o que se defienda el reptado por lid: e por qualquier destas tres maneras que el escoja, se deue librar el pleyto. Ca el Rey, nin su Corte, non ha de mandar lidiar por riep-to, fueras ende, si el reptado se pagare de lidiar (6). E si por auentura el pleyto fuesse atal, que ouiesse menester mayor plazo de tercer dia, puedelo alon-gar el Rey fasta nueue dias; e que cuen-ten en ellos los tres dias sobredichos. Otro-si dezimos, e mandamos, que despues que alguno reptasse otro, que esten en tregua (7), tambien ellos, como sus pa-rientes, e que se guarden vnos a otros en todas guisas, si non en el riep-to, e en lo que le pertenesce. E si acaescie-re, que el reptado muera ante que es-tos plazos se cumplan, finca su fama libre (8) e quita de la traycion, e del alene de que lo reptauan, e non em-pescen a el, nin a su linage, pues que desmintio al que lo repto, e estaua apa-rejado para defenderse. Otrosi dezimos, que quando el reptado se echare a lo que el Rey manda, e non a lid, si el reptador (9) quisiere prouar lo que dixo, con testigos, o por cartas, pongale el Rey plazo a que prueue. E sil prouare con fijosdalgo, o con carta derecha, va-

la la prueua. E si non lo pudiere pro-uar con fijosdalgo (10), o con carta de-recha, non vala.

L E Y V.

Quien puede responder al riep-to, maguer el reptado non venga al plazo.

NON viniendo el reptado a respon-der al riep-to a los plazos (1) que fuessen puestos, puedel reptar delante el Rey el que lo fizo emplazar, tambien como si el otro estouiesse presente. Pe-ro si se acaeciesse ay padre, o fijo (2), o hermano, o pariente cercano, o al-guno que sea Señor, o vassallo del rep-tado; o alguno que sea amigo, o com-padre, o compañero con quien ouiesse ydo en romeria, o en otro camino gran-de (3), en que ouiesse comido, e aluer-gado de so vno; o tal amigo (4), que ouiesse casado a el mismo, o a su fijo, o a su fija; o le ouiesse fecho Caualle-ro, o heredero; o que le fiziera cobrar heredad que ouiesse perdida; o que le ouiesse desuiado aquel su amigo, de muer-te, o de desonrra, o de gran daño; o lo ouiesse sacado de captiuo; o le ouies-se dado de lo suyo, para tirarlo de po-breza, en tiempo quel era mucho me-nester; o otro amigo, que ouiesse pue-to cierta amistad con su amigo, seña-lando algun nome cierto, por que se lla-massen el vno al otro, a que dizen, no-me

(6) *Si el reptado se pagare de lidiar.* Nota bene, quòd pugna non est in electione actoris, sed rei; aliud dicit Glossa esse secundum leges Lombardas, *de pace tenend. & ejus violat.* vers. *si quis hominem*, in verbo *per duellum*, & adde, quod habetur in *L. 8. infra, eod.*

(7) *En tregua.* Adde *L. 4. tit. 9. lib. 4. Ordinam. Regal.* quæ videtur sumpta ab ista.

(8) *Su familia libre.* Adde *L. defuncto, ff. de public. iudic. L. 23. tit. 1. ead. Partit.* cum concordantiis ibi positis.

(9) *Si el reptador.* In *L. 4. tit. 9. lib. 4. Ordinam. Regal.* non subdit istud verbum, neque aliquid de verbis hic inferius positus usque in finem legis, & solum dicit: *que el Rey, que lo mande saber por pesquisa.*

(10) *Con fijosdalgo.* Nota casum, in quo testes non ge-nerosi non admittuntur, in casu scilicet reпти facti inter no-biles; regulariter contra, quia tam plebei, quam nobiles, admittuntur, licet majoris authoritatis sit vox nobilis, quam plebei, ut in *cap. dudum*, el 1. & ibi notat Abb. in 4. *notab. de elect. cap. in nostra, de testib.* & ut dixi su-pra in *gloss. proxima*: ista verba hic ultimo posita, non habentur in dicta *L. Ordinamentorum*, prout hic habentur.

L E X V.

Reptato infra terminum ad respondendum præfixum non comparente, denuò reptetur, & potest tunc pro eo respon-dere dominus, aut vassallus, vel consanguineus usque ad quartum gradum, vel amicus tali amicitia hic declarata; quo facto, tenetur eum ad iudicium ducere infra terminum præ-fixum, qui triginta dies non excedat, & si non venerit, dan-tur ei alii novem insuper, in quibus si non venerit, dabitur reus pro convicto, & pro eo respondens pro inimico reptan-tis, & expellitur à patria: & si nullus pro eo responderet, dat Rex ex officio dictos dies, quibus elapsis, dabitur, si non ve-

nerit, pro convicto; si tamen postea venerit justam allegans absentia excusationem, audietur. Hoc dicit.

(1) *A los plazos.* Vide supra *eod. L. proxima*, & vide *L. 5. tit. 9. lib. 4. Ordinam. Regal.*

(2) *O fijo.* Sicut enim pater posset se defendere, sic po-test & filium, quia filius est pars viscerum patris & matris, & commune bonum conjugatorum, *L. isti quidem, ff. quod metus causa gestum sit*, & in eo salvatur pater, & paterni nominis diuturnitas conservatur, *L. liberorum*, & *L. pronuntiatio, §. fin. ff. de verbor. signif.* & intellige sive legitimum, sive non, quia natura communis est, *ff. de accusat. L. hos accusare, §. fin.* neque potest constitutio naturam immutare, neque naturales stimulos coarctare, *L. amicissimos, §. Lucius, ff. de excusat. tutor. & curator. Bald. in repetition. L. 1. colum. 6. C. unde vi.* ubi & de filio propulsante injuriam patris.

(3) *Camino grande.* Habes hic notabiliter de socio itine-ris, quis dicatur in ista materia, ut possit à socio defendi, & de isto socio itineris habetur per Gloss. in *L. item apud Labeonem, §. tenetur, ff. de injur.* & ibi per Angel. in verbo *comitem*.

(4) *Tal amigo.* Nota hic, quis & ex quibus actibus judi-cetur magnus amicus, & confert ad multa, sive cum recu-santur iudices ratione magnæ amicitia, sive in multis aliis terminis, ubi istud occurrit: & singularis amicus venit appel-latione suorum, ut voluit Gloss. in *L. 2. C. in quib. casib. colon. cens. lib. 11.* dixit tamen Baldus in *L. 1. col. 11.* vers. *quid de singulari amico, C. qui accusar. non poss.* hoc lege non probari, & glossam illam locutam fuisse abusi-vè, non propriè: vide Guiliel. Bened. in *cap. Raynulfus. de testam. fol. 181. col. 1. & 2.* & quòd stricta amicitia conjuncti æquiparentur consanguineis, vide per Bald. in *L. ut vim, col. 1. ad fin. vers. 5. queritur, ff. de jus-titia & jure.*

me de Corte. Cada vno destos bien podría responder por el reptado, si quisiere desmentir al que lo riepta. E esto puede fazer por razon del debdo, o de la amistad, que ha con el. Pero despues que lo ouiere desmentido, tenuto es de aduzir al reptado ante el Rey, para defenderse del mal que dizen del, e para cumplir derecho. E para esto deue auer plazo, a que lo deua aduzir, segund el Rey entiende que seria guisado, de manera, que a lo menos sea de treynta dias; e si a los treynta dias non lo aduxesse, puedel alongar el plazo nueue dias; e aun tres dias mas, si menester fuere, que sean por todos quarenta e dos dias. E si a estos plazos non lo aduxere, puedelo el Rey dar por enemigo (5) a aquel quel desmentio, e echarlo de la tierra; e dende en adelante, puede dar por fechor al reptado, porque fue rebelde, e non quiso venir a responder, e a defenderse, al plazo que le fue puesto. E si por auentura acaesciesse, que ninguno non ouiesse, quien responder, nin desmentir por el emplazado, que non vino al plazo que le pusieron, para oyr el riepto, estonce el Rey de su oficio deuele otorgar estos plazos de quarenta e dos dias, y atenderlo fasta que sean pasados, si verna a defenderse; e si non viniere, nin embiare a escusarse, dende en adelante puedenlo dar por fechor. Pero si despues desto viniere, e demostrare escusa derecha por que non pudo venir,

mandamos que vala, e se defienda, si podiere.

L E Y VI.

Por que razon se puede escusar el reptado, que non responda, o non lidie.

A Leuoso, o traydor, llama el reptador al reptado, quando lo riepta; e acaesce a las vegadas, que non es atal. E porende, si el reptado entendiere, quel fecho de que lo riepta non es atal, que caya en traycion, nin aleue, maguer que lo aya fecho, dezimos, que despues que ouiere desmentido (1) a aquel que lo riepta, que puede demandar derecho de aquel mal que le dixo. E el Rey, entendiendo que el fecho es atal, que no ay traycion, nin aleue, non deue yr mas adelante por el pleyto, mas mandar al otro que lo repto, que se desdiga (2), pues que dixo lo que non podia, nin deua dezir; y demas, deue fincar por su enemigo (3): esto mismo deue ser guardado, quando alguno reptare a otro, non auiendo poder de lo fazer (4).

LEY

(5) *Por enemigo.* Quid operetur, quem dari per sententiam alteri pro inimico? Vide quæ dixi in *L. 17. tit. 26. Partit. 2.* Sed an peccet aggreffiens illum, qui sibi datur à iudice pro inimico? Bald. quod sic, in *L. ut vim. col. 2. ff. de iustit. & iur.* dicens, quia movetur privato odio, non ad publicam vindictam: vide tamen per Joan. Andr. in additione ad *Specul. tit. de constitution. in additione fin.* incipit, rubrica, ex cuius dictis videtur, quod cum faciant, ut ministri legis, seu iudicis, non peccent: vide etiam per Abb. in *cap. fin. col. 4. de consuetud.* quod nota ad materiam *L. 76. in Ordinamen. Tauri.* Adverte tamen, quia ut ille, qui datur pro inimico, possit occidi ab eis, quibus datur pro inimico, videtur requiri, quod sit casus, in quo de jure talis, qui datur pro inimico, debeat pati poenam mortis, & quod concurrant ea, quæ habentur in dict. *L. 76.* unde durum videtur, quod in casu huius legis, ille, qui respondit pro reptato, dicens reptantem mentiri, possit, ut inimicus occidi: unde fortè est dicendum, quod talis datio pro inimico solum operetur, quod ex hoc tollatur illa antiqua fidantia inter generosos, de qua loquitur *L. 1. tit. 21. lib. 4. For. LL.* & sic, quod si percutiatur iste à reptante, non dicitur ex hoc percutiens, proditor, vel alevosus, sustinebit tamen poenam aliàs à jure statutam. Si enim ista lex veller, quod impunè ex hoc posset percuti, vel occidi, non habebat necesse hoc committere inimico ejus, ipsa lex poterat poenam statuere, & iudex in præsentem inferre. Quando verò lex jubet quem dari pro inimico, est, quia delinquens est absens, & non potest à iudice puniri, ideo consanguineos occisi vel ipsum læsum facit ministros iustitiæ, ut patet ex dicta *L. 76.* & ex his, quæ tradit Joan. Andr. ubi supra: cogita.

L E X VI.

In casu, in quo non sit proditio vel alevosia, si reptans

proditorum vel alevosum dicit eum, qui non est proditor, vel alevosus, reo respondente quod mentitur, mandet Rex, quod reptator revocet, quod dixit, & dabitur pro inimico reptantis: idem de eo qui reptat, cum non posset. Hoc dicitur.

(1) *Despues que ouiere desmentido.* Videbatur contrarium, cum ex negotiatione ista videretur litem contestari, unde postea non posset redire ad exceptionem dilatoriam, scilicet, quod non potest procedi per reatum, quia non est casus, in quo cadat proditio vel alevosia, cum omnes dilatoriæ ante litem contestatam sunt proponendæ, *L. fin. C. de except. cap. inter monasterium, de re iudic.* potest dici ista exceptio; necdum potest opponi dilatoriæ, sed etiam perentoriæ, cum aliter non possit sustineri causa repta, nisi stante alevosia vel proditione. Item quia hic necessitatur reus ad respondendum adversario per verbum *mentiris*, quia aliter non parit suo pudori, ut habetur supra *eod. in L. 4.* nimirum, si permittantur post responsionem ad talem exceptionem redire: & facit hæc lex ad declarationem LL. regni disponentium, quod reus contestetur litem infra novem dies, & quod proponat omnes exceptiones in simul, quod nihilominus poterit postea petere, quod pronuntietur super exceptione, quæ impedit litis ingressum, de quibus in *cap. 1. de lit. contest. lib. 6.* & adde quæ dixi in *L. 10. tit. 3. Partit. 3.*

(2) *Se desdiga.* Quid si nolit se dedicere, vide *L. 8. infra eod. ubi,* & vide etiam ibi, quibus verbis uti debeat, cum se dedicat.

(3) *Enemigo.* Vide, quod dixi supra *L. proxim. in gloss. super parte por enemigo.*

(4) *Poder de lo fazer.* Vide supra *eod. L. 2. & L. proxim.*

L E Y VII.

Por que razon non se puede escusar el reptado, que non responda al riepto, maguer non le riepta el pariente mas propinco.

LOS hermanos del muerto, o cada vno de los otros parientes, pueden reptar por la muerte de su pariente; e el reptado non puede desecher al reptador, por razon que y aya otro pariente mas propinco (1). Pero si el fijo, o el mas propinco pariente del muerto, quisiere reptar, estonce deue ser recebido ante que otro ninguno. E si el reptado se defendiere, de qualquier de los que le reptaren, por lid, o por testigos, o por pesquisa, e el reptador fuere vencido, non lo puede otro ninguno dende en adelante reptar (2) por aquella razon, maguer sea mas propinco el que despues lo quisiere reptar. Mas si el reptado se defendiere sin lid, o sin prueua, o sin pesquisa, assi como desechando la persona del reptador, porque non ouiesse derecho de lo reptar, estonce non se podria escusar del riepto, que otro pariente mas propinco le fiziesse.

L E Y VIII.

Como el reptador, e el reptado, deuen seguir el pleyto, fasta que sea acabado; e que pena merece el reptador, si non prouare lo que dixo; otrosi el reptado, si le prouaren el mal, de que le rieptan.

SEguir deuen el pleyto, tambien el reptador como el reptado, fasta que sea acabado por juyzio de Corte: e non se deue auenir (1) el reptador con el rep-

L E X VII.

Consanguineo mortui reptante, non potest opponere reus, quòd alius est propinquior consanguineus; sed si propinquior velit reptare, præfertur: & reptante victo non potest alius propinquior consanguineus denuo reptare, nisi ideo fuit absolutus reus, quia reptator non poterat reptare, Hoc dicit.

(1) *Propinco.* Habes hic expressum, accusationem consanguinei de injuria illata consanguineo non excludi, ex eo quòd sit alius propinquior; adde quæ habentur in *L. si cui, §. iisdem, ff. de accusat.* & *L. 12. suprà tit. 1.*

(2) *Reptar.* Fortè procedet, etiamsi propinquior superveniens dicat se ignorasse primum reptum, licet in accusatione aliter dicatur, ut in *L. 12. suprà, tit. 1.* quia ista lex non distinguit, & quia videtur diversa ratio, quæ in accusatione; si tamen superveniens doceret de aliqua collusione, admitteretur, ut in *dict. L. 12. & in dict. L. si cui, §. iisdem, ff. de accusat.*

L E X VIII.

Reptator debet causam prosequi usque ad finem, & etiam reus, nam si sine Regis licentia componant, seu transigant, expelli potest reptator à patria. Item si probare non

tado, sin mandado del Rey; e si lo fiziere, puedelo el Rey echar de la tierra porende. E si por aventura, el reptador no pudiere prouar el pleyto, o se dexasse, despues que ouiesse reptado, del, no lo queriendo leuar adelante, deuese desdezir delante el Rey, e por Corte, diziendo, que mintyo (2) en el mal que dixo al reptado. E si se desdixere, dende en adelante non puede reptar, nin ser par de otro en lid, nin en honrra. E si desdezir non se quisiere, deuelo el Rey echar de la tierra, e darlo por enemigo a aquel que repto. Esto, por el atreuimiento que fizo de dezir mal ante el, del ome que era su natural, non auenir do fecho por que. Esso mismo deue ser guardado, quando el reptador non quisiere prouar por testigos, o por cartas, lo que dize, si non por pesquisa del Rey, o por lid. Ca si el reptado non quisiese la pesquisa, nin la lid, deuelo dar por el quto del riepto; porque non es tenuto de meter su verdad a pesquisa (3), nin a lid. Otrosi dezimos, que si el reptado fuere vencido del pleyto por que lo reptaron, e dado por aleuoso, que deue ser echado de la tierra para siempre, e perder la meytad (4) de todo quanto que ouiere, e ser del Rey. Mas non deue ome que sea fidalgo morir por razon de aleue; fueras, si el fecho fuese tan malo, que todo ome que lo fiziesse, ouiesse de morir por ello. Mas si el reptado fuere vencido, e dado por traydor (5), deue morir porende, e perder todos los bienes que ha, e ser del Rey, assi como de suso diximos en el titulo de las Trayciones (6).

L E Y

potuit, aut destitit, debet se dedicere coram Rege in curia, dicens, quòd mentitus fuit; nec potest postea reptare, nec alii in duello seu honoribus adæquatur: & si nollet se dedicere, expellitur à patria, & dabitur pro inimico reptati: & si reus est victus ex alevosia, perpetuo exulabit, & medietatem bonorum perdit Regi applicandam, quia generosus pro alevosia non occiditur, nisi sit talis casus, ob quem quilibet committens erat occidendus: si autem de prodicione vincatur, bonis Regi applicatis occidetur. Hoc dicit.

(1) *Non se deue auenir.* Limita nisi intra triduum, de quo in *L. 4. suprà, eod.*

(2) *Mintyo.* Nota, per quæ verba debet quis se dedicere, & adde *L. 25. tit. 18. 2. Partit.* ubi vide quæ dixi, an sufficiat, si dixerit, quòd non benè dixit, quia reptatus est bonus & fidelis: & fortè non videtur recedendum à forma verborum hujus legis, cui & consonat *L. 2. tit. 9. lib. 8. Ordinam. Regal.*

(3) *A pesquisa, nin a lid.* Adde *L. 4. suprà, eod.*

(4) *Meytad.* Hæc poena datur propter alevosiam, ut hic, & in *dict. L. 1. vers. todo hombre que fiziere muerte segura, tit. fin. lib. 8. in Ordinam. Regal.*

(5) *Por traydor.* Propriè sumpto, ut suprà *eod. Partit. tit. 2. L. 1. in fin.*

(6) *En el titulo de las Trayciones.* In *L. 2.*

LEY IX.

Como el Rey deve dar juyzio contra el reptado, quando non viene al plazo que le fue puesto.

DAR deve el Rey juyzio contra el reptado, si non viniere al plazo quel fuere puesto, en esta manera; faziendolo reptar otra vez ante si por Corte, diziendo el que lo fizo emplazar, la razon por que lo riepta, e el yerro que fizo; e demostrando los plazos que le fueron puestos, e como non vino a ellos, e contando todo el fecho como passo; e desque lo ouiere contado, deve pedir por merced al Rey, que faga ay aquello que entendiere que deve fazer de derecho. E el Rey, quando ouiere de dar la sentençia, deve fazer demuestra, que le pesa (1), e dezir assi por Corte: Ya sabedes, como fulano Cauallero fue emplazado, que viniesse a oyr el riepto, e ouo plazos a que podiera venir a defenderse, si quisiera, segund que los deuia auer de derecho, e tan grande fue la su mala ventura, que non ouo verguença de Dios, nin de Nos; nin recelo desonrra de si mismo, nin de su linaje, nin de su tierra; nin se vino a defender, nin se embio a escusar, de tan gran mal como este que oystes, de que lo reptaron. E como quier que nos pese de coraçon, en auer a dar tal sentençia contra ome que fuesse natural de nuestra tierra; pero, por el lugar que tenemos para complir la justicia, e porque los omes se recelen de fazer tan grand yerro, e mal, como este; damoslo por

LEX FINALIS.

Si reus non compareat coram Rege terminis elapsis assignatis per Regem, condemnet eum sententialiter de prodicione, aut alevosia, prout fuit reptatus, servata hujus legis forma. Hoc dicit.

(1) *Que le pesa.* Adde L. 7. tit. 9. lib. 4. *Ordinam. Regal.* corripere enim debet justus in misericordia, cum dilectione corrigendi, non cum odio persequendi, *cap. ita plane*, 23. *quæst.* 4. neque nos vindicta delectet, quæ alieno malo animum pascit, *cap. de occidendis*, 23. *quæst.* 5.

(2) *Por traydor, o por aleuoso.* Primum, cum tangit Regem proditio; secundum, quando alios, ut in L. 1. in *fin. tit. 1. ead. Partit.*

(3) *Muerte.* Quando est casus, in quo pati debet quis poenam mortis, ut supra L. *proxim.*

TITULUS III.

De Lidiationibus, seu duellis.

IN SUMMA.

(1) *Antiguamente.* Adde L. 8. tit. 14. 3. *Partit.* & quæ ibi dixi, & illa lex reprobat istam consuetudinem; est enim probatio per pugnam à jure interdicta, ut ibi habetur, & ego dixi, & tradit Bald. in L. *fin. ad fin. C. de probation.* & vide in ista materia quandam disputationem Angeli, incipit *Duo Gallici*, & elegans consilium Lauren. Calca. in-

traydor, o por aleuoso (2), e mandamos, que do quier que sea fallado de aqui adelante, quel den muerte (3) de traydor, o de aleuoso, segund que meresce por tal yerro como este que fizo.

TITULO IV.

De las lides.

LID es vna manera de prueua que vsaron a fazer antiguamente (1) los omes, quando se quieren defender por armas, de mal sobre que los rieptan. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los rieptos, queremos dezir en este, de tales lides como estas. E demostraremos, que cosa es lid. E por que razon fue fallada. E a que tiene pro. E quantas maneras son della. E quien la puede fazer. E sobre quales razones puede ser fecha. E por cuyo mandado. E en que lugar. E en que pena cae el que fuere vencido. E que cosas podria fazer el reptado en la lid, por que sea quito. E que deve ser fecho de las armas, e de los caualllos, que fincan en el campo despues que han lidiado.

LEY I.

Que cosa es Lid, e por que razon fue fallada, e a que tiene pro, e quantas maneras son della.

MAnera de prueua (1) es, segund costumbre de España, la lid que manda fazer el Rey, por razon del riepto que es fecho ante el, auiniendose amas las partes a lidiar. Ca de otra guisa el Rey

capit, *quidam nobilis est secundus in ordine*, ubi nititur defendere istam consuetudinem in terris non subjectis ecclesiæ, & quod servari debet in foro contentioso civili, ubi de conscientia non agitur, dicens, quod non permittitur duellum ad finem directum, ut Deus tentetur, neque ad finem directum, ut peccetur, & maleficium committatur, seu homicidium, cum absque talis maleficii perpetratione possit finis duello imponi, ut pacto, renuntiatione, fuga, armorum perditione, depositione, confessione, & pluribus aliis modis; sed ad finem alicujus boni permittitur, scilicet, ut timore duelli, qui malam causam fovet, liti cedat; sed quicquid ipse dicat, ego arbitrator talem consuetudinem reprobam, & iniquam, prout etiam talem asserit dicta L. 8. & tradit Hostien. in *summa, de Cleric. pugnanti. in duello*, vers. *quando sit offerendum*; & vult etiam S. Thom. 2. 2. *quæst.* 95. art. 8.

LEX I.

Duellum ex riepto proveniens, est species probationis per duorum bellum; & fuit inter generosos introductum, ideo, quia melius sibi est jus & legalitatem armis, quam periculo inquisitionis, aut falsorum testium, subijcere. Item quia duelli formidine cavent à maleficiis generosi. Et est duplex duellum, unum inter generosos, equitando; aliud inter plebejos, secundum antiquum forum, & istud est pedestre. Hoc dicit.

(1) *Manera de prueua.* Adde dict. L. 8. ad *fin. tit. 24. 3. Partit.*

Rey non la mandaria fazer. E la razon, por que fue fallada la lid, es esta: que tuuieron los fijosdalgo de España, que mejor les era defender su derecho, e su lealtad por armas (2), que meterlo a peligro de pesquisa, o de falsos testigos. E tiene pro la lid, porque los fijosdalgo, temiendose de los peligros, e de las afrentas, que acaescen en ella, recelanse a las vegadas, de fazer cosas por que ayan a lidiar. E son dos maneras de lid, que acostumbran a fazer en manera de prueua. La vna es, la que fazen los fidalgos entre si, lidiando de cauallos. E la otra, la que suelen fazer de pie (3) los omes de las Villas, e de las Aldeas, segund el Fuero antiguo de que suelen vsar.

LEY II.

Quien puede lidiar, e sobre quales razones, e por cuyo mandado, e en que lugar, e en que manera.

Lidiar pueden, el reptador, e el reptado, quando se auinieren en la lid. E han a lidiar sobre aquellas razones que fue fecho el riepto, segund que diximos en el titulo de los Rieptos. E esto deuen fazer por mandado del Rey, e en aquel tiempo que les fuere señalado para ello. E deueles el Rey dar plazo, e señalarles dia que lidien, e mandarles con que armas (1) se combatan, e darles fieles que les señalen el campo, e

(2) *Por armas.* Dicit etiam Bald. *de pace tenenda*, in princ. in verbo *per duellum*, quod putant milites & nobiles, quod Deus sit auxiliator iustorum; & refert ibi Aristotelem dicentem non esse verisimile, Deum habere curam pravorum vel malorum.

(3) *De pie.* Adde dict. L. 8. tit. 14. Partit. 3. & vide supra tit. 1. L. 3. in quo casu possit fieri rieptum inter plebejos.

LEX II.

Debent pugnare duellantes in die à Rege præfixo in campo ad hoc signato cum armis, cum quibus Rex mandaverit, vel fideles ab eo deputati, qui limitent campum, & pugnatoribus eum ostendant, & ejus fines, quos non possint absque Regis vel fidelium mandato transcendere: & mittentes eos ibi, partiantur eis solem, & instruat qualiter se habeant in pugna, scrutenturque, an arma quæ Rex mandat, teneant, plura aut pauciora, & usque ad fidelium decessum quilibet potest in equo & armis emendare; postea exeant campum fideles, & stent propè, ut videant & audiant pugnam, & eorum dicta & facta: & reptator debet invadere reum; si tamen non invadat, potest reus eum invadere, si vult. Hoc dicit.

(1) *Con que armas.* Habes hic, quod Rex debet assignare arma, quibus pugnetur in duello; quod nota, quia Bald. *de pace tenenda*, in princip. col. fin. referens quandam consuetudinem Federici, dicit, quod defendentis debet esse electio, qualiter melius se defendere valeat ab alio impetitus, & consonat in ratione sui L. *petenda*, C. *de tempor. in integ.* ibi etiam refert, quod si habens duos oculos, provocat ad duellum habentem tantum unum oculum, quod debet provocanti unus oculus claudi: & idem similiter in digitis, & in membris aliis: & subdit, quod hoc fieri debeat juxta proborum virorum consilium & discretionem; & arma debent esse paria, argumento L. *pro-*

lo amojonen, e gelo demuestren, porque entiendan, e sepan ciertamente, por que lugares son los mojonos del campo, de que no han a salir (2), si non por mandado del Rey, o de los fieles. E despues que esto ouieren fecho, hanlos de meter en el medio del campo, e partirles el Sol; e deuenles dezir, ante que se combatan, como han de fazer, e ver, si tienen aquellas armas que el Rey mandado, o mas, o menos. E fasta que los fieles se partan dentre ellos, cada vno puede mejorar en el cauallo, e en las armas; e desque ellos tuuieren los cauallos, e las armas, que menester ouieren, deuen los fieles salir del campo, e estar y cerca, para ver, e oyr lo que fizieren, e dixeren. E estonce deue el reptador cometer primeramente al reptado; pero si el reptador non lo cometiesse, puede el reptado cometer a el, si quisiere (3).

LEY III.

Como, el que riepta, non puede dar par por si para lidiar, si el reptado non quisiere

OMe poderoso faziendo a alguno otro, de menos guisa, cosa en que caya traycion, o aleue, puedelo reptar poren-de aquel que recibio el tuerto. E el poderoso, si quisiere combatirse, puedelo fazer, o darle su par (1). Mas el que riepta, non puede dar par en su lugar

videndum, C. de postuland. & infra eod. L. 3.

(2) *Non han a salir.* Querit Bald. in cap. 1. in princip. col. 4. *de pace tenenda*. an postquam sunt in campo positi, possint de communi consensu poenitere? Respondet, quod non, nisi absolutio concedatur à superiore: & ex quo convenerunt inter se pugnare, necesse est, quia publicæ utilitatis est peccata nocentium apparere, L. *eum qui nocentem*, in princip. ff. *de injur.* facit, quod habetur supra tit. 3. L. 4. ibi: *y en este plazo se pueden auenir.*

(3) *Si quisiere.* Non enim tenetur, sed erit liber, si reptator aggredi eum noluerit, ut infra eod. L. 4.

LEX III.

Si reptatus est potentior reptatore, potest se à duello personaliter excusare, dando alium in loco sui æqualem in genere, dominatione, bonitate, & viribus ipsi reptatori, aut meliorem, dum tamen non sit fortior; reptator tamen non potest alium sui loco invito reo dare. Et si plures quis reptat, cum omnibus pugnare debet simul, aut singulariter, prout elegerit: si autem multi sunt unius reptatores eligant unum, cum quo reptatus duelli certamen intret. Hoc dicit.

(1) *O darle su par.* Adde §. *si rusticus*, & ibi Gloss. *de pace tenenda*. & adde Bald. eod. tit. in princip. in col. fin. referentem constitutionem Federici, quod ille qui tetigit sexagesimum annum, vel qui est minor vigintiquinque annis, per se pugnare non teneatur, sed in defensionem sui posset ponere campionem: & de juramento, quod debet præstare iste campio, qui par hic dicitur, & de poena falsi campionis, tangit Baldus ibidem, vide ibi per eum: & in casu in quo provocatus det campionem pro se, ipse debet stare detentus in carceribus, & spectare futurum eventum duelli, quia videtur se subijcere illi præsumptioni ex victoria duelli resultanti.

al reptado, si el reptado non quisiere: e quando par fuere a dar, deve ser par, tambien en linaje, como en bondad, e en señorio, e en fuerça. Ca non es en ygualdad (2), vn ome valiente combatir con otro de pequeña fuerça. E si el que ha de dar par, diere ome que vale mas por linaje, o por las otras cosas, en tal que no sea mas valiente, e assi se quisiere fazer par del otro, non lo puede desechar. Otrosi dezimos, que si vn ome reptare a dos, o mas, por algun fecho, que los reptados non son tenudos de recibir par, si non quisieren. Mas el reptador cate lo que faze, que a quantos reptare, a tantos aura de combatir, o a cada vno dellos (3), qual mas quisiere, si los reptados quisieren lidiar, e non quisieren recibir par (4). E si muchos ouieren razon de reptar a vno sobre algund fecho, escojan (5) entre si vno dellos que lo riepte, e con aquel entre en derecho, e non con los otros.

LEY IV.

En que pena cae el que sale del campo, o fuere vencido; o que cosa podria fazer el reptado en la lid, para ser quito.

SAlir non deve del campo (1) el reptador, nin el reptado, sin mandado del Rey, o de los fieles. E qualquier que contra esto fiziere, saliendo ende por su voluntad, o por fuerça del otro combatidor, sera vencido. Pero si por mal-

(2) *Non es en ygualdad.* Nota de æqualitate in duello servanda, & adde §. *si quis, si de feud. fuer. content.* & per Gloss. in cap. 1. *de alienat. feud. patern.* in §. *non est consuetudo*, & de capitulis Corrad. in §. *similiter*, facit *L. venditor*, ff. *de judic.* conjuncta *L. nemo*, ff. *de duob. reis*.

(3) *Cada vno dellos.* Id est, poterit pugnare cum omnibus simul, vel cum quolibet eorum, prout magis sibi placuerit.

(4) *Recebir par.* Qui ergo provocat, non potest pro se dare campionem, ut hic, & adde cap. 1. *de vassal. milit. qui arma belli deposuit*, sibi enim imputare debet, ex quo provocavit, *L. 1. §. cum arietes*, ff. *si quadrup. pauper. fecisse dicatur*, & hoc, quia provocat voluntarie; nam si provocaret ex necessitate pro evitacione pœnæ, vel purgationis infamiae, vel aliâ, fortè posset pro se & ipso dare parem, ut æqualitas servetur, argumento *L. si cum dies*, ff. *de recept. qui arbitr.*

(5) *Escojan.* Adde *L. 13. supra*, tit. 1. & *L. si plures*, ff. *de accusat.*

LEX IV.

Exiens campum absque Regis, aut fidelium mandato, est convictus: idem si adversarii virtute exiverit. Si autem equi malitia, vel habentis fractura, aut alio fortuito casu, arbitrio fidelium considerando, si statim cum potuerit, intraverit campum cum equo, vel sine eo, non erit convictus. Et accusatore mortuo in campo, & citra deditionem, reus remanet absolutus. Idem si reus moritur, nec fatetur commississe id, propter quod fuit reptatus, aut si accusator eum non invaserit, remanet absolutus, quia sufficit reo, quod est paratus se defendere: & supervivens non remanet inimicus consanguineorum mortui in campo, imo

Tom. III.

dad de caualllo, o por rienda quebrada, o por otra ocasion manifesta, segund bien vista de los fieles, contra su voluntad, e non por fuerça del otro combatidor, saliere alguno dellos del campo; si luego que pudiere, de pie, o de caualllo, tornare al campo, non sera vencido por tal salida. E si el reptador fuere muerto en el campo, el reptado finque por quito del riepto, maguer que el reptador non se aya desdicho. E si el reptado muriere en el campo, e non se otorgare por aleuoso (2), e non otorgare que fizo el fecho de que fue reptado, muera por quito del yerro (3). Ca razones, que sea quito, quien defendiendo su verdad prende muerte. Otrosi dezimos, que es quito el reptado, si el reptador non lo quisiere acometer; ca abundale, que este aparejado en el campo para defender su derecho. E aun dezimos, que quando el reptador matare en el campo al reptado, o el reptado al reptador, que el bivo non finque enemigo de los parientes del muerto, por razon de aquella muerte. E el Rey deve lo fazer perdonar, e segurar (4) a los parientes del muerto, si de algunos se temiere.

LEY V.

Como los Fieles pueden sacar del campo los Lidiadores.

SI el primer dia, el reptado, o el reptador, non fuere vencido, a la noche,

Rex compellet eos ad præstandum securitatem, & ut ei parcant. Hoc dicit.

(1) *Del campo.* De isto vide supra eod. *L. 2.* & moris est istum circulum pugnatoribus assignare, vide Bald. *de pace tenend. in princ. col. fin.*

(2) *Por aleuoso.* Quando verò hoc confiteretur, non posset occidi à provocante, seu reptante, quia sufficere ei habere intentum ex confessione, seu ex convictione, argumento *L. sed & si quemcumque*, ff. *ad leg. Aquil.* & confessione habita non est ulterius inquirendum, *L. 1. ff. de confessis*, *L. 1. C. eod.*

(3) *Por quito del yerro.* Hunc dicit Baldus, *de pace tenend. in princ. col. 4.* similem esse illi, qui moritur in tormentis, nondum condemnatus, & isti non moriuntur servi pœnæ, & testamentum suum non rumpeatur.

(4) *Segurar.* Nota hoc ad securitates quæ quotidie petuntur à iudicibus, & vide, quod notat Bald. in *authent. habita*, colum. 4. *C. ne filius pro patre.* Et quid si talis timor propter quem petit securitatem, præcessit culpa peccantis? Bart. in *L. qui bona*, §. *si quis iuxta*, ff. *de damno infect.* vult, quod adhuc debeat assecurari, vide ibi late per Alexandrum allegantem alia, & *L. denuntiamus*, *C. de his qui ad eccles. confug.*

LEX V.

Si prima die non finitur duellum, exeant de Regis mandato pugiles campum, & fideles ponant eos in una domo, æqualitatem eis in omnibus facturi; sed si unus plus quam alius comedere velit, fiat, ut voluerit; & in crastinum ad ejusdem loci campum, & locum, & in eo statu equorum & armorum, quo fuerint educti, reducantur. E si reptatus per triduum se defendat in campo, nec sit victus, post triduum sit absolutus, & reptator subeat pœnam non probantis. Hoc dicit.

Tt

che, o ante, si amos quisieren, e el Rey lo mandare, los fieles saquenlos del campo, e metanlos amos en vna casa, e faganles ygualdad en el comer, e en el beuer, e en el yazer, e en todas las otras cosas guisadas; pero si el vno quisiere mas comer, e beuer, que el otro, dengelo. E el dia que los ouieren de tornar al campo, tornenlos en aquel mismo lugar, e en aquella misma guisa de caualllos, e de armas, e de todas las otras cosas, en que estauan quando los ende sacaron. E si el reptado se pudiere defender por tres dias (1) en el campo, que non sea vencido, passados los tres dias finque quito; e el reptador aya la pena que manda la ley (2), que fabla de aquellos que non prueuan en el riepto lo que dizen.

LEY VI.

Que deue ser fecho de las armas, e de los caualllos, que fincan en el campo de los Lidiadores, despues que han lidiado.

Costumbraron ante de nuestro tiempo, que los caualllos, e las armas, de aquellos que salian del campo ante que los fieles los sacassen ende, que fuesen del Mayordomo del Rey, tambien de los vencidos, como de los vencedores. E Nos, queriendo fazer bien e merced a los fijosdalgo, mandamos, que los caualllos, e las armas, que salieren del campo, que los ayan sus dueños, o sus herederos de aquellos que murieren en el. Pero tenemos por derecho, e mandamos, que los caualllos, e las armas de los que fueren vencidos por aleuosos, quier salgan del campo, quier non, que los aya el Mayordomo del Rey.

(1) *Por tres dias.* Ista lex taxat terminum trium dierum, in quibus belletur; aliter dicebat Bald. *de pace tenenda, in princip. col. penult.* ubi querit, an si die assignata duelli unus alium superare non potuit, utrum tandiu sit bellandum, donec unus victor, & alter victus appareat, & respondet, quod is, qui se probaturum iactavit, nisi die assignata probet, non est ulterius audiendus, argumento *Institut. de action. §. omnes, & L. si vitem, §. fin. ff. quod vi aut clam.* Neque obstat, si dicatur, quod cum fuerit impeditus facto adversarii, debeat sibi dari nova dilatio; quia illa regula non habet locum secundum eum in pugna, in qua unus habet suppressere alium, ut notatur in *L. in executione, §. fin. ff. de verbor. oblig.*

(2) *La ley.* Vide supra tit. 3. L. 8.

LEX VI.

Equi & arma eorum, qui exierint de campo duelli, sunt dominorum suorum, si vixerint, aut suorum heredum: equus tamen, & arma illius qui fuit victus de alevosia in

TITULO V.

De las cosas que fazen los omes, por que valen menos.

Menos valer, es cosa que torna en grand profazo al que faze por que cae en ella, e gelo pueden dezir; e tanto estrañaron esto los Sabios antiguos de España, que lo pusieron como cerca de riepto. E porende, pues que en el titulo ante deste fablamos de los rieptos, e de las lides que se fazen por razon de ellos, queremos dezir en este titulo, de aqueste menos valer. E mostrar, que cosa es. E a que tiene daño, a los que lo fazen. E por quantas maneras pueden caer en este profazamiento. E quien gelo puede dezir, despues que lo fizieren. E en que lugares, e ante quien. E que escarmiento deue ser fecho, despues que fuere prouado.

LEY I.

Que cosa es menos valer.

VSan los omes dezir en España vna palabra, que es, Valer menos. E menos valer es cosa, que el ome que cae en ella, non es par de otro en Corte de Señor (1), nin en juyzio: e tiene grand daño a los que caen en tal yerro. Ca non pueden dende en adelante ser pares de otros en lid, nin fazer acusamiento, nin en testimonio, nin en las otras honrras, en que buenos omes deuen ser escogidos (2); assi como diximos en ante de los enfamados, en el titulo que fabla dellos.

LEY

campo, sint majordomi Regis. Hoc dicit.

TITULUS V.

De rebus, quibus homines minorantur fide, & alijs.

LEX I.

Minus valens non est par alterius in curia, iudicio, duello, accusatione & testimonio, nec in aliis honoribus. Hoc dicit.

(1) *En Corte de Señor.* Nam infames non debent ingredi urbem, & sic neque curiam Principis, *L. sed & milites, §. 9. vers. sed & ignominia missi, ff. de excusat. tutor.* sic & proditor est alienus ab omni facie dominorum, & Principum, & non potest stare in curia Principis, Bald. *in cap. 1. an ille qui interf. fratr.*

(2) *Que buenos omes deuen ser escogidos.* Nam infamis non est nobilis, neque honesta persona, vide Bald. *in L. si qua, C. de secund. nupt.*

LEY II.

En quantas maneras caen los omes en yerro de menos valer.

CAen los omes en el yerro que es dicho de menos valer, segund la costumbre vsada de España, en dos maneras. La vna es, quando fazen pleyto, e omenaje, e non lo cumplen; como si dize vn ome a otro: Yo vos fago pleyto (1) e omenaje, que vos de tal cosa; o, vos cumpla tal pleyto (dizendolo ciertamente qual es), e si non, que sea traydor (2), o aleuoso por ello. Ca, si non cumple, o non da la cosa, al dia que prometio, vale menos; mas con todo esso non cae en pena de traycion (3), nin de aleue porende; ca en este yerro non puede caer ningund ome, si non faze tal fecho por que lo deua ser. La segunda es, quando el fidalgo (4) se desdize en juyzio, o por Corte (5), de la cosa que dixo. E avn y a otras maneras muchas por que los omes valan menos, segund las leyes antiguas; assi como se demuestra adelante, en el titulo de los Enfamados. Ca por aquellas razones que caen los omes en yerro de enfamamiento, por essas mesmas caen en yerro de menos valer.

LEY III.

Ante quien, e en que lugar, e a quien puede el ome profazar del yerro de valer menos, e en que pena cae, despues que le fuere prouado.

ANte el Rey, o ante el Judgador que es de su Corte, o ante los otros que son puestos en las Cibdades, e en

LEX II.

Minus valet qui sub homagio quod se facturum promissit, non facit, & licet addat, quod si non faceret, esset proditor aut alevosus, nec fecit, non tamen ob hoc erit proditor, aut alevosus, nisi casum fecerit proditoris, vel alevosiae. Item minus valet generosus, qui se per curiam dedixit: sunt & alii modi minoris reputationis, quia quilibet infamis minus valet. Hoc dicit.

(1) *Fago pleyto, e omenaje.* Nota de forma homagii, & vide quæ dixi in *L. 26. tit. 11. Partit. 3.*

(2) *Si non que sea traydor.* Fortè & si verba ista deficiunt, fractor homagii erit infamis, secundum forum Hispaniæ, & si in homagio non interveniat juramentum, cum ista imprecatio nullius sit effectus, ut statim hic dicitur.

(3) *Non cae en pena de traycion.* Tene menti istam legem expressè disponentem, quod per pactum non potest quis se facere criminosum ejus criminis, quod non commisit, neque se obligare ad pœnam talis criminis; & facit ad notata per Gloss. in *L. pactum inter hæredem, ff. de pact.* quod non potes quis renunciare defensionibus suis in causa criminali, & ad notata in *L. liber homo, ff. ad leg. Aquil.*

(4) *El fidalgo.* Idem de plebejo damnato actione injuriarum, ut in *L. 1. ff. de his qui notant. infam. cap. cum te a B. de re judic.* quod erit infamis.

(5) *Por Corte.* Vide supra *tit. 3. in L. 8.*

Tom. III.

las Villas, para librar los pleytos por Corte, o por juyzio, puede cada vn ome que non vala menos (1), o que non sea infamado, profazar a otro que lo sea, desechandolo de riepto, o de acusacion (2), o de testimonio, o de oficio (3), o de honrra para que fuesse escogido. E la pena, en que caen los omes que son prouados por tales, es esta: de non biuir entre los omes (4), e ser desechados, e non auer parte en las honrras, e en los oficios que han los otros comunalmente; assi como se muestra adelante en el titulo de los Enfamados.

TITULO VI.

De los Enfamados.

DIsfamados son algunos omes, por otros yerros que fazen, que non son tan grandes como los de las trayciones, e los aleues. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de las cosas que fazen a los omes menos valer, segund Fuero de España; queremos aqui dezir de las otras, que tienen daño a la fama del ome; maguer non sean por ellas reptados, nin gelas digan en çaferimiento. E mostraremos, que cosa es fama. E que quiere dezir Enfamamiento. E quantas maneras son del. E por que razones gana ome este disfamamiento. E por quales se puede toller. E que fuerça ha. E otrosi, que pena meresce el que a tuerto enfama a otro.

LEY

LEX FINALIS.

Coram Rege, vel iudice ordinario potest quis contra alium dicere, quod sit diffamatus, expellendo eum ab accusatione, officio, & honore. Hoc dicit.

(1) *Non vala menos.* Habes ergo, quod infamis non objicit alteri de infamia, adde *L. in arenam, C. de inoffic. testam.* cum Gloss. *ibi*, ubi & Bartolus notat, quod licet infamis non possit oponere testi, quod est infamis ut est in *L. 3. §. lege Julia*, & *ibi* Gloss. *ff. de testib.* judex tamen poterit expellere ex officio, argumento *L. quos prohibet, ff. de postul.* & adde Bart. in *L. cum mulier. in fin. ff. solut. matrim.* volentem, quod etiam infamis possit objicere testi de infamia, neque tollitur replicatione, quod ipse similiter est infamis; nam hoc quod infamis non possit alteri objicere infamiam, procedit in his, qui invicem habent facere, ut in *dict. L. in arenam*; sed testis non facit aliquid principaliter parti, sed adhibetur, ut faciat fidem judici, qui propter infamiam partis non habet majorem fidem testi vili & infami; & *ibi* respondet ad *L. quoniam, C. de hæretic.*

(2) *De accusation.* Vide, quæ dixi supra *ead. Partit. tit. 1. in L. 2.*

(3) *De officio.* Vide in *L. 7. infra, tit. proximo*, & quæ *ibi* dico.

(4) *Entre los omes.* Nam infamia repellit à coetu honestorum, ut hic, & in *L. 2. C. de dignitat. lib. 12.*

LEY I.

*Que cosa es Fama: e que quiere dezir
Enfamamiento, e quantas mane-
ras son del.*

Fama es el buen estado (1) del ome, que biue derechamente, e segund ley, e buenas costumbres, non auiendo en si manzilla, nin mala estança. E disfamamiento (2) tanto quiere dezir, como profaçamiento que es fecho contra la fama del ome, que dizen en latin Infamia. E son dos maneras (3) de enfamamiento. La vna es, que nasce del fecho tan solamente. E la otra, que nasce de ley, que los da por enfamados (4) por los fechos que fazen.

LEY II.

Del enfamamiento que nasce de fecho.

Enfamado es de fecho aquel, que non nasce de casamiento derecho (1) segund manda Santa Eglesia. Esso mismo

TITULUS VI.

De Infamibus.

LEX I.

Est fama boni hominis status rectè secundum legem & mores bonos absque macula, vel malignitate viventis: infamia verò est contra famam detractio facta. Et est duplex, una facti; alia juris, id est, quæ à lege irrogatur. Hoc dicit.

(1) *Buen estado.* Sumpta est hæc diffinitio famæ à *L. cognitionum, §. estimatio, ff. de variis & extraordin. cognit.* & à dictis Azon. *C. ex quibus caus. infam. irrog. in summ.* & diffinitur sic fama hominis, seu in homine. Fama autem vulgi, seu inter homines diffinitur sic: Fama est testimonium vulgi sui dicti rationem non reddentis, sed opinantis, secundum Bald. in *L. filium, col. 2. in prima lectura, ff. de his qui sunt sui, vel alieni juris*: vel est dictum gentium, vel vulgare dictum à vocibus populi tractatum, secundum Baldum in *rubrica, C. de probat.* & adde eundem Baldum in *L. ea quidem, in princ. C. de accusat. vers. de ista duplici fama in homine, scilicet vel inter homines.*

(2) *Disfamamiento.* Nota infamiæ diffinitionem: Glossa 3. *quest. 7. cap. infames, §. porro*, dicit, quòd infamia est diminutio status alicujus: plenius etiam diffinit Bald. in *L. 1. ff. de his qui sunt sui vel alieni juris*, ubi dicit, quòd infamia est macula acquisita ex corruptis moribus, divulgata in populo, detestabilis, & maximè apud bonos & graves; & est interdum sine certo auctore inventus rumor, cui malignitas scilicet malorum morum dedit ortum, fides autem incrementum, *cap. qualiter & quando, de accusat.* vel dic secundum Baldum in *dict. L. ea quidem, in princ. C. de accusat.* quòd infamia est privatio famæ contingentis ex accidenti præter naturam; vel quòd est deficientia status, & læsio majestatis & dignitatis.

(3) *Dos maneras.* Adde Gloss. in *dict. §. porro*, ad tertium modum scilicet de infamia canonica, quæ causatur ex quolibet peccato mortali, ut in *cap. infames, 6. quest. 1.* & ibi per Gloss.

(4) *Por enfamados.* Ipso jure aliquando, & aliquando secuta sententia, ut declarat Azon *C. eod. in summa, colum. 2. in princ.* Abb. in *cap. testimonium, colum. 6. de testib.* & aliquando ex genere poenæ, *L. fustibus, C. ex quib. caus. infam. irrog.* & quando requiritur sententia, non ex facto procedenti, sed ex sententia oritur infamia, secundum Paul. de Castr. in *L. improbum, C. eod.* vide ibi per eum.

LEX II.

Infamia facti irrogatur ei, qui ex justis nuptiis non pro-

seria, quando el padre disfamasse (2) a su fijo en su testamento (3), diziendo algund mal del; o quando el Rey, o el Judgador, dixesse publicamente a alguno, que fiziesse mejor vida (4) de la que fazia, non judgando, mas castigandolo. O si dixesse contra algund Abogado, o otro ome qualquier, castigandolo, que se guarde de non acusar a ninguno a tuerto, ca le semejava (5), que lo fazia metiendo los omes a ello. Esso mismo seria, quando algund ome que fuesse de creer (6), andouiesse disfamando a otro, e descubriendo en muchos lugares algunos yerros que fazia, o auia fecho, si las gentes lo creyessen, e lo dixessen despues assi. Otrosi dezimos, que si alguno fuesse condenado por sentencia del Judgador, que tornasse, o enmendasse (7) alguna cosa, que ouiesse tomado a otro por fuerça, o por furto, que es enfamado por ello de fecho (8).

LEY

creatur: aut cum pater vituperat filium in testamento, dicendo malum de eo: aut Rex vel judex non per modum sententiæ, sed castigationis, vituperat: vel cum homo, cui verisimiliter est credendum, quem de maleficio diffamat: aut si est condemnatus per sententiam ad restituendum vel furto ablata. Hoc dicit.

(1) *Casamiento derecho.* Approbat dictum Azon. *C. eod. in summ.* & vide quæ dixi 4. *Partit. tit. 13. in summa, super parte en verguenza.*

(2) *Disfamasse.* Concordat cum *L. ea quæ pater, C. eodem.*

(3) *En su testamento.* Hoc ideo, quia cum dicat in testamento, videtur deliberato animo, & non calore iracundiæ dicere; si enim impropere filium calore iracundiæ, non ex hoc infamaretur filius infamia facti, secundum Bald. & Paul. de Cast. in *dict. L. ea quæ pater.*

(4) *Mejor vida.* Adde *L. interlocutio*, cum Glossa ibi. *C. eod.*

(5) *Semejava.* Verba videntur judicis castigantis, non hujus legis, ut patet ex *L. ob hæc verba, ff. eod.* de qua ista sumpta est.

(6) *De creer.* Si enim à levibus personis oriretur, non sufficeret, ut infamiam facti incurrat, ut in *cap. in cunctis*, & ibi Gloss. 11. *quest. 3. cap. qualiter & quando*, el 2. *de accusat.* & hic. An autem infamia, quæ orta fuit à malevolis, sufficiat ad inducendam purgationem; vide per Abb. in *dict. cap. qualiter & quando, penult. & final. colum.* & in *cap. 1. in fin. de confes.* & adverte, quòd si ex causa levi, quis esset diffamatus, judex non debet hoc multum ponderare, secundum Bald. in *cap. 1. an remou. erunt test. qui pares esse desier.*

(7) *Tornasse, o enmendasse.* Ex hoc patet, quòd loquitur, quando fuit actum civiliter interdicto unde vi, vel conditione furtiva; & concordat cum *L. neque, ff. de vi & vi armat.* & cum *L. cessat, ff. de action. & oblig.* & ibi Gloss. Adde etiam *L. honori, ff. de obsequiis à liber. vel libert. parent. & patron. præstand.* ubi & colliges alium casum, in quo quis infamatur de facto, ut si procurator alicujus damnaretur furti, vel injuriarum.

(8) *De fecho.* Et duos effectus quos operatur infamia facti, vide per Gloss. in *L. nullam, C. eod.* & quatuor effectus per Bald. in *L. fratres, C. de inoffic. testam.* & in *L. 1. C. de secundis nuptiis*, & septem per Joan. de Plat. in *L. 2. C. de dignitat. lib. 12.* & nota, quòd infamia facti non remouet quem à jure publico, vide per Bald. in *L. 1. col. 7. C. de heredib. instit.* Et an Prælati vehementer infamatus infamia facti possit suspendi durante inquisitione? Vide Abb. in *cap. per inquisitionem, col. 3. de elect.* ubi dicit, quòd sic, si infamia sit multum vehemens, allegat textum notabilem in *cap. inter solitudines, de purg. canon.* adde, quæ dicam infra *eod. in L. 7.*

LEY III.

Del enfamamiento que nasce de la ley.

SEyendo la muger fallada (1) en algun lugar en que fiziesse adulterio con otro; o si se casasse (2) por palabras de presente, o fiziesse maldad de su cuerpo (3), ante que se cumpliesse el año que muriera su marido, es enfamada por derecho. En esse mismo desfamamiento cae el padre, si ante que passasse el año que fuesse muerto su yerno, casasse su fija (4), que fuera muger de aquel, a sabiendas. E aun seria porende enfamado aquel que caso con ella (5), sabiendolo; fueras ende, si lo fiziera por mandado de su padre, o de su abuelo, so cuyo poderio estuiesse. Ca estonce, aquel que lo mandasse (6), quedara por ello enfamado, e non el que fiziesse el casamiento. Pero dezimos, que si tal casamiento como este fuesse fecho ante del año cumplido, por mandado del Rey (7), que non le naceria ende ningun enfamamiento. E mouieronse los

LEX III.

Infamia juris irrogatur mulieri in adulterio deprehensæ, vel intra annum lucus nubenti, seu luxurianti: idem de patre intra dictum annum eam in matrimonio collocante, & de nubente cum ea scienter, nisi de ejus mandato, sub cuius potestate est, tunc enim mandans est infamis; de Regis tamen licentia, potest hoc liberè facere. Et ideo fuit prohibitum infra dictum annum nubere, ut sciretur, cuius est suspicio. Hoc dicit.

(1) *Fallada.* Adde *L. palam*, §. *quæ in adulterio*, ff. *de ritu nupt.* & est speciale in deprehensa in adulterio, & non procederet in aliis publicis criminibus, Gloss. & Bald. ibi.

(2) *Se casasse.* Concordat cum *L. 1. & 2. C. de secund. nupt.* & adde *L. 3. tit. 12. & quæ ibi dixi*, 4. *Partit.* & *L. 5. tit. 3. Partit.* 6. & vide hodie legem Ordinatorum tollentem istas penas mulieri intra annum lucus nubenti, in *L. 3. tit. 1. lib. 3. Ordinam. Regal.* & vide etiam in volumine Pragmaticar. fol. mihi 115. in *Pragmatica Regis Henrici*.

(3) *Maldad de su cuerpo.* Concordat cum *authent. eisdem*, C. *de secund. nupt.* & dict. *L. 3. tit. 12. 4. Partit.* ubi & vide.

(4) *Su fija.* De filiafamilias intellige, ut in *L. 1. §. qui eam*, ff. *eod.* unde ista sumpta est, cum tempore istarum legum Partitarum, per matrimonium non liberabatur à patris potestate; hodie verò liberatur, ut in *L. 47. in Ordinam. Tauri*.

(5) *Aquel que caso con ella.* Concordat cum dict. *L. 1. §. fin.* & *L. liberorum*, §. *notatur*, ff. *eod.* hodie verò per dictam *L. 3. tit. 1. lib. 3. Ordinam. Regal.* etiam in isto poena est sublata; idemque videtur in patre scienter intra annum tradentem viduam filiamfamilias nuptui, cum ex hoc intimidaretur & ipsa filia ad contrahendum, & libertas matrimonii tolleretur, & quia viget eadem ratio; quia ut dicit Bald. in dict. §. *notatur*, hodie per dictum Apostoli ille §. erit correctus, nam contractus matrimonii est respectivus, non enim potest mulier nubere, nisi vir eam accipiat; & ideo si permittitur mulieri per dictum Apostoli, de necessitate viro accipienti permissum est; cum ergo filia saltem de honestate debeat habere patris consensum, *L. in conjunctione*, C. *de nupt.* si permittitur filia, ergo, & patri, facit *L. fin. C. de indict. viduit. tollend.*

(6) *Mandasse.* Adde *L. liberorum*, §. *fin.* ff. *eod.* quod hodie non procedit, ut dixi supra in gloss. proxima, & adde *L. quid ergo*, in princ. ff. *eod.*

Sabios antiguos, de vedar a la muger que non casasse en este tiempo despues de la muerte de su marido, por dos razones. La primera es, porque sean los omes ciertos, que el fijo que nasce della es del primer marido. La segunda es, porque non puedan sospechar contra ella, porque casa tan ayna, que fue en culpa de la muerte de aquel con quien era ante casada; assi como en muchos lugares deste libro diximos, en las leyes (8) que fablan en esta razon.

LEY IV.

De las Infamias de Derecho.

LEno en latin, tanto quiere dezir en romance, como alcahuete: e tal como este, quier tenga sus sieruas, o otras mugeres libres (1) en su casa, fazien-dolas fazer maldad de sus cuerpos por dineros (2), quier ande en otra manera (3) en trujamania, alcaotando, o soscando las mugeres para otro, por algo que den, es enfamado porende. Otrosi los que son juglares (4), e los remeda-

(7) *Por mandado del Rey.* Adde *L. solet*, ff. *eod.*

(8) *En las leyes.* Vide in dict. *L. 3. tit. 12. 4. Partit.* & *L. 5. tit. 3. 6. Partit.* & in *authent. de restitut. & ea quæ parit*, cap. *secundum vero*, collat. 4.

LEX IV.

Leno, & jocular, & sui corporis spectaculum faciens ob pretium, est infamis; secus de cantante seu citharizante causa lætitiæ suæ, aut amicorum, vel dominorum. Item cum fera bestia pretio pugnans, aut cum homine; secus si sine pretio, causa suæ tuitionis vel amici, aut si pugnet gratia virtutis experiendæ. Item miles ignominiosè missus ab exercitu, seu degradatus à militia, seu causa mercantiæ possessiones conducens. Item usurarius, aut juramentum non observans, vel peccatum contra naturam committens, omnes isti sunt ipso jure infames, licet sententia non feratur. Hoc dicit.

(1) *Mugeres libres.* Concordat cum *L. 1. in princ.* & *L. Athletas*, §. *ait Prætor*, ff. *eod.* ubi Paul. de Castro. notat illum §. contra emptores prostibulorum, qui sunt infames ipso facto, & contra tenentes hospitia vel stufas, & in eis tenent mulieres quæsturias.

(2) *Por dineros.* Approbat opinionem Glossæ, secundum quod eam ibi declarat Alberic. in dict. §. *ait Prætor*, vers. *quæstuaris*, & adde *L. palam*, §. *lenocinium*, ff. *de ritu nupt.* & vide quæ dicam in *L. 2. tit. 22. infra*, ead. *Partit.*

(3) *Ande en otra manera.* Concordat cum dict. §. *ait Prætor*, ibi: *alterius negotiationis*, &c. ubi Bald. & Angel. dicunt, sumi optimum argumentum contra tenentem uxorem alterius sub nomine servitricis, & non excusat accessorium illicitum, licet sit accessorium liciti, & adde quod habetur in volum. Pragmaticar. fol. mihi 114. in Pragmatica Regum Catholicorum contra concubinas clericorum: & probatur in ista lege, istum talem lenonem esse infamem, licet non publicè sed occultè teneat tales quæsturias servas vel liberas; & idem videtur probari in dict. §. *ait Prætor*, licet Salicetus voluit contrarium in *L. improbum*, C. *eod.*

(4) *Juglares.* Concordat cum *L. 1. §. qui artis ludicræ*, & *L. 2. §. ait Prætor*, cum *L. sequent.* ff. *eod.* & dicit August. lib. 2. *de civitate Dei*. cap. 11. quod tragædi & scenici cantantes in theatro non erant infames antiquis apud Græcos vel Romanos, sed erant in magno honore; & tunc ex lege concessum erat, quod impunè, & sine injuria de quolibet loqui possent ad libitum; quæ tamen Augustinus ibi reprobatur per multa capitula, & est de-

lec-

dores, e los fazedores de los çaharrones, que publicamente (5) andan por el Pueblo, o cantan, o fazen juegos por precio (6); esto es, porque se enuilecen ante todos, por aquel precio que les dan. Mas los que tañeren estrumentos, o cantassen, por fazer solaz (7) a si mesmos, o por fazer plazer a sus amigos, o dar solaz a los Reyes, o a los otros Señores, no serian porende enfamados. E aun dezimos que son enfamados, los que lidian con bestias brauas (8) por dineros que les dan. Esso mismo dezimos que lo son, los que lidiassen vno con otro por precio (9) que les diessen. Ca estos atales, pues que sus cuerpos auenturan por dineros en esta manera, bien se entiendo que farian ligeramente otra malidad por ellos. Pero quando vn ome lidiasse con otro sin precio, por saluar a si mesmo, o algund su amigo, o con bestia braua, por prouar su fuerça (10),

non seria enfamado porende, ante ganaria prez (11) de hombre valiente, e esforçado. Otrosi dezimos, que seria el Cauallero enfamado, a quien echassen de la hueste, por yerro (12) que ouiesse fecho; o al que tollessen honrra de Caualleria, cortandole las espuelas, o la espada (13) que ouiesse cinta. Esso mesmo seria, quando el Cauallero, que se deuia trabajar de fecho de armas (14), arrendasse heredades ajenas en manera de merchante. Otrosi son enfamados los usureros (15), e todos aquellos que quebrantan pleyto, o postura, que ouiessem jurado (16) de guardar. E todos los que fazen pecado contra natura (17). Ca por qualquier destas razones sobredichas, es el ome enfamado tan solamente por el fecho, maguer non sea dada contra el sentencia (18), porque la ley, e el derecho los enfama.

LEY

lectabilis lectio, prout & refert Albericus, ff. eod. in summa, col. 1. hodie autem isti histriones sunt infames, ut hic & in dictis iuribus habetur.

(5) *Publicamente.* Leges juris communis dicebant, in scenam prodierit, ut in dict. §. ait Prætor. ubi Glossa in verbo scena. Si ergo non publicè ludant, sed turpiter, id est, per pecuniam ludant, non sunt infames; quia non tantum delinquant, neque publicæ irrisioni se exponunt, secundum Bald. post Jacob. & Guilielm. in dict. §. ait Prætor, & probatur hic.

(6) *Por precio.* Idem habetur in dict. §. ait Prætor, ubi textus & Glossa.

(7) *Por fazer solaz.* Nam qui ludunt honesto modo, causa recreationis vel solatii, nihil contra bonos mores faciunt; imò Aristotel. ponit in 4. Rhetor. quòd ludi & cantus pertinent ad mores: & ideo isti non sunt infames, ut notat Glossa in dict. §. ait Prætor, ubi & Bald. & tradit Abb. in cap. cum decorem, de vita & honest. cleric. ubi & concludit, quòd si bis causa quæstus isti histriones vel buffones in publico exercuerint artem illam, sunt infames, vide ibi per eum post Innoc.

(8) *Bestias brauas.* Adde L. 1. §. & qui operas, ff. de postul. cum Glos. ibi, & adde L. 4. tit. 6. 3. Partit. & quæ ibi dixi, ubi hoc limitatur.

(9) *Por precio.* Approbat opinionem Glossæ in dict. L. 2. §. fin. ff. eod. in verbo descendunt, ibi: istis similes videntur pugiles.

(10) *Su fuerza.* Adde L. Athletas, in princ. ff. eod. & L. 1. C. de Athletis, lib. 10.

(11) *Ganaria prez.* Nihil ergo virtuosè actum generat infamiam, sed honorem, licet in agendo quis exponat se periculo vitæ, ut hic, & in L. 1. §. bestias, ff. de postul. & adeo isti quatratores, & hasta ludentes, seu ut dicit Angelus intrantes carbonariam Neapolitanam vel in bellum Perusinum (quod est valdè severum), seu illi qui in urbe Romana in festo carnispruii pugnant cum bestiis dentatis, non sunt infames: & dicit textus in dict. L. Athletas, in princ. hoc esse ex generali opinione; ubi Bald. notat, quòd communis & generalis opinio facit censeri aliquid esse licitum. Et notat etiam ibi Angelus quòd quando generalis opinio est, quòd aliquis actus indifferens attribuitur virtuti potius quàm vitio, ille actus virtuosus appellatur, quoniam deservendum est opinioni vulgi; quod infert ibi Angelus ad quæstionem de captivis modernis relaxatis ad fidem, ut moris est, ut redire teneantur ad mandatum relaxantium, quando sunt capti in guerra licita.

(12) *Por yerro.* Adde L. 2. in princ. & §. 1. ff. eod. & ideo dicit por yerro, quia multa sunt genera missionum, ut in dict. §. 1.

(13) *La espada.* Ita exponit Franciscus Acursius in dict. L. 2. §. 2. cum textus dicit: insignia militaria detraxerit, ut refert etiam Bald. ibi in princ. ut puta, de-

cinxit sibi ensem, & calcaria removit.

(14) *De fecho de armas.* Adde L. milites, & L. fin. C. de locato, & L. 2. tit. 8. 5. Partit. & quæ ibi dixi.

(15) *Usureros.* Adde L. improbum fœnus, C. eod. & cap. 2. 3. quæst. 7. §. porro, vers. aliquando, & 6. quæst. 1. cap. infames, & per Host. in summa, de usuris, §. quot sunt species, & habes hic approbatam opinionem Glossæ in dict. L. improbum, quòd usurarius ipso facto absque aliqua sententia fit infamis: & cum ista lex non distinguat, an sint manifesti, vel occulti usurarii, de omnibus videtur intelligenda; licet in casu, quando esset occultus, requireretur sententia declaratoria, & tunc non orietur infamia ex tali declaratione, sed ex crimine præcedenti, ut declarat Paul. de Cast. in dict. L. improbum, & hoc videtur tenendum, & non illud, quod in hoc dixit Salicetus, quòd occultus usurarius non tenetur infamia juris, sed per sententiam, per fundamenta satis fragilia, & non concludentia; & cum hodie omnes usuræ sunt prohibite, tam de jure canonico, quàm regni, in omnibus usurariis locum habet ista lex: & idem tenent communiter Doctores in dict. L. improbum, etiam loquendo juxta terminum illius legis, cum omne fœnus sit hodie improbum: quod nota, quia Abbas in cap. inter dilectos, de excess. Prælat. dubitavit in hoc, & relinquit cogitandum. Sunt ergo in magno periculo usurarii, & maximè manifesti, secundum Baldum ibi, quia etiam post peractam poenitentiam & restitutionem usurarum remanent infames, cum infamia jam eis sit inflicta, & perpetuò durat, & contra talem usurarium hæredem institutum competit quærela fratri instituentis, tanquam turpi persona hærede instituta, L. fratris, C. de inoffic. testam. Paul. de Cast. & Salic. in dict. L. fratres, ubi & Bald. post Jacob. Butri. Sed dolendum est lis nostris temporibus, quibus nihil timoris est talis periculi, stantibus tot publicis fœneratoribus habentibus altare paratum, sub nomine cambii & recambii usuras paleantibus, qui neque timent istas poenas, neque alias per regni statutas, imò timor Dei non est in illis; timenda est ira Dei propter tale publicum peccatum, quod crescit in dies in regnis istis. Et verecundandum est, ista fieri inter Christianos, cum Philosophus sola ratione naturali ductus in 1. Politicor. dicit, quòd usuraria acquisitio pecuniarum est maximè præter naturam; & tradit S. Thom. 2. 2. q. 78. art. 1. & adde quæ dixi in L. 31. tit. 11. 5. Partit.

(16) *Jurado.* Concordat cum L. si quis major, C. de transact. & vide L. 1. tit. 6. lib. 8. Ordinam. Regal. & L. 26. tit. 11. 3. Partit. & L. 2. suprâ, tit. proxim.

(17) *Contra natura.* Nota benè, quia non reperies ita expressum de jure communi, quòd committens peccatum contra naturam sit infamis ipso facto, & vide quæ dixi in L. 16. tit. 1. 6. Partit. & adde Jacob. de Bellovisu, & Bart. in authent. ut non luxurient. hom. & c.

(18) *Sentencia.* Sed an erit necessaria sententia declara-

LEY V.

Por quales yerros son los omes enfadados, si sentencia fuere dada contra ellos.

Sentencia seyendo dada contra otro por alguno de los Judgadores ordinarios (1), condenandolo por razon de traycion, o de falsedad (2), o de adulterio, o de algund otro yerro (3) que ouiesse fecho, tal sentencia como esta enfama al condenado. Esso mesmo seria (4), si alguno que fuesse acusado de furto, o de robo, o de engaño, o de tuerto, que ouiesse fecho a otro, pleyteasse, o cohechasse, dandol algo (5) sin mandado del Judgador (6), por razon que lo

toría in istis casibus, in quibus infamia contrahitur ipso facto? Videbatur, quod sic, *L. ejus qui delatorem*, ff. de jure fisc. contrarium tamen tenet Bald. in *L. 1. ff. de infam.* vers. *posset hic dubitari*, dicens, non requiri in hoc aliquod judicis ministerium, neque processum aliquem; quod multum nota, et limita ut dixi supra *ead. L. in gloss. in verbo los usureros*, allegando Paul. de Cast. in *L. improbum fœnus*, C. eod. & nota, quod quando incurritur infamia ipso facto, tunc potuit objici testi, quod infamis est; & virtute probationis in eadem instantia factæ repellendus est; si tamen venit infamandus per sententiam, oportet, quod primo accusetur, & condemnatur de crimine, & deinde sibi infamia objiciatur, secundum Jacob. Butr. in *L. 2. §. ignominia*, ff. eod. & Angel. in *L. 2. §. ait Prætor*, eod. tit. & nota quod lex ista loquitur de infamia civili, nam infamia canonica multi alii notantur, de quibus vide in *cap. consanguineorum*, & *cap. hi qui*, 3. *quæst. 4.* & *cap. constitutum*, 3. *quæst. 5.* & *cap. infames*, 6. *quæst. 1.* imò & ista infamia canonica causatur ex quolibet peccato mortali, & si datur perseverantia, repellit ab accusatione & testimonio de jure canonico; sublato tamen peccato, non remanet effectus illius infamiae canonicae, glossa notabilis in *cap. illi qui*, 6. *quæst. 1.* Abb. in *cap. testimonium*, de *testib.* Advertet etiam, quod ubicumque non exprimitur, quod ipso jure vel facto quis sit infamis, semper intelligitur, quod sit per sententiam, non ipso jure, Bald. post Petr. in *L. 1. in fin. C. de legib.*

LEX V.

Irrogatur infamia sententia secuta de prodicione, falsitate, adulterio, aut alio delicto condemnatis: & de furto, rapina, & injuria, & de dolo, quem intulit, transigens vel paciscens sine judicis mandato, & efficitur infamis, quia videtur crimen confiteri paciscendo. Item condemnatus ex causa societatis, tutelæ, mandati, vel depositi, ratione doli in aliqua earum commissi; sententia tamen arbitri non infamat. Item qui cum furto repertus sit, aut in aliquo præmissorum delictorum, seu de eis in judicio confessus, aut ob delictum corporaliter punitus, infamatur. Hoc dicit.

(1) *Judgadores ordinarios.* Sententia ergo a judice incompetenti lata, licet esset Imperator vel Rex, non infamaret, ut hic, & in *L. 1. in princ.* & ibi notant Bald. & Ang. & Paul. de Cast. ff. eod.

(2) *De falsedad.* Damnatus per sententiam ex quocumque crimine publico est infamis, ut hic, & in *dict. L. 1. §. qui judicio*, non ergo committens crimen publicum, est infamis ipso jure, sed secuta sententia: dicit tamen Angelus in *dict. §. qui judicio*, quod etiam non secuta sententia erit infamis infamia facti; quod nota ad *L. 2. supra*, eod. & vide, quod dixi supra *L. proximi. in gloss. fin. ad fin.* & fortè procedet dictum Angeli, quando ex tali crimine esset infamatus publicè, juxta id, quod habetur in *dict. L. 2. & in cap. fin. de tempor. ordin.* & quæ notat Abb. in *cap. dudum*, el 2. col. 6. & 7. de *elect.* An verò damnatus ex inquisitione sit infamis? Vide per Bart. & Joan. de Imol. in *L. infamem*, ff. de public. judic. Gloss. & Bart. & Alberic. in *L. 3. §. præterea*, ff. de suspect. tutor. & per Angelum in *dict. §. qui in judicio*, & per Angelum Aret. in *tractat. malefactor. in parte dictum Sempronium in 300. libras.*

non acusassen, o non lleuassen adelante la acusacion que ouiesse fecha del. Ca semeja, que otorga (7) aquello de que lo auian acusado, pues que assi pleytea sobre ella. Otrosi dezimos (8), que aquel, que es condenado que peche algo a su compañero, o al huerfano que ouiesse tenido en guarda (9), o aquel que lo fiziera su personero, o aquel de quien ouiesse recebido alguna cosa en guarda, por razon de engaño (10) que ouiesse fecho, qualquier dellos es enfamado porende; pero si tal sentencia fuesse dada por algunos de los Juezes de auenencia (11), estonce non sería infamado aquel contra quien la diessen: e aun dezimos, que

(3) *Otro yerro.* Si intelligas de crimine publico, planum est; si de crimine privato, procedet in quatuor casibus, furti scilicet, vi bonorum raptorum, injuriarum, & de dolo, dummodo sit condemnatus suo nomine, ut in *dict. L. 1. ff. eod.* & infra *ista L.*

(4) *Seria.* Et condemnatus ex istis privatis criminibus notatur infamia, & infamabitur ex sententia, licet in veritate delictum non commiserit, Gloss. in *dict. L. quando*, & in *L. non poterit*, ff. de furtis, & in *L. fin. ff. de public. judic.* & idem dicit, si damnetur, vel transigat super crimine sepulchri violati, vel expilatæ hereditatis, vel actione in factum, ex eo quod missa est in possessionem per calumniam nomine ventris, *L. 2. ff. de sepulchr. violat. L. notatur*, ff. de infam. & *L. si te expilasse*, C. eod. & adde *L. in actionibus*, ff. eod.

(5) *Dandol algo.* Adde *L. furti*, §. *pactus*, ff. eod. quia præsumitur, quod id facit ex conscientia delicti.

(6) *Sin mandado del judgador.* Concordat cum *L. furti*, §. 3. vers. *qui jussu*, ff. eod. præsumitur enim honestum, quod judicis auctoritate fit, ut ibi notat Baldus. Limitat tamen hoc Albericus post Jacob. de Rave. & Rai. in *dict. §. qui jussu*, & intelligit, quando esset dubius eventus sententiæ, seu maleficio erat dubium; unde propter jussum judicis non videatur confiteri, sed potius judicis jussui obedire: secus, si erat jam convietus de crimine, quia tunc videtur potius in fraudem fuisse factum jussum, ut evitetur infamia. Limitat etiam, & intelligit Paul. de Cast. ibi, quando ipse contradixit in dando pecuniam, quia tunc non videtur sponte dedisse. Si verò non contradixit, non videtur prodesse jussus judicis, quasi videatur sponte potius, quam coactè dedisse argumento *L. ait Prætor*, §. 2. vers. *permittitur*, ff. de minor. quæ limitatio mihi non est sine scrupulo, cum neque lex ista, neque dictus versus *qui jussu*, exigant talem coactionem, & solum ponderant jussum judicis, ut ex hoc, quod fit, reputetur honestum; & interveniente judicis auctoritate potius videatur dedisse causa redimendæ vexationis, quam metu criminis, ita quod talis auctoritas seu jussus non in fraudem procuraretur, argumento *L. & qui data opera*, ff. ex quibus caus. *major*.

(7) *Otorga.* Concordat cum *L. quoniam*, ff. eod. Et quid si dedit causa redimendæ vexationis, vide Gloss. in *L. Athletas*, §. *fin. ff. eod.*

(8) *Dezimos.* Concordat cum *L. 1. §. qui pro socio*, & *L. furti*, §. *mandati*, ff. eod.

(9) *En guarda.* Quid si per commodatum? Albericus post Guilliel. in *dict. §. mandati*, concludit, quod condemnatus actione commodati non efficiatur infamis, eo quod non sit major, neque tanta ratio in commodato, quæ in deposito, quia cum depono penes te, merè sequor fidem tuam, *L. 1. in princ. ff. depositi*, & si non restituis, fides ad perfidiam deducitur, *L. penult. C. depositi*: in commodato non sic, quia non commodo propter fidem obligandam principaliter, sed ut tibi serviam, seu tui gratia, quia indiges re commodata; unde magis est ingratitudo ex tui parte, quam perfidia; vide ibi latius per Albericum & Angelum, qui idem tenent.

(10) *Engaño.* Approbat opinionem Gloss. in *dict. L. 1. & in dict. L. furti*, §. *mandati*, quæ idem dicebat per textum in *§. fin. dict. L. furti*, & fuit opinio Azon. C. eod. in summa, col. antepenult.

(11) *De auenencia.* Concordat cum *L. quid ergo*, §. *ex*

que aquel que es fallado faziendo el furto (12), o alguno de los otros yerros que de suso diximos, o que lo otorgue el mismo en juyzio (13), o si por razon de algun yerro (14) que ouiesse fe-

compromisso, ff. eod. & procedit, etiamsi actum sit in compromisso, quod sententia arbitri infamet, secundum Albericum post Guid. de Suza ibi. Procedit etiam, & si compromissum sit sine poena, & emologatum taciturnitate decem dierum, secundum eundem Albericum post Martin. Silla. Sed an hodie stante dispositione LL. regni, quod sententia arbitri vel arbitratoris mandetur executioni, si sententia arbitri infamabit? Bart. voluit, quod sic, in dict. §. ex compromisso, quem simpliciter refert, & sequitur Paulus de Castr. ibi. Contrarium tamen non faciens mentionem de Bartolo tenet Abb. in cap. irrefragabili, §. 1. col. 2. vers. quid si statuto, de offic. Ordin. movetur per textum in dict. §. ex compromisso, cum dicit, quod non per omnia dictum arbitri sententia est; & licet ex forma statuti habeat executionem, non tamen ex hoc facit illud esse sententiam, non enim dat sibi jurisdictionem, quia non probat hoc esse, quod ab hoc contigit abesse, cap. 2. de translat. Pralat. L. neque natales, C. de probat. sed dictum arbitri potest habere executionem absque eo, quod sit vera sententia, vel absque eo, quod habeat jurisdictionem, veluti per expressam vel tacitam approbationem partium; ergo statutum dando executionem arbitrio, non per hoc dat jurisdictionem arbitrio, vel facit dictum arbitri meram sententiam. Item quia tale statutum debet restringi quantum potest, & satis est, quod aliquid operetur, in executione videlicet, non in aliis effectibus: & satis mihi placet dictum Abbatis.

(12) *Faziendo el furto*. Habes hic deprehensum in crimine, ex quo condemnatus esset, infamia notari, contra quod videtur, quod notant Glossa, & Bald. in L. palam, §. quae in adulterio, ff. de ritu nuptiar. & dixi supra eod. in L. 3. in gloss. 1. quod hoc sit speciale in deprehensa in adulterio, & non procedat in deprehensio in aliis criminibus etiam publicis. Præterea cum ista lex exigit sententiam, ut quis damnatus de furto vel aliis criminibus hic expressis, infametur, non videtur, quod sit de ejus mente, quod sola deprehensio sufficiat, sed quod debeat intelligi, quando ultra deprehensionem ictu fustium vel alia poena publica fuit punitus, licet sententia non detur: sic enim intelligitur per Doctores de jure communi loquentes circa intellectum L. ictus fustium, ff. eod. & ponit Azon. C. eod. in summa, hæc verba: Ex genere autem poenæ, id est, propter impositionem poenæ, & causam præcedentem dico irrogari infamiam, si tale delictum commiserit quis, quo damnatus vel confessus in judicio, velpactus pecunia, infamis fieret; nam ibidem, etsi non damnetur, vel pecunia paciscatur, vel confiteatur, si extra ordinem, eo tanquam fure ad præfectum ducto, quia deprehensus dicebatur in furto vel simili delicto, poena imponatur, fiet infamis, ff. eod. L. ictus; hæc sunt verba Azon. Glossa 1. in dict. L. ictus, dicit, pone casum in fure ducto ad Prætores, qui fuit jussus verberari absque causæ cognitione, & sine sententiæ diffinitivæ prolatione, quia deprehensus erat in facinore ab Officialibus, &c. Et tenet Angelus & ibi notat ex glossa, quod deprehensus in furto potest fustigari sine prolatione sententiæ; & subdit, & ideo videtur hodie servari, quod inventi ad furandum uvæ per Officiales locorum, absque interlocutoria vel diffinitiva ducuntur cum uvæ ad collum per civitatem. Hoc idem videtur de mente Innoc. in cap. super his, de penis, cum dicit, nam etsi non damnetur, vel confiteatur in judicio, vel paciscatur, si tamen captus est in facinore ab officio super tali crimine, quod infamat per sententiam vel confessionem, puta furtum, & sequatur ictus fustium, fit infamis, ff. de his qui notant. infam. L. ictus, vel dic, quod cum notorium habeat vim sententiæ, ut in L. emptorem, ff. de action. empt. & tradit Speculat. tit. de notor. crimine. item & vim confessionis, quia notoriè delinquere plus est, quam confiteri reatum, ut tradit Bald. in L. executorem, col. pen. C. de execut. rei jud. & quando crimen est notorium, proceditur ad executionem poenæ, prætermisso omni ordine judicio, prout voluit Gloss. in dict. L. ictus fustium, ubi Angelus dicit, quod ideo mos inolevit hodie, quod rectores immediate absque aliquo processu faciunt decapitari, & suspendi, & membra mutilari de facto malefactoribus notoriis, quibus secundum eum ita poenas imponi subito expedit reipublicæ, L. Provinciarum, C. de feriis, nil mirum ergo, si ex tali deprehensione, ex qua cri-

cho, le fuesse dada pena de feridas (15), o otra pena publica (16), es enfamado porende (17).

LEY

men reddatur notorium, ista lex velit deprehensum infamari, etsi de facto non sit punitus ictu fustium, vel alia poena: & secundum istum intellectum non indiget aliqua supplementatione, imò est lex singularis in hac declaratione. Et ad id, quod dixi de L. palam, §. quae in adulterio, potest dici, vel quod opinio Glossæ & Baldi ibi posita, reprobetur per istam legem, vel quod illud procedat, quando deprehensio non fuit talis, quæ redderet factum notorium; nam si talis esset in quocumque crimine famoso, procederet dispositio dicti §. quae in adulterio. Cogita tu tamen, cum habueris majus otium.

(13) *En juyzio*. Approbat opinionem Azon. C. eod. in summa, col. pen. & Glossæ 1. in dict. L. ictus fustium, Habes ergo, quod confessus in judicio crimen, ex quo damnatus efficeretur infamis, incurrit infamiam; quod & voluit Glossa in cap. at si Clerici, in princ. de judic. Bartolus tamen in L. infamen, ff. de public. judic. & in dict. L. ictus fustium, quem sequitur ibi Angel. & Paul. de Cast. & Abb. in cap. at si Clerici, in princ. col. 11. de judic. aliter dicit; imò quod regulariter confessus in judicio, non efficitur infamis ante sententiam, quia edictum Prætoris requirere videtur sententiam, dict. L. 1. ff. eod. sed in causa criminali confessus non habetur pro condemnato, L. si confessus, ff. de custod. reor. in causa verò civili confessus habetur pro condemnato, L. 1. ff. de confes. & C. eod. L. 1. & isto casu dicit, posse salvari opinionem Glossæ in dict. L. ictus: & cum dictis Bartoli videntur ibi transire Doctores, & transit Abb. in dict. cap. at si Clerici, in princ. col. 11. de judic. Tene menti istam legem Partitarum, quæ approbat opinionem Azon. & dictæ Glossæ, quam etiam tenet Glossa in L. penult. in gloss. 2. C. de interdicto matrim. & in L. sed & si possessori, §. sed cum de hereditate, ff. de jure jurand. & vult Innoc. in cap. super his, de penis. Cardinal. in dict. cap. at si Clerici, colum. penult. vers. 7. quæro: est ergo tenendum indistinctè, quod talis confessio, si agatur civiliter, sive criminaliter, irroget infamiam; quia si pactus pecunia, ex quo videtur tacite confiteri, est infamis, ut supra ead. L. & L. quoniam, ff. eod. à fortiori, qui expressè in judicio confitetur, quia propter quod unumquodque tale, & illud magis, authent. multo magis, C. de sacros. eccles. & intellige de confessione vera, secus esset in ficta, ut tradit Bartolus in dict. L. ictus, circa fin. & Abb. in dict. cap. at si Clerici, ubi & Decius, col. 15. ubi hoc limitat, & intelligit in confessione ficta ratione contumaciæ, quæ in non facto consistit; secus in confessione ficta, quæ insurgit ex facto reprobo, ut notat Baldus per illum textum in L. si tutor, C. de interdicto matrim. vers. modo est dubium.

(14) *Algun yerro*. Intellige, ex quo, si quis damnatus esset, infamiam incurreret, ut in L. ictus fustium, ff. eod. & L. fustibus, C. eod. de quibus ista sumpta est, secus si ex alia causa fustigaretur, puta, quia ludebat ad azardum, quia ista non est causa famosa, ut dicit Baldus in dict. L. ictus, circa fin.

(15) *De feridas*. Concordat cum dict. LL. & nota ad id, quod poena fustigationis non procedit, nisi in vilibus personis, vide Bald. in authent. incestas, in 2. lectur. C. de incest. nupt. per textum ibi hoc notantem, & adde L. 2. tit. 19. infra, ead. Partit.

(16) *Publica*. Nota ad id, quod habetur in dict. L. ictus fustium, in fin. & limita, & intellige, quando poena ictus fustium, vel alia corporalis, non est ultra legem imposita, nam si ultra legem imponeretur, secus esset, ut in L. quid ergo, §. poena gravior, ff. eod. & L. si Possidonium, C. eod. & Angelus in dict. §. poena gravior, vers. quamvis.

(17) *Porende*. Id est, etiamsi nulla sententia procedat, infamatur ex tali executione poenæ, mediante causa famosa, & hoc quando potuit procedi executivè; tantum ergo valet executio, quantum sententia, ut etiam habetur in dict. L. ictus, ubi Glossa, & Paul. Item adverte, quia istud ultimum verbum etiam refertur ad alios duos casus próximos supra positos, scilicet ad deprehensum in furto vel aliis criminibus famosis, & ad confessum in judicio, ut scilicet sufficiat sola talis confessio, vel deprehensio: & tene menti, quia non ita apertè decisum erat de jure communi.

LEY VI.

Por que razones pierde ome el enfamamiento.

Nombradia mala, e enfamamiento, son dos palabras, que como quier que semejan vna cosa, ay departimiento entre ellas. Ca mala fama gana ome por su merecimiento, por alguna de las razones que de suso diximos: e la nombradia, e el precio de mal, ganan a las vegadas los omes con razon, a las vegadas no seyendo en culpa; e es de tal natura, que despues que las lenguas de los omes han puesto mala nombradia sobre alguno, non la pierde jamas (1), maguer non la meresciesse. Mas el enfamamiento que de suso diximos, quanto pertenece a la pena que deuia auer por el, segund derecho, bien se puede toller; e esto seria, quando el Emperador, o el Rey (2) perdonasse a alguno

LEX VI.

Infamia facti non potest aboleri, ex quo semel est inflicta; infamia tamen juris aboletur, si per Principem committenti maleficium indulgetur. Item si condemnatus appellat, & retractatur sententia, tollitur infamia primæ sententiæ, si tamen sententia transit in rem iudicatam, remanet infamatus. Item si severior aut mitior sententia, quam lex mandat, fertur contra criminisum, est immunis ab infamia. Hoc dicit.

(1) *Pierde jamas.* Ecce ergo in quantum periculum incurunt aliquem infamantes indebitè, & adde ad id, quod hic habetur, §. hinc colligitur, sub. cap. 7. 2. quest. 3. & quod tradit Abb. in cap. cum te à B. col. 3. vers. sed pro clariori expeditione, de re iudic. & quod infamiam facti solus Deus potest tollere, notatur in cap. ex tuarum, de purg. canon. vide L. 2. ff. de obsequiis.

(2) *O el Rey.* Adde L. 1. §. de qua, ff. de postul. & L. si qua mulier, C. ad Tertul. L. Imperialis, C. de nupt. cap. cum te à B. de re iudic. ubi vide per Innoc. & Abb. quid de Papa, & collegio Cardinalium, & quid de Episcopo? Et quid de Regibus non recognoscentibus, vel recognoscentibus superiorem? Vide etiam per Bart. & alios in dict. §. de qua, & per Bald. in §. injuria, col. 1. de pace juram. firmam. & per Speculat. tit. de sententia, §. ut autem, col. 16.

(3) *Fama mala.* Sed contra de L. fin. C. de general. abolition. & L. generalis, C. de sententiam pass. ubi habetur, quod indulgentia solam duritiam poenæ remittit, non autem famam, neque bona restituit; & idem habetur in L. 2. tit. 32. ead. Partit. unde oportet dicere, quod hic talis fuit indulgentia, quæ continet etiam restitutionem, & non tantum simplicem & nudam indulgentiam, nam tunc tantum importaret remissionem simplicis poenæ; quando verò in indulgentia contineretur restitutio, tunc & infamia remittitur, ut in L. 1. & in L. fin. C. de sent. pass. vel si non sit restitutio, oportet, quod cum indulgentia simplici ponatur etiam restitutio famæ, ut in dictis iuribus habetur, & ibi per Doctores, & Glossam: vel dic, quod verba hujus legis cum dicit: *le perdonasse el yerro que ouiesse fecho, de que era infamado*, videntur pleniora, quam simplex criminis indulgentia, quia ex quo Rex facit mentionem de infamia, videtur indulgendo illam remittere: & adde ad prædicta, quæ notant Doctores, & signanter Salicetus in dict. L. fin. col. fin. C. de sentent. pass. ubi & Albericus dicit, quod si Princeps dicit indulgentiam simpliciter, & sine aliquo adjuncto, & tunc solam poenam remittit, ut in dict. L. generalis, & dict. L. fin. C. de generali abolit. aut cum adjuncto, & secundum adjunctum debet intelligi.

(4) *El enfamamiento.* Adde L. 1. §. fin. ff. ad Turpil. quia appellationis remedio extinguitur pronuntiatum, & Tom. III.

el yerro que ouiesse fecho, de que era enfamado; ca pierde porende la fama mala (3). Otrosi dezimos, que quando sententia fuesse dada contra alguno, por razon de yerro de que fincasse enfamado, si se alçasse della, e fuesse reuocada, perderia el enfamamiento (4) que ouiesse ganado por la sententia primera. Mas si se alçasse, e non siguiesse el alçada, o la siguiesse, e fuesse confirmado el juyzio que auian dado contra el, estonce fincaria enfamado porende (5). E avn dezimos, que si el Judgador diesse sententia contra otro, mandandole dar pena en el cuerpo por algund yerro, que fuesse de tal natura, que las leyes le mandassen pechar auer, que es quito del enfamamiento (6); porque el Judgador lo agrauio, dandole pena como non deuia. Esso mismo seria, si el Judgador diesse mayor, o menor pena (7) a alguno en el cuerpo, que las leyes mandan, mouiendose a fazerlo por alguna razon derecha (8); assi como se muestra adelante en

pendente appellatione non erit infamis, ut in L. furti, vers. sed si furti, ff. eod. & ibi Glossa, & Doctores.

(5) *Fincaria enfamado porende.* Id est, si non exercuit appellationem retro, infamis est, quia neque appellasse videtur; sed ubi exercet, & succumbit ex secunda, non ex prima sententia, est infamis, ut in L. furti, §. 1. ff. eod. & L. fin. §. illud, C. de tempor. appell. ita Azo. C. ex quibus caus. infam. irrog. in summa, col. fin.

(6) *Es quito del enfamamiento.* Concordat cum L. quid ergo, §. pena gravior, ff. eod. & L. si Possidonium, C. eod. & intellige & limita, si infamia incurri debeat per sententiam, secus si infamia ipso jure esset inflicta, L. palum, §. fin. ff. de ritu nupt. quia infamiam jam inflictam non est iudicis commutare, ita Angelus in dict. §. pena gravior. Quid autem si pro poena pecuniaria iudex deportavit, vel condemnavit in metallum? Bald. in dict. §. pena gravior, dicit, quod tunc non procedit ista dispositio, quia per tales poenas perditur status; debet ergo intelligi, quando talis poena personalis imponitur, per quam status non tollitur vel minuitur, ut est relegatio ad tempus, vel fustigatio, vel mitiatio; & idem tenet ibi Paul. de Castr.

(7) *Mayor, o menor pena.* Concordat cum L. ad tempus, ff. de Decurion. & L. ordine, in princ. ff. ad municipal. & L. & si severior, & L. si Possidonium, C. ex quibus caus. infam. irrog. vide per Gloss. in dict. §. pena gravior.

(8) *Por alguna razón derecha.* Et est advertendum secundum Paul. de Castr. in dict. §. pena gravior, quod quando causa, ob quam minuit poenam, minuit etiam delictum, ut quia deliquit sine dolo, tamen cum lata culpa, vel delinquens erat minor, & sic merebatur veniam, vel erat multum senex, & sic non reputabatur tam magnum delictum, & istæ causæ minuente delictum minuunt etiam poenam, & ita censetur cum infamia dispensatum, ut hic, & in dict. L. & si severior. Sed si causa augeat delictum, juxta ea quæ ponuntur in L. aut facta, ff. de poenis, & in L. 8. tit. 31. Partit. 7. tunc quia non videtur imponi gravior poena, quam lege cavetur, tunc non censetur cum infamia dispensatum, & non procederet, quod hic habetur; procedet ergo quando non ex dispositione legis augeatur poena propter causam adhaerentem delicto: sed quando propter aliud bonum publicum fuit imposita gravior poena, ut quia multis grassantibus opus est exemplo, tunc enim propter duriores poenam videtur cum infamia dispensatum. Item & si est talis causa, quæ delictum non minuit, veluti quia propter dignitatem natalium puniatur quis mitius, quam alter, tunc non minuetur infamia, L. quædam, ff. de poenis, Bart. in dict. §. pena gravior; & hæc etiam vult Angelus in dict. §. pena gravior, in vers. quamvis, colum. 2.

en el titulo de las Penas, en las leyes
(9) que fablan en esta razon.

LEY VII.

Que fuerza ha el enfamamiento.

INfamis en latin, tanto quiere dezir
en romance, como ome enfamado;
e tan grande fuerça ha el enfamamiento,
que estos atales non pueden ganar de
nuevo ninguna dignidad, nin honrra (1),
de aquellas para que deuen ser escogi-
dos omes de buena fama; e avn las

(9) *En las leyes. Vide infra ead. Partit. tit. 31.*

LEX VII.

Infames ad honores, vel dignitates non admittuntur, & ante habitas perdunt probata infamia. Item infamis non potest esse iudex, aut Regis, vel communis consiliarius, nec advocatus, nec debet in boni domini curia morari; potest tamen esse procurator, vel tutor testamentarius, vel curator datus ab illo, qui eum reliquit heredem, vel alia officia exercere, quæ sibi onus, Regi verò vel communitati commoda afferunt. Hoc dicit.

(1) *Dignidad, nin honrra.* Adde *L. unic. cum Glossa ibi, C. de infamib. lib. 10. & in regul. infamibus, de regul. jur. lib. 6. & L. 2. C. de dignit. lib. 12.* cum Glossa ibi: & procedet hoc tam in infamibus infamia juris, quam facti, ut hic, cum ista lex generaliter de quocumque infame loquatur: probatur etiam in dict. *L. 2. C. de dignit. ubi, & Joan. de Plat. Si tamen esset inopia legitimi competitoris, infamis infamia facti non repellitur, L. generaliter, §. spurios, ff. de Decurion. Azo in summa, C. ex quibus caus. infam irrog. col. 1. in fin.* non ergo infames etiam infamia facti possunt esse Decuriones; constat enim istos habere honorem & dignitatem, *L. 2. §. penult. in fin. & L. spurii, in princ. ff. de Decurion. & L. eos, ff. eod.* cum Glossa ibi. Poterit ergo infamis infamia facti habere alia officia, quæ non habent honorem & dignitatem; unde poterit esse notarius ad banchum, cum sit publicum & personale munus, *L. munerum, §. hi quoque, in verbo tabularum, ff. de muner. & honor. poterit etiam esse potestas alicujus castri, vel terræ subditæ alicui civitati, ut in dict. L. munerum, §. judicandi, habere etiam poterit officium in gabellis, ead. L. §. calendarii quoque, & in §. sed & curatores, & sic de singulis, quæ possunt aptari ad ea, de quibus in illa lege fit mentio, quæ sunt munera publica, ita Paul. de Castr. consil. 467. incipit, *super hoc puncto interrogatus, vol. 1.* Et advertit, quod infamia juris contracta ipso facto vel per sententiam, non solum impedit quem promoveri ad honores & dignitates, verum etiam dejicit jam promotum, ut statim subditur in ista lege, & probatur in *L. infamia, C. de Decurion. lib. 10. Abb. in cap. inter dilectos, de excess. Prælat. quod tamen non procedet in infamia facti, quia licet impediatur, non tamen removetur à dignitate jam obtenta, ut probatur in cap. super his, de accusat. notat Abb. in cap. super eo, de elect. ubi etiam Abbas ponit notabile verbum, quod collatio beneficii, seu dignitatis, facta notorie infami infamia etiam facti, non tenet, per dict. regul. infamibus; adducit etiam cap. cum in cunctis, §. inferiora, de elect. ubi habetur, quod beneficia non sunt conferenda, nisi ei qui moribus & scientia commendabilis demonstratur; sed infamis infamia facti non est moribus commendabilis, quia infamia non oritur ex bonis moribus; ipse etiam qui cum sit infamis, patitur se eligi ad dignitatem, punitur, *L. qui cum uno, §. 1. 2. & 3. ff. de re milit. L. 2. C. si servus, vel liber ad decurion. aspir. ubi Joan. de Plat. intelligit, quando infamia vel inhabilitas est detecta & nota, alias non tenetur detegere suam infamiam & turpitudinem, L. alias, & ibi per Bart. ff. de jurejur. & per Plateam in L. neque infames, C. de Decurion. lib. 10. vide latè per Felin. in cap. sciscitatus, de rescript.***

(2) *Deuenlas perder.* Adde dict. *L. infamia, C. de Decurion. lib. 10. & quæ dixi in glossa præcedenti, & L. quotiens, ubi Glossa, C. de dignit. lib. 12.* Sed an infamia repellat ipso jure à dignitate? Dic, quod regulariter non, ut

que auian ganado ante, deuenlas perder
(2) luego que fueren prouados por tales.
E demas dezimos, que ninguno de los
enfamados non puede ser Judgador (3),
nin Consejero (4) de Rey, nin de co-
mun de algund Consejo, nin bozero (5);
nin deue morar, nin fazer vida en Cor-
te de buen Señor (6). Pero bien puede
ser personero (7) de otro, o guardador
de huerfanos, quandol fuere otorgada la
guarda en el testamento (8) de aquel
que los dexe por herederos. E podrian
otrosi ser Juezes de auenencia (9), e
vsar de todos los otros oficios (10), que
fues-

hic habetur, nisi in quibusdam casibus, & gravibus delictis, quibus per Innoc. in cap. inter dilectos, in princ. de excess. Prælat. secundum Bart. consil. 174. in fin. & quærit Baldus in L. 2. ff. de Senator. col. 1. vers. sed hic quæritur, an comes condemnatus pro furto, vel falso in mille, perdat comitatum, quem habet à Rege? Et primò arguit, quod sic, quia comites sunt spectabiles, sed omnis infamis perdit dignitatem, ergo perdit comitatum, quia est ei annexa dignitas, ad hoc *L. judices, C. de dignit. lib. 12.* in contrarium arguit, quia ex quo est taxata poena, ergo non patitur aliam poenam exterioriorem, argumento *L. Imperator, ff. de postul. Item allegat Innoc. dicentem in cap. cum nostris, de concess. præbend. quod irregularis & homicida remanent in sua dignitate & prælatura, donec removeatur ab ea; & secundum Innoc. in cap. qualiter & quando, in gloss. magna, de accusat. in his quæ Prælati faciunt ratione officii, licet sit infamis, tenet quod facit, donec privetur officio, unde concludit Baldus dictum comitem magis deponendum, quam depositum: ad quod etiam adde Specul. tit. de instrum. edit. §. restat, vers. quid si tabellio, & Bald. in L. jubemus, §. sanè, C. de sacrosan. eccles. Bart. in L. eadem, ff. ad leg. Jul. repet. & Abb. in cap. quærelam, de jurejur. Baldus tamen in L. cunctos populos, C. de summa Trinit. & fide cathol. per Glossam in authent. de tabellion. in fin. & per Glossam in L. 2. §. miles, ff. de infam. dicit, quod si infamia esset notoria, videtur privatus executione officii vel dignitatis; & vide Paul. de Cast. notabiliter distinguentem in ista materia, consil. 181. 1. volum. incipit, *super eo quod primo loco, colum. 3. vers. ulterius etiam videtur, ubi & refert notabilia verba Baldi in L. 2. C. de sentent. videas ibi per eum, qui dicta Doctorum loquentium in ista materia reducit ad concordiam.**

(3) *Judgador.* Adde *L. cum Prætor, §. non autem, ff. de judic. & cap. sciscitatus, de rescript. Et quid si non opponatur de hoc? Vide per Bart. in L. eadem, §. 1. ff. ad leg. Jul. repetund.*

(4) *Consejero.* Adde *L. 2. ff. de offic. assessor. & L. 7. tit. 18. Partit. 4.*

(5) *Bozero.* Adde *L. 1. §. ait Prætor, & L. 2. ff. de postul. & ibi Glossa: & vide L. 3. & 5. tit. 6. 3. Part.*

(6) *En Corte de buen señor.* Adde *L. 2. §. miles, ff. eod. & L. 3. C. de re milit. lib. 12. & L. 1. supra, tit. 1. ead. Partit. non enim infamis dicitur homo integer, L. popularis, ff. de popular. action. & vivens cum vituperio sive infamia, mortuus fingitur, L. 1. §. 1. ff. de contra tabul. Glossa Institut. de execus. tutor. post princ. vers. sed si in bello.*

(7) *Personero.* Vide in §. fin. Institut. de except. & quæ dixi in L. 5. tit. 5. 3. Partit.

(8) *En el testamento.* Nota multum istam legem, quæ vult, quod infamis non possit esse tutor non infamum, nisi sit testamentarius; non ergo poterit esse tutor legitimus vel dativus; cujus contrarium voluit Gloss. in L. 1. C. de infamib. lib. 10. & Bart. in L. 1. §. fin. & L. seq. ff. de postul. & Bald. in L. 2. col. 4. ff. de Senator. ubi hoc limitat, nisi pupilli sint spectabiles vel superiores, quia tunc tutela est honor, & ideo à tali tutela repelluntur indigni & infames; quod dicit esse notandum.

(9) *Juezes de auenencia.* Adde *L. Pedius, ff. de arbit. & Gloss. in dict. L. 1. C. de infamib. lib. 10.* Et an possit se excusare infamis à suscipienda delegatione? Vide Paul. de Cast. in L. cum Prætor, §. fin. ff. de judic.

(10) *Otros ofisios.* Quid de officio tabellionatus, vide Bart.

fuessen a embargo (11) de los enfamados, e a pro del Rey, o del comun de algund Concejo.

LEY VIII.

Que pena meresce aquel que enfama a otro a tuerto.

Desfamando (1) tortizadamente vn ome a otro de tal yerro, que si le fuesse prouado deuria morir, o ser desterrado para siempre porende, dezimos, que deue recibir essa mesma pena (2) aquel que lo enfamo. Mas si lo enfamasse de otro yerro alguno, de que non meresciesse auer tan grand pena, deue fazer emienda de pecho aquel que lo enfamo, segund el aluedrio del Judgador; catando todas las cosas que diximos en el titulo de las Desonrras, en razon de la emienda dellas. Pero si aquel que ouiesse enfamado a otro, quisesse prouar (3) que era verdad lo que auia dicho, prouandolo assi, non aura pena.

Bart. in dict. L. eadem, §. 1. ff. ad leg. Jul. repet. & Abb. in cap. testimonium, de testib. in princ. 7. col. & Bald. in L. 1. col. 5. C. de summa Trinit. & fide cathol. & vide Paul. de Cast. consil. 180. 1. vol. quod superius allegavi, & Bald. in §. 1. colum. fin. de lege Corradi, vers. extra quæriur de aliis officiis publicis. Vide Gloss. & ibi Bart. in L. quod ait Prætor, §. miles, ff. de his qui not. infam. & Paul. in dict. consil. & an infamis perdat feudum? Vide Bald. in cap. 1. an ille qui interfec. frat. domini sui.

(11) A embargo, &c. Adde L. unic. C. de infamib. lib. 10. imò istis magis competit, secundum Bart. in dict. L. eadem, §. 1. ff. ad leg. Jul. repetund.

LEY X VIII.

Diffamans aliquem de maleficio, ex quo mors aut exilium perpetuum veniret infligendum, patietur supplicii similitudinem: si autem de minori, pecuniariter iudicis arbitrio ei satisfiet: sed si probet verum esse, quod dixit, nullam poenam patietur. Hoc dicit.

(1) Desfamando. Infamatores hominum peiores sunt, quam raptores rerum, cap. ex merito, & cap. deteriores, 6. quæst. 1.

(2) Mesma pena. Nota benè, quia non memini legis juris communis in hoc ita aperte disponentis; facit tamen L. unic. C. de famos. libel. & L. si quis injuriam, ff. de injur. & quod notat Lucas de Penna in L. infamia, C. de Decurion. lib. 10. Angelus in L. quid ergo, §. pœna grauior, ff. de his qui not. infam. & adverte, quia videtur, quòd etiam hodie stante L. Fori, 2. tit. 3. lib. 4. seu L. 2. tit. 9. lib. 8. Ordin. Regal. quòd procedat dispositio hujus legis Partitarum; illa enim lex procedit, quando simpliciter injuriatur, non tamen sequitur diffamatio; si tamen sequatur diffamatio, procedet ista lex Paritarum: & dicitur diffamare respectu hujus pœnæ, quando quis est diffamatus apud bonos & graves, tunc enim proprie videtur diffamasse; secus quando non obstante prolatione verborum, per hoc non est apud bonos & graves diffamatus, neque haberet cum pro diffamato, sed pro bono; ita declarat Joannes de Imola in L. turpia, in princ. ff. de legat. 1. & dicta Imolæ refert, & videtur sequi Angelus Aret. in tractat. maleficior. in parte verba contumeliosa, colum. 2. Alexander tamen in dict. L. turpia, in princ. videtur deviare à dictis Imolæ, & sequi Bartolum ibi, qui dicit, quòd infamare dicitur, qui pronuntiat aliquod verbum, quod infamiam alicujus continet: & Bartolum sequuntur ibi Baldus Angel. & Paul. de Cast. Mihi respectu pœnæ hujus legis multum placet dictum Imolæ, tunc enim videtur habere Tom. III.

TITULO VII.

De las Falsedades.

VNa de las grandes maldades que puede ome auer en si, es fazer falsedad (1), ca della se siguen muchos males, e grandes daños, a los omes. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de las trayciones, e de los aleues, e de los enfamados; queremos aqui dezir, de las falsedades que los omes fazen, que son muy llegadas a la traycion, e a las otras cosas que dichas auemos. E demostraremos, que cosa es Falsedad. E quantas maneras son della. E quien puede acusar a los que la fazen. E fasta quanto tiempo. E que pena merecen, despues que les fuere prouado.

Leyes
del ti-
tul. 7.
lib. 8.
Recop.

LEY I.

Que es Falsedad, e que maneras son della.

Falsedad es mudamiento de la verdad (1). E puedese fazer la falsedad en mu-

ri consideratio diffamationis, quando quis est diffamatus apud bonos & graves, cap. qualiter & quando, el 2. de accusat. cap. penult. de purgat. canon. & quod habetur in L. 2. supra, isto tit. & cum lex ista ponatur sub titulo de infamibus, videtur sentire de tali diffamatione: & jura quæ allegat Bartolus, loquuntur respectu actionis injuriarum. Possent etiam procedere, quæ dicunt Bartolus & alii, quando constaret, quòd infamandi causa fuit dictum, licet infamia non esset secuta apud bonos & graves; & quòd dicta lex Fori, & Ordinamenti procedat, quando non animo diffamandi, sed injuriandi alium, fuit prolatum: fortè tamen in practica non posset obtineri, quòd etiamsi causa diffamandi quis dicat, puniatur aliter, quàm continetur in dicta lege Fori, & Ordinamenti: tu cogita.

(3) Quisiesse prouar. Facit dicta L. unic. C. de famos. libel. vide quæ dicam in L. 1. tit. 9. infra ead. Partit.

TITULUS VII.

De falsis.

IN SUMMA.

(1) Es fazer falsedad. Rectè exaggerat crimen falsi, in quo acerrima debet fieri indagatio; & admittitur probatio per conjecturas, & requiritur probatio ab actore, & reo, L. ubi falsi, C. eod. & statutum de carceratis relaxandis, non porrigitur ad carceratos ob crimen falsi, nisi hoc specialiter sit dictum, vel ubi senserunt de hoc statuantes. Item statutum de aliquibus rebanniendis, non porrigitur ad ex bannitos de crimine falsi, secundum Bartolum per textum ibi in L. Lucius, ff. ad Turpil. & est falsitas adeo abominabile crimen, sicut aliud, quod posset reperiri, ut patet ex notatis per Doctores in L. transigere, C. de transact. cum quærun de ratione, quare in crimine falsi non permittitur transactio, & dixi supra ead. Partit. tit. 1. L. 22.

LEY I.

Falsitas est mutatio veritatis, quæ fit modis hic expressis. Hoc dicit.

(1) Mudamiento de la verdad. Concordat cum authentic. de instrum. caut. & fide, in princ. col. 6. & dicitur immutatio secundum Azon. C. eod. in summa, eo quòd falsatores student mutare, quæ vera sunt, ut falsa videantur verisimilia: adde L. quid sit falsum, ff. eod. unde non videtur falsum, quod primordio veritatis adjuvatur, L. cum filius, §. hæres, ff. de legat. 2. vide Gloss. in L. 1. ff. de condict. sine causa, & ibi Bartolum; unde dicit Bal-

muchas maneras; assi como si algun Escriuano del Rey, o otro que fuesse Notario publico de algun Concejo, fiziesse priuilegio, o carta falsa (2) a sabiendas; o rayesse, o cancellasse, o mudasse alguna escritura verdadera, o pleyto, o otras palabras que eran puestas en ella, cambiandolas falsamente. Otrosi dezimos (3), que falsedad faria el que tuuiesse carta, o otra escritura de testamento, que alguno auia fecho, si la negasse diciendo que la non tenia, o si la furtasse a otro que la tuuiesse en guarda, e la escondiesse, o la rompiesse, o tolliesse los sellos della, o la dañasse en otra manera qualquier. Esso mesmo seria, quando alguno, a quien fuesse dada carta de testamento en guarda a tal pleyto que la non leyese, nin demostrasse a ninguno, en vida de aquel que gelo encomendo; si despues el otro la abriesse (4) e la leyese a alguno sin mandamiento del que gela diera en encomienda. Otrosi dezimos, que el Judgador, o el Escriuano del Rey, o del Concejo, que tuuiesse alguna escritura de pesquisa, o de otro pleyto qualquier, que gela mandasse tener en guarda (5), o abrir en

poridad; si la leyese, o apercibiesse alguna de las partes de lo que era escrito en ella, que faria falsedad. Esso mesmo dezimos, que faria el Abogado (6), que apercibiesse a la otra parte, contra quien razonaua, a daño de la suya, mostrandole las cartas, o las poridades de los pleytos, que el razonaua, o amparaua: e a tal Abogado dizen en latin *Præuaricator*, que quiere tanto decir en romance, como ome que trae falsamente al que deue ayudar. Otrosi faria falsedad, si alegasse a sabiendas leyes falsas (7) en los pleytos que tuuiesse. Otrosi faria falsedad, el que tuuiesse en guarda (8) de algun Concejo, o de algun ome, previlegios, o cartas, que le mandassen guardar, o tener en poridad, si las leyese, o demostrasse maliciosamente, a los que fuessen contrarios de aquel que gelas dio en condesijo. Otrosi dezimos, que todo Judgador que da juyzio a sabiendas contra derecho (9), faze falsedad. E avn la faze el que es llamado por testigo en algun pleyto, si dixere falso testimonio (10), o negare la verdad, sabiendola. Esso mismo (11) faze el que da precio a otro, por que non

Baldus in *L. data opera*, colum. 13. vers. & *idem in eo qui facit*, *C. qui accus. non poss.* quod, qui facit instrumenta tanquam tabellio, cum nunquam fuerit creatus tabellio, punitur poena mortis; si vero fuit creatus, sed privatus, non punitur poena mortis. Requiritur etiam, quod dolo fiat, alias non dicitur proprie falsum, *L. neque exemplum*, *C. eod.* & adde quæ tradit Angelus Aret. in tract. *malefic. in parte falsario, in princ.* & dicit Baldus de *feudi cognit. in princ.* quod, ubi est bona mens & intentio, ibi non potest esse falsitas, ubi & vide per eum, quod consuetudo excusat scribentem a falsitate: & non quilibet dolus est falsitas, ut punitur quis poena falsi ex ista lege, sed quando delinquitur in aliquibus ex capitulis hic expressis, Bart. in *L. quid sit falsum*, ff. *eod.* Angelus Aretin. in dicta parte falsario.

(2) *Fiziesse priuilegio, o carta falsa.* Concordat cum *L. 1. §. qui in rationibus*, & *L. instrumentum*, ff. *eod.* & *C. eod. L. si falsos*. Et quid si quis falset litteras privatas alicujus? Vide per Bart. in *L. 1. §. qui in rationibus*, ff. *eod.* & Bald. in rubric. *C. de fide instrum. col. 10.* sed an teneatur de hoc falso dictans notario, qui facit, ut notarius scribat falsa, vel non ponat omnia, notarius tamen facit bona fide? Bartolus dicit, quod non, in *L. si mulier*, §. 1. ff. *rerum amot.* dicit tamen ibi, quod potest puniri ex alio falso, secundum *L. si quis obrepserit*, ff. *de fals.* ubi etiam vide per Bartolum: adde etiam de porrigente notario falsam scripturam, ut eam signet, *cap. licet*, vers. *illos quoque, de crimin. fals.* & Bart. in dict. *L. si quis obrepserit*, 2. & 3. *quæst.* Alexand. *consil. 62. incipit, in casu accusationis*, 3. *volum.* Quid autem, si instrumentum falsum erat in se nullum, an puniatur notarius de falso? Vide Bart. in *L. si quis legatum*, ff. *eod.* & Angelum in dict. tractat. & parte falsario, col. 2. & concludit Bartolus, quod si instrumentum est nullum ex defectu ipsius instrumenti, & ita quod ex eo nullum præjudicium potest alteri parari, tunc de falso non punitur, per textum in dict. *L. si quis legatum*, sed si ex hoc posset aliquod præjudicium parari, ut quia licet non esset publicum, potest peti, quod publicetur, vel si prodesset ad comparationem, vel ad aliquod aliud, tunc notarius punietur de falso, *L. damus*, *C. eod.* Salicetus tamen aliter dicit, & distinguit, in *L. 1. C. de sepulc. violat.* vide ibi per eum: & latissime per Luc. de Penn. in *L. 1. C. ut nemo ad suum*

patrocin. suscip. rust. &c. lib. 11. ubi quid si instrumentum nondum erat perfectum, ut quia indigebat subscriptione iudicis vel testium, qui per multa fundamenta decedit, quod puniatur poena falsi ordinaria: vide etiam Socin. *consil. 62. 1. vol. incipit, in presenti consultatione visis statutis*, ubi & quid si falsum committatur in scriptura privata, post Gloss. in dict. *L. damus*, & per Bart. in dict. *L. 1. §. qui in rationibus*, & per Bald. in rubr. *C. de fide instrum. col. 10.* Et quid si conficiens instrumentum falsum, non sit tabellio, sed alius, qui adulterinum signum poneret? Dic idem esse, ut in *L. lege Cornelia*, ff. *eod.* & infra *eod. L. 4.* & quæ dixi supra in gloss. proxima.

(3) *Otrosi dezimos.* Concordat cum *L. qui testamentum*, ff. *eod.* & *C. eod. L. eum qui*, ubi vide Glossam & Salicetum, quid in alio instrumento.

(4) *La abriesse.* Adde *L. 1. §. is qui aperuerit*, ff. *eod.* & *cap. cum olim magister, de offic. delegati.*

(5) *En guarda.* Concordat cum *L. 1. §. is qui deposita*, ff. *eod.* & per illum textum dicit ibi Albericus, quod si iudex vel tabellio ante publicationem manifestavit dicta testium, vel legere passus fuit per aliquem ex partibus, quod teneretur poena falsi: & adde quod habetur in *cap. si quis de clericis*, 12. *quæst. 2.* & etiam quæ habentur & notantur in *cap. cum olim magister, de offic. delegati.*

(6) *El Abogado.* Adde *L. si quis aliquid*, §. *instrumenta*, ff. *de penis*, & Bart. & Alberic. in dict. §. *is qui deposita*, ubi post Jacob. de Rave. dicit, teneri poena falsi advocatum, vel procuratorem revelantem instrumenta, vel alia secreta suæ partis adversæ parti: & vide de hoc textum notabilem in *L. fin. tit. 6. Partit. 3.* & quæ ibi dixi.

(7) *Leyes falsas.* Adde *L. fin.* & ibi Bart. ff. *eod.* & Angelum Aret. in tract. *maleficior. in parte falsario, colum. 3. vers. quero, procurator.*

(8) *En guarda.* Vide in dict. §. *is qui deposita.*

(9) *Contra derecho.* Concordat cum *L. 1. §. sed & si iudex*, ff. *eod.* & Azon. *C. eod. in summa*, dicit, & *judice scienter contra constitutiones falsò judicante*, cujus dictum sequitur ista lex.

(10) *Falso testimonio.* Adde *L. 1. §. 1. & 2. ff. eod.* & *L. eos qui*, & *cap. 1. de crimine falsi*, & prosequitur dicta Azon. *C. eod. in summa.*

(11) *Esso mismo.* Adde dict. *L. 1. §. 1. & 2. & L. lege Cornelia*, §. *pena, eod. tit.*

non diga su testimonio en algun pleyto, de lo que sabe. Otrosi lo faze, el que lo recibe (12), e non quiere dezir su testimonio porende; ca tambien el que lo da, como el que lo recibe, ambos fazen falsedad. Otrosi dezimos, que qualquier ome, que muestra maliciosamente (13) a los testigos en que manera digan el testimonio, con intencion de los corromper, porque encubran la verdad, o que la nieguen, que faze falsedad. E aun dezimos, que falsedad faze todo ome que se trabaja de corromper el Juez (14), dandole, o prometiendole algo, porque de juyzio tortizeramente. Otrosi dezimos, que qualquier que diesse ayuda, o consejo (15), por do fuesse fecha falsedad en alguna destas maneras sobredichas, o en otras semejantes dellas, que fazen falsedad, e merece pena de falso. E de la pena que deuen auer porende, fablamos assaz cumplidamente en la tercera Partida deste libro, en las leyes (16) que fablan en esta razon.

LEY II.

Como, el que descubre las poridades del Rey, faze falsedad; e de las otras razones, por que caen los omes en ella.

LOS secretos, e las poridades del Rey, deuenlas mucho guardar aquellos que las saben. E si aquellos por auentura maliciosamente las descubriessen, farian muy grand falsedad (1). Otrosi dezimos, que aquel que dize a sabiendas mentira al Rey (2), faze falsedad. Esso mesmo seria, el que anduiesse en talle de Cauallero (3), e non lo fuesse; o el que cantasse Missa, non auiedo Ordenes (4) de Preste. Otrosi faze falsedad, aquel que cambia maliciosamente el nombre (5) que ha tomado, o tomando nombre de otro, o diziendo que es fijo de Rey (6), o de otra persona honrrada; sabiendo que lo non era.

Ley 14.
tit. 18.
lib. 8.
Recop.
Leyes
del ti-
tul. 17.
lib. 8.
Recop.

LEY III.

De la falsedad que faze la muger, dando fijo ageno a su marido por suyo.

TRabajanse a las vegadas algunas mugeres, que non pueden auer fijos de sus maridos, de fazer muestra que son

(12) *El que lo recibe.* Quid si testis recipiat pretium, ut dicat verum testimonium? Bart. in L. 1. in princ. ff. eod. dicit, quod adhuc tenebitur poena falsi; adde Angel. in dict. parte falsario, col. 4. Et quid si non recepit pretium, sed non vult testificari, an incidat in crimen falsi? Vide, quæ dixi in L. 35. tit. 16. Partit. 3.

(13) *Muestra maliciosamente.* Vide in dict. L. 1. §. 1. ff. eod. & L. falsi.

(14) *Corromper el Juez.* Concordat cum dict. L. 1. §. 2. vers. & qui iudicem corruerit.

(15) *Ayuda, o consejo.* Adde L. qui testamentum, & L. falsi, ff. eod.

(16) *En las leyes.* In teste falsum deponente, vide L. 26. tit. 11. & L. fin. tit. 16. 3. Partit. in advocato pravaricatore, vide L. fin. tit. 6. ead. Partit. & quando iudex corrumpitur pecunia, vide L. 24. & 25. & 26. tit. 22. 3. Partit. de tabellione falsam scripturam faciente, vide L. fin. tit. 19. 3. Partit.

LEX II.

Falsitatem committit Regis secreta revelans, sicut ei scienter mentiens. Item velut miles, cum non sit, incendens; aut Missam, cum non sit ordinatus, clericus celebrans; vel malitiose sibi nomen mutans. Hoc dicit.

(1) *Muy gran falsedad.* Nota contra revelantes secretum Regis, & vide quæ dixi in L. 5. & in L. 8. tit. 9. 2. Partit. & ad id, quod in ista lege dicitur, adde Alberticum in L. 1. §. is qui deposita, ff. eod. ibi cum dicit, & idem in renuntiante secreta sibi commissi sui potestatis, vel præsidis, cujus officium exequatur.

(2) *Mentira al Rey.* Vide pulchrum textum in L. 5. tit. 13. 2. Partit. & quæ ibi dixi: & nota quod non quilibet, qui mentitur, hac lege tenetur, ut ff. eod. L. quid sit falsum. Si autem quis mentitur principi, vel præsidi, & per obreptionem aliquid obtinuerit, hac lege tenetur, ut ff. eod. L. si quis obreperit, L. & si legibus, C. si contra jus vel utilit. public. L. 2. C. de divers. apparitor. lib. 12. Azon. C. eod. in summa.

(3) *En talle de Cauallero.* Concordat cum L. eos qui, §. qui se pro milite, ff. eod. & adde L. reddatur, & ibi Bart. & Joann. de Plat. C. de professor. & medic. lib. 10.

ubi de eo, qui falso se gerit pro doctore: & de gerente se pro comite Palatino, vel tabellione, vide Baldum in L. data opera, col. 13. vers. dubitatur de eo, qui se asserbat comitem sacri palatii. C. qui accusar. non poss. ubi dicit, quod puniatur poena mortis, quia deliquit in ipsum principem, à quo fingit se auctoritatem habere; si tamen tabellio privatus faciat instrumenta, non punietur tunc secundum eum poena mortis, ut dixi supra eod. in L. 1. in gloss. 1.

(4) *Non auiedo Ordenes.* Adde cap. nullus Presbyter, & ibi Gloss. de consecr. dist. 1. & cap. 2. de cleric. non ordin. minist. L. qui sub pretextu, C. de sacrosanct. eccles. & idem si quis obtineat beneficium clericale, cum non sit clericus, cap. cum adeo, de rescript. cap. ex litteris, de transact. Hostien. in summa, de crimin. fals. §. qualiter.

(5) *El nombre.* Concordat cum L. falsi nominis, ff. eod. & vide L. 1. C. de mutat. nomin. & dicit maliciosamente, ideo quia requiritur, quod hoc fiat in fraudem; unde si inventus de nocte, vel prohibitus arma portare interrogatus ab officiali de nomine, cum vocaretur Q. dixit se vocari B. punietur secundum Salicetum in L. 1. & Angelum Aret. in tractat. malefactor. in parte uno stoco de ferro, in fin. & casum, ubi mutans sibi nomen in fraudem, punietur poena mortis, vide in L. 39. tit. 9. lib. 6. Ordinum. Regal. Firmantes etiam descripti ad onera in libro firmanthum puniuntur falsi poena, si mutant sibi nomen, ut exemplificat Angelus in dict. L. 1. ex causa tamen licita est nominis mutatio, ut tradit Abbas in proœmio Decretalium, col. 12. & per Bartolum in proœmio Digestorum, §. nos vero.

(6) *O diziendo que es fijo de Rey.* Nota hoc exemplum, & vide quod habetur in L. 10. tit. 2. 4. Partit.

LEX III.

Mulier partum sibi submittens potest de hoc à viro, vel eo mortuo, à consanguineis ejus succedendi jus viro habentibus, accusari; filii autem ejusdem mulieris possunt sibi submissum in fratrem, sed non matrem accusare; cæteri autem non possunt mulierem accusare. Hoc dicit.

son preñadas, non lo seyendo; e son tan arteras, que fazen a sus maridos creer que son preñadas; e quando llegan al tiempo del parto, toman engañosamente fijos de otras mugeres, e metenlos consigo en los lechos, e dizen que nascen dellas. Esto, dezimos, que es grand falsedad, faziendo, e poniendo fijo ageno por heredero en los bienes de su marido, bien assi como si fuesse fijo del. E tal falsedad como esta puede acusar (1) el marido a la muger; e si el fuesse muerto, puedenla acusar ende todos los parientes mas propincos que fincaren del finado, aquellos que ouiesen derecho de heredar lo suyo, si fijos non ouiesse. E demas dezimos, que si despues desso ouiesse fijos della su marido, como quier que ellos non podrian acusar a su madre (2), para recibir pena por tal falsedad como esta, bien podrian acusar a aquel que les dio la madre por hermano, e pro-uandolo, que assi fuera puesto, non deue auer ninguna parte de la herencia del que dize que era su padre, o su madre. Mas otro ninguno (3), sacando estos que auemos dicho, non pueden acusar a la muger por tal yerro como este. Ca guisada cosa es, que pues estos parientes lo callan, que los otros non gelo demanden.

(1) *Puede acusar.* Concordat cum *L. lege Cornelia*, la 2. §. *de partu supposito*, ff. *eod.* & an differatur quæstio in tempus pubertatis pupilli? Vide *L. 1.* & ibi Glossam, & Doctores, signanter Salicetum, *C. eod.* & nota quod accusatio suppositi partus nullo tempore excluditur, *L. qui falsam*, §. 1. ff. *eod.* ubi Albericus, quod neque triginta annis excluditur.

(2) *A su madre.* Criminaliter, *L. hi tamen*, ff. *de accusat.* Glossa in dict. §. *de partu*; & statim hic subditur: *para recibir pena por tal falsedad*, possent enim in hoc civiliter agere, *L. falsi*, *C. eod.*

(3) *Otro ninguno.* Concordat cum dict. *L. lege Cornelia*, §. *de partu*.

L E X IV.

Committit falsum bullas falsas sigillans, cuneos vel monetam falsam faciens, seu fieri mandans, aut aurifex argento vel auro metallum miscens: idem dicit de medico vel apothecario loco unius medicaminis aliud ponente, & infirmum vel alium sic defraudante. Hoc dicit.

(1) *Falsos sellos.* Concordat cum *L. lege Cornelia*, la 2. in princ. ff. *eod.* & ibi Glossa, & vide infra *eod.* *L. 6.* supra *eod.* *Partit. tit. 2. L. 1. in fin.*

(2) *Moneda falsa.* Vide infra *eod.* *L. 9.* & supra *eod.* *Partit. tit. 2. L. 1. in fine*, & adde *L. lege Cornelia*, la 1. in princ. ff. *eod.* ubi vide per Bartolum de expendente falsam monetam, an teneatur crimine falsi.

(3) *Mandandolo fazer.* Habes hic expressum, quod mandans fieri falsum est falsarius; vide Albericum in *L. lege Cornelia*, la 1. in princ. ff. *eod.* ubi notabiliter.

(4) *Otros metales.* Adde dict. *L. lege Cornelia*, in princ. ubi Bartolus notat contra aurifices, qui faciunt aurum & argentum de minori liga, quam civitas requirat, ut puniantur de falso: & cujus legis debet esse in istis regnis, vide *L. 2. tit. 7.* & *L. 2. tit. 8. lib. 5. Ordin. Regal.* & pragmaticam regum Catholicorum, fol. mihi 153. cum se-

L E Y IV.

De las falsedades que fazen los omes, falsando cartas, o sellos.

BUlas falsas, o falsos sellos (1), o cuñños, o moneda falsa (2), faziendo algun ome, o mandandolos fazer (3), faze falsedad. Esso mesmo seria, quando el orifice, que labra oro, o plata, mezcla con ello maliciosamente alguno de los otros metales (4). Otrosi dezimos, que si el Fisico, o el Especiero, que ha de fazer el xarope, o el letuario con agucar, en lugar del mete miel, non lo sabiendo aquel que gelo manda fazer, que faze falsedad (5); o si en lugar de alguna especia, o otra cosa buena, o cera buena, mete otra de otra natura peor, e mas rafez, faziendo entender a aquel que lo ha menester, que es fecho derechamente, e con aquellas cosas quel demostro, o quel prometeria que le pornia y.

L E Y V.

Quien puede acusar a los fazedores de las falsedades, e fasta quanto tiempo.

CAda uno del Pueblo (1) puede acusar a aquel que faze falsedad en alguna de las maneras que son puestas en este titulo. E puede esto fazer desde el dia que fuere fecha la falsedad fasta veynte años (2). Otrosi dezimos, que cada

vno quentib. ubi & ponuntur, & applicantur poenæ contra facientibus: & in dict. *L. 2. tit. 8.* vide contra conflantes nummos argenteos, ut reducant ad massam, de quo etiam vide Bart. in dict. *L. lege Cornelia*, & per Angelum Aret. in tractat. maleficior. in parte falsario, col. 6. & Joann. de Plat. in *L. fin. C. de veteris numism. potest. lib. 11.*

(5) *Faze falsedad.* Nota hoc & facit *L. sacularit*, in princ. & ibi Gloss. ff. *de extraordin. crimin.* & quod habetur in pragmatica Regum Catholicorum, fol. mihi 16. de miscere paleam cum ordeo vel tritico; aliquando tamen licet miscere speciem corruptam cum incorrupta, vide in *L. 1. C. de cond. in public. horreis*, lib. 10. ubi Joan. de Plat. & per Bartolum ibi, etiam ponit de aromatariis, qui miscent ceram corruptam cum incorrupta, quod non faciunt falsitatem: & intellige quando utraque cera est sua, & non præcessit conventio de tali cera, neque demonstravit ei, qui emebat seu emere volebat ceram, vel aliam speciem incorruptam, & postea ei miscuit corruptam, nam tunc falsitas esset, ut hic habetur.

L E X V.

Quilibet de populo potest accusare de falsitate; similiter & capere monetam falsam facientem, ducat tamen eum ad Regem, vel loci Judicem; & potest de falsitate accusatio fieri usque ad viginti annos. Hoc dicit.

(1) *Cada uno del pueblo.* Sequitur opinionem Azon. *C. eod. in summ. ad fin.* connumeratur enim hoc crimen inter alia publica crimina, *L. 1. ff. de public. judic. §. item lex*, *Institut. de public. judic.* & limita ut supra *eod.* *L. 3.*

(2) *Veynte años.* Concordat cum *L. querela*, *C. de fals.* & limita, nisi in accusatione partus suppositi, ut dixi supra *eod.* *L. 3.* vide, quæ dixi in *L. 4. tit. 17. ead. Partit.* & curret istud tempus etiam ignoranti, secundum Angel. quem vide in *L. fin. ff. si quis testam. liber esse jussus fuer.* & ibi, quod neque poterit implorari beneficium restitutionis.

vno del Pueblo puede prender (3) a los que fizieren moneda falsa. Pero deuenlos aduzir (4) al Rey, o ante el Judgador del lugar, que los judgue, assi como es fuero, e derecho.

L E Y VI.

Que pena merescen los que fazen alguna de las falsedades sobredichas.

VEncido seyendo alguno por juyzio, o conociendo sin premia, que auia fecho alguna de las falsedades que diximos en las leyes ante desta; si fuere ome libre (1), deue ser desterrado para siempre (2) en alguna Isla; e si parientes ouiere, de aquellos que suben, o descienden por la línea derecha, fasta el tercero grado, deuen heredar lo suyo. Mas

(3) *Puede prender.* Adde *L. 1. C. de falsa monet.* nota etiam, quod in flagranti crimine omnis malefactor potest capi, & duci ad iudicem per illum, cujus interest, *L. capite quinto, ff. ad leg. Jul. de adulter. L. interdum, §. qui furem, ff. de furtis*, & etiam per quemlibet, si fugiat, secundum Bald. in *L. fin. C. de exhib. reis*. Item ubicumque est licitum aliquem occidere (veluti bannitum & robatorem stratarum) ibi fortius licet capere, & ad fortiam iudicis ducere secundum Baldum ibidem; & ubi est licita captio, si capienti resistatur, & interveniant vulnera in illa resistentia, non debet puniri, qui ibat pro capiendo, *L. si servus, C. de his qui ad eccles. confug.* Baldus ubi supra, adde ad prædicta Angelum Aretin. in tractat. malefactor. in parte fama publica, col. 12. & 14. post Bart. in *L. cum eo, ff. ad leg. Jul. peculat.* volentes, quod tunc licet privato capere delinquentem in flagranti crimine, quando crimen esset capitale, vel pro quo veniat poena sanguinis imponenda: sed limita & intellige, ut supra, ex dictis Baldi; & facit *L. si quis in servitute, in fin. ff. de furtis*, & adde ad prædicta *L. 2. tit. 29. infra, ead. Partit.*

(4) *Deuenlos aduzir.* Infra viginti horas, *L. capite quinto, ff. ad leg. Jul. de adulteris*, ubi Bartol.

L E X VI.

Convictus aut sponte confessus de falso, si est liber, deportabitur, & ejus bona habebunt consanguinei ascendentes vel descendentes usque ad tertium gradum; quibus non existentibus, habebit Rex, solutis debitis, & uxoris dote, & arris: si vero est servus, occidetur. Si tamen bullam Papæ vel Regis, aut ejus sigillum, seu privilegium, vel monetam, falset, aut falsari faciat, occidetur. Si autem notarius publicus consilii confecerit litteram falsam, amputabitur ei manus, & remanet infamis. Hoc dicit.

(1) *Si fuere ome libre.* Non distinguit, sit nobilis, vel plebejus, & sic in utroque locum habebit ista poena, de qua hic; Bartolus tamen in *L. 1. §. poena falsi, ff. eod.* distinguit nobilem à plebejo, ita ut plebejus puniatur poena damnationis in metallum, per textum in *L. si quis aliquid, §. qui vivi, ff. de pænis*.

(2) *Desterrado para siempre en alguna Isla.* Concordat cum dict. *L. 1. §. poena falsi, ff. eod.* & §. item lex Cornelia, de falsis, Institut. de public. judic. Gandinus tamen in suo tract. malefit. sub rubr. de falsariis, col. 1. vers. est autem poena falsi, dicit, quod cum hodie non imponatur ista poena alicui de consuetudine, & quia non utimur deportationibus, satis potest dici, quod poena falsi debeat imponi arbitrariè, allegat *L. sunt quedam, ff. de extraordin. crimin.* & idem tenet Albericus in dict. *L. 1. §. poena falsi*, & sic quod imponatur poena arbitraria conueniunt.

(3) *Servo.* Concordat cum dictis juribus.

(4) *De Papa, o de Rey.* Adde *L. 8. tit. 9. Partit. 2.* & quæ ibi dixi, & cap. ad falsarios, de crimine falsi: Perdit etiam medietatem bonorum, ut in *L. 3. tit. 6. lib. 8.*

si tales herederos non ouiesse, estonce los bienes suyos deuen ser de la Camara del Rey, sacando ende las debdas que deuia, e la dote, e las arras de su muger: e si fuere sieruo (3), deue morir por ello. Pero qualquier que falsa carta, o preuilegio, o bula, o moneda, o sello de Papa, o de Rey (4), o lo fiziere falsar a otri, deue morir por ello. E si Escriuano de algun Concejo fiziere carta falsa, cortenle la mano (5), con que la escriuio, e finque enfamado para siempre.

L E Y VII.

Como fazen falsedades, los que tienen pesos, o medidas falsas; e que pena merecen por ende.

Medidas, o varas, o pesos (1) fal-

Ordinam. Regal. Si verò sit clericus, deponitur, & ei character imprimitur, & in exilium mittitur, cap. ad audiendum, de crimin. falsi, *L. 60. tit. 6. 1. Partit.* & etiam de jure communi ubicumque falsum est valde grave, imponitur poena mortis, ut declarat Angel. in *L. ubi falsi, ff. eod.* & idem vult in crimine partus suppositi, per *L. 1. C. eod.* quod ultimum non procedet stante ista lege, & *L. 3. supra, eod.* & ad dictam *L. 1.* potest dici, quod non loquitur de poena ultimi supplicii, sed de poena falsi, & sic de poena capitali civili, prout & vult Glossa ibi. Quid autem de falsante litteras inferiorum iudicum? Vide per Abb. in cap. olim ex literis, 2. notabil. de rescriptis, ubi vult, quod si est clericus, possit deponi ab ordine, & privari omnibus beneficiis, & detrudi in monasterio ad agendam poenitentiam, ut in cap. si Episcopus, 50. dist. dicit tamen ibi in 2. col. quod si litteræ essent injustæ, mitius punietur.

(5) *Cortenle la mano.* Hoc erat de jure Lombardo, ut in lombarda, de eo qui falsam chartam scripsit, quam dicunt hodie servari Jacob. de Arena, & multi alii, prout dicit Gandinus ubi supra: est etiam de jure communi poena amputationis manus, quando exactor pecuniæ publicæ scribit se minus accepisse, quam accepit, ut in authent. de mandat. Princip. cap. coges, collat. 3.

L E X VII.

Utens falsis ponderibus, aut mensuris emendo, aut vendendo, in poenam facti restituet damna duplicata, & ad tempus Regis arbitrio in insulam relegabitur; & pondera talia, & mensuræ frangentur coram damnificantium januis. Item scienter eandem rem duobus vendens, committit falsum, & restituet secundo pretium, atque ad tempus relegabitur in insulam; res tamen remanebit apud primum. Hoc dicit.

(1) *Medidas, o varas, o pesos.* Pondera & mensuræ à natura trahere videntur originem, secundum S. Thom. lib. 2. de regimin. Princ. cap. 14. omnia enim disposuit Deus in pondere, & mensura, Sapient. cap. 11. tunc est, quod Moyses primus dux Israelitici populi, ut Isidorus describit, tradendo leges divinas, quæ primæ fuerunt, simul cum illis pondera & mensuras constituit, sive pro potibus, sive pro cibis, ut Ephî, & Gomor, modius & sextarius, sive in terris, & pannis, quæ cubitales habent mensuras, sive in auro, & argento & numismatibus, quæ sunt statera, & alia pondera: unde & in Levitico scribitur, non facietis iniquum aliquid in pondere, & mensura; statera justa, & æqua sint pondera; justus modius, æquus sextarius. Lex etiam civilis jubet, quod in civitatibus & aliis locis sint mensuræ, & pondera publica, ad quæ publicus recursus habeatur, *L. modius, C. de susceptor. & archar. lib. 10. & in volum. Pragmat. fol. mihi 161. cum sequent.* & dicit S. Thom. 2. 2. q. 67. art. 2. circa fin. necesse esse mensuras rerum venalium in diversis locis esse diversas, propter diversitatem copiarum, & inopiarum rerum, quia ubi res magis abundant, consueverunt majores esse mensuræ.

Ley 6.
tit. 22.
Leyes
1. y 2.
tit. 13.
lib. 5.
Recop.

falsos, teniendo (2) algun ome a sabiendas, con que vendiesse, o comprasse alguna cosa, faze falsedad. Pero non es tan grande como las otras que diximos en las leyes ante desta. E por ende mandamos, que el que las assi fiziere, peche el daño doblado, que recibieron (3) por tal razon como esta, aquellos que compraron del, o que le vendieron alguna cosa; e demas, que sea desterrado por tiempo cierto en alguna Isla (4) segund aluedrio del Rey. E que aquellas medidas, o pesos, o varas, que tiene falsas, sean quebrantadas publicamente (5) ante las puertas de aquellos que vsauan comprar, e vender con ellas. Otrosi dezimos que faze falsedad, el que vende a sabiendas vna cosa dos vezes (6) a dos omes, e toma precio (7) por ella de ambos a dos; e deue el vendedor tornar el precio a aquel que la compro a postre del (8), e la cosa deue fincar con aquel que primero la compro del; e ser desterrado por tiempo cierto en alguna Isla, por la falsedad que fizo.

(2) *Teniendo.* Non habebis in saculo diversa pondera, majus & minus, neque erit in domo tua modius major & minor; pondus habebis justum, & verum; & modius æqualis, & verus erit tibi; abominatur enim Deus tuus eum, qui facit hæc, & aversatur omnem injustitiam, Deuteron. cap. 25. v. 16. hoc puniatur etiam lege humana, ut habetur in *L. annonam*, §. fin. ff. de extraordin. crimin. & ff. de penis, *L. in Dardanarios*, & lege canonica, ut in cap. 2. de empt. & vend. cap. si quis romipetas, 24. quæst. 3. & cap. præced. & 24. quæst. 1. cap. non afferamus, & 45. dist. cap. omnis.

(3) *Doblado que recibieron.* non ergo in duplo totius pretii condemnatur, sed ejus in quo exceditur; & adde glossam finalem in *authent. sed hodie*, C. de Episc. & Cleric.

(4) *En alguna Isla.* Adde dict. *L. annonam*, §. fin. ff. de extraordin. crimin. & ff. de falsis, *L. penult.* §. 1. Hodie vide quod habetur in dicta pragmatica Regum Catholicorum, fol. mili 163. ubi aliter in hoc disponitur; & adde etiam in materia glossam magistram in *L. arbitrio*, §. de eo, ff. de dolo.

(5) *Quebrantadas publicamente.* Adde *L. item queritur*, §. si quis mensuras, ff. locati, & dicit Gregorius in *registr. lib. 1. cap. 13.* ante omnia te volumus sollicitè attendere, ne injusta pondera in exigendis pensionibus ponantur; sed si qua talia inveneris, frange, & nova constitue: vide etiam in dicta pragmatica, de qua supra.

(6) *Dos vezes.* Concordat cum *L. qui duobus*, ff. eod. ubi vide Bartolum; & est speciale in contractu venditionis, secundum eum, secus in aliis contractibus, vide ibi per eum, & adde Bart. in *L. si quis in pignore*, §. 1. ff. de pignor. actione, & in *L. si à debitore*, ff. de falsis: & Bald. ubi de infeudante duobus, in cap. 2. quo tempore miles.

(7) *Toma precio.* Nota hoc verbum, nam non ita exprimitur in dict. *L. qui duobus*: & de creditore recipiente duplicem solutionem ejusdem crediti, quod teneatur crimine stellationatus, vide *L. si fidejussor*, §. in omnibus, in fine, ff. mandati.

(8) *A postre del.* Facit, quia de jure communi quando una res venditur diversis temporibus duobus, & neutri est tradita, si ambo concurrunt in petenda traditione rei, tunc

L E Y VIII.

De la falsedad que los omes fazen, quando miden, o parten los terminos, o las heredades, falsamente.

Medidores (1) han menester a las vegadas los omes, para medir las donaciones que les dan los Reyes, o para partir los montes, e los terminos, e las heredades, que han los vnos cerca de los otros, para conocer cada vno su parte. E aun en las compras, e en las vendidas, que fazen los vnos con los otros; e para saber cada vno, quanto es lo que compra, o lo que vende. E qualquier que esto ha de fazer, si non mide bien, e lealmente, dando a sabiendas (2) mas, o menos de su derecho, a alguna de las partes, faze falsedad (3): e aquel que se sintiere engañado, o perdidoso por la medida, puede demandar a aquel que finca la pro (4), todo quanto lleuo de mas de su derecho por culpa del medidor. E si el que rescibio el daño non puede auer la emienda del, porque sea caydo en pobreza, o en otra razon, estonce el medidor por cuya culpa vino el yerro, es tenuto de lo pechar de lo suyo (5). E aun dezimos,

Ley 8.
tit. 1.
lib. 1.
Recop.
Aut. 2.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

quia ambo habent solum titulum, ille præfertur, cui prius fuit vendita, per ea quæ habentur in *L. in operis*, ff. locati, sive prima venditio fuisset jurata, sive non; quia cum dominus habeat facultatem rei tradendæ, præcisè compellitur ad tradendum, secundum opinionem Martini magis communiter approbatam, de qua per Gloss. in §. pretium, *Institut. de empt. & vend.* & in *L. 1. ff. de action. empt.* & quod isto casu primus emptor præferatur secundo, firmat Joan. de Imol. in cap. cum contingat, de jurejur. & Jas. in *L. quotiens*, C. de rei vendic. in 14. limit. & secundum hoc est hic textus expressus pro dicta communi opinione Martini, de qua & dixi in *L. 7. tit. 5. Partit. 5.*

L E X VIII.

Committit falsum mensuror scienter falsum modum dicens, qui arbitrio judicis punitur; & damnificatus recuperabit damnum à lucrante ex mensuratione, quo non solvendo existente, à mensore recuperabit: idem per omnia de his, qui super computo contententes computationem alicui commiserunt, & scienter falso computavit. Hoc dicit.

(1) *Medidores.* Et an in mensura agri pars debeat esse præsens, vide per Bartol. in *L. Theopompus*, col. fin. ff. de dote prælegata, ubi dicit, quod in commissione debet esse præsens, quia posset apponere contra personam, & debet sibi dari terminus, ut vadat tali die, & tali hora ad agrum; in relatione tamen, quam facit judici, non debet pars esse præsens.

(2) *A sabiendas.* Hæc enim actio dolum vel latam culpam exigit, dict. *L. 1. §. hæc actio, si mensuror fals. mod. dixer.* & si mercedem receperit, ut ibi habetur: & nota, quod mensuratori debet solvi de communi ab utraque parte, vide Bart. in *L. si postulaverit*, ff. de adulter. & *L. 7. tit. 17. 3. Partit.* & quid si mensuror alii delegaverit, qui dolo malo aliquid in ea re fecit? Vide *L. 2. ff. eod.*

(3) *Faze falsedad.* Adde *L. 1.* & per totum, ff. si mensuror fals. mod. dixerit.

(4) *La pro.* Adde *L. si duobus*, §. Pomponius, ff. si mens. fals. mod. dixerit.

(5) *De lo suyo.* Adde dict. §. Pomponius, & *L. si mensuror*, §. 1. ff. eod.

mos, que demas desto le puede poner pena porende (6) el Judgador del lugar segun su aluedrio, qual entendiere que el merece, catando el yerro que fizo, e la cosa en que fue fecho. Otrosi dezimos, que si dos omes se auiniessen, e se acordassen, de poner en fieldad do- tro, que fuesse contador (7) entre ellos, alguna cuenta que ouiessen a fazer de consuno, que si el contador fiziesse a sabiendas yerro en la cuenta, que faria falsedad. E si aquel que se fallasse per- didoso por tal cuenta, non pudiesse re- cebir emienda del otro, de aquello que menoscabare, dezimos, que el contador es tenuto de gelo refazer de lo suyo, por la falsedad que fizo. E aun dezimos demas desto, que le deue poner pena por ello el Judgador, segun su aluedrio.

L E Y IX.

Que pena meresse el que faze moneda falsa, o cercena la buena.

Moneda es cosa con que mercan, e biuen los omes en este mundo.

Aut. 2.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

(6) *Pena porende.* Adde *L. 3. ff. de crimin. stelion. & L. 1. §. qui in rationibus, ff. de falsis, & Joan. de Plat. in L. 1. C. de metat. & epidemet. lib. 12.* & adverte, quod isti non dicuntur proprie testes, unde non possunt de falso ut testes falsi puniri, secundum Bald. in *cap. proposuisti, de probat. & Salicet. in L. hac edictali, §. his illud, C. de secundis nuptiis, cap. penult. & ibi Bald. & Abb. de probat. Jaso. in L. 1. §. fin. col. 3. ff. de verbor. oblig.*

(7) *El contador.* Adde *L. fin. ff. si mens. fals. mod. dixerit, & Joan. de Plat. in L. 1. C. de discussor, lib. 10.* & vide in ista materia questionem, quam posui in *L. 33. tit. 26. Partit. 2.*

L E X IX.

Si alius à principe, cui soli pertinet monetæ factio, monetam faciat, vel consilium, aut auxilium præstet, flam- mis exurit: circumscindens verò aliquam monetam, aut tingens eam, ut bona appareat, aut alquimiam faciens, inducens homines ad credendum, quod de natura esse non potest, Regis arbitrio puniuntur. Hoc dicit.

(1) *E Emperador, o Rey.* Adde *L. 2. tit. 1. Partit. 2.* & quæ ibi dixi, & Andr. de Iser. *tit. quæ sint regal. su- per parte monetæ.*

(2) *Falsa moneda.* Et dicitur falsa moneda, quando fit ab eo, qui non habet potestatem, ut hic colligitur in ista lege, & tradit Joan. de Plat. in *L. 1. C. de murilegul. lib. 11.* Item moneda adulterina dicitur duobus modis, vel ratione materiæ, vel ratione formæ. Ratione materiæ, quan- do est contaminata, & non est pura, & simplex, ut debet esse, ut si est moneda aurea, & est contaminata argento, vel si est argentea, & est contaminata ære; vel etiam si totaliter est falsa in substantia, sed in colore & apparientia apparet bona, eo quod est fucata, ut habetur in *L. quicunque nummos, ff. de falsis.* Ratione formæ, quia falsifi- cata est forma tradita à superiore habente potentiam cudendi & faciendi monetam, de qua forma habes in Pragmati- cis, *fol. mihi 136. cum sequent.* undè licet sit bona mate- ria, tamen quia infringit formam superioris absque ejus li- centia, dicitur moneda adulterina, ut tradit Angel. in *L. 1. C. de fal. monet.* & in omnibus istis casibus dicitur falsa moneda respectu poenæ falsi monetarii; vidè tamen quæ in- ferri dicam, & habentur in ista lege. Qualiter autem puniuntur, qui falsam monetam expendunt? Vide per Bart. in *L. lege Cornelia, ff. de falsis. & Salicetum in dict. L. 2.* & vide in *vol. Pragmat. fol. mihi 141. vers. otrosi porque es de creer.*

Tom. III.

E porende non ha poderio de la man- dar fazer algun ome, si non Empera- dor, o Rey (1), o aquellos a quien ellos otorgan poder que la fagan por su man- dado; e qualquiera otro que se trabaja de la fazer, faze muy gran falsedad, e grand atreuimiento, en querer tomar el poderio, que los Emperadores, e los Reyes tomaron para si señaladamente. E por- que de tal falsedad como esta viene gran daño a todo el Pueblo, mandamos, que qualquier que fiziere falsa moneda (2) de oro, o de plata, o de otro metal qual- quier, que sea quemado (3) por ello, de manera que muera. E esta mesma pe- na mandamos que ayan, los que a sa- biendas diessen consejo, o ayuda, a los que falsassen la moneda, quando la fa- zen; o aquellos que a sabiendas lo en- cubren en su casa, o en su heredamien- to. Otrosi dezimos, que aquellos que cer- cenaren (4) los dineros que el Rey man- da correr por su tierra, que deuen auer pena porende, qual el Rey entienda que merecen. Esso mismo deue ser guarda- do en los que tinxeren (5) moneda, que

ten-

(3) *Quemado.* Concordat cum *L. 2. C. de fals. monet.* ubi Glossa in parte *flammarum*, opponit de *L. 1. ejusd. tit.* & videtur approbari hic opinio Azonis ibi posita, ubi Salicetus dicit, quod secundum illam opinionem multæ ci- vitates fecerunt simile statutum: tertia tamen opinio ibi po- sita, scilicet quod procedat in eis, qui monetam Impera- toris fabricant non habentes potestatem, vel qui imperialem falsam effundunt, ut habetur in *dict. L. 2. comiter tene- tur*, ut attestatur ibi Salicetus, & Bart. tenet in *L. quicun- que, ff. de falsis.* Unde de jure communi, qui monetam non imperialem, sed alicujus Regis, vel Civitatis, vel Ba- ronis falsam fabricant, non puniuntur ista poena, sed poe- na capitis, ut in *dict. L. 1. & hanc poenam interpretatur Gloss. in L. fin. C. de veter. numism. potest. lib. 11.* non capitis naturalis, sed civilis, id est, deportationis; quod Salicetus dicit tenendum cordi in *dict. L. 2. adde Joann. Andr. & ibi comiter scribes, in cap. quanto, de jure- jur. tene ergo menti istam legem Partitarum.* Et quid si quis fabricaret falsam monetam non usuaem in ea patria, in qua fabricat, an puniatur ista poena? Vide Alexand. quod non, *consil. 104. incipit, statuum loquens, vol. 1.* Pun- nitur etiam fabricator falsæ monetæ amissione medietatis bo- norum, ut in *L. 4. tit. 7. lib. 8. Ordinam. Regal.* item adverte, quod non debent fundi antiquæ monetæ, neque affinari alibi, quàm in domibus publicis monetarum ad hoc assignatis sub poena mortis, ut habetur in Pragmaticis, *fol. mihi 137.*

(4) *Cercenaren.* Ista lex ponit poenam arbitrio Regis re- cidenti seu rondenti monetam bonam, sed *L. quicunque, ff. de falsis*, aliam ponit, scilicet quod liberi homines den- tur bestiis, servi ultimo supplicio afficiantur: hodie verò, ut habetur in *volum. pragmat. fol. mihi 142.* qui tale fece- rit, puniri debet poena mortis, & amissionis bonorum.

(5) *Tinxeren.* Eandem in hoc poenam, quam in radente, seu rescidente, ponebat dicta *L. quicunque*, & vide infra *ead. Partit. tit. 14. L. 15.* Quid autem in liquefaciente bonos nummos jam factos, an puniatur? Bart. in *L. lege Cornelia, la 1. ff. de falsis*, per textum ibi in verbo *con- flaverint*, secundum unum intellectum dicit, quod sic, quando faciunt dolosè, ut occultent nummos: & idem di- cit Joan. de Plat. in *L. fin. C. de veter. nummis. potest. lib. 11.* subdens, quod aurifices bona fide liquefacientes non puniuntur, ut quando faciunt causa deaurandi maspi- los, vel faciendi aliquod vas. De jure regni vide quod ha- betur in *L. 2. tit. 8. lib. 5. Ordinam. Regal.* & in Pragmaticis in capitulis monetariorum *vers. 11. fol. mi- hi 137.*

tenga mucho cobre, porque pareciesse buena; o que fiziessen alquimia (6), engañando los omes, en fazerles creer lo que non puede ser segun natura.

LEY X.

Como la casa, o el lugar en que se faze moneda falsa, deue ser del Rey.

Casa, o lugar, en que fiziessen moneda falsa, deue ser de la Camara del Rey (1). Fuera ende, si aquel cuya fuere, estuuiere tan lueñe della, que non pueda saber en ninguna manera, que la fazen y; o si luego que lo sabe, lo descubre al Rey. Pero si la casa fuere de muger biuda (2), maguer morasse cerca della, non la deue perder; fuera ende, si supiere ciertamente, que fazen y moneda falsa, e la encubriesse. Otrosi dezimos, que si la casa fuere de huerfano menor de catorze años, que estuiesse en guarda de otri, que la non deue perder. E aun dezimos, que maguer se acertasse el mesmo en fazer la moneda, non deue recibir pena en el cuerpo, seyendo el menor de diez años e medio. Mas aquel que lo tuuiere en guarda, deue pechar a la Camara del Rey la estimacion de la casa. Fuera ende, si estuiesse tan lueñe della, que non pudiesse saber en ninguna manera, que fiziessen y la moneda.

Alquimia. Nota contra alquimistas; aliter tamen dicebat Andre. de Isernia tit. que sunt regal. in parte monetae, col. 1. vide ibi per eum: vide etiam per Oldrald. consil. 74. & Abb. cap. 2. de sortileg. & S. Thom. 2. 2. quest. 67. art. 2. innuit posse fieri aurum verum per alquimiam.

LEX X.

Confiscatur locus & domus, ubi falsa moneta conficitur, nisi ejus dominus ita erat in remotis, quod nullo modo poterat scire de hujusmodi commissio, vel si statim ut scivit, Regi detexerit; excusatur tamen vidua ignorans, nec domus sua confiscatur; nec etiam minor decem annis cum dimidio non punitur, licet confectioni monetæ interfuit; tutor ejus tamen tenetur ad æstimationem domus, nisi erat in loco remoto. Hoc dicit.

(1) *De la Camara del Rey.* Adde *L. 1. vers. domus vero, C. de fals. moneta.*

(2) *Biuda.* Non ergo procedet in nupta, secundum Salicet, in dict. *L. 1. C. de fals. moneta.*

TITULUS VIII.

De Homicidiis.

IN SUMMA.

(1) *Omezillo.* Istud crimen homicidii inceptit à pastorebus, Gloss. in *L. si quis homicidii, C. de accusat.* quam allegat Bald. in *S. injuria, colum. fin. de pace juramento firmand.*

LEX I.

Homicidium est hominis excidium, sive occisio; & est triplex, scilicet, injustum, justum, & casuale. Hoc dicit.

(1) *De ome.* Quid si quis occidat hominem monstruo-

TITULO VIII.

De los Omezillos.

Omezillo (1) es cosa que fazen los omes a las vegadas con tuerto, a las vegadas con derecho. E pues que en el titulo ante deste fablamos de las Falsedades, queremos mostrar en este de los Omezillos, en que caen los omes matando a otros a tuerto, o con derecho. E demostraremos, que quiere dezir Omezillo. E quantas maneras son del. E quien puede acusar a otro dello. E ante quien. E en que manera. E que pena meresce quien matare a otro a tuerto.

LL. del tit. 23. lib. 8. Recop.

LEY I.

Que cosa es Omezillo, e quantas maneras son del.

Homicidium en latin, tanto quiere dezir en romance, como matamiento de ome (1). E deste nome fue tomado Omezillo, segun language de España. E son tres maneras del. La primera es, quando mata vn ome a otro tortizadamente (2). La segunda es, quando lo faze con derecho, tornando sobre si. La tercera es, quando acaesce por ocasion. E de cada vna destas maneras diremos en las leyes de aqueste titulo.

LL. del tit. 23. lib. 8. Recop.

LEY

sum, an dicatur homicidium? Baldus, quod sic, in *L. quod dicitur*, per illum textum, ff. de liber. & posthum. quod ibi limitant Ang. & Joan. de Imol. quando habet plura vel pauciora miembra, quam debeat; secus si habeat caput animalis, quia tunc non est homo, *L. non sunt liberi*, ff. de statu homin. Angelus etiam Aret. in tract. malefic. in parte & ex intervallo, dictus Titius ex dictis vulneribus mortuus fuit, col. 2. ubi, & vide, quid si faciat mulierem abortiri.

(2) *Tortizadamente.* Quid si privatus occidit illum, quem ducebant ad furcas, an puniatur capitaliter? Baldus, quod sic, in *L. adictos, C. de episcop. audient.* Quid autem si pueri inter se projicientes lapides colluctando, una pars contra aliam ex consuetudine, occidatur aliquis? Vide Petr. de Anchar. consil. 272. incipit, jure stricto & consuetudine, & per Hippolit. à Marsiliis in *L. 1. in princ. num. 101. cum seq. ff. ad leg. Cornel. de sicar.* Quid si metu tyranni occidat aliquem, ne ipse occidatur? Vide Gloss. in *L. si familia communis, ff. si famil. furt. fecis. dicat.* & Salicetum in *L. 1. C. unde vi*, ubi Bald. col. 7. in repetitione post Cynum, & dictam Glossam, dicit, quod excusetur propter talem metum; approbat etiam Flor. in *L. liber homo*, la 2. & in *L. si quis fumo, §. quod dicitur, ff. ad leg. Aquil.* argumento illius textus, & adde Angelum post Glossam ibi, in *L. 2. C. ad leg. Cornel. de sicar.* Bald. in cap. 1. §. injuria, circa fin. de pac. juram. firm. Barb. in cap. 1. col. 6. de offic. deleg. quod licet procedat in foro contentioso, tenetur in foro conscientie, quia pro nullo metu debet quis peccare, ut in cap. sacris, de sepult. ubi vide Abb. facit cap. super eo, de usur. cap. eos, de consecr. dist. 4. & vide per Doctor. de Palac. Rub. in cap. significavit, de penit. & remission. & adde ea, que dico in *L. 8. infra, eod.*

LEY II.

Como, aquel que mata a otro, deve auer pena de homicida, si lo non fiziesse tornando sobre si.

MAtando algun ome, o alguna muger, a otro a sabiendas, deve auer pena de omicida, quier sea libre, o sieruo (1), el que fuesse muerto. Fuera ende, si lo matasse en defendiendose (2), viniendo el otro contra el, trayendo en la mano cuchillo sacado (3), o espada, o piedra, o palo, o otra arma qualquier con que lo pudiesse matar (4). Ca estonce, si aquel, a quien acomete, mata al otro que lo quiere desta guisa matar, non cae porende en pena alguna (5). Ca natural cosa es (6), e muy guisada,

LEX II.

Occidens debet poena homicidæ puniri, nisi occidat in sui defensionem contra se venientem ense evaginato, aut baculo, vel lapide, seu aliis armis, cum quibus posset occidere, invadentem: nec debet expectare quod alius prius eum percutiat, naturale enim est propriam salutem defendere. Hoc dicit.

(1) *Sieruo.* Adde *L. 1. in princ.* cum Glossa ibi, ff. ad leg. Cornel. de sicar. & quod sit majus peccatum interficere christianum bonum, vel paganum, vide Gloss. in cap. 1. 24. quest. 3. & cap. rebaptizare, de consecr. dist. 4. ubi Archid. vult majus esse peccatum occidere christianum, licet eo respectu, quod majus damnum est in occisione pagani propter periculum corporis & animæ, major poenitentia debet imponi, quando speraretur de ejus conversione; vide ibi per eum.

(2) *Defendiendose.* Adde *L. 3. tit. 16. 2. Partit.* & quæ ibi dixi, & plenè per Doctores in *L. ut vim, ff. de justit. & jure*, & per Bald. in *L. 1. C. unde vi, in 1. lectur.* & in repetitione, ubi col. 7. quærit, quid si offendens jam fugiebat, post quem currens offensus vulneravit, vel occidit offendentem; & concludit, quod mitius puniatur, tanquam culpabilis, & non tanquam dolosus, vide quæ tradit S. Thom. 2. 2. quest. 67. art. 17. cui adde Alexand. consil. 76. visa inquisitione, vol. 1. quærit etiam ibi, col. penult. an sicut licet offendere assalientem, ita liceat offendere mandantem, & ei consulentem? Et concludit, quod non, quia eorum offensio non inducit defensionem offendentis, si autem induceret, tunc esset licitum.

(3) *Cuchillo sacado.* Adde *L. 5.* & ibi Gloss. & Bart. ff. ad leg. Aquil. & Angelus Aretin. in tract. malefic. in parte & dictus Titius se defendendo, col. 2.

(4) *Con que lo pudiesse matar.* Quid si robustus homo contra debilem utitur pugno, nunquid debilis poterit uti gladio? Glossa dicit, quod sic, in dict. *L. 1. C. unde vi*, & idem tenet ibi Baldus in utraque lectura. Quid autem si quidam fecit insultum contra me sine ullo armorum genere, volens mihi dare unam maxillatam manu vacua, ego ne hoc accideret, & ne me percuteret, percutio eum cum gladio, an puniar? Bald. in dict. *L. 1. in repetitione*, col. 4. distinguit, quod, aut constat quod poteram aliter me defendere, & punior, quia non servavi modum defensionis, sed vindictam assumpsi: aut constat, quod non poteram aliter evadere, quin cum vituperio percuterem, & tunc licitè feci, nam si hoc licet propter res defendendas, ut in dict. *L. 1.* multo magis propter corpus nostrum, quod dignius est, *L. in servorum, §. fin. ff. de penis:* aut dubitatur, & tunc præsumitur, quod alia via potuit fieri defensio inter pares: si tamen insultans esset robustissimus, & alter senex, tunc præsumitur propter inæqualitatem virium, quod aliter non potuerit se defendere, quod & voluit Glossa ibi; unde multæ circumstantiæ sunt ponderandæ; & cum istis dictis Baldi transit Aretinus in dict. tractat. maleficior. in parte & dictus Titius se defendendo, Tom. III.

que todo ome aya poder de amparar su persona de muerte, queriendolo alguno matar a el; e non ha de esperar (7) que el otro le fiera primeramente, porque podria acaescer, que por el primer golpe que le dicesse, podria morir el que fuesse acometido, e despues non se podria amparar.

LEY III.

Por que razones, e en que casos, no meresce pena de homicida aquel que mata a otro ome.

FAllando vn ome a otro que traua de su fija, o de su hermana, o de su muger con que estuuiesse casado segund manda la Santa Eglesia, para ya-
zer

do, col. 3. & adde quod dicit Bart. in *L. furem, ff. ad leg. Cornel. de sicar.* & Alexand. consil. 76. visa inquisitione, 1. vol. sufficit ergo, quod quis sit in periculo alicujus offensæ personalis, ut tradit latè Alexand. in dict. consil. & declarat Bart. in dict. *L. 1. C. unde vi.*

(5) *En pena alguna.* Concordat cum *L. is qui aggressorem, C. ad leg. Cornel. de sicar.* Quid autem si ego aggressus ab inimico volente me occidere, non valens aliter mortem vitare, apprehendam Titium, quo ut clypeo usus sum, & ille sic occisus est à meo inimico, an ego reneat? Videtur, quod non, argum. *L. si quis fumo, ff. ad leg. Aquil. & L. scientiam, qui cum aliter, eod. tit. & L. 3. §. 7. vers. quemadmodum, ff. de incend. rui. nauf.* ubi non imputatur vicino, si proximi domum destruit timore, ne ignis perveniat ad suam domum, & facit *L. quemadmodum, §. item Labeo, ff. ad leg. Aquil. & L. qui servo audarum, ff. de præscrip. verb.* in contrariam tamen facit, dictus *§. qui cum aliter*, quia illum solum, qui vim infert, ferire conceditur, non alium innocentem, & ferire intelligitur, qui tenuit hominem, quem alius interemit, *L. qua actione, §. proinde, ff. ad leg. Aquil. & eod. tit. & L. item Mella, §. si alius*; punietur ergo talis utens tali clypeo, non poena ordinaria, sed arbitraria, secundum Doctorem de Palac. Rub. in cap. significavit, de poenitent. & remission. nisi fortè, secundum eum, esset servus illius, qui tali clypeo utitur, per ea quæ habentur in *L. 1. §. hoc autem*, & ibi Gloss. ff. ad Sillan. super quo tamen de servo relinquit cogitandum, cui tu in quæstione adde, quæ tradit B. Ambrosius 3. lib. de Officiis, cap. 4. ubi dicit, quod non videtur quod vir christianus, & justus & sapiens aliena morte debeat sibi vitam quærere; vide ibi per eum in quæstione quam in simili ponit.

(6) *Natural cosa es.* Adde *L. ut vim, ff. de just. & jure*, & cap. jus naturale, 1. dist.

(7) *Non ha de esperar.* Ortum habet à dictis Azon. in *L. 1. C. unde vi, in summa*, col. 1. & ibi etiam Gloss. & Doctores: Baldus etiam in *L. 1. C. quando liceat unicuique sine iudice se vindicare*, vide etiam Aret. in dict. tract. & parte, col. 3. & 4. & nota quod articulus debet concludere, quod percussio fuit facta durante rixa; vide Bald. in dict. *L. 1. col. 9. in 2. lectura, C. unde vi.*

LEX III.

Occidens per vim apprehendentem uxorem, filiam vel sororem causa stuprandi, in illo instanti, non punitur. Idem si furem nocturnum in domo repertum, vel cum furto fugientem, cum non potest capere, occidat, si cum armis se defendat; diurnum autem, quem sine periculo capere potest, non debet occidere. Item non tenetur, si militem ab acie fugientem domino derelicto, cum non potuit capere, occidat. Idem etiam de occidente, suarum domorum, prædiorum, messium, vel arborum combustorem nocturnum, in ipso actu, seu diurnum defendendo res suas, quas ei aufererat violenter raptor: & idem si publicum latronem, seu prædonem occidat. Hoc dicit.

Ley 4.
tit. 23.
lib. 8.
Recop.

zer con alguna dellas por fuerça (1), si lo matare estonce, quando le fallase que le fazia tal deshonnra como esta, non cae en pena ninguna. Otro tal dezimos que seria, si algun ome fallasse algun ladron de noche (2) en su casa, e lo quisesse prender (3) para darlo a la justicia del lugar, si el ladron se amparasse (4) con armas (5). Ca estonce, si lo matare, non cae por esso en pena: e si lo fallasse y de dia (6), e lo pudiesse prender sin algund peligro, non lo de-

ue matar en alguna manera. Otrosi dezimos, que qualquier Cauallero que desamparare (7) a su Señor dentro en el campo, o en hueste, o se fuesse a los enemigos (8), si algund ome lo quisiere prender en la carrera para llevarlo a su Señor, o a la Corte del Rey, si el Cauallero se amparasse, e non se dexasse prender, e lo matassen, non cae porende en pena el que por tal razon lo matare. Otro tal dezimos que seria, si algund ome matasse a otro, que le quemasse,

o

(1) *Con alguna dellas por fuerza.* Concordat cum *L. 1. §. item Divus, ff. ad leg. Cornel. de sicar.* quæ lex latius circa personas loquitur, quàm ista, cùm dicit, *stuprum per vim suis inferentem*: & adde *L. 4. tit. 13. lib. 8. Ordin. Regal.* & nota, cùm dicit, *por fuerza*, nam si stupraret sine violentia, non liceret patri, vel fratri illum occidere, secundum Angelum Aret. in suo tract. *malefic. in parte che ay adulterato*; Hippolytus etiam à Marsilio in dict. *§. item Divus*. Quando verò stuprum est violentum, qui potest dici raptus, patri, fratribus & affinibus competit vindicta; adeo quòd etiam tutor possit occidere per vim stuprantem pupillam, *L. 1. C. de rapt. virg.* An autem incurrat sententiam excommunicationis ex canone *si quis suadente*, quòd Clericum stuprantem percutiat, ita ut compellatur accedere ad Sedem Apostolicam pro absolutione? Vide in cap. *si verò*, el 1. de sent. excom.

(2) *Ladron de noche.* Concordat cum *L. furem, ff. ad leg. Cornel. de sicar. L. itaque, §. 1. ff. ad leg. Aquil. & cap. si perfodiens, de homicidio, & L. si ut allegas, C. ad leg. Cornel. de sicar.* Nota tamen, quòd si fur nocturnus cognosceretur, veluti si Luna luceret, tunc non posset occidi, cùm possit subveniri ipsi domino per viam juris, agendo contra eum iudicè, secundum Bart. & Angelum in dict. *L. furem*, quòd intelligit & limitat ibi Hippolytus à Marsilio, quando dominus haberet testes, qui secum cognoscerent furem; secus tamen, quando non adessent tales testes, cùm tunc via juris non posset domino succurri, cùm non habeat testes ad convincendum furem, si negaret: ego etiam insuper limitarem & intelligerem, quando non timeretur verisimiliter de fuga furis, nam si verisimiliter timeatur, nihil prodesset cognoscere, neque habere testes, & hoc ex mente istius legis & dictæ *L. furem*, & de mente Doctorum ibi; & idem si timeretur de asportatione rei furatæ, si fur etiam cognitus non esset solvendo: & ista comprobantur ex dictis Alberici in dict. *L. furem*.

(3) *Lo quisiessè prender.* Si ergo latro vel fur potest comprehendi, non potest impunè occidi, & lex ista debet limitari cùm aliis suprà allegatis, ut tunc scilicet nocturnus latro posset occidi, quando non potest comprehendi sine occisione, secundum Abb. in cap. 2. de homicidio, in 2. notab. ubi etiam per literam illius textus vult, quòd, & si cessante comprehensione per iudicem possunt bona rehabeti, quòd tunc non posset occidi etiam de jure civili; quòd bene nota ad ea, quæ dixi suprà in gloss. proxim. Adde etiam ad prædicta Angelum in *L. 1. C. quando liceat unicuique sine judic. se vindic. in princ. & Azon. C. de leg. Aquil. in summa, col. 2. ibi: si tamen cùm potui apprehendere, malui occidere, teneor*, ut ff. ad leg. Aquil. *L. 4. §. 1. & L. 5. & L. si ex plagis, §. tabernarius*, & adde *L. 4. tit. 13. lib. 8. Ordinam. Regal.* & adde *§. injuria, Institut. de leg. Aquil.*

(4) *Se amparasse.* Si ergo fur nocturnus non se defendat telo, non potest occidi, ut hic, & in cap. 2. de homicidio; reprobatur ergo opinio Glossæ in dict. *L. furem*, distinguentis in hoc furem nocturnum à diurno, & Glossæ in dict. *L. itaque*. Item de jure communi loquendo Jacob. de Arena, Petrus, & Cynus in *L. si ut allegas, C. ad leg. Cornel. de sicar.* & Bart. in dict. *L. furem, ff. eod.* reprobant distinctionem furis nocturni & diurni, dicentes, quòd ex identitate rationis & æquitatis debemus dicere, quòd si cognitio, & potentia recuperandi postea est contra furem nocturnum, tunc non liceat eum occidere, nisi telo se defendat, sicut neque in diurno liceret: & idem si diurnus esset ignotus, tunc liceret occidere propter solum peri-

culum rerum. Ricar. tamen de Salic. quem refert, & videtur sequi Salicetus in dict. *L. si ut allegas*, dicit, dictum istorum deviare à textu originali, cui non potest responderi in dict. *L. itaque*, attentata adversativa ibi posita. Tene ergo menti istam legem Partitarum, per quam videtur idem esse dicendum in fure nocturno, quòd diurno; vel dic, quòd hæc lex declaret in hoc dispositionem juris communis, & quòd sit aliqua differentia inter furem nocturnum, & diurnum, videlicet quòd fur nocturnus, si telo se defendat, possit occidi, quia nisi hoc fieret, verisimile est, quòd tempore noctis non haberentur, qui illum capere possent sine occisione, & sic prius fugeret cum furto, ideo nil mirum, si hoc permittatur propter evitandum periculum rerum: in diurno, verò, quòd non sufficiat, quòd telo se defendat, ut possit occidi, si per acclamationem posset succurri damno rerum, & est verisimile, quòd de die multi accurrent, ita quòd possit fur capì sine aliquo periculo; & quando non accurrent, & sine periculo rerum non posset transiri, tunc permittatur occidere furem diurnum telo se defendentem, ne capiatur: & huic intellectui applaudit dicta *L. itaque, §. lex duodecim tabularum*, & etiam ista lex Partitarum, cùm inferius dicit: *lo pudiesse prender sin algund peligro*. Et videbis omnino in ista materia Joan. Fab. in *§. injuria, Institut. de leg. Aquil.* ubi & notabiliter tradit, quòd si nulli sunt testes, quibus probetur, quòd aliter non potuit consuli periculum rerum, nisi percutiendo vel occidendo latronem, tamen ego dico, quòd inveni eum sic furantem, & occidi, & dicit in hoc recurrendum ad conjecturas, cujus vitæ erant ante ille qui occidit, & qui occisus est, & in dubio dicit, quòd absolveret vivum, dum tamen acclamaverit, ut in dict. *L. itaque, §. 1.* & ad hoc valet clamor, ut testes superveniant, qui licet non poterunt aliquando testificari, quia clamando occiditur, & ita testes tardè venient, testificabuntur de loco & hora, ubi repertus fuerit, ex quo præsumitur contra mortuum: & vide ibi notabiliter per eum de aliis juxta istam materiam. Adverte tamen, quòd pro exportatione parvæ seu vilis rei non posset occidi fur nocturnus, neque diurnus, ut est casus notabilis in *L. si ex plagis, §. tabernarius, ff. ad leg. Aquilam*, quem ad hoc allegat Angelus Aretin. in tractat. *malefic. in parte & vestem celestem abstulit, col. 2.* & Alexand. in additionibus ad Bartol. in dict. *L. furem*, ubi dicit: *tunc dicerem vilem, si est à duobus aureis infra*. Angelus etiam in *L. 1. C. unde vi*, dicit, tunc pro furto licere insævire, quando esset furum magnæ rei, non autem si parvæ; & quòd relinquatur arbitrio iudicis, quæ res sit parva, vel magna inspecta qualitate facti, & conditione personæ: & ibi ponit exemplum in furto codicis facto doctore, qui continuè insudavit in studio super codice, vel si furetur idiotæ; vide ibi per eum.

(5) *Con armas.* Nota hoc verbum contra id, quòd dicebat Glossa in dicta *L. itaque, & L. furem*, superius allegatis.

(6) *De dia.* Vide quæ dixi suprà in gloss. 4.

(7) *Desamparare.* Concordat cum *L. 2. C. quando liceat unicuique sine jud. se vindicare*.

(8) *O se fuesse a los enemigos.* Concordat cum *L. 3. §. transfugas, ff. ad leg. Cornel. de sicar. & L. 3. §. is qui, ff. de re milit.* & declarantur hic illæ LL. Quid autem si transfuga sit deprehensus in via, an puniatur, ac si perfectum esset flagitium? Vide per Gloss. & Albericum in dict. *§. transfugas*, & per Baldum in *L. si quis non dicam rapere, in fin. col. 2. & princip. 3. C. de Episcop. & Cleric.* ubi de intellectu dicti *§. transfugas*.

o destruyesse de otra guisa, de noche (9) sus casas, o sus campos, o sus miesses, o sus arboles; o de dia, amparando sus cosas (10), que tomava por fuerça; o si matasse al que fuesse ladron conocido (11), o al robador que tuuiesse caminos (12) publicamente. (13) Ca, el que matasse a qualquier dellos, non caeria en pena ninguna. Otrosi dezimos, que si algund ome que fuesse loco, o desmemoriado (14), o moço que non fuesse de edad de diez años e medio (15), matasse a otro, que non cae porende en pena ninguna, porque non sabe, nin entiende el yerro que faze.

LEY IV.

Como aquel que mata a otro por ocasion, non merece auer pena porende.

DEsauentura muy grande acaece a las vegadas a omes y ha, que matan a otros por ocasion, non lo queriendo fazer. Esto podria acaescer, como si ome corriesse cauallo en lugar que fuesse acostumbrado (1) para correllos, e atrauesasse por aquella calle, o carrera, algund ome, e topasse el cauallo en el, e lo matasse;

o si cortasse algund ome arboles, o labrasse alguna casa, e diziendo a los que passassen (2) por aquel lugar, que se guardassen, de manera que lo pudiesen oyr, cayesse el arbol, o alguna teja, o piedra, o madera, o otra cosa qualquier, e por ocasion matasse algun ome. Ca, en qualquier destas maneras sobredichas, o en otras semejantes destas, que matasse vn ome a otro por ocasion, non lo queriendo fazer, non cae porende en pena ninguna. Pero el que matasse a otro en alguna destas maneras sobredichas, deue jurar (3), que la muerte acaescio por ocasion, o por desauentura, e non vino por su grado. E demas desto, deue prouar (4) con omes buenos, que non auia enemistad contra aquel que asi mato por ocasion. E si por auentura non lo pudiere prouar, e non lo quisiere jurar, assi como es sobredicho, sospecha podria ser contra el, que lo fiziera maliciosamente. E porende el Judgador del lugar le deue dar pena, segund su aluedrio (5), qual entendiere que meresce.

LEY

(9) *De nocte.* Colligitur hic differentia inter nocturnum depopulatorem agrorum, & furem nocturnum; nam fur nocturnus ita demum potest occidi, si armis se defendat, ut non possit comprehendi: nocturnus verò depopulator agrorum indistinctè potest occidi, & si comprehendi possit sine occisione: idem probatur in *L. 1. C. quando liceat unicuique sine iudic. se vindicare.* secundum ultimam expositionem Glossæ, quam ibi approbat Salicetus, & approbatur hic. Angelus tamen ibi tenet primam expositionem Glossæ, secundum quam nulla in hoc inter istos esset differentia, & intellige prout Salicetus ibi vult, quòd liceat occidere, dum tamen in ipso actu aggressionis fiat. Fortè tamen posset dici, quòd ista lex intelligatur, quando aliter non potuit capi, & duci ad iudicem, ut tunc licet occidatur nocturnus depopulator agrorum, & sic, quòd idem sit in isto, quòd in fure nocturno domi reperto; & pro hoc facit verbum hic positum, *otro tal dezimos*, iunctis versiculis præcedentibus; & videtur hoc verius & æquius, & quòd in practica recipere; & non obstat, imò iuvabit dicta secunda expositio Glossæ in *dict. L. 1.* quia non solum datur defensio, verum & privilegium, ut nocturnus depopulator capiatur, & si resistat, licet occidatur, & facit §. *in iuria*, *Instit. de leg. Aquil.*

(10) *Amparando sus cosas.* Concordat cum *L. 1. C. unde vi*, ubi vide plenè per Glossam, & Baldum & alios Doctores.

(11) *Ladron conocido.* Concordat cum *L. 2. C. quando liceat unicuique sine iudic. se vindicare.* & intellige, prout ibi percipitur, quando non se permittat capi, sed resistat: & quis dicatur latro famosus, vide per Bart. in *L. capitalium*, §. *famosos*, ff. *de penis*, & idem est dicere publicis latro, quòd famosus, secundum Andr. de Iser. in §. *publici latrones*, *de pace tenend.* & vide *L. 18. tit. 14. infra ead. Partit.*

(12) *Robador que tuuiesse caminos.* In *dict. L. 1.* unde ista sumpta est, dicit: *itinerata frequentata obsederit*, ex quo Angelus ibi dicit, quòd ille appellatur robator strata, qui derobat in strata frequentata, qui tanquam grassator debet furca suspendi, *L. capitalium*, §. *grassatores*, ff. *de penis*: qui autem aggreditur, & robat in strata non consueta, sed in alia via, non punitur tanquam stratae robator.

(13) *Publicamente.* Id est, consueverunt aggredi, vel frequenter, ut exponit Glossa in *dict. L. capitalium*, §. *famosos*.

(14) *Loco, o desmemoriado.* Concordat cum *L. infans*, *C. leg. Cornel. de Sicar. & Clement. 1. de homicidio*, & vide in *cap. aliquos*, 15. *quæst. 1.* Et quid in furioso per dilucida intervalla? Vide per Angelum Aretin. in *tractat. malefic. in parte scienter dolose*, col. 3. & vide, quæ dixi in *L. 9. tit. 1. ista Partit.*

(15) *De diez años e medio.* Vide in *dict. L. infans*, & vide *dict. L. 9. tit. 5. supra*, *ead. Partit.* & quæ ibi dixi.

LEX IV.

Casualiter sine animo occidendi occidens non tenetur; debet tamen jurare, non voluntate, sed casu occidisse, & probare, quòd inter occisum & eum non erant inimicitia, cum hominibus probis; & si jurare nolit, est contra eum præsumptio, & arbitrariè punietur. Hoc dicit.

(1) *Acostumbrado.* Adde *L. item si obstetrix*, §. *fin. ff. ad leg. Aquil.* & §. *in iuria*, *Instit. eod.* & *L. item Mella*, in *princip.* & *L. si ex plagis*, §. *fin. ff. eod.* & *L. 6. tit. 15. infra*, *ead. Partit.*

(2) *Diziendo a los que passassen.* Adde *L. si putator*, ff. *ad leg. Aquil.* & *Instit. eod.* §. *item si putator*, & *L. 4. tit. 8. Partit. 5. cum sequent.* & *L. 6. tit. 15. infra*, *ead. Partit.* & *cap. dilectus filius*, & *cap. ex literis*, el 2. & *cap. significasti*, el 1. & *cap. Joannes*, & *cap. fin. de homicid.*

(3) *Deue jurar.* Nota hoc, & adde Gloss. & Doctor. in *cap. significasti*, el 1. *de homicid.*

(4) *Deue prouar.* Nota hoc ad ea, quæ habentur in *dict. cap. significasti*, ubi Doctores dicunt, quòd si is, qui fecit homicidium casuale, infamia non laboret, credatur sibi suo juramento, etsi non det compurgatores, & adde *L. 4. tit. 13. lib. 8. Ordinam. Regal.*

(5) *Su aluedrio.* Et cum procedat ex præsumptione, temperare debet sententiam, juxta dictum Innoc. in *cap. quia verisimile*, *de præsumpt.* Bald. in *L. fin. ad fin. C. de probat.*

LEY V.

Como aquel que mata a otro por ocasion que nasce por culpa del mismo, merescen porende pena.

Leyes
4. y 13.
tit. 23.
lib. 8.
Recop.

O Casiones acaescen e las vegadas, de que nascen muertes de omes, de que son en culpa, e merescen pena porende, aquellos por quien vienen; porque non pusieron y tan gran guarda (1) como deuieran, o fizieron cosas en ante, por que viniera la ocasion. E esto seria, como si algun ome cortasse arboles (2), o labrasse en algun lugar casa, o torre, que estuuiesse sobre la carrera, o calle publica, por do passan los omes, e non aperciesse (3) a los que passassen porende, en tiempo, nin en manera que se pudiesen guardar, e cayesse el arbol, o alguna cosa de aquella lauor que fazia, e matasse alguno. O si alguno corriesse cauallo, en lugar que non fuesse acostumbrado para correrle, e non aperciesse los omes, que se guardassen, e topasse en algun ome, e lo matasse, o lo firiesse. O empellasse a alguno (4) como en manera de juego (5), e acaesciesse, que de aquella ferida, o empuxada, muriesse. O acaesciesse, que al-

LEX V.

Si culpa præcessit casum homicidii, ut quia domum tegulans prope viam publicam, aut ramum arboris scindens, non clamat, ut transeuntes caveant; vel in loco in consuetudine alios non præmoneat, vel inebriatus quem occidit, ad quinquennium ob culpam in insulam relegatur. Hoc dicit.

(1) *La gran guarda.* Concordat cum L. 4. §. 1. ff. ad leg. Cornel. de sicar. & vide ibi concordantias in glossa.

(2) *Cortasse arboles.* Adde L. in leg. Cornel. ff. eod.

(3) *Non aperciesse.* Adde Bald. per textum ibi in L. si putator, ff. ad leg. Aquil. ubi notat illum textum contra currentes equos, nam debent dicere & clamare, secundum eum, guarda; & debet fieri clamatio tempore congruo, sera enim monitio non prodesset, ut in dict. L. si putator, & vide in cap. fin. de homicid. & in cap. ex literis, el 2. eod. tit. per Joan. de Anan. referentem dicta Domin. in cap. si duo, 50. dist. & vide infra tit. 15. L. 6.

(4) *Empellasse a alguno.* Adde L. in lege Cornelia, ff. ad leg. Cornel. de sicar.

(5) *Como en manera de juego.* Si tamen esset in vero ludo, & de natura ludi, tunc non teneretur, ut in L. si ex plagiis, §. final. ff. ad leg. Aquil. & ibi Glossa, & Baldus qui dicit hoc menti tenendum, nam in ludo licet alium viribus superare, juxta notata in L. in executione, §. fin. ff. de verbor. obligat. & dicit se vidisse istam questionem de facto in duobus præliantibus, ubi unus fregit alteri crus.

(6) *Non aperciesse della.* Ortum habet à dictis Guiliel. de Cu. & Ray. in L. Divus, ff. de offic. Presid. & Bart. in L. penult. ff. ad leg. Pompeiam de parric. & à glossa in L. servus servum, §. si fornicarius, in parte vel ignem, ff. ad leg. Aquil. & per Petrum Anchar. in Clement. 1. de homicid. & Flori. in L. si servus servum, §. si fornicarius, ff. ad leg. Aquil. Item debet iste talis, etiam si solus dormiat, facere cameram serari, ita quod non posset aperire; & facit dicta L. si putator, ff. ad leg. Aquil. & L. in lege, ff. de sicar. & tradit etiam Alexand. in L. 1.

gun ome ouiesse acostumbrado de se leuantar durmiendo, e tomar cuchillo, o armas, para ferir, e sabiendo su costumbre mala, non aperciesse della (6) a aquellos que durmiesen en vn lugar, que se guardassen, e matasse alguno dellos. O si alguno se embriagasse (7) de manera, que matasse a otro por la beo dez. Ca por tales ocasiones como estas, e por otras semejantes destas que auiniesen por culpa de aquellos que las fiziesen, deuen ser desterrados por ello, los que las fazen, en alguna Isla por cinco años (8); porque fueron en culpa, non poniendo, ante que acaesciesen, aquella guarda que deuieran poner.

LEY VI.

Como los Fisicos, e los Zurujanos, que se meten por sabidores, e lo non son, merescen auer pena, si muriere alguno por culpa dellos.

Metense algunos omes por mas sabidores de lo que non saben, nin son, en fisica, e en çurugia. E acaesce a las vegadas, que porque non son tan sabidores (1) como fazen la demuestra, mueren al-

Ley 7.
tit. 16.
lib. 3.
Recop.

§. adipiscimur, ff. de acquir. posses. in princ. An autem excusetur, si quis occidat dormientem, qui offendeat eum, vide per Bald. in repetitione L. 1. col. 10. C. unde vi, qui videtur velle, quod naturali jure inspecto, potest licite ille dormiens offendi: vide etiam per Bart. in L. ut vin, ff. de justitia & jur. per Alexan. in dict. §. adipiscimur.

(7) *Embriagasse.* Habes hic ebrium mitius puniri propter ebrietatem; & adde L. respiciendum, §. delinquit, ff. de penis, & S. Thom. 2. 2. quæst. 150. artic. ultim. ubi & tradit quendam Pythagoricum legem statuisse, quod ebrii, si percuterent, plus punirentur, quam sobrii, allegat Philosophum 2. Politicor. & dicit Baldus in L. 1. in repetitione, col. penult. C. unde vi, quod tunc est levianda poena ratione ebrietatis, quando sit tanta, quod induxerit mentis exilium: & vide in ista materia de ebrio delinquente, per Angelum in L. si non convicii, C. de injur. Abb. in cap. sicut, de testib. & per Bart. in dict. §. delinquit, Angelus Aretin. in tract. malefic. in parte scienter & dolose; & vide in cap. sane, cum seq. 15. quæst. 1. & per Bald. in L. data opera, 13. col. C. qui accus. non poss. & in dicto tract. malefic. per Aretinum in parte incendiario, col. 2. & ibi quod est lata culpa per ebrietatem delinquere.

(8) *Por cinco años.* Adde dict. L. 4. §. 1. ff. eod.

LEX VI.

Si medici aut chirurgici imperitia moritur infirmus, relegatur imperitè agens ad quinquennium in insulam propter culpam; & si mortuus erat servus, solvet domino æstimationem: idem de dante alicui mulieri ad concipiendum medicinam, qua mortua est: si verò dolose fecerit, ut moreretur, poenam homicidæ patietur. Item apothecarius sine jussu medici dans scamoneam, vel aliam potionem, ex qua mors alicui sequatur, poena homicidæ tenetur. Hoc dicit.

(1) *Tan sabidores.* Et qualis eruditionis debeat esse medicus, tradit Hippocrates in prologo pronosticor. dicens, quod verè eruditus ita prudentum regulis est instructus, quod in singulis ægritudinibus præterita, præsentia, & futura cognoscit, refert Joan. And. post Tancre. Innoc. & Hostiens. in cap. ad aures, de etate & qualis.

algunos enfermos, o llagados, por culpa dellos. E dezimos porende, que si algund Fisico (2) diesse tan fuerte melezina, o aquella que non deue, a algun ome, o muger, que tuuiesse en guarda, si se muriesse el enfermo; o si algun çurujano (3) fendiesse algun llagado, o lo aserrasse en la cabeça, o le quemasse neruios, o huesos, de manera que muriesse porende; o si algun ome, o muger, diesse yeruas, o melezina a otra muger, porque se empreñasse (4), e muriesse por ello; que cada vno de los que tal yerro fazen, deue ser desterrado en alguna Isla por cinco años (5); porque fue en gran culpa, trabajando de lo que non sabia tan ciertamente como era menester, e de como fazia muestra; e demas, deuele ser defendido (6) que non se trabaje deste menester. E si por auentura el que muriesse por culpa del Fisico, o del çurujano, fuesse sieruo (7), deuelo pechar a su señor, segund aluedrio de omes buenos. Pero si alguno de los Fisicos, o de los çurujanos a sabiendas (8), e maliciosamente fiziessen alguno de los yerros sobredichos, deuen morir porende. Otrosi dezimos de los Boticarios (9) que dan a los omes a comer, o a beuer, escamonea, o otra melezina fuerte, sin man-

dado de los Fisicos; si alguno beuiendola se muriesse por ello, deue auer el que la diesse pena de omicida.

LEY VII.

Como el Fisico, o el Especiero, que muestra, o vende yeruas a sabiendas, para matar ome, deue auer pena de omicida.

Fisico, o Especiero, o otro ome qualquier, que vendiere (1) a sabiendas (2) yeruas, o ponçoñas, a algun ome, que las compre con intencion de matar a otro con ellas, e gelas mostrare a conocer, o a destemplan, o a dar, porque mate a otro con ellas, tambien el comprador como el vendedor, o el que las mostro como el que las diesse, deuen auer pena de omicida porende; maguer el que las compro, non pueda cumplir (3) lo que cuydaua, porque se le non guiso. E si por auentura matare con ellas, estonce el matador deue morir deshonorradamente, echandolo a los leones, o a canes (4), o a otras bestias brauas, que lo maten.

LEY

(2) *Fisico.* Nota istam legem statuentem, qua poena puniatur medicus, cuius imperitia mortuus est infirmus: de iure communi Jacob. de Arena, & Martin. Silla. prout refert Albericus in *L. illicitas, §. sicuti, ff. de offic. Præsid.* dicunt quod debet puniri extra ordinem, argumento *L. perspicendum, §. delinquitur, ff. de penis*, quod & approbare videtur in *L. 9. tit. 15. ead. Partit.* sed si dolo faceret, tunc teneretur lege Cornelia de sicar. sufficit tamen quod medicus iudicet secundum regulas artis, licet postea sequatur contrarius eventus secundum Bald. in *dict. §. sicuti*, & vide per Innoc. & Doctor. in *cap. tua nos, de homicid.* & si dent medicinas contrarias infirmitati, puniri debent ut homicidæ, secundum Alexand. in *cap. adsit, 50. dist.* per textum in *L. Medicus, ff. de variis & extraordin. cognit.* adde *L. 2. ff. ad leg. Pompejam de parricid.*

(3) *Çurujano.* Adde *L. qua actione, §. Proculus cum L. sequenti, ff. ad leg. Aquil.* & vide notabiliter in ista materia per Innoc. & Doctor. in *cap. tua nos, in princip. de homicid.*

(4) *Porque se empreñasse.* Adde *L. 3. §. adjectio, ff. ad leg. Cornel. de sicar.* & ibi Bart. Si verò daret causam abortionis, vide in *L. si quis aliquid, §. qui abortionis, ff. de penis.*

(5) *Por cinco años.* Vide in *dict. L. 3. & in L. 4. §. 1. ff. eod.*

(6) *Defendido.* Nota hoc, & facit *L. sed & reprobari, in princip. ff. de excusat. tutor. L. ut gradatim, §. reprobari, ff. de muner. & honor. L. 2. C. de professor. & medic. lib. 10.*

(7) *Sieruo.* Adde *dict. L. qua actione, §. Proculus, ff. ad leg. Aquil.*

(8) *A sabiendas.* Adde *L. 1. in princip. §. præterea, & L. 3. §. 1. ff. ad leg. Cornel. de sicar. & L. in lege.*

(9) *Boticarios.* Adde *L. 3. §. alio senatusconsulto, ff. eod.*

L E X VII.

Vendens alii herbas, vel alia venenosa ad occidendum hominem, vel ad cognoscendum ostendens, aut modum docens conficiendi, patietur una cum emente poenam

homicidii, licet non sequatur effectus; & si mors sequatur, occisor bestiis tradetur lacerandus. Hoc dicit.

(1) *Vendiere.* Adde quæ habentur in *L. 17. tit. 5. Partit. §. & concordat cum ista lege L. 3. §. alio senatusconsulto, ff. ad leg. Cornel. de sicar.*

(2) *A sabiendas.* Quid si non constet de tali dolo, vendiderunt tamen ea discolis & incognitis? Angelus in *dict. §. alio senatusconsulto*, vult, quod & tunc teneantur poena legis Corneliæ de sicar. quando vendunt illis, de quibus sit verisimile, quod illa sint in usum pessimum conversuri: non ergo procederet, quando venderentur probis viris ementibus venenum, ut interficiant mures, vel alia animalia damnum dantia, ut sæpe occurrit de facto, secundum Hippol. à Marsil. in *dict. §. alio senatusconsulto*. Ego in casu hujus legis crederem requiri verisimilem probationem doli in vendendo, alias videtur, quod vendens etiam vilibus & incognitis, non puniretur poena mortis, sed mitius tanquam late culpabilis, non ut dolosus, *L. in lege, ff. eod.* neque videtur Angelus aliud voluisse.

(3) *Non pueda cumplir.* Nota hoc, nam cum generaliter loquatur, videtur approbare opinionem Placen. de qua per Gloss. in *§. alia, Institut. de public. judic.* & sic quod non sit in hoc aliqua specialitas in crimine parricidii, ut in *L. 1. in fin. ff. ad leg. Pomp. de parricid.* & hanc opinionem tenet etiam Joan. Fab. in *dict. §. alia*. & Salicetus inclinatur in eam in *L. 1. C. de malefic. & mathem.* & Bartolus in *dict. L. 1.* cum inducit contra Monachos, qui voluerunt venerare Abbatem Sancti Petri: & nota in ista materia veneni dati elegans consilium Alexandri, vol. 3. *consil. 116.* incipit, in *causa inquisitionis formata*, ubi tradit, non sufficere confessionem ejus, qui dedit venenum, confitentis, quod ex illo venenatus mortuus est, cum illud impossibile sit confitenti scire, vide ibi per eum, & per Hippolytum in *L. 1. §. præterea, ff. ad leg. Cornel. de sicar.*

(4) *Leones, o a canes.* Facit *L. 3. §. penult. ff. ad leg. Cornel. de sicar.* & ista poena est gravior, quam decapitari, ut hic innuitur, & notat Bald. in *L. fin. C. ad leg. Flav. de plagiar.* cum careat sepultura bestis ejectus, decapitatus vero non. Sed hodie hæc poena ejectionis ad bestias non est in usu, prout etiam attestatur Angelus in *L. 3. §. legis Corneliæ, ff. ad leg. Cornel. de sicar.*

L E Y VIII.

Como la muger preñada, que come, o beue yeruas a sabiendas, para echar la criatura, deue auer pena de omicida.

MVger preñada, que beniere yeruas a sabiendas, o otra cosa qualquier, con que echasse de si la criatura (1), o se furiesse con puños en el vientre, o con otra cosa, con intencion de perder la criatura, e se perdiesse porende, dezimos, que si era ya biua (2) en el vientre estonce, quando ella esto fiziere, que deue morir por ello. Fueras ende, si gelo fiziessen fazer por fuerça (3), assi como fazen los Judios a sus Moras; ca estonce, el que lo fizo fazer deue auer la pena. E si por auentura, non fuesse aun biua, estonce non le deuen dar muer-

L E X VIII.

Mulier prægnans bibens, aut comedens aliquid scienter, vel pugnis ventrem percutiens, ex quo sequatur abortus, si partus jam erat vivificatus, occidetur, alias ad quinquennium in insulam relegabitur: idem de marito scienter uxorem percutiens, ut abortum faciat. Si autem extraneus hoc fecerit, pro vivificato mortem, pro alio exilium quinquennale sustinebit. Hoc dicit.

(1) *Con que echasse de si la criatura.* Concordat cum *L. si quis aliquid, §. qui abortionis, ff. de penis, & L. si mulierem, ff. ad leg. Cornel. de sicar. & L. Divus, ff. de extraordin. crimin. & L. pen. C. ad leg. Cornel. de sicar.*

(2) *Ya biua.* Adde *cap. Moyses, & cap. quod vero, 32. quest. 2. & cap. sicut litterarum, de homicidio, L. Cicero, ff. de penis*, quæ lex loquitur, quando pecunia data mulier facit abortum, & vide Gloss. in *dict. L. Divus, ff. de extraordin. crimin.* ubi Glossa, quod post quadraginta dies dicitur partus vivificatus in masculo, in foemina verò post sexaginta secundum naturales, secundum Angelum ibi & Bartol.

(3) *Por fuerça.* Induci potest ad questionem, ut occidens aliquem jussu seu metu alicujus tyranni, quod excusetur à poena homicidii, & ita volunt Cynus, Alberic. Bald. & Salic. in *L. 1. C. unde vi. & allegatur Glossa in L. penult. ff. si famul. furt. fecis. dicat. in verbo quod semper*: istud tamen ex mente Doctorum videtur limitandum & intelligendum, & quando aliàs faciens jussu seu metu tali, non poterat evadere manus tyranni sibi mortem comminantis, si non occideret; & signanter declarat Salicetus in *dict. L. 1.* Limita etiam istud dictum in iudice occidente aliquem per sententiam iniquam ad jussum tyranni seu ejus metu, quia iste non excusabitur, si à principio quando acceptavit officium, scivisset hoc evenire posse, quia tali casu est in culpa acceptando officium, ita tenet Baldus, & Salic. in *L. fin. C. de poena judic. qui malè judic.* argumento *L. qui bona, §. de illo, ff. de damno infect. & L. habitatores, §. fin. & L. ex conducto, §. 1. ff. locati.* Item limitat Abbas in *cap. sacris, de his quæ vi metusve causa fiunt*, istud dictum non procederet de jure canonico, & divino, quia potius debet quis omnia mala pati, quàm malò consentire, *cap. ita ne, 32. quest. 5. L. isti quidem, ff. quod metus causa.* & quia pro nullo metu debet quis peccatum mortale incurrere, ut notabiliter dicit textus in *dict. cap. sacris*, & licet Albericus in *dict. L. 1. col. penult.* respondeat, quod non videtur isto casu consentire malo, sed bono propter se, Abbas ubi suprà, fundat contrarium; vide ibi per eum. Item limita istud dictum, quod talis metus, licet excusaret à poena homicidii, non tamen ab alia poena citra mortem, bonus textus in *cap. in primis, 2. quest. 1. & in dict. cap. sacris*, ubi metus non ex toto relevat, sed attenuat culpam: cogitabis tamen latius super hoc, & vide Baldum & Salic. in *L. servos, C. ad leg. Jul. de vi public. dicentes per illum textum, quod occidens aliquem metu ty-*

te por ello; mas deue ser desterrada (4) en alguna Isla por cinco años. Essa misma pena, dezimos, que deue auer el ome que fiere a su muger (5) a sabiendas, seyendo ella preñada, de manera que se perdiesse lo que tenia en el vientre, por la ferida. Mas si otro ome extraño lo fiziessse, deue auer pena de omicida (6), si era biua (7) la criatura, quando mouio por culpa del; e si non era aun biua, deue ser desterrado en alguna Isla por cinco años.

L E Y IX.

Que pena merece aquel que castiga su fijo, o su discipulo cruelmente.

Castigar (1) deue el padre a su fijo mesuradamente, e el señor a su sieruo, o a su ome libre, e el maestro

ranni, licet liberetur à poena mortis, debet tamen puniri alia poena, mitigando poenam mortis, dixi in *L. 8. tit. 10. ead. Partit.* fortè posset dici, quod si potens minatus est mortem non interficiens, vel verisimiliter sperabatur, quod inferret mortem, si non pareret, quod excusetur totaliter, ut vult Baldus post Petr. in *cap. 1. §. injuria, col. fin. vers. sed pone quidam potens, de pace juram. firmand.* si verò mors non verisimiliter sperabatur, tunc puniatur mitiori poena, si paruit mandato tyranni.

(4) *Desterrada.* Adde *dict. L. Divus, ff. de extraordin. crimin. & dict. L. si mulierem.* Si tamen data pecunia fecerit, ut secundi hæredes succedant, puniatur poena mortis, ut in *dict. L. Cicero, ff. de penis*, etsi partus non esset vivificatus.

(5) *A su muger.* Quia non dolo, sed causa disciplina videtur percussisse, unde non puniatur poena mortis, licet partus esset vivificatus, facit *L. 4. §. 1. ff. ad leg. Cornel. de sicar.* secus si dolose percuteret volens occidere partum jam vivificatum, nam tunc etiam tenetur lege Cornelia de sicariis, & etiam Pompeja de parricidiis, *L. 1. ff. ad leg. Pomp. de parric.* potest namque vir uxorem moderatè castigare; ut tradit Gloss. in *cap. nullus, 17. quest. 4. Joan. Andr. in addition. ad Speculat. tit. de injur. §. 1. in princ. & Alex. consil. 115. vol. 4.* licet enim marito, quod non licet extraneo; & facit, quod notat Joan. Andr. in *cap. sicut litterarum, de homicid.* de marito ludente ludo innoxio, gracili, & agili cum uxore, ex quo evenit abortus, quod non imputatur marito; imputaretur tamen extraneo.

(6) *Pena de omicida.* Intellige, quando scienter voluit occidere partum vivificatum; alias si hoc non cogitabat, & evenit ultra cogitatum, vide per Angelum de Salic. in *L. quoniam multa facinora, C. ad leg. Jul. de vi public. & in dict. L. penult. C. ad leg. Cornel. de sicar.*

(7) *Si era biua.* Quid si dubitetur? Dicendum, quod tunc non puniretur poena mortis, sed velut si constaret partum non vivificatum, licet quoad *L. promotionis* reputaretur irregularis, ut in *cap. significasti*, & ibi Abb. de homicid. & in *dict. cap. sicut*, per Joan. Andr. & Abb.

L E X IX.

Patri filium, domino servum vel familiarem, & magistro discipulum permittitur castigare moderatè: sed si immoderatè castigat, ut cum baculo, lapide, aut alia re dura, & mors inde sequatur, in insulam relegabitur quinquennio; sed si animum habuit occidendi, occidetur. Hoc dicit.

(1) *Castigar.* Nota hic personas, quibus liceat castigare alios, & adde Gloss. in *cap. sicut aliterius, 7. quest. 1. & cap. duo ista nomina, 23. quest. 4. L. perspicendum, §. furta domestica, ff. de penis, L. unic. C. de emendat. servor. & L. unic. C. de emendat. propinquor. L. 3. C. de patria potest. & vide per Abb. in *cap. cum contingat, col. 5. de foro compet. & Gloss. in cap. nullus, 17. quest. 4. cap. presbyterum, de homicid. & de castigatio-**

a su discipulo. Mas porque y ha algunos dellos crueles, e tan desmesurados en fazer esto, que los fieren mal con piedra, o con palo, o con otra cosa dura, defendemos que lo non fagan assi. Ca los que contra esto fizieren, e muriesse alguno por aquellas feridas, maguer non lo fiziesse con intencion de lo matar, deue el matador ser desterrado (2) por cinco años en alguna Isla. E si el que castiga le fizo a sabiendas aquellas feridas, con intencion de lo matar (3), deue auer pena de omicida.

L E Y X.

Como, aquel que da armas a otro, sabiendo que quiere ferir, o matar alguno con ellas, deue auer pena de omicida.

SAñudo estando algund ome, o embriagado, o enfermo de grand enfermedad, o estando sandio, o desmemoriado, de manera que quisiesse matar a si mesmo, o a otro, e non touiesse arma, nin otra cosa, con que pudiesse complir su voluntad, e demandasse a alguno otro que le diesse con que la

ne domini erga familiares, vide Alexand. consil. 75. incipit, viso themate, vol. 3. & ibi vide per eum, quod potest fieri castigatio famuli per filium presente patre, vel matre: de marito erga uxorem, vide etiam per Abb. ubi supra, & dixi supra L. proxima: & quilibet habens potestatem corrigendi & castigandi, si circa id est negligens, peccat mortaliter, secundum Joan. Calder. & Cardinal. Florent. in cap. cum ex injuncto, de heretic. per id, quod habetur in cap. qui palam, 23. quest. 4. & in cap. Ephesi, 43. dist. vide etiam ibi Joan. de Anan. col. penult.

(2) Desterrado. Facit L. 4. §. 1. ff. ad leg. Cornel. de sicar. puniatur enim tunc, non ut dolosus, sed ut culpabilis, L. sed & si quemcumque, §. si magister, ff. ad leg. Aquil. & ibi notat Baldus.

(3) Con intencion de lo matar. In dubio tamen quando percussit cum ferro, vel alijs, ex genere instrumenti presumitur dolus, & animus, & atrocitas maleficii, ut in cap. significasti, el 2. in fine de homicid. Bald. in L. sed & si, §. si magister, ff. ad leg. Aquil. L. 1. §. sed si clava, ff. de sicar. L. 1. C. de emendat. servor.

L E X X.

Si quis irato, infirmo, ebrio, aut furioso, se aut alium occidere volenti, porrigat arma, cum quibus hoc faciat, perinde puniatur secuta morte, ac si ipse porrigens occidisset. Hoc dicit.

(1) Le dicesse armas. Concordat cum L. nihil interest, & ibi notatis per Gloss. ff. ad leg. Cornel. de sicar. & ibi vide per Albericum, de permittente homicidam accipere arma de domo sua, ut occideret, quod tenetur lege Cornelia de sicar. & ibi per Angelum de praebeate domum, ut ibi fiant colloquia, & tractatus homicidii, & adde L. qua actione, §. Celsus, ff. ad leg. Aquil.

L E X X I.

Judex falsam sententiam ad mortem, vel membri mutilationem, seu perpetuum exilium proferens; & testis in tali causa falsum deponens, patietur poenam homicidii. Hoc dicit.

(1) Judgando a muerte. Concordat cum L. 1. §. praeterea, & L. lege Cornelia, ff. eod. & vide L. 25. tit. 22. Partit. 3. & ibi dicta.

(2) A desterramiento. Et tunc judex puniatur simili poena, vide in dict. L. 25.

(3) Falso testimonio. Concordat cum dict. L. 1. §. praeterea, & vide in L. 83. in Ordinam. Tauri, & in L. 26. Tom. III.

cumpliesse; si el otro le dicesse armas (1) a sabiendas, o otra cosa con que se matasse a si mismo, o a otro, aquel que gelo da, deue auer pena por ello, tambien como si el mesmo lo matasse.

L E Y X I.

Que pena meresce el Judgador, que da falsa sentencia en pleyto de justicia.

PEna de omicida meresce el Judgador, que a sabiendas da falsa sentencia, en pleyto que viene ante el de justicia, judgando a muerte (1) a alguno, o a desterramiento (2), o a perdimiento de miembro, non lo meresciendo el. Essa mesma pena deue auer aquel que dixere falso testimonio (3) en tal pleyto.

L E Y X I I.

Que pena meresce el padre que matare al fijo, o el fijo que matare a su padre, o alguno de los otros parientes.

SI el padre (1) matare al fijo (2), o el fijo al padre, o el auuelo al nieto,

tit. 11. Partit. 3. & supra ead. Partit. tit. proximi. in L. 1. ibi: si dixere falso testimonio, & ibi dicta. Et quid si testis dixit falsum in causa criminali in sumario judicio, an puniatur, ac si dixisset in plenario judicio? Vide, quae notat Salicetus in L. 1. col. fin. C. de sepul. violat. ubi vult, quod, & si testis deposuit parte non citata, puniatur de falso, quia per eum non remansit, quominus pars laderetur, & idem vult Bald. in L. fin. ad fin. C. si ex fals. instrum.

L E X X I I.

Ascendens descendentem usque ad pronepotem inclusive, & è contra, aut frater fratrem, vel avunculus nepotem, vel è contra; vel conjux conjugem; aut socer generum vel nurum, vel è contra; seu vitricus privignum, & è contra; & libertus patronum injustè occidens armis aut veneno, publicè flagellatus sacco corii cum cane, gallo, colubro & similia, est includendus, & consitus in eo projiciatur in mare, vel flumen propinquius: idem de dante ad hoc adiutorium vel consilium, licet non sit mortuus consanguineus. Item ad occidendum patrem venenum emens, licet ad effectum pervenire nequeat, perinde ac si occidisset, est puniendus: & filius alius hoc sciens, nec patri revelans, cum posset, ad quinquennium relegatur. Hoc dicit.

(1) Padre. Lex ista loquitur de crimine parricidii, & negat Tullius Solonem apud Athenienses scripsisse de parricidarum suppliciis, ne non tam prohibere, quam admonere videretur, tradit Lucas de Penna in L. quoniam augurio, C. de conveniend. fisc. debitor. lib. 10.

(2) Al fijo. Sive sit legitimus, vel spurius, quia LL. istae loquuntur per nomina naturalia, & non civilia, juxta notata per Bart. in L. tutelas, ff. de capitis diminut. & per Doctor. in L. quisquis, C. ad leg. Jul. majest. & voluit Joan. de Anan. in specie in cap. 1. col. fin. de his qui filios occid. adde L. hos accusare, §. fin. ff. de accusat. & Bart. in L. quia semper, ff. de in jus vocand. Bald. in L. cum acutissimi, C. de fideicommissis. & Joan. Fab. in §. alia, Institut. de public. judic. ubi & idem secundum eum videtur in legitimo tantum, & patrino, & filiolo, & vassallo, & domino, & in episcopo, & subdito capitulo, & parochiano; quod fortè in practica non recipitur, cum sit extendere materiam graviter poenalem: de filio tamen spurio adde Bald. in §. naturales, si de feudo feud. contro. inter domin. & agnat. Et an dicatur parricida, qui procurat incarcerationem patris vel fratris? Vide per Bald. in §. denique, quae fuit prima caus. benefic. amit. & ibi vide, quod omnis parricida privatur feudo.

o el nieto al auuelo o a su visauuelo, o alguno dellos a el (3); o el hermano al hermano, o el tio a su sobrino, o el sobrino al tio, o el marido a su muger, o la muger a su marido; o el suegro, o la suegra a su yerno, o a su nuera, o el yerno, o la nuera a su suegro, o a su suegra; o el padrastro, o la madrastra a su entenado, o el entenado al padrastro, o a la madrastra, o el aforrado al que lo aforro. Qualquier dellos (4) que mate a otro a tuerto, con armas, o con yeruas, paladinamente, o encubierto, mandaron los Emperadores, e los Sabios antiguos (5) que este atal que fizo esta enemiga, que sea açotado publicamente ante todos; e de si, que lo metan en vn saco de cuero, e que encierren con el vn can, e un gallo (6), e vna culebra, e vn ximio; e despues que fuere en el saco con estas quatro bestias, cosan la boca del saco, e lancenlos en la mar (7), o en el rio que fuere mas cerca de aquel lugar do acaesciere. Otrosi dezimos, que todos aquellos que diessen ayuda, o consejo (8), porque alguno muriesse en alguna de las maneras que de suso diximos, quier sea pariente del que assi muere, quier extraño, que deue auer aquella mesma pena que el matador. E aun dezimos, que si alguno comprare yeruas, o ponçoña, para matar a su padre, e desdeque las ouiere compradas, se trabajasse de gelas dar, maguer non gelas pueda dar, nin cumplir

su voluntad, nin se le aguisasse (9), mandamos que muera por ello, tambien como si gelas ouiesse dado, pues que non finco por el. Otrosi dezimos, que si alguno de los otros hermanos entendiere, o supiere, que su hermano se trabaja de dar yeruas a su padre, o de matarlo en otra manera, e non lo apercibiére dello, pudiendolo fazer, que sea desterrado por cinco años.

L E Y XIII.

Como meresce pena de omicida, aquel que castra a otro a tuerto.

ANtiguamente los Gentiles castrauan los moços, porque les guardassen sus mugeres (1) e sus casas: e porque valian mucho a vendida estos atales, los mercadores comprauan los sieruos, e castrauanlos, e trayanlos a vender, bien assi como las otras mercadurias. E los Emperadores, e los otros Sabios, tuuieron esto por mal, e por cosa sin razon, del ome ser lisiado por tal razon como esta, e defendieron que lo non fiziessen; e maguer fue defendido, con todo esso vsauanlo algunos a fazer. E porende defendemos, que de aqui adelante ninguno non sea osado de castrar a ome libre, nin sieruo. E si alguno contra esto fiziere, que castrar, o mandare castrar ome libre, mandamos que aya pena por ello, tambien el que lo fiziere como el que lo manda fazer, bien como si lo matassen (2). E si fuere sieruo el castra-

(3) *A el.* Locum habet enim ista lex in ascendentibus & descendentibus in infinitum, secundum Azon. *C. de his qui parent. vel liber. occid. in summa*, Gloss. in *L. 1. ff. ad leg. Pomp. de parric.* Hostiens. in *summa*, de his qui filios occider.

(4) *Qualquier dellos.* Adde *L. 1. & L. sed & sciendum, ff. ad leg. Pomp. de parric.* & §. *alia deinde lex, Institut. de public. judic.* & approbatur hic opinio illa, quod omnes isti puniuntur ista speciali poena; quod nota propter dubium, quod oriebatur ex *L. penult. §. qui alias, ff. eod.*

(5) *E los Sabios antiguos.* Vide in *L. penult. ff. ad leg. Pomp. de parric. L. unic. C. de his qui parent. vel liber. occid. & dict. §. alia, Institut. de public. judic.*

(6) *Gallo.* Non dicit hic de gallo gallinaceo; prout dicta *L. penult. & dict. §. alia, & dict. L. unic.* quem Glossa in *dict. L. penult.* dicit gallum castratum, seu caponem, qui fortius pugnat cum serpente. Angelus verò ibi dicit, intelligi de quodam animali, qui est in terris fori Iulii, & est secundum eum, animal multum grande formatum ut gallus, & habet rostrum multum longum & grossum.

(7) *En la mar.* Hoc ita, si mare vel flumen proximum sit, alioquin bestiis subiciebatur, ut in *dict. L. penult.* ista tamen poena non est in usu, secundum Bald. & Salic. in *L. 1. C. de his qui parent. vel liber. occid.* dicit tamen ibi Baldus, quod debent carere sepultura, & licet decapitentur, non debent sepeliri, sed eorum carnes debent dari canibus. In his regnis cogito; quod practicetur in usu poena ista, de qua hic, non tamen, quod vivi mittantur, sed jam suffocati, sicut & cautum est circa iudices fraternitatis, ne balistent quem vivum, ut habetur in Curiis de Segovia & de Madrid.

(8) *O consejo.* Nota benè, quia non loquitur de his, qui tantum conscii essent; ut ergo conscius puniatur poena par-

ricidii, requiritur etiam, quod sit particeps criminis, prout voluit Gloss. in *L. utrum, ff. ad leg. Pomp. de parric.* & nota hoc bonum ad §. *alia deinde lex, Institut. de public. judic.* qui alternativè loquitur etiam de conscii tantum, prout perpendit Bart. in *dict. L. utrum*, licet Angelus ibi dicat, quod ipse legit illum §. & non reperit, quod dicat id, quod Bartolus asserit ibi dici: mitiori tamen poena benè teneretur conscius tantum, si esset de filiis, ut in *L. frater, ff. eod.* Bart. in *dict. L. utrum*, & infra ista *L. in fin.*

(9) *Nin se le aguisasse.* Concordat cum *L. 1. ff. ad leg. Pomp. de parric.* & adde *L. 7. supra eod.* non ergo sufficeret sola emptio veneni ad interficiendum patrem, ut puniatur ista poena, sed requiritur, quod processit ad dandum, & non potuit; & idem videtur velle dicta *L. 1.* de qua ista sumpta est: & tene menti, quia Hostiens. voluit contrarium in *summa*, de his qui filios occid. §. 1. & Bart. in *dict. L. 1. in fin.* & dubitavit de hoc Joann. de Anan. in rubric. de his qui filios occid.

L E X XIII.

Castrans & castrari faciens liberum vel servum, quem admodum si occidisset eum; debet puniri, nisi causa infirmitatis medicinaliter castretur: sed dominus mandans servum castrari, perdit eum, Regis cameræ applicandum, & non patietur aliam poenam. Hoc dicit.

(1) *Guardassen sus mugeres.* Sic Rofredus, de directa actione *L. Aquil. vers. sed quære*, quomodo servus, dicit, servos eunuchos utiliores esse pro dominabus pulchris custodiendis.

(2) *Como si lo matassen.* Concordat cum *L. 1. §. & qui hominem, ff. ad leg. Cornel. de sicar.* ubi qui hominem libidinis, vel commercii causa castraverit ex senatusconsulto poena legis Corneliæ puniatur: & adde *L. lege Cornelia, §. 1. vers.*

trado, que lo pierda el señor que lo fizo castrar, e non aya otra pena (3), e sea de la Camara del Rey. Pero el Fisico, o el çurujano, que lo castrar, deue auer pena de omicida. Fuera ende, si castrar alguno para guarescer (4) de enfermedad que ouiesse, o que temiesse auer.

LEY XIV.

Quien puede acusar a otro de omicidio, e ante quien, e en que manera.

FAzer puede la muger acusacion de muerte de su marido (1), e el marido de la muerte de su muger, e el padre del fijo, e el fijo del padre, e el hermano por el hermano; e de si, qualquier de los otros parientes, de manera, que todavia deue ser cabida la acusacion del mas cercano pariente (2). Pero si los mas cercanos parientes fueren negligentes, que non quieran acusar al matador, estonce bien lo pueden fazer los otros: e si pariente non y ouiere ninguno, que pueda, nin quiera acusar, nin demandar la muerte del ome que ouiesse muerto; estonce, bien puede fazer cada vno del Pueblo (3) acusacion, en aquella manera, e ante aquellos Juezes, que diximos (4) en el titulo de las Acusaciones.

vers. *constitutum*, eod. tit. ubi vide etiam de poena confiscationis bonorum, & quod habet locum, siue volens siue inuius quis castratur, imò & ipse qui patitur se castrari, punitur; & castrans hominem dicitur inimicus naturæ, secundum Bald. in *L. reos*, col. 2. *C. de accusat.*

(3) *Non aya otra pena.* Nota bene, quia contrarium habetur in *L. is qui servum castrandum*, ff. eod. & *L. 1. C. de eunuchis*.

(4) *Para guarescer.* Intellige, secundum Angelum in dict. §. *constitutum*, quando mors ex ægritudine debet sequi, & non potest aliter, quam per incisionem curari, secus quando ægritudo non esset mortalis; unde licet illi patiantur ægritudinem in pudendis, ex quo ægritudo non est mortalis, non potest ad testium incisionem veniri.

LEY XIV.

Conjux, aut parentes, aut filii, vel frater, seu ceteri consanguinei possunt accusare de homicidio, ita ut proximior præferatur, quo negligente, admittitur sequens: & si non sit consanguineus, qui possit, neque velit accusare, admittitur quilibet de populo. Hoc dicit.

(1) *De muerte de su marido.* Nota hanc legem, & adde quæ dixi suprâ ead. Partit. tit. 1. in *L. 2.* & gloss. 2. & super hoc fuerunt opiniones inter antiquos, ut tradit Alberic. in *L. quod si viro*, ff. de injur. approbatur ergo hic opinio Odofredi ibi relata per eum.

(2) *Del mas cercano pariente.* Nota bene ad dictum Baldi in *L. 1. col. 12. C. qui accus. non poss.* quod inter conjunctos est ordo prælationis in accusando ex gradu, charitate, dignitate, & sexu: & limita ut dixi in *L. 13. tit. 1. suprâ*, ead. Partit. in glossa super parte con mejor entencion.

(3) *Qualquier del pueblo.* Adde in §. 1. *Institut. de public. judic.* & Glossa in rubric. ff. de public. judic. ubi Angelus, quod non competit ei, qui est de populo alieno, quoniam jus populi rueri sua non interest, & vide Gloss. in rubrica, ff. de popul. action.

Tom. III.

LEY XV.

Que pena mercesce aquel que mata a otro a tuerto.

A Tuerto matando vn ome a otro, si el matador fuere Cauallero, o otro fidalgo (1), deue ser desterrado para siempre en alguna Isla; e si non ouiere de los parientes que descenden, o suben por línea derecha, fasta el tercero grado, deuen ser sus bienes de la Camara del Rey. E si tales parientes ouiere, deuenlos heredar luego los mas propincos dellos, bien assi como si el fuesse muerto. Mas si el matador fuesse de vil lugar, deue morir (2) porende, e sus bienes deuen auer sus parientes, aquellos que han derecho de los heredar. Atal pena como esta merescen todos aquellos, de quien fablamos en las leyes deste titulo, que deuen auer pena de omicida. E esto es segund el departimiento de las leyes antiguas de los Emperadores. Mas segun el Fuero de España, todo ome que matasse a otro a traycion, o aleue, quier sea Cauallero, o otro, deue morir porende, segund diximos de suso en el titulo de las Trayciones.

Leyes
3. y 10.
tit. 23.
lib. 3.
Recop.

LEY

(4) *Diximos.* Suprà tit. 1. *L. 15. ead. Partit.*

LEY XV.

Injustus homicida, si est miles aut generosus, in insulam perpetuò deportabitur, & statim ejus ascendentes vel descendentes usque ad tertium gradum succedunt in bonis, ac si mortuus fuisset; quibus non existentibus, efficiuntur Regis cameræ. Si vero est plebejus, occidetur, & ejus bona sunt consanguineorum jus habentium succedendi: & prædicta secundum Imperatorum leges sunt vera, sed secundum Hispaniæ forum quilibet alevosè vel proditoriàliter occidens, occidetur. Hoc dicit.

(1) *Cauallero, o otro fidalgo.* Concordat cum *L. 3. §. legis*, & cum *L. penult. ff. ad leg. Corneli. de sicar.* & Gloss. in dict. §. *legis*, tantum facit duos gradus, ut hi scilicet, qui sunt in dignitate, puniantur deportatione, ceteri vero bestiis subiciantur. Jacobus tamen de Arena, secundum Albericum ibi, facit tres, ut in dignitate scilicet positi deportentur, humiliores bestiis subiciantur, mediores ad litteram decapitentur. Angelus tamen ibi dicit, quod cum hodie ista poena deportationis recessit ab usu, nisi apud ecclesiasticos, quod credit ipse, quod etiam in dignitate positi homicidæ debent mori, & quod sit poena mortis pro homicidio; casus est in *L. nemo, C. de episcop. audient.* ubi homicida, quod fecerit, expectet: & idem crederem hodie de jure & consuetudine hujus regni, ut etiam nobilis pro homicidio damnetur poena mortis, etsi non fiat proditoriè seu alevosè, per *L. 1. & 2. tit. 17. lib. 4. 1. or. LL.* quæ & habetur in *L. 4. tit. 13. lib. 8. Ordinam.* & quia ut dicit Angelus, illa poena deportationis non est in usu.

(2) *Morir.* Vide quæ dixi in gloss. præcedenti. Et quid si antequam percussus moriatur, actum est de vulnere, & imposita poena abscissionis manus, vel alia, demum mortuo percusso agitur de occiso, an tunc punietur poena mortis? Vide Lucam de Penna in *L. si quis decurio, col. fin. C. de Decurion. lib. 10.* qui sub verbo *forte* dicit, quod tunc mihiq; debeat puniri.

Yy 2

LEY XVI.

Que pena merescen los sieruos, e los siruientes, que veen matar a sus señores, o los fijos dellos, e non los acorren.

A Correr deuen los siruientes, e los sieruos (1) de casa del señor, al señor, o a la señora, o a los fijos dellos, luego que vieren que algunos los quieren ferir, o matar. E este acorrimiento les deuen fazer (2), amparandolos con las manos, o con armas, o poniendose en medio (3) de aquellos que los quieren matar; o dando bozes, o demandando acorro, quando otra ayuda (4) non les pueden fazer. Otrosi dezimos, que si el señor, por algund despecho que ouiesse, el mesmo se quisiesse matar (5), o quisiesse matar a su muger, o a sus fijos tortizeramente; que luego que esto vieren, deuen acorrer, e embargarle, que non faga tal maldad. E si por auentura, alguno de los sieruos fuesse tan vil, e tan malo, que viendo a su señor, o a sus fijos, o a su muger (6) en alguno de los peligros sobredichos, non los ayudasse pudiendolo fazer, deue morir porende. Essa mesma pena deue auer aquel que puede ayudar a su señor con sus manos, e va dando bozes, que acorran. Pero los siruientes que fuessen muy viejos, o flacos, o sordos, o mudos, o que estauan presos, o encerrados, a la sazón que los otros matauan a su señor, o que eran menores de catorze años, non deuen caer (7) en la pena sobredicha, maguer non les acorran; porque non lo fazen con maldad, mas por embargo que han de su cuerpo, o por mengua de entendimiento.

LEX XVI.

Servus tenetur adjuvare dominum, aut ejus uxorem vel filios, cum alius vult percutere, aut occidere quem eorum, si potest, manibus, & si hoc non potest, saltem vociferationibus, ut succurrantur, alias legitima excusatione cessante occidetur; sed si servus est pupillus, non punietur. Hoc dicit.

(1) *Sieruos.* Quid de famulis conductis liberis hominibus, an isti teneantur ad defensionem dominorum? Dic, quod debent dominis obsequium & operas, & quasi quadam servitute astringuntur, & debent juvare dominum clamore & armis, & quomodo possunt, sine periculo tamen sui corporis, licet servi renentur mori pro dominis, *L. cum dominus, ff. ad Sillan.* sed liberi possunt se exponere morti pro dominis, non tamen coguntur, Bald. in *L. 1. col. 6. in 2. lectura, C. unde vi*, & habetur in *L. 1. §. hoc autem, ff. ad Sillan.* per Doctores.

(2) *Deuen fazer.* Concordat cum *L. 1. & L. 3.* & quasi per totum, *ff. ad Sillan.* & vide per Azon. *C. de his quibus, ut indign. in summa, col. 3. vers. modo videamus.*

(3) *O poniendose en medio.* Concordat cum *L. cum dominus, & L. 1. §. hoc autem, ad fin. ff. ad Sillan.*

(4) *Quando otra ayuda.* Adde dict. *L. 1. §. excusantur*, & infra ista *L.* ibi: *essa misma pena.*

(5) *Se quisiesse matar.* Adde dict. *L. 1. §. si sibi.*

(6) *O a su muger.* Adde *L. 1. §. si vir; ff. ad Sillan.*

TITULO IX.

De las Deshonrras, quier sean fechas, o dichas, a los biiuos, o contra los muertos; e de los famosos Libellos.

Deshonrras, e tuertos, fazen los omes vnos con otros, a las vegadas de fecho, a las vegadas de palabra. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los Omezillos, queremos aqui dezir en este de las Deshonrras. E demostraremos primero, que cosa es Deshonrra. E quantas maneras son della. E quien la puede fazer. E contra quien puede ser fecha. E quien puede demandar emienda della. E ante quien. E que emienda deuen della rescebir. E fasta quanto tiempo.

LEY I.

Que cosa es Deshonrra, e quantas maneras son della.

Injuria en latin tanto quiere dezir (1) en romance, como deshonrra, que es fecha, o dicha a otro, a tuerto, o a despreciamiento del: e como quier que muchas maneras son de deshonrra, pero todas descien den de dos rayzes (2). La primera es de palabra. La segunda es de fecho. E de palabra es, como si vn ome denostasse a otro, o le diesse bozes ante muchos, faziendo escarnio del, o poniendole algun nome malo, o diziendo empos del muchas palabras atales, onde se tuuiesse el otro por deshonrrado. Eso mismo dezimos que seria, si fiziesse esto fazer a otro, assi como a los rapazes (3), o a otros qualesquier. La otra manera es, quando dixesse mal del an-

(7) *Non deuen caer.* Adde *L. 1. §. excusantur, ff. ad Sillan.* & *L. 3. §. subvenitur, eod. tit.*

TITULUS IX.

De Injuriis.

LEX I.

Injuria est dedecus dictum aut inflictum alicui injustè in ejus villipendium. Et est duplex injuria; una verbi; alia facti. Verbi est, cum quis alium truphat, vel ei malum nomen imponit, seu alii hoc facere mandat, seu cum ei verba injuriosa, vel diffamatoria dicit; aut ejus domino de eo, ut ei malum faciat, vel mercedem perdat ejus; & de isto potest petere emendam, etiamsi fiat in ejus absentia: sed si injuriam velit probare, & probet verum fore quod dixit, cessat actio injuriarum, quia veritatem dixit, & malefactores formidabunt malignari, ne eis retrahantur maleficia. Hoc dicit.

(1) *Tanto quiere dezir.* Ortum habet à *L. 1. ff. eod. & Instit. eod. in princ.*

(2) *De dos rayzes.* Adde dict. *L. 1. §. 1. ff. eod.*

(3) *A los rapazes.* Adde *L. item apud Labeonem, §. fecisse*, ubi expressè Angelus notat contra incitantes pueros ad vociferationem injuriosam.

Leyes
del ti-
tul. 10.
lib. 8.
Recop.

ante muchos, por palabras, razonandolo mal, o infamandolo (4) de algun yerro, o denostandolo. Esso mesmo dezimos que seria, si dicesse mal del a su señor (5), con intencion de le fazer tuerto, o deshonnra, o por le fazer perder su merced. E de tal deshonnra como esta puede demandar emienda aquel a quien la fizieren, tambien si non estuviere delante (6), quando le fizieren la deshonnra, como si estuviessse presente. Pero si aquel que deshonnrasse a otro por tales palabras, o por otras semejantes dellas,

(4) *Infamandolo.* Adde *L. fin. tit. 6.* & quæ ibi dixi, *suprà, ead. Partit.*

(5) *Mal del a su señor.* Adde *L. 9. tit. 13. 2. Partit.* & quæ ibi dixi.

(6) *Non estuviere delante.* Adde *L. apud Labeonem, §. convitium, ff. de injuriis.*

(7) *Que es verdad.* Concordat cum *L. eum qui nocentem, in princ.* & ibi Gloss. *ff. eod.* & cum Gloss. *Instit. eod. §. 1.* & limita & intellige, quando id, quod dicit, expedit reipublicæ detegi, neque curandum est an sit tale de quo possit accusari, ut quia vocatus est homicida, vel non possit, ut quia vocavit quem leprosum vel spurium; interest enim reipublicæ, ut homicidæ puniantur, & ne leprosi conversentur cum aliis, & ut spurii cognoscantur, ne ad dignitates promoveantur: si vero reipublicæ non interesset, tenetur, quia inhumanum, & injuriosum est alienos detegere defectus, hoc probatur ex *dict. L. eum qui nocentem, & L. qui reipublicæ, ff. de injuriis*, tenet Bartolus in *dict. L. eum qui*, & Salicetus in *L. 3. C. eod.* Si tamen aliquem jam de crimine accusatum, & condemnatum, quis infamaverit, injuriarum tenebitur, licet verum dicat, cum per talem diffamationem, peccatum non detegitur, cum jam per sententiam sit detectum, & in jure notorium deductum, ut in *L. emptorem, ff. de action. empt.* & notat Angelus in *dict. L. eum qui nocentem, in princ.* Limita etiam si de illo delicto jam per Principem erat facta remissio, habetur enim tunc ac si non commisisset, & macula omnino esset abolita, *L. Imperialis, circa princ. & §. 2. C. de nupt. & ff. de edilit. edicto, L. quod in senatum, & tenet in terminis Andr. de Iser. in cap. 1. §. præterea, col. 5. quæ sit prima causa benef. amit.* dicit tamen ibi, quod si non vocaret proditorem eum, cui facta fuit remissio, sed diceret, tu fuisti proditor, tunc cum dicit verum, non teneretur injuriarum: si tamen Princeps indulgisset, & voluisset, quod neque debeat dici, quod fuerit proditor, licet tunc neque teneatur actione injuriarum, secundum eum, quia factæ res pro infectis nulla ratione fieri possunt, *L. in bello, §. factæ, de captiv.* tenebitur tamen si est contemptor mandati Regis, vel ad poenam in tali rescripto contentam, vel extra ordinem crimine sacrilegii, quia mandatum Principis lex est, ut in *L. 1. C. ut dig. ordo servet. lib. 12.*

Quid tamen si eam, quæ verè erat adultera, vocavit adulteram, vel ejus virum vocavit cucurbitam, vel rivalem, & vellet hoc probare, an sit admittendus, & si probetur, excusetur ab injuria? Andre. de Iser. in *§. injuria, de pace juram. firmand.* vult, quod talis vocans & probans, non teneatur injuriarum, loquens in casu, in quo quis vocabit aliquem cucurbitam, vel rivalem, volens hoc procedere debere, sive sciverit, sive scire debuerit, quæ sunt paria, ut in *L. qui fundum, §. servus, ff. pro empt. L. quod te mihi, in fin. ff. si cert. petat. L. filium, C. de liber. caus.* & quod scire debet, quæ domi geruntur, *L. consensu, C. de repudiis*, & argum. *C. de patria potest. L. congruentius*, non debet quis nescire conditionem sui ipsius, & vir & uxor unum corpus sunt, *L. 1. & 2. ff. de ritu nupt.*

Dubium tamen est stantibus LL. hujus regni, quibus cavetur, quod marito nolente uxorem adulteram accusare, extraneus ad id non admittatur, ut habetur in *L. 3. tit. 7. lib. 4. Foro, LL.* & quia permittitur marito uxoris adulterium remittere, ut in *L. 6. tit. 9. Partit. 4. & L. 8. tit. 17. Part. 7.* Gloss. 32. *quest. 6. in summa*, Gloss. & ibi Salicetus in *L. sine metu. C. de adulter.* cum ergo ab extraneo non possit adultera accusari, neque vir ejus ex

las otorgasse, e quisiesse demostrar que es verdad (7) aquel mal que le dixo del, non cae en pena ninguna, si lo prouasse. Esto es por dos razones. La primera es, porque dixo verdad. La segunda es, porque los fazedores del mal se recelen de lo fazer, por el afrenta, e por el escarnio, que rescibirian del.

LEY

eo, quod retinet adulteram, neque intersit reipublicæ istud crimen detegi, videtur quod teneatur actione injuriarum eos sic injurians, licet probet esse verum, quod dixit, imò non videtur debere admitti ad probandum, ex quo probatum non relevaret, & quod puniatur talis injurians, videtur indubium.

An tamen debeat se dedicere, & condemnetur, ut dicat se mentium juxta LL. Ordinamenti, cum ipse velit probare, seu probet se dixisse verum, semper fui dubius de hoc, ex quo lex illa tendit ad restitutionem famæ, & loquitur, quando quis per mendacium dixit, ut ex ea patet in verbis, & exemplis, quæ ponit, & quia lege non præsumitur, quod velit docere mentiri, seu condemnare ad mentiendum & dicendum id, quod veritati est contrarium: tu cogita, nam videtur dicendum, quod tunc etiam teneatur ad restitutionem famæ, quantum potest sine mendacio tamen, utpote, quod dicit se malè dixisse, vel quod injustè eum diffamaverit, ut vult S. Thom. 2. 2. *quest. 62. art. 2. in responsione ad primum.*

Sed quid si convitium verum fiat sine causa, puta in rixa, & sic causa injuriandi, an tunc puniatur, etsi dicatur verum? Ista lex videtur innuere, quod non, ut dixi in *gloss. proxim.* in contrarium videtur, quod tunc sola veritas convitii non eximat ab actione injuriarum, argumento *L. quisquis, C. de postulam. & L. justissimos, C. de offic. rect. provinc.* ibi: *si veræ voces sint, neque ad libidinem per clientelas effusa;* & si illi qui malo zelo moventur, a denuntiatione repelluntur, *cap. cum I. & A. de re judic. cap. cum oporteat, de accusat.* quanto fortius à diffamatione; nam quod in una domo agitur, in alia notificari non debet, *cap. ex merito, 6. quest. 1.* talis enim non dicitur corrector, sed proditor, *cap. si peccaverit, 2. quest. 1.* & qui vera crimina injustè prodit, detractor est, & delinquit juxta illud, 1. Joan. 3. & 6. *quest. 1. cap. summa iniquitas*, qui detrahit fratri suo, homicida est, & ibi per Archid. & S. Thom. 2. 2. *quest. 73. ad. 1.* detractorem dicit etiam eum, qui vera crimina prodit: tradit etiam Joan. Andr. in *addit. ad Speculat. tit. de injur. in addit.* incipit, *hæc rubri. Oldral. consil. 53.* incipit, *consuevit dubitari.* Albericus in *L. si non convitii, C. de injuriis.* Abb. in *cap. cum te, penult. & fin. col. de re judic.* S. Thom. 2. 2. *quest. 63. art. 2. in respons. ad primum:* & hoc etiam in terminis vult Lucas de Penna in *L. errat, C. de castren. pecul. milit.* vers. 9. *queritur:* sed ut dixi, in foro contentioso ista lex Gartitarum videtur velle, quod non puniatur, etsi per injuriam verum dicat; quod patet ex verbo *deshonrasse*, & ex rationibus hic positis, & ex differentia quam facit *L. 3. infra ead.* inter simpliciter injuriantem, & dictantem carmen vel libellum famosum, & adde *L. 8. tit. 6. supra ead. Partit.* & limita istam legem ut *infra eod. L. proxim. & L. sequent.*

Et quid si mulierem jam nuptam, quæ antequam contraheret matrimonium fuit meretrix, vocet quis meretricem, an teneatur injuriarum & puniatur poena legis Ordinamentorum, ut debeat se dedicere? Vide quæ dicit Lucas de Penna in *dict. L. errat*, vers. 7. *queritur*, ubi tradit, quod non; quod mihi videtur durum, imò quod saltem puniatur extra ordinem; neque motiva quæ adducit Lucas, mihi concludunt, & in contrarium faciunt superius, in ista glossa adducta; & ibidem vide per eundem *quest. 8.* & quid si quis vocet eum, qui natus fuit ex legitimo matrimonio, filium meretricis, ex eo quod mater vidua sit meretrix? Et concludit, quod tenetur injuriarum, *L. miles, §. defuncto, ff. ad leg. Jul. de adult.*

L E Y II.

Por que razones non deve ser oydo aquel que dixo mal de otro, maguer lo quisiese prouar.

MAguer diximos en la ley ante desta, que los que dixeran mal de otro, si lo prouaren, que non deuen recibir pena porende; dezimos, que cosas y ha, en que non seria assi. E esto seria, como si el fijo, o el nieto (1), o el visnieto, dicesse mal, o deshonrrasse a su padre, o a su auuelo, o a su visauuelo; o el aforrado a aquel que lo aforro, o el criado a aquel que lo crio, o aquel con quien biuio; o el sieruo a su señor, o el que biuio por siruiente familiar (2) de alguno a soldada, a aquel con quien biuia: assi que maguer los otros omes tuuiesen alguno destos por malo, por algun yerro que ouiesse fecho; pero estos atales, por el debdo que cada vno dellos ha con los sobredichos, non lo deve deshonrrar por tal, nin afrontarlos; ante dezimos, que si mal oyesse dezir dellos, que les deve mucho pesar, e vedar, e contrastar (3) a los que esto dixessen, que lo non digan. E porende mandamos, que si alguno de los sobredichos dixere deshonrra de palabra, a aquel con quien ouiere alguno de los debdos de suso dichos, que resciba pena porende; e que non sea oydo, maguer quisiere traer prueuas, que era verdad lo que dezia.

L E X II.

Si filius, nepos, pronepos de ascendentibus malum dicat, aut libertus de patrono, alumnus vel familiaris quondam de domino, etiamsi pro salario servivit, vel etiam servus de domino, non auditur, esti probare velit verum dixisse; imò puniendus est de injuria. Hoc dic.

(1) *El fijo, o el nieto.* Ortum habet ista lex à *L. 11. & per totum, ff. de obsequi. à par. vel pat. præstand. & à L. qui accusare, §. fin. ff. de accusat. & à L. libertorum, C. de testib. & à L. penult. C. qui accusar. non poss. & L. 3. tit. 2. Partit. 3. & vide L. non solum, §. quamquam, ff. de injur. & L. sed si hac, §. fin. ff. de in jus vocan. & L. Prætor edixit, §. præterea, ff. de injur. ubi limitatur, nisi sit injuria atrox facta liberto: filius autem in potestate, neque pro atroci agit, ut ibi habetur, & vide ibi per Bart. an tunc possit agi criminaliter, & adde *L. cum neque patronos, C. eod.**

(2) *Familiar.* Nota & adde *dict. L. penult. C. qui accusar. non poss. & L. 6. tit. 2. Partit. 3. & L. 2. tit. 1. Partit. 7.*

(3) *Vedar, e contrastar.* Nota hæc pulchra verba.

L E X III.

Diffamans alium per scripturam, seu dictamen, vel cantilenam, qui dicitur libellus famosus, palam, seu occultè,

L E Y III.

De la deshonrra que faze vn ome a otro por cantigas, o por rimos.

INfaman, e deshonrran vnos a otros, non tan solamente por palabras, mas aun por escrituras, faziendo cantigas, o rimos, o deytados malos, de los que han sabor de infamar. Esto fazen a las vegadas paladinamente, e a las vegadas encubiertamente, echando aquellos escritos malos en las casas de los grandes Señores, e en las Eglesias, e en las Plaças comunales de las Ciudades, e de las Villas, porque cada vno lo pueda leer. E en esto, tenemos, que reciben gran deshonrra aquellos contra quien es fecho. E otrosi fazen muy gran tuerto al Rey, los que han tan gran atreuimiento como este. E tales escrituras como estas dizen en latin, famosus libellus, que quiere tanto dezir en romance, como libro pequeño, en que es escrito infamamiento de otro. E porende defendieron los Emperadores, e los Sabios antiguos que fizieron las leyes antiguas (1), que ninguno non deuiesse infamar a otro desta manera. E qualquiera que contra esto fiziesse, mandaron, que si tan gran mal era escrito en aquella carta, que sil fuesse prouado en juyzio a aquel contra quien lo faze, que meresce pena porende de muerte, o de desterramiento, o otra pena qualquier; que aquella pena mesma (2) resciba tambien aquel que compuso la mala escriptura, como aquel que la escriuio. E aun tuuieron por bien, e mandaron, que aquel que primeramente fallare tal escriptura como esta, que la rompa luego, e non la muestre a ningun ome. E si contra esto fiziere, deve auer otra tal pena porende, como aquel que la fizo (3). Otrosi defendieron, que nin-

eadem poena debet puniri, qua ille, quem diffamat, puniendus esset delicto probato: inueniens autem talem libellum seu scripturam, nulli ostendat, sed eam rumpat, ne unquam videatur: eandem poenam incurrit cantans talem cantilenam. Item etiamsi dictans talem libellum dicat, quòd vult in eo contenta probare, non admittitur, nec debet audiri, nec excusatur à poena. Hoc dicit.

(1) *Las leyes antiguas.* Vide in *L. lex Cornelia, §. fin. cum L. seq. ff. eod. & C. de libel. famos. L. unic. & 5. quest. 1. cap. fin. & cap. qui in alterius, ead. causa, & quest. & cap. quidam.*

(2) *Aquella pena mesma.* Sequitur opinionem Gloss. in *dict. L. 1. ubi autem is, de quo libellus, vel carmen loquitur, non esset puniendus, tunc agitur civiliter actione injuriarum, secundum Salicet. in dict. L. 1. quando non expediret reipublicæ detegi, secundum eum, cum se remittit ad ea, quæ dixit in L. 3. C. de in jur. per legem tamen istam in fin. videtur, quòd etiamsi esset verum, & expediens scire, puniri debet, si per libellum famosum dicatur, vel per cantilenam.*

(3) *Como aquel que la fizo.* Quid si auctorem pandat? Salicetus in *dict. L. unic.* dicit, quòd quidam dixerunt à poena liberari, quasi hoc casu puniatur, quia auctor credatur ipse; tamen dicit, uterque punietur, tam auctor, quam propalator.

ningun ome non sea osado de cantar cantigas (4), nin dezir rimas, nin dictados, que fuessen fechos por deshorrá, o por denuesto de otro. E si alguno contra esto fiziere, deve ser infamado porende. E demas desto deve rescebir pena en el cuerpo, o en lo que ouiere, a bien vista del Judgador del lugar do acaesciere. E esto que diximos en esta ley, fue defendido, porque ninguno non se atreuesse de infamar a otro, a furto, nin en otra manera. Mas quien quiere dezir mal de alguno, acuselo (5) del mal, o del yerro que fiziere, delante del Judgador, assi como mandan las leyes de aqueste nuestro libro. E prouandolo, non caera en pena porende, e fincara infamado aquel que acusa, en la manera que deve. E como quier que diximos en la primera ley deste titulo, que el que deshonrrasse a otro por palabra, si prouasse que aquel denuesto, o mal que dixo del, era verdad, que non caya en pena; con todo esso, en cantigas, o en rimas, o en dictados malos, que los omes fazen contra otros, o los meten en escripto, non es assi (6). Ca maguer quiera prouar aquel que fizo la cantiga, o rima, o dictado malo, que es verdad aquel mal, o denuesto, que dixo de aquel contra quien lo fizo, non deve ser oydo, nin le deuen caber la prueva. E la razon, por que non gela deuen caber, es esta: porque el mal que los omes dizen vnos de otros, por escriptos, o por rimas, es peor que aquel que dizen de otra guisa por palabra, porque dura la remembrança dello para siempre, si la escritura non se pierde; mas lo que es dicho de otra guisa por palabra, oluidase mas ayna.

(4) *Cantigas*. Adde dict. *L. lex Cornelia*, §. *fin.* ubi Angel. dicit, caveant igitur illi, qui cantilenas componunt. Hostiens. etiam in *summa*, de *injur.* §. *quot modis*. Azo. *C. eod. in summa*, vers. *litteris*, & adde *L. item apud Labeonem*, §. *generaliter*, ff. de *injur.*

(5) *Acuselo*. Adde dict. *L. unic. C. de famos. libel.* & ad petitionem illorum, qui libellum infamationis porrigunt in occulto, procedendum non est ad inquisitionem super contentis ibidem criminibus faciendam, *cap. inquisitionis*, §. *3. de accusat.* ubi etiam per Gloss. Abb. & Doctores.

(6) *Non es assi*. Approbat opinionem Glossæ in *L. eum qui nocentem*, in *princ.* ff. de *injur.* licet aliud voluit Gloss. *Institut. de injur.* §. *1. in verbo fieret*, & idem quod Gloss. in dict. *L. eum qui*, tenet Angel. in dict. *L. 1.* licet Salicetus ibi aliud voluit.

L E X IV.

Non solum verbis, sed & gestu, & factis detractoriis ad

L E Y IV.

Como faze vn ome a otro tuerto, remedandole.

NON tan solamente fazen los omes tuerto, e deshorrá, vnos a otros, por palabra, denostandolos, e diziendo mal dellos, de otra guisa, por cantigas, o por rimas, o por dictados, segun diximos en las leyes ante desta; mas aun por remedijos, o por contenentes malos, que dizen, e fazen vnos contra otros. E porende dezimos, que si vn ome fiziere, o dixere remedijo (1), o contenente malo, ante muchos, con intencion de deshonnrrar, e de infamar a otro, que aquel contra quien lo fiziere, que le pueda demandar en juyzio, que le faga emienda dello, tambien como si le ouiesse fecho tuerto, o deshorrá, en otra manera.

L E Y V.

Como, los que siguen mucho a las virgines, e a las casadas, e a las biudas que bien onestamente, o les embian alcahuetas, e joyas, les fazen deshorrá.

ENojos, e deshonnras, e pesares, fazen a las vegadas los omes a las mugeres que son virgines, o casadas, o biudas que bien honestamente en sus casas, e son de buena fama; e trabajan de fazer esto en muchas maneras. Ca tales y ha (1) que van a fablar con ellas, yendo muchas vezes a sus casas do moran, o siguiendolas en las calles, o en las Eglesias, o por otros lugares do las fallan. Otros y ha, que se non atreuen a fazer esto, mas embianles joyas encubiertamente a ellas, e aun a aquellas con quien bien, para corromper tambien a las vnas como a las otras. E otros y ha, que se trabajan de las corromper, por alcahuetas, o en otras maneras muchas; de guisa, que por el mucho enojo, o el gran afincamiento que les fazen, tales y ha

injuriam alterius fit injuria, & agi potest actione injuriarum. Hoc dicit.

(1) *Remedijo*. Adde *L. item apud Labeonem*, §. *generaliter*, ff. *eod.*

L E X V.

Nimia pulsatione, & frequentatione conjugatam virginem, aut viduam honestam diffamans, tenetur ei actione injuriarum, & judex mandabit injurianti, ut à talibus desistat sub comminatione punitionis, si contrafecerit. Hoc dicit.

(1) *Tales y ha*. Adde *L. item apud Labeonem*, §. *tenetur*, ff. *eod.* & ibi Angel. in §. *meminisse*, inducit contra facientes matutinas de nocte ante domus dominarum, quoniam ex nimia frequentia nonnullam præbent infamiam, vide etiam in §. *si quis*, & §. *item adversus ejusd. L. & eod. tit. L. attentari*, & *L. 1. §. omnem*, ff. *eod.*

ha dellas que vienen a fazer yerro. E aun las buenas, e las que se guardan de errar, fincan como infamadas; porque sospechan los omes, que fazen mal con aquellos que las siguen tan a menudo en alguna de las maneras sobredichas: e los que desto se trabajan, tenemos, que fazen muy gran tuerto, e gran deshonrra a ellas, e a sus padres, e a sus maridos, e a sus suegros, e a los otros parientes. E porende mandamos, que cada vno de los que errassen en alguna de las maneras sobredichas, sea tenuto de fazer emienda dello, a la muger (2) que tal desonrra recibiesse. E demas, deue el Judgador mandar a aquel que seguia, o desonrraua la muger, que non lo faga (3), o que se aparte de aquella locura; amenazandolo, que si non se guarda de aquesto, que le dara alguna pena porende.

L E Y VI.

En quantas maneras puede vn ome a otro fazer desonrra de fecho.

*Leyes
del ti-
tul. 10.
lib. 8.
Recop.*

Friendo (1) vn ome a otro con mano (2), o con pie, o con palo, o con piedra, o con armas, o con otra cosa qualquier, dezimos que le faze tuerto, e desonrra. E porende dezimos, que el que recibiesse tal desonrra, o tuerto, quier salga sangre (3) de la ferida, quier non, puede demandar que le sea fecha emienda della; e el Judgador deue apremiar a aquel que lo firio, que lo emien-

(2) *A la muger.* Adde *L. sed & questionis*, §. *si quis*, ff. *eod.*

(3) *Que non lo faga.* Nota benè, quòd iudex debet obviare delicto commitendo; debet enim ex officio prohibere, ne maleficia fiant, vide per Bald. in *L. 2. C. de serv. fugitiv.* & in *L. 1. §. quies*, ff. *de offic. praefecti urb. L. illicitas*, §. *ne tenuis*, & *L. congruit*, ff. *de offic. praesid.* & quod notat Bartol. in *L. omnis*, C. *de aqua duct.* lib. 11.

L E X VI.

Alium injuriòse percutiens etiam citra sanguinis effusionem, aut manus in eum injiciens violentas, vel eum cum intentione capiendi, vel percutiendi fugans, aut in alio loco eum includens, vel violenter in domum ejus intrans, seu capiens eum, vel aliquam rem violenter auferens, aut ei vestimenta rumpens, vel spolians, vel in faciem ejus spuens, aut manum causa percutiendi contra eum, etiam vacuam elevans, vel debitorem sine mandato judicis capiens, aut domum ejus sigillans, vel superius habitans inferius injuriòse quid fundens, vel è contra fumum superiori injuriòse faciens, vel cornua ad alterius januam ponens, aut librum ad illuminandum vel ligandum acceptum, seu pannos ad suendum, vel alias officiali traditos, injuriòse in callem ejiciens, tenetur actione injuriarum judicis arbitrio commissa taxatione. Hoc dicit.

(1) *Friendo.* Concordat cum *L. lex Cornelia*, in princ. ff. *de injur.* & *Institut. eod.* §. *injuria*.

(2) *Con mano.* Et abusivè verberasse dicitur, qui pugno percutit, *L. item apud Labeonem*, §. *verberasse*, ff. *eod.*

(3) *Sangre.* Dicitur percussio, etsi non exiit sanguis, ut hic; quod nota ad *LL. Fraternitatis* disponentes de percussionibus, & vide Bald. in *L. 2. C. de probation.* & in

de. E aun dezimos, que en otras muchas maneras fazen los omes tuerto, e desonrra, vnos a otros; assi como quando vn ome a otro corre, o sigue (4) empos del, con intencion de lo ferir, o de lo prender; o quando lo encierra en algun lugar, o le entra por fuerça en la casa; o quando le prende, o le toma alguna cosa (5) por fuerça, de las suyas, e contra su voluntad. E porende dezimos, que el que tuerto, o desonrra faze a otro en alguna manera de las sobredichas, o en otras semejantes destas, que deue fazer emienda dello, segun qual fuere el tuerto, o la desonrra, quel fizo. Otrosi dezimos, que rompiendo vn ome a otro a sañas los paños que vistiesse (6), o despojandolo dellos por fuerça, o escupiendolo en la cara a sabiendas, o alçando la mano (7) con palo, o con otra cosa, para lo ferir, maguer non lo fiera, fazele muy gran desonrra, de que le puede demandar emienda en juyzio; e es tenuto el otro de gela fazer, a bien vista del Judgador. En otras maneras muchas podria acaecer que farian los omes desonrra, o tuerto, vnos a otros; como si vn ome fuesse por si mismo a prender a otro sin mandado del Judgador, por debdo (8) que le deuiesse, non auiendo derecho de lo fazer; o le cerrasse la casa, sellandola (9) con alguna cosa, porque non pudiesse entrar, nin salir; o como si morassen dos omes en dos casas, que estuiesse la vna sobre

L. 1. C. si servus exterior. Angelus in tractat. malefic. in parte & ipsum Titium percussit, Abb. in cap. dudum, 2. col. penult. de election. & in *LL. styli*, l. 43. sed an dicatur vulnus, & quid veniat appellatione vulneris? Vide per Bart. in *L. Prætor edixit*, §. *re atrocem*, ff. *de injur.* per Bald. in *L. edicta*, C. *de edendo*, col. 13. in 2. lectura, per Angelum in tractatu maleficior. in parte & ipsum Titium percussit.

(4) *Corre, o sigue.* Et quid si te insequendo cecidisti, & vulneratus fuisti, an insequens teneatur de vulnere? *L. qua actione*, §. *proinde*, ff. *ad leg. Aquil.* dicit quòd non; & limita, ut in *L. item Mela*, in princ. ff. *eod.* & per Angelum Aretin. in tractatu malefic. in parte & ipsum Titium percussit, in fin.

(5) *Toma alguna cosa.* Adde *L. item apud Labeonem*, §. *si quis bona*, ff. *eod.* ubi & Doctores notant, quòd non solum pro vi turbativa, sed etiam expulsiva, & compulsiva, locum habet injuriarum judicium.

(6) *Los paños que vistiesse.* Non tamen ex hoc videtur fieri injuria corpori, ut teneatur ex lege Cornelia injuriarum, ut in *L. sed est questionis*, ff. *de injur.* cujus contrarium videtur hic innui: dic ut per Bart. in *L. locatio*, §. *quod illicitè*, ff. *de public.* & per Innoc. in cap. nuper, de sent. excom. & per Bald. in *L. si qua per calumniam*, C. *de Episcop. & Cleric.* & adde *L. 1. §. 1. ff. de extraordin. crimin.*

(7) *Alzando la mano.* Adde *L. item apud Labeonem*, §. *1. ff. eod.* & Angel. in tractatu malefic. in parte & admenavit.

(8) *Por debdo.* Adde *L. creditores*, & ibi Bart. ff. *ad leg. Jul. de vi privat.* *L. extat*, ff. *quod met. causa*, & *L. 14. tit. 14. §. Partit.*

(9) *Sellandola.* Adde *L. si injuriæ*, ff. *eod.*

bre la otra, e el que morasse en la de suso, vertiesse agua en ella, o alguna cosa lixosa, a sabiendas, por fazer al otro desonrra, o enojo; o si el otro que morasse en la casa de yuso, fiziesse en ella fuego de pajas mojadas, o de leña verde, o de otra cosa qualquier, a sabiendas, con intencion de afumar (10), o de fazer mal, al que morasse de suso; o como si vn vezino pusiesse, o fiziesse poner alguna cosa, a la puerta de otro su vezino, para fazerle desonrra (11), assi como cuernos, o otra cosa semejante; o como si vn ome diesse a otro a iluminar (12), o ligar, algun libro, e aquel que lo tuuiesse, para fazer desonrra al otro que gelo dio, lo echasse ante el en la calle en el lodo; o de otra guisa qualquier, maguer lodo non ouiesse y. E como si Alfayate, o otro Menestral qualquier, echasse en essa manera mesma los paños, o otra cosa, que ome le diesse a fazer de nuevo, o adouar; ca en qualquier de estas maneras sobredichas, o en otras semejantes dellas, que vn ome fiziesse a otro desonrra, es tenuto de le fazer emienda, a bien vista del Judgador del lugar.

L E Y VII.

Como faze desonrra a otro aquel que lo emplaza tortizeramente, o le mueue pleyto de seruidumbre, seyendo libre.

Esfuerçanse omes y ha, de fazer tuerto, o desonrra a otros en muchas maneras, sin aquellas que de suso diximos; esto fazen, quando emplazan (1) vnos a otros a sabiendas tortizeramente, para los meter en costas, e en missiões, e para les fazer perder sus lauores, o algunas otras cosas que farian de su

pro, porque se compongan con ellos, e les pechen algo; o porque los embarquen de algun camino, que sabian que auian de fazer. E algunos y ha, que fazen desonrra a otros en peor manera que esta, demandandolos en juyzio maliciosamente por sus sieruos (2), sabiendo ciertamente, que non han derecho ninguno en ellos, desfamando a ellos, e a sus fijos. E otros y ha, que fazen mayor tuerto con atreuimiento, prendiendo sin mandamiento del Judgador algunos omes, que son forros (3), sabiendo que non han derecho en ellos. E por ende mandamos, que qualquier que fiziere tuerto, o desonrra, en alguna destas maneras sobredichas, o en otras semejantes, que sea tenuto de fazer emienda de ello, a bien vista del Judgador del lugar.

L E Y VIII.

Quien puede fazer desonrra.

Desonrra, o tuerto, puede fazer (1) a otro, todo ome, o muger, que ouiere de diez años e medio (2) arriba; porque tuuieron por bien los Sabios antiguos, que deste tiempo en adelante puede auer cada vno entendimiento, para entender, si faze desonrra a otro; fueras ende, si aquel que la fiziesse, fuese loco (3), o desmemoriado; ca entonces non sera tenuto de fazer emienda de ninguna cosa que fiziesse, o dixesse, porque no entiende lo que faze, mientras esta en locura. Pero los parientes mas cercanos que ouieren estos atales, e los que los ouiessem en guarda, deuenlos fazer guardar, de manera, que non puedan fazer tuerto, nin desonrra a otro; assi como en muchas leyes deste libro di-

(10) Con intencion de afumar. Adde L. penult. ff. eod. & L. 1. §. 1. ff. de extraordin. crimin.

(11) Fazerle deshonrra. Adde L. item apud Labeonem, §. generaliter.

(12) A iluminar. Hoc exemplum & sequens non memini, unde sumptum est, sed facit L. 1. §. 1. de extraordin. crimin.

L E X VII.

Alium malitiosè citans, ut faciat eum dimittere curam rerum suarum, vel ut ab eo aliquid extorqueat, aut si eum, ut servum malitiosè in iudicio petat; seu capiens liberum, cum non habeat potestatem capiendi, tenetur ei actione injuriarum arbitrio iudicis taxanda. Hoc dicit.

(1) Emplazan. Adde L. item apud Labeonem, §. si quis non debitorem, & L. injuriarum actio, §. si quis per injuriam, ff. eod. & vide Bart. in L. si quis repetere, §. 1. ff. ad Turpil. & de producente falsam accusationem, an teneatur poena falsi? Vide per Angelum in tractat. maleficio. in parte neque non ad querelam, col. penult. vide etiam in materia per Bald. in L. si tibi, C. de liberal. caus. facit L. 2. in fin. & ibi notat Joan. de Plat. C. de Decurion. lib. 10. vide etiam in L. si vero pro condemnato, §. fin. ff. qui satisd. cogant.

(2) Por sus sieruos. Adde L. si quis de libertate, ff. eod. & C. eod. L. qui liberos.

(3) Que son forros. Adde L. si liber, ff. eod.

L E X VIII.

A decimo anno cum dimidio ultra in etate constitutus potest injuriam facere, nisi sit stultus, qui de commissis non tenetur; sed talium stultorum, vel furiosorum administratores; seu consanguinei à talibus eos non arcetes tenentur pro injuria. Hoc dicit.

(1) Puede fazer. Sumpta est hæc lex ex dictis Azonis, C. eod. in summa, cum dicit, possunt autem omnes facere injuriam, qui & possunt pati, & è conversio; sed tamen fallit hoc in furiosis, & impuberibus, qui doli capaces non sunt, nam isti injuriam solent pati, & non facere; cum enim injuria ex affectu facientis consistat, consequens est hoc, sive pulsant, sive conviciunt dicant, injuriam fecisse non videri; quæ verba sumpsit Azon ex L. illud, ff. eodem.

(2) De diez años e medio. Adde L. 9. & quæ ibi dixi, suprâ ead. Partit. tit. 1.

(3) Loco. Adde dict. L. 9. tit. 1. suprâ, ead. Partit. & quæ ibi dixi.

diximos que lo deuen guardar, e fazer; e si assi non lo fizieren, bien se podria demandar a ellos el tuerto que aquestos atales fizieren.

L E Y IX.

Contra quien puede ser fecha desonrra, e quien puede demandar emienda della, e ante quien.

Tuerto, o desonrra puede ser fecha a todo ome (1), o muger, de qualquier edad que sea, maguer fuesse loco, o desmemoriado. Pero los que lo tuuiesen en guarda, pueden demandar emienda del tuerto que les fue fecho. Esso mismo pueden fazer los guardadores, en nome de los huerfanos que tuuiesen en guarda. Otrosi dezimos (2), que el padre puede demandar emienda por la desonrra que fiziessen a su fijo, e el abuelo, e el visabuelo, por su nieto, o por su visnieto, e por aquellos que estuuieren en su poder; e el marido por su muger, e el suegro por su nuera (3), e el señor por su sieruo (4). Pero en la desonrra del sieruo, dezimos, que ha departimiento en esta manera. Que si el sieruo, o la sierua, fueren desonrrados de malas

feridas (5), o yoguieren con la sierua (6), o les dixeren denuestos que tangan a su señor (7), estonce pueden demandar emienda por ellos. Mas si les diessen otra ferida pequena, assi como pescoçada (8), o empellada; o si les dixessen denuestos, que tanxessen a ellos, e non a su señor; estonce, non podria el señor demandar emienda por ellos (9). E puede ser demandada emienda de las desonrras, e de los tuertos que ome recibe, en el lugar do fuere fecha, o delante del Judgador que ha poderio de apremiar el demandado, assi como diximos en el titulo (10) de las Acusaciones.

L E Y X.

Como el señor puede demandar emienda de la desonrra que fiziessen a su vassallo en desprecio del.

AViendo algun ome sus vassallos, o otros omes libres (1) que biuiesen con el; si estos recibiesen tuerto, o desonrra, pueden ellos demandar emienda a los que los desonrraron, e su señor non podria ende fazer demanda; fueras ende, quando el tuerto, o el mal, que tales omes recibiesen, les fuesse fecho, se-

L E X IX.

Fieri potest injuria cuicumque pupillo vel fatuo, & possunt eam petere tutores vel curatores, aut pater, avus & proavus, si habet in potestate injuriatum. Item maritus pro uxore, socer pro nuru, dominus pro servo, si gravibus ictibus sit cæsus, aut verbis dominum tangentibus lacessitus; pro levibus autem non aget dominus, neque pro verbis ipsum non tangentibus. Hoc dicit.

(1) *A todo ome.* Adde *L. illud, ff. eod.*

(2) *Otrosi dezimos.* Adde *L. 1. §. 3. vers. per alias, cum sequenti, ff. eod. & Institut. eod. §. patitur.*

(3) *Por su nuera.* Hodie per *LL. regni*, cum exeat filius per matrimonium à patris potestate, non poterit socer injuriarum agere pro injuria illata nurui, nam de jure antiquo patria potestas filii hoc operabatur, ut habetur *in dict. §. patitur*; lex tamen *1. §. 3. vers. per alias, ff. eod. ibi: vel affectu*, innuit contrarium; sed videtur intelligenda, quando & vir ejus erat in patris potestate, ut *in dict. §. patitur.*

(4) *Por su sieruo.* Adde *§. servis, Institut. eod. & L. item apud Labeonem, §. Prætor ait, eod. tit. idem* si fiat religioso, nam competet actio injuriarum ordini, seu monasterio; si tamen fiat clerico sæculari, tunc duæ oriuntur actiones, una quæ competit clerico injuriato; alia ecclesiæ, secundum Joannem Fab. *in dict. §. patitur*, vide *in cap. cum desideres, & in cap. contingit, de sentent. excommun. & ibi per Innoc.*

(5) *De malas feridas.* Adde *dict. §. Prætor ait, & dict. §. patitur.*

(6) *Con la sierua.* Adde *L. si stuprum, ff. eod.*

(7) *Tangan a su señor.* Non ergo requiritur quod concurrat injuria gravis, & quod sit in sugillationem domini, prout volebat Angelus *in dict. §. patitur*, sed alterum sufficit, ut hic, & idem vult Gloss. *in L. item apud Labeonem, §. interdum, ff. eod. & in dict. §. patitur.*

(8) *Pescozada.* Reputatur injuria levis, si quis cum pugno percutiatur, quod Joan. Fab. dicit esse verum *in dict. §. servis*, nisi percutiatur in loco, ubi livorem faciat, vel nisi sint aliqua de illis, quæ faciunt injuriam atrocem, *Institut. eod. §. atrox, & ff. eod. L. Prætor, §. fin. cum L. sequenti*, adde Bald. *in L. sed si hac, §. Prætor, ff. de in jus vocand.* ubi post Guilielm. de Cuneo dicit, quod

regulariter percussio cum pugno, vel manu vacua, non dicitur injuria atrox; vide *infra eod. L. 20.*

(9) *Por ellos.* Adde *L. item apud Labeonem, §. 44. vers. nam si leviter, ff. eod.* Sed an Prætor injuriam talem relinquat inultam? Textus *in dict. L. item apud Labeonem, §. si quis sic fecit*, dicit, quod non; sed Glossa & Doctores intelligunt in injuria gravi, ut judex ex officio puniat, quando esset servus pupilli, vel furiosi, vel per querelam domini, ut dixi supra, & vide per Angel. *in dict. §. Prætor ait.* Fortè posset dici, quod etiam judex ex officio punire posset injuriam etiam levem illatam servo, quia cum tunc neque servus, neque dominus agere possint, succedet judicis officium, ne aliàs crimen remaneat impunitum, & ne detur occasio injuriandi servos indebitè; & ita videtur de mente textus *in dict. §. si quis sic fecit, in verbo maxime*, & quod Angelus ibi notat in fine.

(10) *En el titulo.* Vide *in L. 15.*

L E X X.

Pro injuria facta vasallis, vel familiaribus, ipsi agunt, non autem dominus, nisi in ejus dedecus fuerit illata, tunc enim aget in quantum eum tangit. Item pro injuria religioso illata agit superior: & facientes, & mandantes, ac favorem, consilium, & auxilium ad injuriam dantes, æqualiter tenentur actione injuriarum. Hoc dicit.

(1) *Vassallos, o otros omes libres.* Adde *L. item apud Labeonem, §. penult. & ibi Bartol. ff. eod. & Institut. eod. §. sed si libero homini, & Innoc. & Doctor. in cap. dilectus, de appellat. Bart. in L. 1. §. usque adeo, ff. de injur. Paulus de Cast. post Jacob. de Are. in L. is cujus, ff. de aqua pluvia arcend. & vide etiam per Roder. Suarez allegat. 26. in quæstion. an universitas agat pro damno illato singulis de universitate, & adde de injuria facta vassallo, Baldum *in §. denique, quæ fuit prima causa benef. amit. & in §. injuria, col. 2. de pace juramento firmand.* nota etiam, quod & Principem offendit, qui suis subditis, & partialibus facit injuriam, vide per Bald. *in vers. Opizoni, de pace constant.* & ibidem, quod in omnium vertitur injuriam, quod contra Principem fit: & de injuria facta meo pastori, vide *L. si quis homicidii, & ibi Bald. C. de accusat.**

señaladamente, por desonrra, o menospreciamiento del señor. Ca estonce, bien lo puede fazer, quanto en aquello (2) que pertenesce a su persona, o a la desonrra del. Otrosi dezimos, que si tuerto, o desonrra fuesse fecha a algun Religioso, o Frayle de Orden, en qualquier manera que sea fecha, que su Mayoral (3) puede demandar emienda por el. E deuen fazer esta emienda, tambien los fazedores de la desonrra, o del tuerto, como aquellos que gelo mandaron, o les dieron esfuerço, o consejo, o ayuda (4), para fazerla, en qualquier manera que sea. Ca guisada cosa es, e derecha, que los fazedores del mal, e los consentidores del, que reciban yqual pena (5).

L E Y XI.

Como pueden demandar los herederos emienda de la desonrra que recibio aquel de quien heredaron, seyendo enfermos.

CVytados estan algunos omes, a las vegadas, de enfermedad, de que mueren; e yaziendo assi, vienen otros atreuidamente a sus casas, e entranles todo lo que han, o alguna partida dello, sin mandamiento del Rey, o del Judgador del lugar, diziendo que son sus debdores; e aquellos contra quien es fecho este tuerto, reciben desonrra con daño; e los que lo fazen, muestranse por tortizeros, e por desmesurados. Ca maguer fuesse verdad que era debdor de otro, con todo esso non deue ser desta manera prendado, nin agraviado, por lo que deuia,

(2) Quanto en aquello. Nota hoc verbum.

(3) Su mayoral. Non ipse monachus, nisi Abbas, vel Prælati abesset, & procuratorem non reliquisset, *L. sed si unius*, §. *aut Prætor*, ff. *de injur.* Gloss. in *cap. non dicatis*, 12. *quæst.* 1. & ager Prælati etiam pro injuria levi facta monacho, ut in *cap. parrochianos*, de *sepult.* Joan. Fab. in §. *servis*, Institut. *eod.*

(4) Consejo, o ayuda. Adde §. *non solum*, Institut. *eod.* & ff. *eod.* *L. non solum*, 1. *responso*, & §. *si mandato*, & §. *Proculus*, & vide per Bartolum late in *dict.* §. *si mandato*, & Baldum in *L. 1. 2. & 3. col. C. de serv. fugitiv.* & ibi quod si post mandatum spretum ex intervallo delinquitur, & qualiter probetur mandatum, & quomodo cognoscantur à consilio; & ibi etiam vide, quæ dicit *col. 4.* vide etiam plura notanda per Bald. in *L. non ideo minus*, C. *de accusat.* & ibi *col. 7.* de mandante committi adulterium: & an sit adhibenda distinctio, utrum mandatarius aliàs esset factururus, vel non, vide ibi, *col. 8.* & an teneatur quis ut mandator, & ut præstans opem? Vide ibidem: & ibi etiam in fine, an obligetur mandans, cum teneri non potest mandatarius; & an debeant conveniri coram uno iudice; & an si sit elapsum multum tempus, videatur mandatum revocatum.

(5) Que reciban yqual pena. Adde ad Roman. *cap. 1. in fin.* & *cap. 1. de offic. delegati.*

L E X XI.

Afflicto non est danda afflictio; & ideo absque iudicis Tom. III.

en quanto estuviere en tan gran peligro; porque assaz le abunda el dolor que passa de su enfermedad, e non ha menester que le acrescienten mas en ella, faziendole pesar, tomandole lo suyo, o entrandogelo en tal sazón. E porende mandamos (1), que si alguno sin mandamiento del Rey, o del Judgador, prendare, o entrare los bienes de alguno, en la manera que sobredicha es, que si era en verdad su debdor, que pierda porende el debdo que auia contra el, e peche a sus herederos otro tanto, quanto era aquello que deuia auer, e pierda demas desto (2) la tercia parte de lo que ouiere, e sea de la Camara del Rey, e aun finque el porende enfamado para siempre. E si por auentura el que esto fiziesse, non ouiesse debdo ninguno contra aquel doliente que assi agrauiasse, deue perder porende la tercia parte de lo que ouiere, e auerlo la Camara del Rey, e demas desto, deue fazer emienda a los parientes del muerto, de la desonrra que fizo a el, e a ellos, a bien vista del Judgador del lugar.

L E Y XII.

Que pena merescen los que quebrantan los sepülcros, e desotieran los muertos.

DEsonrra fazen a los biuos, e tuerto a los que son passados deste mundo, aquellos que los huessos de los omes muertos non dexan estar en paz, e los desotieran; quier lo fagan con cobdicia de llevar las piedras, e los ladrillos, que eran

mandato debitoris moribundi bona, aut partem eorum capiens in domum ejus intrans, si est verum debitum, cadit ab eo, & tantumdem ejus heredibus solvit, perditque tertiam partem bonorum Regis Camere applicandam; sed si non erat debitum, perdit tertiam partem bonorum, & insuper consanguineis mortui tenebitur actione injuriarum arbitrio judicis æstimatione commissa. Hoc dicit.

(1) E porende mandamos. Concordat cum *authent. ut defuncti*, seu *funera eorum*, in *princip. collat. 3.* de qua sumpta est *authentica item qui domum*, C. *de sepulc. violat.*

(2) Demas desto. Nota hoc, quia non habetur in dicta *authentica*, & est extensio ad *L. 1. §. & si fortè cadaveri*, ff. *de injur.* & adde Gloss. in *dict. authentic. in princip. super parte præsens lex.*

L E X XII.

Sepulturam injurias, lapides aut lateres auferendo, perdit opus, & locum, ubi fecerit, Regi applicandum. Item sepultum exhumans, & spolians cum armis, occidetur, sine armis autem ad opus Regis perpetuo damnatur; idem de non generoso causa injuriæ exhumante solum; sed generosus perpetuo exulabit. Item consanguineis nolentibus ita accusare, sed civiliter agentibus injuriarum, debet sic injurians in centum morapetinos auri condemnari, & eis accusari nolentibus potest accusare quilibet de populo: & prædicta in sepulchris fidelium, in aliis autem arbitraria est poena. Hoc dicit.

eran puestos en los monumentos, para fazer alguna lauor para si; o para despojar los cuerpos de los paños, e de las vestiduras con que los entierran; o por desonrrar los cuerpos, sacando los huesos, echandolos, o arrastrandolos. E porende dezimos, que qualquier que fiziere alguna destas cosas, e maldades sobredichas, deue auer pena en esta manera. Que aquel que sacare las piedras (1) e los ladrillos de los monumentos, deuen perder la lauor que fiziere con ellos, e el lugar en que los obrare deue ser del Rey (2), e demas deue pechar a la Camara del Rey diez libras de oro (3); e si non ouiere de que las pechar, deue ser desterrado (4) para siempre. E los ladrones, que desotierren, o despojan los muertos, para furtar los paños (5) en que estan embueltos, si lo fizieren con armas, deuen morir porende; mas si lo fizieren sin armas, deuen ser condenados para siempre a las lauores del Rey. Essa mesma pena han los omes viles (6) que los desotierren, e los desonrran, echando los huesos dellos a mal, o trayendolos en otra manera qualquier. Mas si los que esto fizieren fueren fijos-dalgo, deuen ser desterrados para siem-

pre. Pero si los parientes de los finados non quisieren demandar tal desonrra como esta, en manera de acusacion, mas en manera de pecho, estonce el Judgador deue condenar a los fazedores, que fizieron el mal, e la desonrra, que les pechen cient marauedis de oro (7). E lo que diximos en esta ley, ha lugar en las sepulturas de los Christianos, e non en las de los enemigos de la Fe (8); e tal acusacion como esta puede fazer cada vno del Pueblo, quando los parientes del muerto non quisieren fazerla (9). Otrosi dezimos, que los que fizieren alguno de los yerros sobredichos en sepultura de Moro, o de Judio, del señorio del Rey, que pueden recebir pena segun aluedrio del Judgador.

L E Y XIII.

Como pueden demandar emienda los herederos, de la desonrra que fizieron a aquel, que heredaron, seyendo muerto.

Muerto yaziendo algund ome, mager fuesse debdor de otro, non lo deuen restar, nin embargar (1) que non sea soterrado, nin le deuen fazer des-

(1) *Sacare las piedras.* Concordat cum *L. qui sepulchra*, *C. de sepulc. viol.* & cum *L. 2. C. eod.*

(2) *Del Rey.* Adde *L. 2. C. de sepulc. viol.*

(3) *Diez libras de oro.* Adde *dict. L. qui sepulchra*.

(4) *Desterrado.* Nota hoc, quia additur ad *dict. L. qui sepulchra*, & ista lex declarat illam, & quod ibi in Glossa habetur, & approbatur hic opinio Gloss. in *L. fin. ff. eodem*.

(5) *Para furtar los paños.* Concordat cum *L. Prætor ait*, *§. adversus*, *ff. de sepulc. violat.*

(6) *Viles.* Concordat cum *L. fin. ff. de sepulc. violat.*

(7) *Cient marauedis de oro.* Concordat cum *L. 3. in princ.* & *§. qui de sepulchri*, *ff. de sepulc. violat.* & nota istam legem ad illarum declarationem, & adde *L. penult. tit. 13. l. Partit.* & an si agatur civiliter, possit postea agi criminaliter? Vide in *L. unic. C. quando civil. action. crimin. præjudicet*, &c. & quæ notat Bart. in *L. interdum*, *§. qui furem*, *ff. de furtis*, Angelus Aret. in *tract. malefic. in parte neque non ad querelam*, col. 24. Bart. in *L. Prætor edixit*, *§. 1. ff. de injur.* & quoad casum hujus legis videtur, quod non admittatur postea criminalis accusatio, ex quo ante actiones proponuntur ad vindictam, ut in *dict. L. unic. L. sepulchri violati*, conjuncta *L. Prætor edixit*, *§. si dicatur*, *ff. de injur.* Angelus in *L. sepulchri*, la *fin. ff. de sepulc. violat.*

(8) *Enemigos de la fe.* Adde *L. sepulchra hostium*, *ff. de sepulc. violat.* sed an auctoritate judicis possit queri aurum, vel lapides pretiosi in sepulchris antiquis Indiorum maris Oceani? Videtur, quod sic, per *L. quamquam*, in *princ. ff. de aqua pluvia arcena*. & quia illa sepulchra nobis non sunt religiosa, licet non dicantur hostes propriæ, & quia ut sepulchrum sit religiosum de jure canonico, requiritur auctoritas pontificalis, ut tradit Joan. de Imol. in *dict. L. quamquam*.

(9) *Non quisieren fazerla.* Concordat cum *L. 3. in princ. ff. de sepulc. violat.*

L E X XIII.

Prætextu debiti impediens sepulturam, aut aliter defunctum injurias, tenetur actione injuriarum, & si intra novem dies à morte computandos super hoc citet hæredes, aut

gravet, ut dent fidejussores, vel pignoret, vel aliquam innovationem faciat, non valeat quod actum fuit. Item de maledictis defuncto agit hæres injuriarum, quia eadem persona cum defuncto reputatur. Hoc dicit.

(1) *Restar, nin embargar.* An autem cum autoritate judicis ex vigore instrumenti habentis paratam executionem, corpus defuncti debitoris possit detineri, ne sepeliatur, quousque de debito satisfiat? Angelus in *authent. ut defuncti seu funera eorum*, collat. 5. in *princ.* dicit quod sic, per textum ibi; hoc idem in debito liquido voluit Gloss. in *cap. ei qui*, *§. si quis etiam*, 2. *quæst.* 6. allegans *cap. qua fronte*, de *appellat. in parte decisa*. Archid. ibi latè instat dicens, expressè contradicere *L. fin. C. de sepulc. violat.* & quia si ei vivo communicavimus, ergo & ei mortuo communicare debemus, *cap. sane*, 24. *quæstion.* 2. item & alia sacramenta ei concessa sunt, ergo sepultura non debet ei denegari, allegat *cap. illud*, 95. *dist.* & ad illum textum in decisa respondet, quod Papa ibi respondit secundum consuetudinem Anglorum, secundum Ray. & Ala. quibus in hoc tanquam Anglicis est credendum; refert etiam distinctionem Vincentii, utrum ex contractu defunctus teneatur, & non debet impediri sepultura, an ex maleficio, & tunc impeditur, vel quod in ipsa decisione dicitur, tunc locum habet, cum præsumitur de malicia hæredum; refert etiam Tancretum scripsisse in *dict. cap. qua fronte*, quod illud decisionis locum habeat, quando defunctus fuit condemnatus in vita de furto, rapina, vel usura, vel crimen ejus erat notorium, & noluit satisfacere in vita, vel quod in contrariis supra signatis obtinet regulariter: illud autem decisiu casuale fuit, vel locale, vel dicit Archid. quod in casu illo deciso in *dict. cap. qua fronte*, hæredes erant ibi ita potentes, quod de levi adversarius non posset jus suum consequi: ego crederem fortè esse dicendum, quod sive debitum sit liquidum, sive non, & sive debeat per sententiam, vel instrumentum guarentitium, non posse etiam jubente judice, sive debitum sit ex contractu, vel delicto, corpus defuncti arrestari ne tradatur sepulture, per istam legem & per *dict. L. fin.* neque contrarium habetur in *dict. authent. ut defuncti seu funera eorum*, &c. licet in narratione casus dicatur ibi, & quod fiebat sine judice, non per hoc est assumendum argumentum à contrario, ut liceat cum judicis auc-

desonrra, en otra manera ninguna que pueda ser. E si alguno contra esto fiziere, por razon de debda, o queriendolo desonrrar, faria muy gran tuerto a Dios, e a los omes, e a sus herederos; e seria tenuto de fazer emienda, a bien vista del Judgador (2) del lugar, segun fuere el tuerto, e la desonrra que fizo. Otrosi defendemos, que por debdas que el muerto deuiesse, que ninguno non sea osado de prender, nin emplazar por ellas a sus herederos, fasta que passen nueue dias (3) despues que el fino. E si alguno contra esto fiziere, e los agrauiasse en alguna manera, por que le ayan a dar prenda, o fiadores, o renouar cartas sobre el debdo, mandamos, que aquel pleyto que fagan ante que los nueue dias se cumplan, que non vala (4) en ninguna manera. E aun dezimos, que si alguno dixesse mal tortizeraamente de la fama (5) de algun ome muerto, que los sus herederos pueden demandar emienda dello, tambien como si lo dixesse contra ellos mismos; porque, segund derecho, como vna persona (6) es contada la del heredero, e la de aquel a quien heredo.

LEY XIV.

Como pueden demandar emienda al señor, de la desonrra que su sieruo fiziesse a otro.

Sieruo de alguno faziendo tuerto, o desonrra, a otro ome, tenuto es el señor, de lo meter en mano de aquel a quien fizo la desonrra, que le castigue con feridas (1), de manera, que lo non mate, nin lo lisie. E si por auentura, non gelo quisiesse meter en su mano, tenuto es de fazer emienda de pecho por el, a bien vista del Judgador. E si esto non quisiesse fazer, deuele desamparar el sieruo, de todo en todo, en lugar de aquella emienda.

LEY XV.

Por quales razones non puede ome demandar emienda de la desonrra, maguer la reciba.

Maneras y ha de desonrras, que reciben los omes vnos de otros, de que non pueden demandar emienda, nin les deue ser fecha, maguer la demanden. Esto seria (1), como si algun Cauallero, que estuuiesse en hueste, o en otro lugar, do ouiesse de lidiar, derramasse contra mandamiento del Cabdillo, o fiziesse couardia, o otro yerro en fecho de armas, que se tornasse como en des-

mor. prestit. in princip. & vide quæ dicit Socinus consil. 24. in 3. volum. & nota, quod successor in dignitate, non dicitur eadem persona cum defuncto, vide Abb. in cap. cura, de jure patron.

LEX XIV.

Tenetur dominus tradere servum injuriantem, citra mortem & læsionem castigandum, injuriato; aut pro eo injuriæ solvere æstimationem, vel dare eum pro noxa. Hoc dicit.

(1) *Que le castigue con feridas.* Concordat cum *L. sed & si unius*, §. *cum servus*, ff. *eod.* & declarat ille §. secundum Angelum ibi, & etiam ista lex totam materiam noxalem, in qua alternativè condemnatur dominus servi ad litis æstimationem, aut noxæ deditionem, *L. miles*, §. *ita, cum suis concord. ff. de re judic.* illud enim procedit, cum agitur ad persecutionem damni; sed cum agitur civiliter ad vindictam, tunc in potestate domini est servum tradere verberandum, vel dare pro noxa, vel litis æstimationem offerre, & ita intellexit Azon. *C. eod. in summa*, col. 4. vers. *est notandum*, Bart. *in dict. §. cum servus*, & adverte, quod ista verberatio, cum traditur verberandus injuriam passo, debet fieri arbitrio boni viri, vel judicis, ut *in dict. L. sed si unius*, §. *ait Prætor*, & ibi notat Bart. & Angel. & vult etiam ista lex cum subdit: *de manera que lo non mate, nin lo lisie.*

LEX XV.

Si dux militiæ alicui militi quid verendum in corpore, armis, aut equo, fecerit correctionis causa, cessat injuria. Hoc dicit.

(1) *Esto seria.* Concordat cum *L. quod reipublicæ*, & Gloss. ibi ff. *eod.* & cum dictis Azon. *C. eod. in summa*, col. 4. vers. *item excusatur injuriator.*

thoritate, cum talis autoritas esset contra jura; si enim in casu speciali *cap. quamquam*, de *usur. lib. 6.* usurario manifesto denegatur ecclesiastica sepultura, & in aliis casibus, de quibus in *cap. ex parte*, la 2. *de sepult.* per Gloss. & Doctor. ut quia decedit in peccato mortali, in aliis servari debet contrarium, & sic jus commune, ut non denegetur sepultura, quantumcumque debitor sit, & debitum liquidum & manifestum, & dato, quod hæredes sint potentes, ita quod de facili non posset quis jus suum consequi; facit etiam ad hoc *L. fin. tit. 13. 1. Partit.* ibi: *por deuda que deua:* adde Roderic. Suar. *in repet. L. post rem*, ff. *de re judic. in 5. ampliacione ad leg. regiam*, & Felinum *in cap. sicut*, col. 2. *de judicis*, & Guillel. Bened. *in repet. cap. Raynutius*, de *testam. in verbo mortuo itaque testatore*, la 1. *num. 56.*

(2) *Vista del judgador.* Procedit planè in injuria facta cadaveri, vel defuncto aliàs, quam occasione debiti impediendo sepulturam; si tamen id fiat occasione debiti, tunc perdit jus debiti, restituetque quod per vim abstulit, & si nihil sibi debebatur, restituet ablata duplicata, ut *in L. fin. tit. 13. Partit. 1. & in authent. item qui domum*, *C. sepulc. violat.* vel dic, quod si agatur civiliter, procedat dispositio dictæ *L. fin.* si verò criminaliter etiam propter æstimationem sepulturæ, occasione debiti procedat ista lex si agatur criminaliter actione injuriarum: & adverte quod poena publicationis tertiarie partis bonorum, de qua *in dict. authent.* non ponitur in ista lege in isto casu, & tantum impositum in casu *L. 11. supra eod.* & facit quod habetur *in L. 21. infra eod.* ibi: *como quier.*

(3) *Nueue dias.* Adde *dict. L. fin. tit. 13. 1. Partit.* & *authent. sed neque*, *C. de sepulc. violat.* & *L. 1. in fin.* & *L. 2. ff. de in jus vocand.*

(4) *Non vala.* Sed jus principale non perditur, ut dicit glossa communiter approbata *in dict. authent. sed neque.*

(5) *De la fama.* Concordat cum *L. 1. §. & si forte*, ff. *eod.*

(6) *Como una persona.* Adde *in authent. de jurejur. à*

famamiento, o en desprecio de Caualleria; e por tal yerro como este, el Señor de la Caualleria le mandasse fazer alguna desonrra, en manera de escarmiento, assi como si le mandasse quebrantar las armas, o tollergelas, o le mandasse cortar la cola al cauallo, o fazer otra desonrra a el mismo, o a sus armas, o otra qualquier semejante destas; ca por tal desonrra non puede demandar emienda, porque le fue fecha por escarmiento, o por pro de todos comunalmente, assi como diximos en la segunda Partida (2) deste libro, en las leyes que fablan en esta razon.

L E Y XVI.

Como, quando el Alcalde faze prender a alguno por razon de su oficio, non se puede querellar como en manera de desonrra.

Oficial alguno (1) de aquellos que han poder de judgar, emplazando algun ome sobre pleyto criminal (2), de aquellos a quien podria apremiar, si aquel a quien emplazasse, fuesse rebelde a aquel a quien deue obedescer, que non quiesse venir a su emplazamiento, despreciandolo; e el Judgador le mandasse prender, o aduzir ante si, o le mandasse fazer alguna desonrra semejante desta; aquel a quien la fiziesse non puede demandar emienda ninguna, porque fue en culpa, seyendo rebelde a aquel a quien auia de obedecer. Otrosi dezimos, que si el Judgador metiesse a algun ome a tormento, por razon de algun yerro que ouiesse fecho, para saber la verdad del, o por otra razon qualquier, que lo pudiesse fazer con derecho; que por las feridas que le diesse en tal manera como esta, non se puede porende llamar desonrrado, ni deue ser fecha emienda dello. Esso mismo dezimos que seria, si el Judgador derechamente judgasse algun ome a muerte, o perdimiento de miem-

(2) *En la segunda Partida. Titulo 28. per totum.*

L E X XVI.

Si iudex contumaces capi mandaverit, aut justè torqueat, aut corporaliter damnet aliquem, non tenetur injuriarum; sed si injustè verbo vituperat litigantem, tenetur actione injuriarum, & plus contra eum quàm contra privatum fiet estimatio. Hoc dicit.

(1) *Official alguno.* Concordat cum *L. injuriarum*, §. 1. & 2. ff. eod.

(2) *Sobre pleyto criminal.* Nam in civilibus propter contumaciam non procedit ad capturam, sed ad primum, vel secundum decretum, vel aliàs, ut proceditur in causa civili.

(3) *Contra esto fiziessen.* Adde *L. nec magistratibus*, ff. eod. & *L. lege Julia*, ff. ad leg. Jul. de vi publica.

(4) *Mayor emienda.* Nota bene non enim nasci debent

bro. Ca maguer lo mandasse matar, o lisiar, non es tenuto de fazer emienda ninguna a el, nin a sus parientes. Pero los Judgadores, maguer ayan poder segun derecho, de fazer las cosas sobre dichas, con todo esso, mucho se deuen guardar de responder mal, o de fazer desonrra, a los que vinieren ante ellos para alcançar derecho. Otrosi non deuen atormentar a ninguno, si non por alguna de las razones, que dizen las leyes deste nuestro libro, por que lo pueden fazer. E si contra esto fiziessen (3), desonrrando los querellosos de palabra, o de fecho, sin razon, tenuto seria en todas guisas, de fazer mayor emienda (4) por ello, que si otro ome lo fiziesse.

L E Y XVII.

Como, maguer el Astronomero diga alguna cosa de otro por razon de su arte, non le puede ser demandado por desonrra.

Pierden a las vegadas los omes algunas cosas de sus casas, e van a los Astronomeros, que caten por su arte, quales son aquellos que las tienen, e los Astronomeros vsando de su sabiduria, dizen, e señalan algunos, que las tienen; en tal caso como este dezimos, que los que assi señalaron, non pueden demandar que les fagan emienda desto, assi como en manera de desonrra (1); esto es, porque lo dizen faziendolo segun su arte, e non con intencion de los desonrrar. Pero como quier que non pueda demandar emienda dellos, como en manera de desonrra, con todo esso, si el adeuino fuere baratador, que faga muestra de saber lo que non sabe, bien lo puede acusar, que reciba la pena que mandan las leyes del titulo (2) de los Adeuinos, e de los Encantadores.

L E Y

injuriæ, unde jura nascuntur, *L. meminert*, *C. unde vi*, cap. infames, §. arcentur, 3. quæst. 7. licet tamen judici insolentem, vel importunè agentem, increpare verbis, & corrigere, *L. si duo patroni*, §. fin. in fin. ff. de jurejur. tradit Paris de Puteo in suo tractat. syndicatus, fol. 15. colum. 2.

L E X XVII.

Si Astrologus per suam artem nominet furem occultum alicujus rei, non est locus actioni injuriarum; sed si finxit se divinatorem, cum artem ignoret, potest ob hoc accusari, ut puniatur poena, de qua in tit. 23. infra ead. Partit. Hoc dicit.

(1) *Desonrra.* Concordat cum *L. item apud Laborem*, §. si quis astrologus, ff. eod. ubi Angelus monet judices, ne moveantur ex dictis istorum divinatorum.

(2) *Titulo.* Vide infra ead. Partit. tit. 28.

L E Y XVIII.

Que de qualquier desonrra que fiziessen a la muger virgen, o al Clerigo, non pueden demandar emienda.

MVger virgen, o otra qualquier que fuesse de buena fama, si se vistiesse paños de aquellos que vsan vestir las malas mugeres; o que se pusiesse en las casas, o en los lugares, do tales mugeres moran, o se acogen; si algun ome le fiziere estonce desonrra de palabra, o de fecho, o trauasse della, non puede ella demandar (1) que le fagan emienda como a muger virgen que desonrran. Esto es, porque ella fue en grand culpa, vistiendo paños (2) que le non conuienen, o posandose en lugar desonrrado (3), o malo, a que las buenas mugeres non deuen yr: esso mismo dezimos, que si el Clerigo que anduuiesse en talle, o en manera de seglar (4), ca, si tuerto le fiziessen, non podria demandar emienda del como Clerigo, assi como se muestra en la primera Partida deste libro, en las leyes (5) que fablan en esta razon.

L E Y XIX.

Como, aquel que busca bien, e honrra, a su amigo, maguer estorue a otro, non le puede ser demandado por desonrra.

QVeriendo el Rey, o el Comun de alguna Cibdad, o Villa, poner algund ome en officio honrrado, o

L E X XVIII.

Mulierem honestam virginem in habitu meretricali, vel in loco inhonesto se imponentem aggrediens, non tenetur injuriarum: idem de clerico in habitu laicali incedente, cui non satisfiet de injuria, tanquam clerico illata. Hoc dicit.

(1) *Demandar.* Concordat cum *L. item apud Labeonem*, §. *si quis virgines*, ff. *eod.* & allegatur ille §. secundum Angelum ibi, quod qui fornicatur cum meretrice, vel etiam blando sermone illam abducit, non punitur; quod limitat nisi sit nupta, ut in *L. quæ adulterium*, C. *de adulter.*

(2) *Vistiendo paños.* Nam talis præsumitur quis qualis in habitu reperitur, ut hic, & in dict. §. *si quis astrologus*, & per Gloss. & Doctor. in *L. si qua per calumniam*, C. *de Episcop. & cleric.* & in cap. in audientia, de sentent. excomm.

(3) *Lugar desonrrado.* Sed contra quia lupanaria non infamant castitatem, ut in cap. 1. 32. quæst. 5. dic, ut ibi per Gloss. & per Gloss. in cap. quantumlibet, 47. dist.

(4) *En manera de seglar.* Adde dict. cap. in audientia, de sentent. excomm. & cap. si vero, el 2. & cap. si iudex laicus, de sentent. excomm. in 6. & L. 13. & 15. tit. 3. lib. 1. Ordinam. Regal.

(5) *En las leyes.* Vide in L. 3. tit. 9. 1. Partit.

L E X XIX.

Impediens aliquem in officii assecutione rogando, ut alii, & non illi detur, non tenetur actione injuriandi. Hoc dicit.

(1) *Que le faga emienda.* Concordat cum *L. injuriarum*, §. *si quis de honoribus*, ff. *eod.* ubi Angelus notat

fazer otro pleyto con el de arrendamiento; si otro ome qualquier rogasse al Rey, o al Comun de aquel Lugar, que aquel officio dicesse a otro alguno, o que fiziessse aquel pleyto con el, diziendo que era mas sabidor, o mejor para ello, maguer que por tal razon como esta fuesse el otro estoruado que non ouiesse aquella honrra, nin aquel lugar que deuia auer, con todo esso non le puede demandar a aquel que lo estoruo, que le faga emienda (1) dello como a ome desonrrado. Esto es, porque todo ome deue asmar, que aquel que este ruego fizio, non se mouio a fazerlo con intencion de le fazer desonrra, mas por pro del Rey, o del Comun de aquel Lugar, o por ayudar a su amigo.

L E Y XX.

Quales desonrras son graues, a que dizen en latin atroces; e quales non.

ENtre las desonrras que los omes reciben vnos de otros, ay muy gran departimiento. Ca tales y ha dellas, a que dizen en latin, atroces, que quiere tanto dezir en romance, como crueles, e graues. E otras y ha, que son leues. E las que son graues, pueden ser conocidas en quatro maneras (1). La primera es, como quando la desonrra es mala, e fuerte en si, por razon del fecho tan solamente; assi como si aquel que recibio la desonrra, es ferido de cuchillo, o de otra arma qualquier,

pro decurionibus impediens honorem alicujus civis, quia non tenentur ob hoc actione injuriarum.

L E X XX.

Injuriarum facti quædam sunt atroces, & quædam sunt leves: atroces cognoscuntur ex quatuor, scilicet ex vulneris magnitudine, quia sanguis exiit, vel membrum mutilatum fuit, aut alias quis vilipendiosè manu, vel pede percutitur. Item ex loco, quia in oculo vel facie percutitur, vel coram Rege, aut iudice, vel in ecclesia, vel concilio, vel alio publico loco. Item ex persona injuriantis vel injuriati, ut si pater per filium, dominus per vasallum, vel famulum, aut colonum, aut patronus per liberrum, vel iudex per subditum injurientur. Item ex cantilena, dictamine, aut famoso libello. Cæteræ autem sunt leves, & in plus fiet æstimatio in atrocibus, quàm in levibus injuriis. Hoc dicit.

(1) *En quatro maneras.* Concordat cum §. *atrox*, Institut. de injur. & L. *Prætor edixit*, §. *fin.* & L. *vulneris*, & L. *sed est quæstionis*, & L. *sed si unius*, §. *quædam*, ff. *eod.* & dicit Albericus in dict. §. *fin.* quod illa dicitur injuria atrox, per quam donatio revocatur, ut C. *de revoc. donat.* L. *fin.* vel illa propter quam filius potest exhæredari, ut in *auth. ut cum de appellatione cognosc.* §. *causas*, & per istam legem prout & dicit Joan. Fab. in dict. §. *atrox*; & per illum textum declaratur, quod scribitur in cap. *pervenit*, de sent. excomm. ubi dicitur, quod episcopus potest absolvere de levi injuria illata in persona clerici; habes enim quæ dicatur gravis injuria, & quæ levis. Prælati tamen de consuetudine, secundum eum, absolvunt indistinctè, ubi non fuerit sanguis, vel livor; non tamen possunt secundum eum, per dict. cap. *pervenit*, & dict. §. *atrox* &

quier, de manera, que de la ferida salga sangre, o finque lisiado de algun miembro; o si es apaleado, o ferido, de mano (2), o de pie, en su cuerpo abiltadamente (3). La segunda manera por que puede ser conocida la desonrra por graue, es por razon del lugar del cuerpo, assi como sil furiesse en el ojo, o en la cara (4); o por razon del lugar, do es fecha la desonrra, como quando desonrran a alguno de palabra, o de fecho, delante del Rey, o delante de alguno de los que han poder de judgar por el, o en Concejo, o en Yglesia, o en otro lugar publicamente ante muchos. La tercera manera es, por razon de la persona (5) que recibe la desonrra, ansi como si es fecha a padre de su fijo, o al auuelo de su nieto, o al Señor de su vassallo, o de su rapaz; o de aquel que el aforro, o de aquel que el crio; o al Judgador (6), de alguno de aquellos que el ha poder de apremiar, porque son de su juridicion. La quarta es, por cantigas (7), o por rimas, o por famoso libelo, que ome faze en desonrra de otro. E todas las otras desonrras que los omes fazen los vnos a los otros, de fecho, o de palabra, que non son tan graues por razon del fecho tan solamente, como de suso diximos, o por razon del lugar, o por razon de aquellos que las reciben, son contadas por liuianas. E por-

ende mandamos, que los Judgadores que ouieren a judgar las emiendas dellas, que se aperciban por el departimiento susodicho en esta ley a judgarlos; de manera, que las emiendas de las graues desonrras sean mayores, e de las mas ligeras sean menores; assi que cada vno reciba pena segun que meresce, e segun fuere la desonrra, o ligera, o graue, que fizo, o dixo a otro.

LEY XXI.

Que emienda deue recibir aquel, a quien es fecha desonrra.

Cierta pena, nin cierta emienda, non podemos establecer en razon de las emiendas que deuen fazer los vnos a los otros, por los tuertos, e las desonrras que son fechas entre ellos; porque en vna desonrra mesma non puede venir yqual pena, nin yqual emienda, por razon del departimiento que diximos en la ley ante desta, que auian; porque las personas, e los fechos dellas, non son contados por yguales. E como quier que las pusimos a los que fazen malas cantigas, o rymas, o dictados malos, o a quien desonrra los enfermos, o los muertos; porque cierta pena non podemos poner a cada vna de las otras desonrras, por las razones de suso dichas, tenemos por bien, e mandamos, que qualquier que reciba tuerto, o desonrra, que pueda demandar emienda della, en vna des-

Ley 2.
tit. 10.
lib. 8.
Recop.

& quæ dicantur delicta atrociora, & quæ atrociora, & quæ atrocissima; vide per Gloss. & Bart. in *L. auxilium*, ff. de minor. & per Gloss. & Bart. in *L. 1. §. si quis*, ff. de suspect. tutor. & per Bald. in *L. ut vim*, col. fin. ff. de iustit. & jur. & exceptio, quod injuria non est atrox, potest opponi ante litem contestatam, vide Bart. in dict. *L. Prætor edixit*, §. casus; adde etiam quæ dicatur injuria atrox, Speculator. tit. de legato, §. nunc dicamus.

(2) *De mano*. De percussione cum pugno, dixi supra eod. in *L. 9.*

(3) *Abiltadamente*. Ex hoc verbo patet, quod non omnis injuria in corpus illata dicitur atrox, nisi sit vituperosa; si enim sit leviter percussus, non reputatur injuria atrox, ut in *L. item apud Labeonem*, §. Prætor ait, & ibi notat Angelus ff. eod. non ergo procedat dictum Bart. in *L. non solum*, §. si mandato, ff. eod. quod omnis injuria, quæ infertur in corpus, est atrox, ubi dicit Angelus, quod tunc dicam atrocem, cum per communem opinionem loci injuria appellatur atrox. Florentiæ enim secundum eum percussio cum pugno non reputatur atrox; & alibi incendere barbam appellatur atrocissima, & ubi opinio vulgi deficit, dicit ipse illam reputari atrocem, quæ punitur, etsi illata esset in persona filii, aut juvenis errantis emendationis causa, per textum in *L. 1. C. de emend. propin.* tu tene menti istam legem Partitarum hoc declarantem.

(4) *En el ojo, o en la cara*. Adde dict. *L. Prætor edixit*, §. fin. cum sequent. ff. eod. & dict. §. atrox, Instit. eod. & Ang. Aretin. in tract. maleficior. in parte in facie: unde & alapa reputatur gravissima injuria, unde & Evangelistæ in passione Domini istam, ut gravissimam & atrocissimam injuriam expresserunt & scripserunt, Matthæi 26. v. 27. Marci 14. v. 66. Lucæ 22. v. 64. Joan. 18. v. 22. & cap. 19. v. 3. & de immitte caput alterius in luto, vide *L. 1. tit. 3. lib. 4. Foro LL.*

(5) *Por razon de la persona*. Et dicebat Bald. in *L. si quis in hoc genus*, C. de Episc. & Cleric. per textum ibi, quod qualibet offensa facta clerico, dicitur atrox injuria: de injuria facta tabellioni, vide *L. 14. tit. 19. 3. Partit.* & sigillatori publico in *L. 5. tit. 20. ead. Partit.* & major est injuria quæ fit sacerdoti, cum defert sacerdotalia signa, quam quando non defert, *L. atrocem*, & ibi Bald. C. de injuriis, & adde etiam de injuria facta patri a filio, *L. 1. tit. 9. lib. 8. Ordinam. Regal.*

(6) *Al Judgador*. Adde textum cum glossa in authent. ut Judices sine quoquo suffrag. §. illud, collat. 2. Bald. in §. injuria, in princ. de pace juramento firm. ubi de dante alapam potestati: vide etiam in dict. §. atrox, *L. sed si unius*, §. quædam, ff. eod. & *L. omne delictum*, §. 1. ff. de re militari.

(7) *Por cantigas*. Adde *L. 3. supra*, eod. & *L. unius*, C. de famosis libellis.

LEX XXI.

Ubi pro injuria certa & poena determinata non invenitur apposita, æstimabitur arbitrio judicis; & si injuriatus vult ad æstimationem pecuniariam agere, judex interrogabit eum pro quanto nolisset injuriam illam sustinuisse, & si temperatè respondet, faciat eum super æstimatione jurare, quam expressit, & in æstimatione sic jurata condemnet; sed si videtur ei, quod immoderatam expressit quantitatem, temperet eam ante juramentum. Si verò ad poenam criminalem injurianti infligendam velit agere, tunc judex potest injuriantem pecunialiter, vel corporaliter arbitrariè punire, & si pecunialiter punit, applicatur Regis cameræ; sed una istarum actionum electa altera tollitur, quia ex uno delicto non debet quis duas poenas pati, nec una electa potest variare. Hoc dicit.

destas dos maneras (1), qual mas quisiere. La primera, que faga el que lo desonrra, emienda de pecho de dineros. La otra es en manera de acusacion, pidiendo, que el que le fizo el tuerto, que sea escarmen- tado por ello, segun aluedrio del Judga- dor. E la una destas maneras se tuelle por la otra (2), porque de vn yerro non deue ome recibir dos penas porende. E desde que ouiere escogido (3) la vna, non la puede dexar, e pedir la otra. E si pidiere (4) el que recibe la desonrra, quel sea fecha (5) la emienda de dineros, e prouare lo que dixo, o querello, deue estonce preguntar el Judgador al querelloso (6), por quanto non querria (7) auer recebido aquella des- onrra; e desde que la ouiere estimado, el de- ue mirar (8) qual fue el fecho de la des-

onrra, e el lugar en que fue fecha, e qual es aquel que la recibio, e el que la fizo. E catadas todas estas cosas, si entendiere que la estimo derechamente, deuel mandar que jure, que por tanto quanto estimo la desonrra, que la non querria auer recebido; e desde que la ouiere jurado, deuela judgar, e mandar al otro, que le peche la estima- cion. E si el Judgador entendiere que la aprecio a demas, deuegela templar segun su aluedrio, ante que le otorgue la jura (9). E si aquel que recibio la injuria, faze acu- sacion de aquel que lo desonrra, e deman- da que sea fecho escarmiento (10), e ven- gança del; estonce el Judgador, catando todas las cosas que de suso diximos, e se- yendo prouado el tuerto, puede escarmen- tar (11), o dar pena de pecho, a aquel que

fi-

(1) *Dos maneras.* Concordat. cum §. in summa, Ins- titut. de injur.

(2) *Se tuelle por la otra.* Adde L. Prator edixit, §. 1. & L. quod senatusconsultum, ff. eod. si tamen de inju- ria atroci actum est injuriarum, nihilominus agi potest lege Aquilia ad damnum: & è conuerso, non enim in actione injuriarum agitur ad damnum, ut ad damnum, sed ut ad contumeliam, L. item apud Labeonem, §. si quis seruo verberato, ff. eod. secundum Azon. C. eod. in summa, col. fin. vers. illud etiam noto, Gloss. in dict. §. in sum- ma, quod tamen declara, limita & intellige, ut per Bart. in dict. §. si quis seruo, ubi & Glossa; & vide L. qui seruum, ff. de action. & obligation.

(3) *Escogido.* Adde dict. L. Prator edixit, §. 1. & L. quod senatusconsultum, ff. eod.

(4) *Pidiera.* Et qualiter formetur libellus cum agitur civiliter injuriarum, vide per Angel. Aret. in tractatu malefic. in parte neque non ad querelam, col. fin. & Ins- titut. de injur. ubi ponit breuem formulam: talis irro- gavit mihi talem injuriam, cujus emendam æstimo in centum libras, in quibus peto ipsum condemnari salua vestra legitima taxatione.

(5) *Quel sea fecha.* Concludit ergo dari sibi, cum agit civiliter actione injuriarum, & ita tenet Gloss. in dict. §. in summa, & Specul. in tit. de injur. in princ. & Ro- fredus in suis libellis. Angelus tamen in L. item apud Labeonem, §. si quis seruo, dicit, quod de hoc semper dubitavit, & allegat in contrarium, quia ex quo propo- nitur ad vindictam, poena debet esse fisci, L. inde Ne- ratius, ff. ad leg. Aquil. L. agraria, ff. de termino amor. & quia olim per legem duodecim tabularum poena injuriæ, quando perdebatur membrum, erat talio, omnis alia injuria vendicabatur pecunia, ut in §. pena, Institut. eod. hæc autem poena secundum eum iterum in desuetudi- nem abiit propter constitutum Prætoris; unde dicit poenam subrogatam per Prætores ejusdem naturæ esse: tene ergo menti istam legem Partitarum tollentem illam ambiguita- tem, de qua Angelus dubitavit.

(6) *Al querelloso.* Quid si sit probatum per testes super æstimatione injuriæ, an tunc debeat illud judex sequi, vel adhuc possit illam moderare? Socinus consil. 146. viso processu agitato, col. fin. vers. secunda difficultas, dicit, se non recolere hoc in jure inuenisse tactum in individuo, & concludit, quod judex debet sequi probata, & secun- dum ea judicare, & quod debeat cessare æstimatio ista ar- bitrio judicis; ex quo est probata æstimatio per testes, & fit ab hominibus ejusdem conditionis; vide ibi per eum: tutius tamen erit, quod & isto casu, tu non recedas à forma hujus legis, possunt enim testes facilliter decipi in ta- li æstimatione.

(7) *Non querria.* Non ergo est necesse, quod actor se referat ad damnum, hoc est quod dicat, potius se voluisse pati tantum damnum, quam pati tantam injuriam, prout fuit opinio quorundam relata per Gloss. & Bart. in L. in- juriarum æstimatio, ff. eod. non ergo procedit quod dicit Albericus ibi, quod communiter errant in hoc advocati, quod faciunt jurare clientulos, quod pro tanto noilent sus-

Tom. III.

tinuisse talem injuriam, sed quod jurare debent, quod ante expendissent tantum de suo, quam pati voluissent ipsam injuriam; & cessabit difficultas, quam ibi tangit, & in L. si non convicti, C. eod. quid secundum hoc faciet pauper homo, qui non poterit dicere, quod voluisset tantum per- dere de suo? Et dicit, quod tunc poterit dicere, si habe- rem vel habuissem tempore illatæ injuriæ, quod tempus de- bet inspicere, ut in dict. L. injuriarum æstimatio: Joan. Fab. etiam in §. sed & lex, Institut. eod. refert dictas opiniones, qualiter debeat pars se referre in æstimatione, an ad damnum, vel lucrum, & dicit, quod moderni se- quuntur opinionem Azonis, quod referre se debent ad damnum, non ad lucrum. Bartolus tamen & Angelus in dict. L. injuriarum, post Glossam ibi, volunt, quod ad utrumlibet potest se referre, sive ad lucrum, sive ad dam- num: tu tene menti istam legem Partitarum in sua practica.

(8) *Deue mirar.* Adde §. pena, Institut. eod. & L. constitutionibus, ff. eod.

(9) *Otorgue la jura.* Nota bene formam & practicam istius legis ad declarationem juris communis; approbatur enim hic opinio illorum, quos refert Albericus in L. si non convicti, C. eod. cum dicit, quod considerabit judex locum, & tempus & personam injuriam passam, & secun- dum hoc æstimabit injuriam, & si æstimatio actoris sit jus- ta, illi stabit, & si non, moderabit eam delato sacramento actori. Quid autem si judex notoriè sciat reum esse non sol- vendo, an poterit absque eo, quod duas ferat sententias, commutare poenam pecuniariam in corporalem? Albericus ibi referens opinionem quorundam, vult, quod sic, licet secundum eum in libello actor non posset, cum civiliter agit injuriarum, hoc petere, quia lite pendente, vel ante executionem posset fieri solvendo, argumento L. si ser- uum, §. fin. ff. de verb. oblig. & L. arbitrio, ff. de dolo.

(10) *Escarmiento.* Pro injuria tamen levissima non posset agi criminaliter, ut in cap. cum te, de re judic. & tenet Jo. Fab. in §. in summa, Institut. eod.

(11) *Escarmantar.* Prout habetur in L. fin. ff. eod. est ergo poena arbitraria, sed an possit arbitrium exten- di usque ad poenam mortis? Glossa, quod sic, in dict. §. in summa, quæ vulgariter ad hoc allegatur pro singu- lari; illam tamen glossam dixit non esse veram Jaso in L. & si legibus, C. si contra jus, vel utilit. public. per textum notabilem in L. 1. ff. de furib. balnear. & ibi Alberic. refert etiam Joan. de Imol. reprobantem illam glossam in L. 2. ff. de public. judic. Felinus tamen in cap. ex lit- teris, col. 11. 12. & 13. late insistit circa illam glossam, & tenet eam allegans multa pro ea, & tandem limitat, & declarat quinque modis, scilicet, quod requiratur, ut possit mortem arbitrari, excessus gravis facinoris, & quod pro- cedat in delictis consummatis, non in attentatis, & nisi lex, vel statutum committat poenam arbitrio judicis per verbum moderari, vel modificari: & quando datur arbitrium in- ter poenas à jure concessas & expressas, non ubi judici simpliciter datur arbitrium puniendi, vel exaggerandi poe- nas, quia tunc non poterit arbitrari poenas mortis, & nisi limitetur arbitrium, ut non possit mortem arbitrari, vi- de ibi latius per eum. Vide etiam Decium consil. 100. in

Aaa

can-

fizo la desonrra. E si por auentura, pena de pecho le pusiere, deue ser estonce de la Camara del Rey (12). Otrosi lo puede escarmentar en otra manera, segund que fuere la persona.

L E Y XXII.

Fasta quanto tiempo puede ome demandar emienda de la desonrra que recibio.

Fasta vn año puede todo ome demandar emienda de la desonrra, o del tuerto, que recibio. E si vn año passasse (1) desde el dia (2) que le fuesse fecha la desonrra, que non demandasse en juyzio emienda della, de alli adelante non la

causa inquisitionis, col. fin. ubi singulariter intelligit illam glossam in gravi crimine, & quando circumstantiæ delicti hoc suadent, allegat Bald. in L. fin. in fine, ff. de rerum division. & Joan. de Imol. in cap. inquisitioni, de accusat. & ibi Joan. de Anania in fin. intelligit etiam quando de tali delicto jam esset solitum arbitrari certam poenam, nam tunc illa est, & non alia imponenda, vide ibi latius per eum; adde etiam Alexand. consil. 111. volu. 1. col. penult. dicentem communem esse sententiam, quod attendi debet, an qualitas delicti, & circumstantiarum sit talis, quod de jure communi, vel de consuetudine sit poena mortis imponenda, & tunc imponi possit, alias non; vide etiam per Socin. consil. 188. visa bulla, col. penult.

(12) De la Camara del Rey. Adde Gloss. in dict. §. in summa, quæ allegat L. fin. ff. eod.

L E X XXII.

Actio injuriarum intra annum potest intentari, postea verò non, quia ex tanti temporis diuturnitate præsumitur remissa, & non ad animum revocata. Item tollitur, si sponte injuriatus associatur injurianti, aut simul comedunt vel bibunt; vel si dixit, quod non receperat ad injuriam, aut si eam expressè remisit injuriatus. Hoc dicit.

(1) Si vn año passasse. Intellige de anno continuo, secundum Gloss. & ibi Angel. & Salicet. in L. si non convitii, C. eod. & Azon. C. eod. in summa, & satis probatur hic, nisi ubi injuria facta esset per metum, quia tunc esset utilis annus, L. si cum exceptione, §. 1. ff. quod met. caus. & intellige in quacumque injuria, sive pratoria, sive civili, prout etiam voluit Azon. C. eod. in summa, col. penult. & fin. & ista fuit antiquorum magis communis opinio, ut tradit Joann. And. in addit. ad Specul. tit. de injur. §. 1. in addition. super parte actio. ubi ipse idem tenuit, licet contrarium tenuit Martinus in actione descendente ex lege Cornelia in illis tribus casibus, cum quis pulsatus, verberatusve, vel domum ejus vi introitam dicat, ut in L. 1. & L. lex Cornelia, ff. eod. & hoc tenuit Gloss. in dict. L. lex Cornelia, Angel. & Salicet. in L. si non convitii, C. eod. & alii relati per Joan. And. ubi supra; tenet ergo menti ista legem Partitarum tollentem hanc dubitationem: dicunt tamen Host. Ant. de Bu. & Abb. in cap. ea noscitur. de sententia excom. & Faber in §. sed & lex, Institut. de injur. quod licet actio injuriarum expiret anno, tamen per viam exceptionis compellitur injuriatus excommunicatus satisfacere etiam post annum, quia non debet absolvi, nisi primo satisfaciatur, ut ibi, & sic indirectè consequetur excipiendo, quod non posset directè agendo; & istud dictum refert Felin. in cap. si autem, col. fin. de rescript. contra quod inducit decisionem Rotæ in novis, tit. de injur. decis. 2. reperies illam in novis decisionibus, num. 240. incipit pro injuriis, ubi dicitur, quod per lapsum anni est sublata actio injuriarum, & obligatio civilis & naturalis, adeo quod tacendo per annum videtur injuriatus remisisse omnem injuriam: & dicit ibi collector hoc semper fuisse servatum in Rota, & ideo secundum Felinum excommunicatus dicit, non est opus satisfactione, de eo in quo per legem eram obligatus, & per legem totaliter liberatus; tandem Felinus relinquit cogitandum. Ego in hoc de injuriante ex-

podria fazer; porque puede ome asmar, que se non tuuo por desonrrado, pues que tanto tiempo se callo, que non fizo ende querella en juyzio; o que perdono a aquel que gela fizo. Otrosi dezimos, que si vn ome recibiesse desonrra de otro, e despues desso se acompañasse con el de su grado, e comiesse (3), o beuiesse con el, en su casa, o en la del otro, o en otro lugar, que de alli adelante non puede demandar emienda de tuerto, o de desonrra, quel ouiesse ante fecha. E aun dezimos, que si despues que vn ome ouiesse recebido desonrra de otro, que si aquel que gela ouiesse fecho, le dixesse assi: Ruegovos, que non vos tengades por des-

communicato, non recederem ab opinione prædictorum, quia ex quo canon infligit excommunicationem propter injuriam, injuriatus tacens fuit contentus provisione legali, & nil mirum si tacuit sciens, non posse absolvi, nisi satisfaciatur; & sic isto casu non fuit visus remittere satisfactionem, argumento L. cum de indebito, ff. de probation. quia ubi potest capi alia conjectura, quam remissionis, illa est accipienda: & adverte, quod nedum actio injuriarum civilis tollitur anno, verumetiam & accusatio criminalis ex delicto injuriarum orta, quod satis in ista lege probari videtur, juncta L. supra proxim. & quia de crimine regulariter non potest criminaliter queri ultra tempus infra quod potest de eo civiliter agi, & extincta civili, erit extincta criminalis; ita tenuit singulariter Jacob. Bu. in L. querela, C. de fals. & ibi Ang. & latius Salicetus & tradit etiam Joan. Franc. Balb. in tract. prescription. charta 30. col. 4. vers. tertio notabiliter limita.

(2) Desde el dia. Nota benè à quo tempore incipit currere iste annus; sed an curret ignoranti injuriam? Guillel. de Cugn. in L. si cum exceptione, §. satis clementer, ff. quod met. caus. tenet, quod sic, & est dictum singulare, allegat L. penult. ff. si quis test. lib. esse jus. fuer. & L. omnes, C. de præscript. 30. vel 40. annor. & istud dictum refert pro singulari collector decisionum Rotæ, in dict. decision. 240. in novis, & allegat pro eo aliqua, quæ ibi poteris videre: ego tamen crederem non currere ignorantem ex regula L. annus, ff. de calumnia, & in cap. quia diversitatem, de concess. præbend. & patet ex ratione hujus legis ibi: *porque puede ome asmar, &c.* unde cessante ratione, videtur de mente hujus legis, quod annus iste non curreret ignoranti; neque obstant LL. allegatæ per Guillel. quia L. illa penultima procedit, ut ex ea patet, in illo speciali casu, de quo ibi; quod patet, cum dicit illa lex in fine, quamvis in pluribus causis aliis justa ignorantia excusationem mereatur, & L. omnes, loquitur in præscriptionibus longissimi temporis: vide circa hoc, quod dicit Bart. in L. Labeo, ff. si quis test. lib. esse jus. fuer. & ibi vide longam additionem ad eum.

(3) Comiesse. Sequitur dictum Glossæ exemplificantis textum ibi in §. fin. Institut. eod. & dicit Bart. in L. non solum, §. 1. ff. eod. quod sola remissione & dissimulatione, etiam sine præsentia partis, tollitur actio injuriarum ab initio, vel ex post facto, per textum in dict. §. 1. vide quæ latius dico in gloss. infra, proxima. Facit etiam L. in ipsius, C. famil. ercis. ubi Bald. quod si inimici faciunt sibi grata servitia, vel ut amici invicem conversantur, præsumitur inter eos facta concordia, quia offensa remittitur per indicia, ut in dict. §. fin. Et quid si leget ei, qui injuriavit? Baldus ibi, quod videtur remittere offensam: adde etiam quod dicit Baldus in authent. si dicatur, C. de testam. & procedit ista lex & dispositio, dicti §. fin. sive injuria sit verbalis, sive realis, cum loquatur inter distinctè, secundum Fabr. in dict. §. fin. & limita secundum eum, nisi ambo fuissent invitati ad magnum festum, & fortè fuerunt positi ad unam mensam, vel simul, quia tunc ex quadam honestatis necessitate habuit hoc facere; & idem si recepit eum ad osculum pacis in ecclesia, nam salva honestate non potest refutare, allegat Clement. fin. de sent. excom.

onrrado de lo que vos fize, e que non vos quexedes de mi; e el otro respondiesse (4), que se non tenia por desonrrado, o que lo non queria mal, o que perdía querella del; que de allí adelante non es el otro tenuto de le fazer emienda por aquella desonrra.

L E Y XXIII.

Como el heredero non puede demandar emienda de desonrra que ouiesse fecho en su vida a aquel a quien heredo, si el non la ouiesse comenzado a demandar.

Heredero (1) ninguno non ha poder de demandar emienda de la desonrra, nin del tuerto, que le ouiesse fecho en su vida a aquel cuyo heredero es; fueras ende, si el finado ouiesse ya comenzado a demandar en juyzio, ante que muriesse, e fuesse ya comenzado el pleyto por respuesta. Ca estonce, bien puede el heredero entrar en la demanda, en aquel lugar do lo dexo el finado, e seguir el pleyto fasta que den sentencia sobre el: e aquellos que el tuerto, o la desonrra al finado fizieron, tenudos son de responder a su heredero, tambien como farian a el mismo si fuesse biuo. Mas si en su vida non ouiesse comenzado el pleyto, assi como sobredicho es, estonce sus herederos non lo podrian demandar, porque las demandas atales, en que cae vengança con pena, non passan a los

herederos, si non fuessen en vida demandadas de aquel de quien heredaron; fueras ende, si la desonrra le fuesse fecha a la sazón que estaua cuytado de la enfermedad de que murio, o despues que fue finado, assi como de suso diximos (2). Otrosi dezimos (3), que si aquel que ouiesse fecho el tuerto, o la desonrra, se muriesse ante que fiziesse emienda de ello, que estonce non lo pueden demandar a sus herederos; fueras ende, si lo ouiesse comenzado a demandar en su vida del, e fuesse ya comenzado el pleyto por respuesta. Ca estonce, los sus herederos tenudos son de entrar, e seguir el pleyto, en aquel lugar do estaua quando fino aquel de quien heredaron; e si fuessen vencidos, deuen fazer emienda en lugar de aquel cuyos herederos son.

TITULO X.

De las Fuerças.

Soberuiosamente, e con maldad se atreuen los omes a fazer fuerças vnos a otros. Onde, pues que en el titulo ante de este fablamos de las Desonrras, queremos aqui dezir de las Fuerças. E demostrar, que cosa es Fuerça. E quantas maneras son della. E que pena merescen los que la fazen a otri. E los que los ayudan a fazerla.

LEY

Leyes del título 18. lib. 8. Recop.

(4) *Respondiesse.* Concordat cum *L. si tibi, §. quādam sunt, ff. de pactis*, ubi habetur, quod actio injuriarum ipso jure tollitur per pactum, & cum *L. non solum, §. 1. ff. de injur.* & quando injuriam patiens dissimulavit, quia forte risit cum injuriam passus est, hæc dissimulatio impedit nativitatem actionis injuriarum; quod intellige secundum Angelum *in dict. §. 1.* quando injuria non est illata in corpus vel in membra cum sævitia, cum nemo sit dominus membrorum suorum, *L. liber homo, ff. ad leg. Aquil.* neque posset quis consentire, ut corpus suum lacerescatur, imò contra faciens puniatur, *L. 1. ff. bonis eor.* si autem quis à principio non dissimulavit injuriam, sed postea remisit absque pacto, de jure communi erant opiniones, an tunc sufficeret remissio simplex, nam Azon dicebat, *C. eod. in summa*, quod sic; Pileus autem dicebat, quod ab initio dissimulatione tollitur, non ex intervallo, & hanc opinionem videtur sequi Gloss. *in dict. §. Institut. eod. in Gloss. fin. in fin.* unde multo minus tolleretur dissimulatione, si lis esset contestata, vel citatio facta, secundum Joan. Fabr. *in dict. §. fin.* & vide Hostiens. & Abb. *in cap. olim de injur.* sed ut dixi in gloss. *precedenti*, Barr. *in dict. §. 1.* tenet opinionem Azonis, & idem tenet ibi Angelus, ut sicut nuda voluntate impeditur nativitas, & ortus, ita nuda voluntate tollatur, licet non deducatur renuntiatio in pactum; & istam partem videtur amplecti lex ista Partitarum, in casu precedenti, cum dixit: *si despues de esso se acompañasse con el, &c.* vel forte esset dicendum, quod ex ista lege Partitarum concordentur dictæ opiniones, videlicet, quod injuria tollatur dissimulatione, sive ab initio, sive ex post facto; dum tamen in tali dissimulatione adsit præsentia partis, ex qua resultet tacitum pactum, ut quia se associavit libenter, comedit, & bibit cum injuriato: si verò talis dissimulatio, seu voluntas remittendi injuriam ex post facto, non fuit in præsentia injuriantis,

Tom. III.

tunc procedat opinio Pilei, & dictæ Glossæ, ut sola voluntate nuda non tollatur ex post facto, sed requiratur pactum, de quo hic; vel dic quod lex ista Partitarum nolit de necessitate requirere partis præsentiam in remissione injuriarum; sed ponit istos duos modos, quibus tollitur actio injuriarum, & quod remaneat indecisus tertius casus, quando in absentia partis nuda voluntate remittetur injuria; quo casu satis placet attenta æquitate, ut etiam in absentia partis teneat talis remissio, prout voluit Bartolus & Angel. *in dict. L. non solum, §. 1.* & in practica ita recipitur de consuetudine: illud etiam nota, non esse necesse, quod passus injuriam dicat se ad animum revocare, quia fabulosum est tale dictum, ut dicit Azon *C. eod. in summa*, & quod non sit necesse, probatur *in L. penult.* & ibi notat Baldus *C. ad leg. Cornel. de sicar.*

L E X XXIII.

Actiones in quibus cadit vindicta, non transeunt ad hæredes, nec contra eos, nisi lis fuisset contestata cum defuncto; hoc tamen fallit, ubi injuria facta fuit infirmo, & ex illa infirmitate mortuus sit, aut si sit injuriatus post mortem. Item licet ex delicto defuncti non agatur post mortem, fallit ubi fuit lis contestata cum defuncto. Hoc dicit.

(1) *Heredero.* Concordat cum *L. injuriarum actio, in princ. la 1. & 2. ff. eod.* & cum *§. non omnes, Institut. de perpet. & tempor. action.*

(2) *Diximos.* Suprà *eod. L. 11.*

(3) *Otrosi dezimos.* Concordat cum *dict. L. injuriarum actio, in princ. & C. ne ex delicto defunct. L. 1. & L. 1. ff. de privat. delict.*

L E Y I.

Que cosa es Fuerça, e quantas maneras son della.

Fuerça (1) es cosa que es fecha a otro (2) tortizeramente, de que non se puede amparar el que la recibe. E son dos maneras della. La vna es, que se faze con armas (3). E la otra, sin ellas (4). Con armas (5) faze fuerça todo ome, que comete, o fiere a otro con armas de fuste, o de fierro, o con piedras; o lleua consigo omes armados en esta manera, para fazer mal, o daño a alguno, en su persona, o en sus cosas, firiendo, o matando, o robando; e maguer non fiera, nin mate, comete (6) de lo fazer, e non finca por el. E esse mismo yerro faze, el que estando armado, assi como sobredicho es, encierra (7), o combate a alguno en su Castillo, o en su casa, o en otro lugar; o lo prende, o le faze fazer algun pleyto a su daño, o contra su voluntad. Otrosi tal yerro faze, el que allega omes armados (8), e quema (9), o comete de quemar, o de robar (10), alguna Villa, o Castillo, o otro lugar, o casa, o naue, o otro edificio, en que morassen algunos omes, o tuiessen en guarda algunas mercadurias, o otras cosas,

T I T U L U S X.

De Violentiis.

I N S U M M A.

L E X I.

Vis est quæ fit alicui, qui non potest se defendere, & est duplex, cum armis, & sine armis: cum armis aut fit, cum quis impetit cum fustibus, aut lapidibus, seu cum hominibus armatis, causa alium in persona damnificandi, vel in bonis, licet ad effectum non perducatur. Hoc dicit.

(1) *Fuerza.* Concordat cum *L. 2. ff. quod met. causa.*

(2) *Fecha a otro.* Nota bene, quia ad hoc ut dicatur violentia, requiritur quod sit impetus factus in alium, adde Bartol. in *questione* de qua ibi per eum in *L. 1. ad fin. ff. ad L. Jul. de vi public.* & pulchrè per Paulum de Castr. *consil. 27. visa inquisitione facta contra Benedictum, 1. vol.* ubi tradit differentiam inter vim, & violentiam, & actum vi, seu violenter factum; vide ibi per eum.

(3) *Con armas.* De hac habetur, *ff. & C. ad leg. Jul. de vi public.*

(4) *Sin ellas.* Hæc dicitur privata, ut *ff. & C. ad leg. Jul. de vi privat.*

(5) *Con armas.* Adde *L. 1. 2. 3. 4. & 5. & per totum, ff. ad leg. Jul. de vi public.* & vide ibi *L. armatos, & L. penult. §. telorum.*

(6) *Comete.* Ad hoc enim ut teneatur poena *L. Jul. de vi publi.* seu pro violentia cum armis, sufficit, quod congregaverit homines armatos, ut hic, & *L. sequenti, & L. 3. ff. ad leg. Jul. de vi pub.* non tamen dicitur propriè violentia, ex quo impetus in alium non est factus, secundum Bart. in *dict. L. 1.* tunc enim propriè dicitur violentia, quando vis infertur personæ, & effectus est subsequutus, secundum Paul. de Cast. in *dict. consil. allegat L. quoniam multa facinorosa. C. ad leg. Jul. de vi publ.*

de aquellas que han menester los omes para vso de su vida, o para ganar en razon de mercaduria, o por otra manera.

L E Y II.

Como los que fazen assonadas de Caualleros, o de Peones, maguer non fagan daño, les es contado por fuerça, e deuen recibir pena por ellas.

Ayuntamiento de omes armados faze algund ome poderoso a las vegadas en su Castillo, o en su casa, con intencion de fazer fuerça, o daño a otro alguno; o por meter escandalo, o bollicio en alguna Villa, o Castillo, o otro lugar: e porque de tales ayuntamientos nacen a las vegadas grandes daños, e muchos males, porende mandamos, que el que tal assonada (1) fiziere, quel sea contado por tan gran yerro, como si fiziesse fuerça con armas (2), e que reciba porende otra tal pena; maguer del ayuntamiento de las armas non nazca mal, nin daño. E esto defendemos, porque ninguno non sea osado de fazer tal ayuntamiento (3); ca acaece muchas vegadas, que quando assi se juntan los omes en vno, crescen los coraçones, e cometen estonces tales soberuias, quales non farian, nin osarian començar, si estuuiesse cada vno por si en su casa, o en otro lugar.

L E Y

(7) *Encierra.* Concordat cum *L. qui catu, ff. ad leg. Jul. de vi public.*

(8) *Omes armados.* Cum non utatur verbo *turbæ*, vel *gentis*, videtur quod sufficient duo, vel tres homines armati, & facit *L. 3. ff. eod.*

(9) *E quema.* Vide *L. 9. infra eod.*

(10) *O de robar.* Adde *dict. L. 3. vers. in eadem causa, & L. hi qui ædes alienas, ff. ad leg. Jul. de vi public.*

L E X II.

Qui in domo sua adunationem facit armatorum hominum causa damnificandi alium, seu scandalum concitandi, quæ vulgo dicitur *assonada*, punitur perinde ac si vim armis perpetrasset, licet ex tali hominum congregatione nullum malum sequatur. Hoc dicit.

(1) *Que tal assonada.* Contra istos vide *L. 16. & 17. tit. 26. Partit. 2. & lib. 4. Ordinam. tit. 10. per totum, & L. 14. & 15. tit. 4. lib. 4. Foro. LL. & lib. 8. Ordinam. tit. fin. L. unic. cap. 42. & L. fin. C. ad leg. Jul. de vi public. & L. 2. C. de seditios. Bart. in L. 1. ad fin. ff. ad leg. Jul. majest. & in L. neque interest, C. ad leg. Jul. de vi privat.* ubi per textum ibi, dicit idem de ipsis hominibus convocatis, quod teneantur illa lege, & vide *L. 1. tit. 10. lib. 4. Ordinam.* & vide in ista materia, quando dicatur fieri assonata, per Alexand. *consil. fin. 2. vol.*

(2) *Con armas.* Adde *L. 3. in princ. ff. ad leg. Jul. de vi public. & L. fin. C. eod.* & dubium ibi motum per Salic. an illa lex finalis correxerit LL. antiquas, tollitur per istam legem Partitarum, & patet, quod non correxit, & quod talis tenetur poena legis *Jul. de vi public.*

(3) *Tal ayuntamiento.* Fortè ad poenam hujus legis quando damnum non fit à gente congregata, sed tantum stamus in terminis, quod congregavit multos armatos, necesse esset, ut essent decem ad minus, argumento *L. Prætor,*

LEY III.

Como los que roban algunas cosas de la casa en que se enciende fuego, deuen auer pena de forçadores.

A Ciendese fuego a las vegadas, tambien en las Villas, como en las Aldeas, en manera que arden las casas; e acaece, que de aquellos que vienen a matar el fuego, e a destajarlo, porque non faga gran daño, tales y ha dellos, que vienen con buena intencion a ayudar a esto, e atales, que con mala; e porende dezimos, que qualquier que robasse, o lleuasse paladinamente, o a furto, alguna cosa de las que estuuiesen en las casas que ardiessen, que faze tan gran yerro, como si lo lleuasse de otra guisa por fuerça con armas (1); fueras ende, si lo lleuasse con buena intencion para guardarlo (2), e para darlo a su señor, o lo que lleuasse fuesse madera; ca esto non le es contado por fuerça, porque si la madera fincasse y, podria ser que arderia, e creceria el fuego con ella. Otro tal yerro (3) dezimos, que faria, el que se parasse con armas, e defendiesse, a los que viniessen a matar el fuego, que lo non amatassen, o que non ayudassen a sacar las cosas del señor de

tor, §. 1. ff. vi bonor. rapt. nam ratio hujus legis de qua in principio, significat turbationem, quæ ex collectione nasci potest, ut in simili tradit Bald. in L. 1. §. jus gentium, ff. de justit. & jur. & licet Glossa in L. 1. ff. de probation. ponit exemplum in quatuor personis, cum dicitur de gente; Baldus tamen ubi supra, intelligit de decem, quia nomen gentis turbam significat, & utriusque vocabuli eadem ratio est: item cum sunt decem homines, vel supra, delictum est notorium, & ideo poena augetur, L. si plures servi, ff. de injur. item quia ista lex sumpta est à principio, L. 3. ff. ad leg. Jul. de vi public. ubi Angelus notat illum textum contra tenentes homines armatos in domo, & contra ineuntes consilium causa seditionis, licet ad nullum alium actum pervenerunt: ubi textus dicit, in eadem causa sunt qui turbæ, seditionisve faciendæ consilium inierunt, servosve, aut liberos homines in armis habuerunt, & sic cum dicit, turbæ, sentit de tali coadunatione, ex qua turbatio sequi posset, turbæ enim à turbo dicta est ex genere tumultus, ut in dict. L. Prætor, sicut tempus dicitur turbatum, quando est involutum, & aer commixtus; decem ergo homines ad minus requiruntur, ut tradit Bald. in dict. L. 1. §. hujus studii, ff. de justitia, & jure. Item cum ista lex dicit, ayuntamiento de omes, idem est ac si dixisset coetu hominum, quo casu decem ad minus requiruntur, ut vult Abb. in cap. 1. de election. & probatur in dict. L. Prætor, dicit tamen Bart. in dict. L. Prætor, quod si homines essent equites, sufficerent pauciores ad faciendum gentem, puta quinque numero, per L. oves, ff. de abigeis, ubi Bart. dixit sufficere, si essent quatuor, vel quinque equites; per textum illum videtur fortè, quod hoc sit arbitrarium consideratis omnibus circumstantiis, & qualitate loci, ubi & contra quos sit coadunatio hominum.

LEX III.

Ex incendio quis palam, aut fortivè aliquid asportans causa lucri, tanquam vi armata puniatur, nisi sint ligna, quia

la casa, que ardiessen, diziendo maliciosamente (4), que las dexten arder.

LEY IV.

Como los Juezes que non quieren dar alçada a los que la demandan deuiendola auer, merescen pena de forçadores.

Sientense por agraviados a las vegadas los omes de los juyzios de los Judgadores, e piden alçada para delante del Rey: e tales Juezes y ha, que con gran soberuia, o malicia, que ay en ellos, o por ser muy desentendidos, que les non quieren dar alçada, ante los desonrran, diziendoles mal, o prendiendolos. E porende dezimos (1), que qualquier Judgador, que sobre tal razon como esta firiesse, o prendiesse, o matasse, o desonrrasse (2) a algun ome, que deue auer porende otra tal pena, como si fiziesse fuerça con armas. Porque muy fuertes armas han para fazer mal, aquellos que tienen boz del Rey, quando quisieren vsar mal del lugar que tienen.

Ley 12.
tit. 18.
lib. 4.
Recop.

LEY

si dimisisset, comburi potuissent: eadem poena afficitur cum armis impediens, quo minus auxiliares ad incendium sedandum vadant, malitiosè dicens, quod sinant ardere. Hoc dicit.

(1) Con armas. Concordat cum L. 3. §. item tenetur, qui ex incendio, ff. ad leg. Jul. de vi public.

(2) Para guardarlo. Adde L. 3. §. non tantum, ff. de incendi. ruin. naufrag.

(3) Otro tal yerro. Concordat cum L. 3. §. sed & qui incendio.

(4) Maliciosamente. Sic & fingentes se mediare inter duos rixantes, & cum sua fictione prohibentes alterum se defendere, teneatur poena legis Julix de vi public. per textum in dict. §. sed & qui incendio, ubi ad hoc notat Angel.

LEX IV.

Judex appellantem ad Regem injurians, capiens, percutiens, aut occidens, tanquam de vi armata puniatur, quia magna habet arma jurisdictionem exercens. Hoc dicit.

(1) Dezimos. Concordat cum L. lege Julia, ff. ad leg. Jul. de vi public. in princ. adverte tamen, quia illa lex etiam vult, quod si judex non obstante provocatione sententiam suam in causa criminali exequatur, quod tenetur poena legis Julix de vi public. & ita intelligit ibi Albericus post Oldrad. vide etiam ibi addition. Bart. & Ang. Aret. in tractatu malefic. in parte præsentis Cajo, 4. & 7. column.

(2) Desonrrasse. Injuria facti intellige, ut in dict. L. lege Julia, in princ. ut patet in exemplis ibi positis, ut puniri possit de vi publica: neque obstat quod superius habetur in litera, diziendole mal, quia & addit prendiendolos, & sic injuriat de facto. Quid autem si verbo injuriatur, vide L. 26. tit. 23. 3. Partit. & L. 12. tit. 15. lib. 3. Ordinam. Regal. per Bart. in L. illud, ff. de appellat.

LEY V.

Como los Almozarifes, e los Dezmeros, que toman a los omes demas que non deuen, les es contado como por fuerza que fiziessen con armas.

Tit. 12.
y Leyes
del ti-
tulo 24.
lib. 9.
Recop.

LOs Almozarifes, e los otros omes que han a recabdar las rentas, e los derechos del Rey, toman muchas vegadas de los omes tortizeramente, algunas cosas que non deuen tomar. E porque lo fazen en boz del Rey, dezimos, que si ellos, o otro alguno por su mandado tomasse alguna cosa de mas a los omes, de lo que es acostumbra- do de tomar; o si de nuevo comen- çasse a demandar otros derechos, o rentas, sin mandado del Rey, demas de las que solian tomar; que faze muy grand yerro, por quanto quier que de mas toma; e es assi, como si lo tomasse por fuerza (1), e con armas, e deue auer pena de forçador. Otro tal yerro faria todo ome, que de nuevo (2) començasse a demandar portadgo en algund lugar sin mandado del Rey.

LEY VI.

Como los que vienen a Juyzio con omes armados, por espantar los Juezes, o los testigos que aduzen contra ellos, deuen auer pena de forzadores.

OMes poderosos han pleytos; e de- mandas, a las vegadas, contra otros que son pobres, e flacos, e los flacos otrosi contra los poderosos; e acaesce,

LEX V.

Collectores iurium regalium plus debito extorquentes de vi armata tenentur; & idem de exigente nova vectigalia sine Regis mandato. Hoc dicit.

(1) *Por fuerza.* Concordat cum *L. fin. ff. ad leg. Jul. de vi public.* & adde *L. penult. & fin. tit. 7. 5. Partit.* & quæ ibi dixi; & ex illis legibus & ista colliges pluribus legibus istos reos fieri, & accusari posse; de quo dic, ut in *L. senatus, ff. de accusat.* per Gloss. & Doctor.

(2) *Que de nuevo.* Vide etiam in dictis iuribus.

LEX VI.

Litigator coram Iudice cum armis veniens, & secretè generaliter minas proferens, tenetur adversario ad petita, quæ ei sibi facit perdere, tanquam si cum armis abstulisset.

(1) *Onde dezimos.* Concordat cum *L. qui dolo, in prin- cip. ff. ad leg. Jul. de vi public.* ubi Bartol. illam legem notat contra possessores civitatis, qui minantur rectoribus, ne judicent sicut debent.

LEX VII.

Si quis causa sui vel suarum rerum defensionis homines armatos congregat, non punitur, nec in eorum adjuto- rium venientes. Hoc dicit.

(1) *Otorgada.* Concordat cum *L. ut vim, ff. de just. & jur.* & *L. 1. C. unde vi, L. penult. tit. 16. 2. Partit.* & *L. 2. tit. 8. suprà ead. Partit.*

(2) *Para ampararse.* Prosequitur dicta Azon. *C. ad*

que aquellos que pueden mas, para fa- zer perder a los otros su derecho, vie- nen ante los Judgadores que los han de judgar, con omes armados, e ame- nazan encubiertamente, diziendo que ellos veran, quales son los que les fa- zen perder lo suyo, o dizen otras pa- labras soberuias semejantes destas, e fa- zen en esta manera perder a los otros su derecho, porque los testigos non osan dezir su testimonio contra ellos, por miedo que han; o porque los Bozeros non se atreuen a razonar los pleytos tan afincadamente como deuen; o porque los Judgadores se recelen de dar la sentencia contra ellos. Onde de- zimos (1), que los que esto fazen, caen en tal pena, como si de otra guisa les tomassen con armas, o por fuerza, aquello que assi les fazen perder.

LEY VII.

Como aquel que toma arma para amparar- se, non le es contado por fuerza.

AMparança es cosa que es otorgada (1) a todo ome comunalmente, para defenderse del mal, o de la fuerza, quel quieren fazer. E porende dezimos, que si alguno se arma, o se ayunta con omes armados, en su casa, o en otro lugar, para ampararse (2) del mal, o de la fuerza, quel quieren fazer a el, o a sus cosas, que non deue auer pena porende, el, nin aquellos que vienen (3) a su ayuda; mas los otros que lo comen- çassen assi, deuen auer pena de forçadores, assi como adelante se muestra.

LEY

leg. Jul. de vi public. in summa, ibi: item quandoque, si fiat violentia, non punitur: & adde *L. quoniam multa facinora, C. eod.* & licitum est querere, & convocare amicos pro defensione ad vim repellendam, *L. 3. §. cum igitur*, ubi Glossa, *ff. de vi, & vi armata*, & omnibus tam clericis, quam laicis, licet bellum movere pro defen- sione sua, & rerum suarum, neque dicitur proprie bellum, sed defensio, ut tradit Innoc. in *cap. olim causam, de rest. spoliator.*

(3) *Que vienen.* Quid tamen de illis, qui non ad de- fensionem, sed in offensionem veniunt in auxilium alterius, an teneantur de omnibus damnis etiam datis per alium, in quorum auxilium venerunt? Vide textum notabilem in *L. Prætor, §. si quis non homines, ff. vi bon. rapt.* & ibi Angelus, ubi habetur, quod ille, qui est de numero coacto- rum, tenetur de rapina, vel damno per eum illatis, & qui coegit, tenetur de omnibus; ex quo infert Angelus ibi, quod Comes Albertus qui fuit rogatus à bannitis Bononien- sibus, ut eos juvaret in guerra contra commune Bononiæ, quod cum ipse non fecerit coadunationem bannitorum, tenetur solum de damno dato per eum, non autem de damnis illatis per ipsos bannitos ipsum rogantes; quod multum dicit esse notandum pro dominis juvantibus par- tialitatem aliquam extrinsecam contra intrinsecam, ut te- neantur solum de damnis illatis per eos, & gentes suas: non autem de illatis per illos de partialitate rogante; tu vide cir- ca istam materiam Sylvest. in *summa in parte restituito, 3. vers. sexto, quæritur.*

LEY VIII.

Qué pena merescen los que fazen fuerza con armas, o sin ellas.

LA pena que deue auer todo ome (1) que fiziesse fuerça con armas, o alguno de los otros yerros que son contados por tal fuerça (segun diximos en las leyes ante desta) es, que deue ser desterrado (2) para siempre en alguna Isla. E si non ouiere parientes de los que suben, o decien den por la línea derecha fasta en el tercero grado (3), todos los bienes (4) que ouiere, deuen ser de la Camara del Rey, sacadas ende las arras de su muger, e los debdos que el auia a dar, fasta el dia que fue dada la sentencia del desterramiento contra el. Pero si tales parientes ouiere, los mas propincos deuen heredar lo suyo. E esta pena ha lugar tambien en aquellos que allegan los omes para fazer la fuerça, como en los otros que vienen con ellos (5) para fazerla a sabiendas. Mas si en la fuerça que alguno fiziesse tortizeramente con

LEX VIII.

Pœna vis armatæ est in insulam deportatio: & in istius deportati bonis succedunt ascendentes vel descendentes usque ad tertium gradum; qui si non existant, applicantur Regis cameræ, salva uxoris dote, & arris, debitis usque ad sententiam deportationis contractis. Et hæc pœna afficiuntur congregantes gentes, & cum eis scienter ad vim inferendam venientes. Et si ex hoc aliquis ex quacunque parte moriatur, dux congregationis morietur. Et si servus de vi armata convincitur siquidem sine domini mandato vel scientia, occidetur; si cum mandato vel scientia, in opus Regis damnatur, & dominus perdit officium, & diffamabitur, nisi Rex ei indulerit, famam restituendo: sed si dominus est vilis, & similia mandare consuerus, perinde deportabitur, ac si vim fecisset. Hoc dicit.

(1) *Todo ome.* An mulier dicatur vim inferre cum armis? Vide Angelum Aretin. in tract. malefic. in parte dictus Andreas armatus, qui allegat Bald. Angel. & Imol. in L. si constante, §. fin. per illum textum cum glossa, ff. solut. matrim. quod sic.

(2) *Ser desterrado.* Hæc est deportatio, de qua in §. item lex Julia, de vi publ. Institut. de pub. jud. & per Gloss. in L. qui dolo, §. fin. ff. eod. & in L. 3. ff. ad leg. Jul. peculat. & cum ista pœna deportationis non sit in usu, prout dixi in L. 6. tit. 7. supra ead. Partit. & dicit etiam Angelus in L. 3. §. legis Cornelie, ff. ad leg. Cornel. de sicar. erit hodie ista pœna arbitraria.

(3) *Tercero grado.* In authent. bona damnatorum, est litera, & ex latere usque ad tertium gradum, & Baldus in L. 2. C. qui testam. fac. poss. vers. item scias, dicit, quod illa est vera littera, licet Jacob. de Belloviso dicat in corpore unde sumitur, quod illa littera cum dicit, ex latere, est falsa: tu nota, quod dictum Jacob. de Belloviso videtur approbare ista lex, & L. 5. tit. 31. ad finem legis, ead. Partit. ubi Angelus similiter dicit, quod Baldus post Jacob. Butr. & Cynum; & dicit ita fuisse consultum Veronæ: tene ergo menti istas LL. Partitarum.

(4) *Todos los bienes.* Publicatio ista bonorum veniebat in consequentiam deportationis, L. 1. & 2. C. de bon. præscript. & dicit Joan. Fab. in dict. §. item lex Julia de vi, & Salic. in L. fin. Cod. eod. unde cum hodie non imponatur pœna deportationis, ut dixi in gloss. 1. cessabit ista publicatio bonorum.

(5) *Que vienen con ellos.* Plenius hoc declaratur hic,

armas, fuesse muerto algund ome, quier sea de su parte del forçador, quier de la otra, estonce non deue ser desterrado el que fuere Mayoral del ayuntamiento, mas deue morir porende (6); porque de qual parte quier que alguno y muera, el fue en culpa de su muerte. Mas si la fuerça non fuesse fecha en ninguna manera de armas, mas de otra guisa sin ellas, estonce el forçador (7) deue perder la tierra (8), e la tercera parte de sus bienes deue ser de la Camara del Rey. E si fuere algun ome que tenga algun oficio, deuelo perder porende. E demas desto deue valer menos, en tal manera, que de alli adelante non meresce ser puesto en otro lugar de oficio; fueras ende, si el Rey le quisiesse fazer merced, que le perdone el yerro que le fizo, e le tornare despues en el primero estado. E si fuere sieruo el que fizo la fuerça con armas (9), o otro yerro que sea contado por tal fuerça, e la fiziere sin mandado, e sin sabiduria de su señor, o con su sabiduria non gelo pudiendo vedar, deue el sieruo morir porende. Mas si lo fiziesse por mandado,

sed satis comprehensum est in dict. §. item lex Julia, & in L. 3. ff. eod.

(6) *Morir porende.* Concordat cum L. quoniam multa facinora, C. ad leg. Jul. de vi publica.

(7) *Estonce el forçador.* Concordat cum L. 1. in princ. ff. ad leg. Jul. de vi privata, & dict. §. item lex Julia de vi, Institut. de pub. judic. & videtur velle ista lex, tunc quem puniri ista pœna, de qua hic, quando incidit in aliquem de casibus, de quibus supra dixi, in quibus committitur vis publica cum armis, vel ubi est expressum, quod teneatur pœna legis Julie de vi privata, ut ff. & C. ad leg. Jul. de vi privata. Pro aliis autem casibus in quibus committitur vis in rebus, erit pœna arbitraria, ut probari videtur in L. 5. tit. 8. Partit. 3. & infra eod. L. 11. in fin.

(8) *Deue perder la tierra.* De jure communi pro vi privata etiam imponitur pœna relegationis ad tempus, ut probatur in L. 2. ff. de termin. moto, & in L. quoniam, ubi Glossa super parte relegatione, C. ad leg. Jul. de vi public. & tenet Azon C. eod. in summa.

(9) *Sieruo el que fizo la fuerça con armas.* Pondera istam legem cum dicit, con armas, nam videtur sequi dicta Azon. C. eod. in summa, cum dicit, ponens pœnam legis Julie de vi public. est hujus pœna, in liberos deportatio, servi verò occiduntur, si inscio domino vim commiserint, si autem eo jubente, damnantur in metallum, ut infra eod. L. servos, & cum Azon declarat pœnam servi in hoc delinquentis, de qua in dict. L. servos, intelligit, quando fecit violentiam cum armis; & ita disponit ista lex Partitarum. Albericus tamen in dict. L. servos, intelligit illam legem in servo committente vim sine armis, ex eo, quia alias non imposeret illa lex ita modicam pœnam in domino mandante; de mente etiam Saliceti in 3. notab. est, quod illa lex intelligatur in vi, publica & privata, & lex illa loquitur indistinctè, & est sub tit. ad leg. Jul. de vi public. vel privat. simul neque obstat motivum Alberici, cum ex eo vult, quod illa lex intelligatur de vi privata tantum, quia modicam pœnam domino imponit, quia non ex hoc vult illa lex, quod major pœna domino non possit imponi, imò bene poterit major imponi, ut vult Salicetus ibi 4. notab. vel dic, quod non repugnet, quod tali casu minor pœna imponatur honesto viro, cum careat servo & infametur: tu ergo tene menti istam legem Partitarum intelligentem dictam L. servos, in vi publica, seu cum armis commissa per servum, prout Azon intelligit. Si ergo vis privata committatur à servo, mitius punietur.

Leyes
del ti-
tulo 12.
lib. 8.
Recop.

Ley 10.
tit. 9.
lib. 8.
Recop.

o con sabiduria de su señor, estonce non deve ser muerto, mas deve ser dado á las lauores del Rey (10). E demas desto, si el señor touiere oficio, o lugar honrrado, deuelo perder, e fincar enfamado porende por siempre. Fuera ende, si el Rey gelo quisiere perdonar despues, dandole por de buena fama. Pero si el señor fuesse vil persona (11), o ome malfechor, que ouiesse vsado (12) de mandar a sus omes fazer tal yerro como este, o otro semejante, deue ser desterrado porende, tambien como si el mesmo (13) ouiesse fecho la fuerça, o el yerro.

(10) *A las lauores del Rey.* Adde dict. *L. servos*, & nota hoc ad occidentem aliquem metu tyranni, quod licet non excusetur, tamen poena mitigetur, ut morti non tradatur, secundum Bald. & Salic. in dict. *L. servos*.

(11) *Si el señor fuesse vil persona.* Sequitur intellectum Glossæ in parte *infames*, in dict. *L. servos*, ut ille versiculus referatur ad personas dominorum mandantium servis.

(12) *Que ouiesse usado.* Nota delictum iteratum plus puniri; vide Gloss. Bald. & Salicet. in dict. *L. servos*.

(13) *Tambien como si el mesmo.* Nota ergo hic casum, in quo mitius punitur mandator, quam faciens, scilicet in domino honestiori mandante servis vim committere; tunc enim punitur eadem poena, quando esset vilis, vel consuetus talia mandare, non alias: regulariter tamen est contrarium, imò eadem poena punitur, ut in *L. non solum*, §. *si mandato*, ff. de *injur.* & infra eod. *L. 9.* ibi: *o los que dieren ayuda e consejo*, & per Salic. in *L. non ideo minus*, C. de *accusat.* quæ autem sit ratio specialitatis in isto casu, tu cogita, quia ad præsens tantum illam sentio, quam supra tetigi, videlicet, quia dominus hic caret servo, damnatur enim in metallum, & quia ipse servus faciens jussu domini, punitur, non poena ordinaria, sed mitius, ut & tradit Glossa in *L. servus*, ff. de *action. & obligat.* & fortè ex bona ratione, & æquitate limitanda esset ista lex, quando vis esset adhibita circa non graviora, nam secus si circa atrociora, vel in magnis rebus, argumento dict. *L. quoniam multa facinora*, C. eod. & quæ tradit Bart. in dict. §. *si mandato*, & argumento *L. fin.* §. *qui data*, ff. de *incend. ruin. nauf.* & *L. Pedius*, §. *Divus*, ff. eod. *L. capitalium*, §. *incendiarii*, ff. de *penis*.

LEX IX.

Apponens, aut apponi faciens cum armis edificio, vel messibus ignem, si est generosus, vel alius honoratus, exulatur perpetuo; si autem est conditione minor, & ibi repertus, projiciatur in incendium; alibi verò caput comburatur: si tamen casu, & non culpa accidat incendium, non tenetur ad damni æstimationem. Item si non malitiosè apponatur ignis, sed culpa, tantum tenetur ad damnum. Item ignem malitiosè apponentes, non solum tenentur ad poenam supra positam, sed probata violentia super rebus perditis admittitur actor ad jurandum. Hoc dicit.

(1) *Para fazer fuerza con armas.* Maximè intelligerem, nam incendiarius etiam sine tali coadunatione hominum armatorum ista poena puniretur, si dolosè faciat incendium, vel dic, ut in sequenti glossa.

(2) *Para quemar casas, o otro edificio, o miesses.* Non distinguit ista lex, an incendium fiat in civitate, vel castro, vel extra moenia civitatum, vel castrorum in aliis locis, prout Doctores communiter distinguunt in *L. data opera*, C. *qui accusare non possunt*, per textum in *L. fin.* ff. de *incend. ruin. nauf.* & in *L. capitalium*, §. *incendiarii*, ff. de *penis*, unde fortè potest dici, quod hoc sit ex eo, quod tale incendium sit cum violentia, & cum armis, ut tunc in hoc non fiat aliqua distinctio circa hoc; si tamen incendium fiat sine vi armata, tunc adhibetur dicta distinctio, videlicet, quod si in-

LEY IX.

Que pena merescen los que con armas, e con ayuntamiento de omes armados, ponen fuego en casas, o en miesses ajenas, tambien ellos, como los que vienen en su ayuda; e los otros que lo acendiessen por ocasion, o de otra manera.

AYuntados seyendo algunos omes para fazer fuerça con armas (1), si pu-
siessen fuego, o lo mandassen poner, para quemar casas, o otro edificio, o miesses (2) de otro; si el que esto fiziere fuere fijo-
dalgo (3), o ome honrrado, deve ser des-
terrado para siempre porende; e si fuere ome de menor guisa, o vil, e fuere y
falla-

incendium fiat dolo, & in civitate vel oppido, & delinquens sit vilis persona, & domus fuit incensa, vel aliquod ædificium, vel aliquis porticus positus juxta ædificium, & quod incendium sit magnum, tunc incendiarius debet comburi, *L. qui ades*, ff. de *incendio, ruin. naufrag.* & est ratio secundum Baldum in dict. *L. data opera*, in princip. quia incendium ignis in civitate mortem multis præparat, & hoc nisi delinquens sit in aliquo gradu constitutus, quia tunc decapitabitur; unde viles personæ, vel infames comburantur, vel furca suspenduntur, nobiles verò & Barones decapitantur, secundum Bald. in dict. *L. data opera*, & Angelus Aretin. in tract. *malefic.* in parte *incendiario*, & dicit Baldus hoc notandum, quia nobiles sæpè habent guerras ad invicem, & faciunt incendia in castris & domibus, & hinc inde damna magna, & enormia; nam poena capitis est eis, sed ribaldi debent igni cremari, & suspendi. Si tamen incendium fiat extra moenia civitatum, vel castrorum aliis locis, & sit incendium magnum & dolo malo factum, punitur incendiarius poena mortis, nisi persona delinquens sit in tali gradu dignitatis, vel status, quod vita debeat ei concedi ex benignitate dispensationis; & tunc debet deportari, *L. fin.* ff. de *incend. ruin. naufrag.* & satis probatur in ista lege Partitarum, ubi etiam quando intervenit vis cum armis ad incendium, generosus, seu in gradu constitutus deportatur: & fortè potest dici, quod ista lex Partitarum limitetur, & restringatur, quando incendium fuit extra moenia civitatum, vel castrorum, prout dicit Baldus: & quod si fiat in civitate, vel oppido, tunc etiam generosus decapitetur, quando incendium fuit magnum, quia aliàs esset absurdum tali casu maximè interveniente vi publica, quod solum deportaretur, & non esset poena delicto conveniens: vide ad hoc *L. 1.* in princip. & *L. qui dolo*, ff. ad leg. *Cornel. de sicar.* Cogita tamen, si verò incendium sit parvum, & factum in civitate, vel oppido, tunc persona vilis debet decapitari, ut in dict. §. *incendiarii*, suspendetur ergo talis furca; si verò sit generosus, seu magna persona, seu in dignitate posita, & parvum incendium, deportatur, ut in dict. *L. fin.* in fin. si verò sit incendium parvum & factum extra moenia civitatis, vel castrorum, ubi est minus periculum, tunc si sit persona vilis, debet in metallum damnari, vel deportari, ut in dict. §. *incendiarii*, cum dicit, *aliquo levius*: si vero sit in dignitate positus, & incendium parvum, relegatur, ut in dict. *L. capitalium*, conjuncta dicta *L. fin.* & tradit Bart. in *L. 1.* ff. de *offic. præfecti vigil.* & Salicetus in dict. *L. data opera*, ubi & Albericus, & omnibus istis casibus emendat damnum, ut tradit Bartolus ubi supra, & Albericus in dicta *L. data opera*: de jure autem canonico, qua poena incendiarius teneatur, vide in cap. *cum devotissimam*, 12. quæst. 2. & in cap. *pessimam*, 23. quæst. 8. ubi & habetur de poenitentia ei imponenda Hierosolymis, aut in Hispania in servitio Dei per annum integrum permaneat; & fortè de Hispania dicit, quia tunc temporis capta erat à Mauris. Vide etiam per Hostiens. in tit. de *raptor.* & in *incend.* vers. & *qua pena incendiarius teneatur*.

(3) *Fijodalgo.* Vide quæ dixit in glossa supra proxima.

Ley del tit. 13. lib. 8. Recop.

Ley 6. tit. 12. lib. 8. Recop.

fallado en aquel lugar; de mientras que anduviere encendido el fuego quel puso, deue luego ser echado en el, e quemado. E si por auentura non fuesse y luego preso, quando quier que lo fallaren despues, mandamos que lo quemen (4). Pero si el fuego se encendiesse por ocasion (5), e non por culpa de otri, nin de los fazedores, estonce non serian tenudos de pechar el daño que el fuego fiziesse. E si por auentura el fuego non fuesse puesto maliciosamente, mas fiziesse daño por culpa de alguno, como si fiziesse viento (6), e lo acendiesse en tal lugar, que por la fuerça del viento se acendiesse alguna casa, o miesses, o otra cosa, en que fiziesse daño; aquel que lo encendio en aquel lugar, o lo mando encender, es tenudo de pechar todo el daño (7) que fizo el fuego, que vino por su culpa, non poniendo y la guarda que deuiera poner, o acendiendolo en tiempo ventoso. E non tan solamente deuen recibir los fazedores de la fuerça, o los que dieren ayuda, o consejo, la pena que es sobredicha en la ley ante desta; mas aun demas desso, deuen pechar todos los daños, e menoscabos (8) que vinieron por su culpa en los bienes que se perdieron, de aquellos a quien fizieron la fuerça. E maguer aquellos que assi fue-

ron forçados, non puedan prouar todas las cosas que perdieron, solamente que la fuerça sea manifesta, o que la prueuen, abondales para aueriguar todo quanto juraren (9) que perdieron por razon della. Todavia aueriguandolo, e estimandolo primeramente, el Judgador segun su aluedrio, catando que omes eran, e que riquezas auian aquellos que recibieron la fuerça. E despues que el Judgador lo ouiere estimado derechamente segun su aluedrio, e ellos ouieren jurado quanto fue lo que perdieron, deuengelo fazer cobrar de los bienes de los fazedores.

LEY X.

Que pena meresce aquel que el por si mismo, sin mandado del Judgador, entra, o toma por fuerza, heredamiento, o cosa agena.

ENtrando, o tomando alguno por fuerça, por si mismo sin mandado del Judgador, cosa ajena, quier sea mueble, quier rayz, dezimos, que si derecho, o señorío auia en aquella cosa que assi tomo, que lo deue perder (1); e si derecho o señorío no auia en aquella cosa, deue pechar aquel que la tomo,

Ley 10.
tit. 5.
lib. 6.
Recop.
Ley 1.
tit. 13.
lib. 4.
Recop.
Ley 3.
tit. 13.
lib. 8.
Recop.

O

(4) *Que lo quemen.* Vide quæ dixi in glossa 2.

(5) *Por ocasion.* Concordat cum *L. si fortuito*, ff. de incend. ruin. naufrag.

(6) *Fiziesse viento.* Adde *L. qui occidit*, §. in hac, ff. ad leg. Aquil. & ista est culpa levis, secundum Bald. in *L. quæ fortuitis*, in exemplis quæ ponit levis culpa, C. de pign. action.

(7) *El daño.* Et si non sit solvendo, luet in corpore, ut in *L. qui ades*, ff. de incend. ruin. naufrag. Cynus, & Salicet. in *L. data opera*, C. qui accus. non poss. & adde dict. *L. capitalium*, §. incendiarii, in fin. cum Glossa ibi; si tamen incendium veniat culpa lata, tunc damnum emendat, & ultra punitur iudicantis arbitrio, sed minus quam si fuisset in dolo, *L. in lege* ff. ad leg. Cornel. de sicar. & dict. *L. si fortuito*; poterit ergo tunc puniri aliqua poena corporali extra mortem, vel mutilationem membri, vel poena pecuniaria gravissima; secundum Bald. in dict. *L. data opera*, col. 2. & si fuit culpa levissima, tunc tenetur lege Aquilia, *L. in lege*, la 2. ff. ad leg. Aquil. Salicetus in dict. *L. data opera*.

(8) *Todos los daños, e menoscabos.* Adde *L. 1. §. ex die*, ff. de vi, & *L. si de possessione*, C. eod. & *L. si quando*, & cap. gravis, de reitut. spoliator.

(9) *Juraren.* Concordat cum *L. si quando*, C. unde vi, & cum cap. fin. de his quæ vi, metusve causa fiunt: & an ista facultas jurandi transeat ad heredem, vide per Gloss. Bald. & Paul. de Cast. in *L. penult.* §. fin. ff. ne quis eum qui in jus vocat. vi exim. & per Jason. in dict. *L. si quando*, col. penult. & concluditur, quod sic, cum limitatione de qua ibi per eum, ubi & videbis per eum & alios alia in materia hujus legis, & per Doctor. in dict. cap. final.

LEX X.

Violenter sine iudice rem alienam mobilem, vel immobilem capiens perdit jus, quod in ea habebat, & si nullum jus habebat, solvit eam cum fructibus perceptis, & ejus æstimationem vim passo; & tenetur de deterioratione & interitu rei, nisi sit pupillus, vel fatuus, qui non ipse, sed ejus tutores, aut curatores eorum nomine vim inferentes te-

Tom. III.

nentur ad prædicta; vel nisi sit pater patronus servi, qui non ad dictam poenam, sed ad rei æstimationem tenentur. Hoc dicit.

(1) *Que lo deue perder.* Concordat cum *L. si quis in tantam*, C. unde vi, & §. 1. vers. sed ne dum talia, Institut. de vi honor. raptor.

An autem qui vigore hujus legis & dictæ *L. si quis in tantam*, habet rem, in poenam violentiæ tutus sit in foro conscientiæ, vel an in tali foro teneatur eam restituere? Bart. in *L. si poenæ*, in princ. ff. de conditione indeb. dicit, quod sic; quia remanet naturalis obligatio, ut Glossa ibi voluit in uno ex exemplis ad illam legem; & Bartolum ibi sequitur simpliciter Angelus. Paulus tamen de Castro vult contrarium ex quo lex civilis eum liberat; subdit tamen, quod tutior est opinio Bartoli propter periculum animæ, cap. juvenis, de sponsalibus; contra Bartolum etiam tenet Abbas in cap. novit, de judic. col. 11. ubi facit mentionem de illo dicto Bartoli; Jason in dict. *L. si poenæ*, non se firmat, sed allegat pro utraque parte. Excusabitur tamen miles à poena hujus legis, si rem propriam per alium possessam propria auctoritate invadat, si ex præsumptionibus apparet, quod errore ductus hoc fecerit, quia non est illud contra jus naturale, ut patet in §. penult. Institut. de vi honor. raptor. Glossa in *L. regula*, in princ. ff. de jur. & facti ignor. secundum Angelum in *L. plagii*, C. ad leg. Flav. de plag. & tradit Alexand. consil. 103. volum. 1. incipit, videtur prima consideratione, colum. 1. & 4. requiritur namque dolus, vel lata culpa, ut incurratur poena istius & illius legis, ut firmat Salicetus in dict. *L. si quis in tantam*, quæst. 11. ubi Bart. in quæstione de rustico, & milite dixit, non ligari poena illa probatis præsumptionibus, ex quibus appareat de ignorantia. Adde Angelum in *L. 2. §. hac actione*, ff. de vi honor. raptor. de autem rentibus ronzinum suum de manu deducens illum, putans sibi licere eo quod ducebatur forsitan per exterum, vel incognitum, quod criminaliter non tenetur. Nota etiam quod ad hoc, ut quis privetur jure suo, invadendo rem propria auctoritate, requiritur quod adversarius possideat, unde commodatarius, depositarius, & colonus, non habent conditionem ex lege ista, vel ex illa lege, secundum Gloss. & Doctor. in dict. *L. si quis in tantam*, & infra in *L. sequenti*, & adde quod notat Glossa, & ibi Salicetus

Bbb

tus

o la entro, quanto valia la cosa forçada; e demas deuelo entregar della, con todos los frutos (2), e esquilmos que dende lleuo. E si por auentura aquella cosa que assi forço, se perdesse, o se empeorasse, o muriesse despues, el peligro del empeoramiento, o de la perdida, pertenece al forçador (3), en manera, que es tenuto de pechar la estimacion della, a aquel a quien la tomo, o la forço; e esta pena ha logar contra todos los omes (4) que tomaren, o furtaren lo ageno, assi como sobredicho es; fueras ende, si el que lo fiziesse fuesse menor de catorze años (5), o loco, o desmemoriado; o si fuesse pa-

rus in *L. si servus*, *C. quod cum eo*. unde neque competat ejecto à possessione, in qua erat ex primo decreto, ut in *L. infra proxima*, & tradit Abb. in *cap. 1. colum. 3. de sequest. posses. & fruct.*

Et an sufficiat ad pœnam hujus legis occupatio possessionis naturalis tantum, remanente civili apud possessorem? Videtur quod non, quia cum ista lex sit poenalis, debet intelligi de possessione propriè, prout est civilis possessio, ut declarat Joan. de Imol. & moderni in *L. 3. ff. è contrario, ff. de acquirend. posses.* & tenent Cynus, & Salicetus in *dict. L. si quis in tantam*, dum volunt, quod ita deum habet locum illa lex in clandestino invasore, si possessor fuerit privatus possessione, quia dominum non admisit, & hoc etiam per ista tenet Socinus *consil. 122. col. fin. in 4. vol.* incipit, in *causa domine Jacobe*. In contrarium tamen facit fortiter quod notat Baldus in *L. si quis ad se fundum*, *col. 3. vers. 3. quero, C. ad leg. Jul. de vi publica*, ubi post Ray. tenet quod primus expulsor, qui fuit incontinenti dejectus, tenetur poena *L. si quis in tantam*, licet enim ille, quem primus ejector expulit, non fuerit possessione civili privatus, non potest tamen negari secundum eum, quin fuerit expulsus de naturali; unde expulsus incontinenti recuperans, non perdit beneficium hujus legis, ut & tradit Baldus in *L. licet, C. de exception.* Bart. tamen tenet contrarium in *dict. L. si quis ad se fundum*, *col. 3. & in dict. L. licet*, ex quo civilis non fuit amissa: & istud videtur communis, & fortè verius.

Sed an deiciens incontinenti suum invasorem, puniatur ista poena, vel alia? Dic quod non, quia facit jure permittente, *L. ut vim, ff. de justit. & jure*, *L. quoniam multa, C. ad leg. Jul. de vi publica*, tenet Baldus in *dict. L. si quis ad se fundum*, *col. 3.* si tamen deiecit ex intervallo, an & perdat jus quod habebat pro damnis sibi illatis extra ipsam possessionem, vide Baldum ibidem, qui vult quod si vellet agere furti, vel vi bonorum raptorum, quod possit, quia non dixit sibi jus super damnis, sed super possessione: vide ibi per eum, & dicit Baldus pulchrè in *rub. ff. de rerum division. col. 7.* quod ille dicitur occupare, qui sic incipit occupare, quod potest conservare, & possidere, aliàs non dicitur occupare, *L. in laqueum, ff. de acquir. rerum domin.* & si plures simul occupando debellant, victor qui stetit in possessione per tres dies, dicitur occupasse, argumento notatorum in *L. 3. §. cum igitur, ff. de vi & vi armat.* ille autem, qui non potest tenere, nisi capiat aliquem locum principalem, non dicitur occupasse, argumento dictæ *L. in laqueum*, & est argumentum secundum eum, quod si unus tenet ecclesiam, alter tenet campanile, quod est fortalitium, quod ille, qui ingressus est ecclesiam, cum de facili potest expelli, non dicitur adhuc habere corporalem possessionem beneficii; si tamen ille alter est ita incastellatus, quod evadere non potest, tunc cum ipse non dicatur tenere, sed teneri, ut apparet ex notatis in *L. 1. §. penult. ff. de vi & vi armat.* dicendum est, illum possessione privatum; quod dicit esse notandum. Item de vassallo occupante rem feudalem possessam à domino, vel à tertio possessore; vide per Bald. in *§. si duo, de pace tenend.*

Et an ille qui succubuit in petitorio, eo quod adversarius docuit de jure suo, possit agere conditione ex ista lege, vide Abbam, quod sic, in *cap. pastoralis, col. 9. de caus. posses. & propriet.* & nota, quod non solum potest

dre el que entrasse la heredad de su fijo, o señor que entrasse la heredad del que ouiesse aforrado. Pero qualquier destos sobredichos, maguer non caya en esta pena, tenuto es de desamparar, o de tornar simplemente, aquello que tomo, o entro, como non deuia, a aquellos cuyo era. E como quier quel menor de catorze años, nin el loco, nin el desmemoriado, non caerian en la pena sobredicha, si aquellos que los tuuiessem en guarda, entrassen, en la manera que de suso diximos, o tomassen cosa agena, en nome de aquellos que tuuiessem en guarda, estonce los guardadores (6) caerian en la pena, tambien como si lo

agi conditione ex ista lege, sed etiam excipi, glossa penultima in *dict. cap. pastoralis*: vide tamen ibi Abb. *col. 10.*

Et an ista lex procedat in rebus Clericorum, vide Abb. in *cap. 1. col. 7. de dolo, & contum.* Nota etiam illud quod multum notabiliter dicit Innoc. in *cap. cum in officiis, de test.* quod ille cui prælatus relinquit aliquam possessionem, etiam jure institutionis, si illam occupat propria auctoritate, quod incidit in pœnam *L. si quis in tantam*, neque excusatur obtentu testamenti, & est ratio, quia cum penes ecclesiam sit civilis possessio, neque hæres, neque testator potest eam intervertere, è contra verò dicit, quod si ecclesia occupat possessionem, quæ revera pertinet ad hæredem Prælati, quod ecclesia non incidit in aliquam pœnam, & ista dicta Innoc. refert, & sequitur simpliciter Baldus in *authent. licentiam, col. fin. C. de episcop. & cleric.*

Quid autem in occupante hæreditatem jacentem, vide in *L. 1. tit. 14. lib. 3. Ordinam. Regal.* & de occupantibus castella, vel fortalitia, vide *L. 10. tit. 2. lib. 4. ejusd. Ordinamenti*, & quanto tempore præscribatur remedio hujus legis & dictæ *L. si quis in tantam*, vide per Francisc. Balb. in *suo tractat. præscript. fol. 37. col. 2.* ubi dicit quod triginta annis, & allegat Gloss. in *L. 1. in princip. in verbo annum, ff. de vi & vi armat.* cætera in hujus legis materia, vide per gloss. magnam & solemnem in *dict. L. si quis in tantam*, & per Doctores ibi. Ista quæ sparsim longo studio collegi, hic inserui ad levamen studiosi.

(2) *Con todos los frutos.* Adde *cap. gravis, de restitut. spoliat.* ubi & habetur quod violentus tenetur de percipiendis; vide etiam *L. 1. §. ex die, ff. de vi & vi armata.*

(3) *Pertenesce al forzador.* Concordat *L. 1. §. rectissime*, & *L. merito, ff. de vi & vi armat.* Quid tamen si æquè petitura esset apud possessorem? Vide *L. si alius, §. est & alia, vers. idem ait, ff. quod vi aut clam.* & vide Bart. & Doctores, signanter Decium in *L. quod te, ff. si certum petat.* & vide quæ dixi in *L. fin. tit. 2. Partit. 5.*

(4) *Contra todos los omes.* Ergo contra militem & rusticum, cum invadere sit contra jus naturale, ut dixit Gloss. in *dict. L. si quis in tantam*, vide quæ dixi suprâ in gloss. 1. & contra prodigum, licet Glossa in *dict. L. si quis in tantam*, dixit contrarium de prælato, capitulo, & universitate; vide *L. penult. infra eod.*

(5) *Menor de catorze años.* Nota ad id, quod dixit Glossa in *dict. L. si quis in tantam*, quæ voluit idem esse in proximo pubertati; ista tamen lex videtur velle contrarium. Advertè tamen, quod si minor viginti quinque annis invasit sine dolo rem per alium possessam, putans hoc sibi licere, dato quod incidit in pœnam istius legis & *L. si quis in tantam*, poterit tamen petere restitutionem in integrum, Gloss. in *cap. 1. in verbo rigor, de dolo & contum.* & tenet Bart. & alii in *dict. L. si quis in tantam*, ubi Baldus post Jacob. de Arena dicit, quod ex qualunque causa etiam levi putaverat minor se posse de jure invadere rem per alium possessam, restituetur in integrum, quasi non intelligatur esse in vero dolo, & tradit etiam Alexand. *consil. 103. vol. 1. videtur prima consideratione, col. 1.* quem vide in *5. col.*

(6) *Los guardadores.* Adde *L. meminerint, C. unde vi*, & *L. 2. C. qui accusare non poss.* & *L. non est ig-*

lo fiziessen de otra guisa por si mismos, pechandolo de lo suyo, e non de los bienes de los huerfanos.

LEY XI.

*Por quales razones, aquel que desapoderasse a otro de alguna cosa en que estuuiesse apoderado, non caeria en la pena su-
sodicha.*

A Logando, o emprestando, o encomendando vn ome a otro, alguna cosa señalada, como quier quel que la tuuiere en alguna destas maneras, se puede seruir, e aprouechar della, fasta el tiempo que señalaron que la tuuiesse; con todo esso, el señorío, e la possession de la cosa, siempre finca (1) en saluo al señor della, porque aquel que la tiene por alguna destas razones, non la tiene por si, mas en nome de aquel que gela dio en guarda, o a loguero. E porende dezimos (2), que maguer el que la auia assi dada, tomasse aquella cosa por si mismo, o otro alguno por el, sin mandamiento del Judgador, a aquel que la tuuiesse del en alguna de las maneras sobredichas, que non caeria en la pena que diximos en la ley ante desta; como quier que es tenudo de gela tornar, que se sirua della, fasta aquel plazo (3) que le señalo que la tuuiesse, quando gela dio. Otrosi dezimos, que si alguno fuesse metido en tenencia de alguna cosa por

mandado del Judgador, por mengua de respuesta (4); o si alguna muger que fincasse preñada (5) de su marido que se muriesse, fuesse entregada en la possession de los bienes que fincaron de su marido, porque los tuuiesse en guarda, e en nome del fijo, o de la fija, que tuuiesse en el vientre, o en otra manera semejante desta; si despues que touiesse la tenencia, gela tomassen algunos por fuerça, non caerian porende en la pena que diximos en la ley ante desta. Porque ninguno destos, que son assi apoderados en los bienes de otro, non han verdadera possession (6) en las cosas de que son entregados, como quier que ayan la tenencia dellas. Pero el que gela tomasse assi, deuele tornar (7) lo quel tomo, con los daños, e con los menoscabos que vinieren por esta razon. Otrosi, el Judgador le puede poner alguna pena (8) de su oficio, si entendiere que la merece por el atreuimiento que fizo.

LEY XII.

Que pena merece aquel que niega que tiene la cosa arrendada, o alogada, non la queriendo boluer a su señor.

TEniendo vn ome de otro alguna cosa arrendada, o en guarda, o de otra guisa qualquier, que la tuuiesse en su nome (1), o por el; si despues des-

so

notum, C. de administ. tutor. & Gloss. in cap. 1. de dolo & contum. in parte rigor, in fine.

LEX XI.

Conductor re locata, aut deposirarius re deposita, seu commodatarius re commodata, si spoliatus, non agit ad poenam legis proximæ, quia non ipse, sed ei locans, deponens, aut commodans, possidet; sed restituitur ei res cum damnis, & interesse; & potest iudex nihilominus spoliante arbitrarie pro commissio punire. Item prægnans nomine ventris in possessionem missa, vel ex primo decreto missus, si spoliatur, non agunt ad poenam memoratam, sed fit eis restitutio cum damnis, & interesse; & insuper vim facientes arbitrio iudicis puniuntur. Hoc dicit.

(1) *Finca.* Adde L. male agitur, C. de præs. 30. vel 40. annorum, & L. 22. tit. 29. Partit. 3. Alexand. in L. quod meo, in princ. col. 4. ff. de acquir. posses. per quem videbis notabilem extensionem in hoc.

(2) *Dezimos.* Sequitur Gloss. in L. si quis in tantam, C. unde vi, vers. tertio si invado rem quam commodavi, &c.

(3) *Aquel plazo.* Vide in L. fin. tit. 3. Partit. 5. & quæ ibi dixi.

(4) *Respuesta.* Habet namque detentionem, non veram possessionem, ut hic, & in L. 1. tit. 8. & in L. 10. tit. 30. Partit. 3. & tradit Abb. in cap. 1. col. 3. de sequest. poss. & fruct.

(5) *Preñada.* Habet enim detentionem nudam, argumento L. 1. in fin. ff. quib. ex caus. in posses. eatur, Gloss. in L. si finita, §. Julianus, in gloss. magna, ff. de damn. infecto, Bart. in rub. de venire in possessionem, minterdo.

Tom. III.

(6) *Possession.* Nota ad ea quæ dixi suprâ L. proxima, in gloss. magna.

(7) *Tornar.* Adde L. Aquilius, & ibi gloss. fin. ff. de donat. & L. 1. §. ex die, & §. ex interdicto, ff. de vi & vi armat. & subvenitur istis officio iudicis, vel ex canone cap. reintegranda, ut tradit Bald. in L. ædem, col. 1. vers. sed quid si dominus, C. locati, & vide omnino per Alexand. in L. 1. in princ. col. 18. de acquir. posses. & Socinum consil. 17. vol. 3. col. 3. & 4.

(8) *Alguna pena.* Adde L. 5. tit. 8. Partit. 3.

LEX XII.

Qui rem alterius nomine tenet, & sine justa causa petenti domino non restituit, sed sententiam expectat, non solum tenetur ad restitutionem rei, sed etiam ad æstimationem arbitrio iudicis, tanquam vim faciens. Hoc dicit.

(1) *En su nome.* Habebit ergo locum ista lex in tutore, qui finita tutela non restituit, secundum Alber. post Odo-fred. in dict. L. non ab re, cum hæc & illa lex indistinctè in omnibus habentibus causam ab agente loquantur. Item & procedet, secundum Baldum ibi, in habente temporalem usufructum, qui finito tempore non vult restituere. Ego tamen in hoc exemplo fructuarii dubito, quia fructuarius non possidet pro proprietario, seu ejus nomine, sed suo, & dicitur habere quasi possessionem civilem, & naturalem ipsius juris usufructus, & res usufructus possider naturaliter, Glossa, & Bart. in L. 1. §. interdictum, ff. de vi, & vi armat. Alexand. in L. 3. §. ex contrario, colum. 11. ff. de acquir. poss. unde neque ista lex habebit locum in creditore, qui soluto debito non vult pignus restituere, secundum Salicet. in dict. L. non ab re, in fine, quia est lex poenalis.

Bbb 2

so gela negasse, o non gela quisesse dar (2) quando gela demandasse, non poniendo ante si alguna razon derecha (3), mas seyendo rebelde, non gela queriendo dar fasta que gela ouiesse a demandar (4) el otro por juyzio, e fuesse dada sentencia contra aquel que la tuiesse assi, dezimos, que le deue tornar aquella cosa misma; e porque fue rebelde fasta que dieron la sentencia contra el, deue pechar, demas desto, la estimacion de aquella cosa a bien vista del Judgador, porque erro, quanto en su entendimiento, bien assi como si la forçasse.

L E Y XIII.

Como, aquel que fuerza la cosa que auia dado en peños a otri, pierde porende el señorío que auia en ella.

Ley 1.
tit. 13.
lib. 4.
Recop.

EMpeñando vn ome a otro alguna cosa, entregandolo de la possession della en razon de empeño, si despues desso gela tomasse por fuerça el por si mesmo, pierde (1) porende el derecho, e el señorío, que auia en ella. Ca, aquel que tiene la cosa que assi es empeñada, como quier que non ha el señorío della, con todo esso, ha verdadera tenencia (2); e porende non gela deuen tomar, fasta que sea pagada la deuda que auia sobre ella.

(2) *Non gela quisesse dar.* Concordat cum *L. non ab re*, *C. unde vi*, & cum *L. conductores*, *C. locati*, & cum *L. 18. tit. 8.* ubi vide, quæ dixi, *Partit. 5.*

(3) *Alguna razon derecha.* Qualis erit ista, vide per Gloss. & Doctor. in *dict. L. non ab re*, non enim esset justa exceptio, si diceret rem esse suam, sicut neque possent invasores, cum isti talibus æquiparantur, ut hic in fine, & notat Salicetus in *dict. L. non ab re*. Quid autem si non ageret conductione ex lege ista, seu dictæ *L. non ab re*, vel *L. si quis conductionis*, *C. locati*, sed ageret actione locati, tunc conductor posset excipere de suo dominio etiam ad non solvendum pensionem; de dominio tamen alieno non posset excipere, quia etiam prædoni locanti debet respondere de mercede, & res restituere, *L. si urbana*, ff. de cond. indeb. & tenet Angel. in *dict. L. non ab re*.

(4) *A demandar.* Et qualiter concipiet libellum ponit Gloss. in *dict. L. non ab re*.

L E X XIII.

Creditori pignus traditum à debitore, si ipse debitor vi auferat, perdit ejus dominium, licet creditor veram possessionem pignoris non habeat, habet tamen veram tenutam. Hoc dicit.

(1) *Pierde.* Sequitur opinionem Gloss. in *L. si quis in tantam*, *C. unde vi*, vers. 8. *quid si debitor*, quam ibi approbant Dinus, Alber. Bartol. & Baldus. Salicetus ibi distinguit, quod aut debitor facit causa juris sui conservandi, & tunc procedat opinio Pilei contraria, de qua ibi in Glossa: si tamen hoc cesset, tunc procedet opinio Accursii; moveretur Salicetus quia necdum creditor, sed etiam debitor dicitur pignus possidere, ut notatur in *L. sciendum*, § *creditor*, ff. qui sat. cog. ubi glossa notabilis: non tamen ego percipio, quomodo posset intrare causa juris sui conservandi, creditore pignus sibi traditum possidente, unde simpliciter intelligerem istam legem, si debitor creditorem à possessione pignoris vi expellat.

(2) *Tenencia.* Nota bene, nam approbatur hic illa opi-

L E Y XIV.

Que pena merescen aquellos que por fuerza, sin mandamiento del Judgador, fazen a sus deudores que les paguen lo que les deuen.

ATreuidos son a las vegadas omes y ha, de tomar por fuerça, como en razon de prenda, o de paga, algunas cosas de aquellos que les deuen algo; e como quier que aquellos sean sus deudores, tenemos que fazen desaguizado. Ca por aquesto son puestos los Judgadores en los lugares, porque los omes alcancen derecho por mandamiento dellos, e non lo pueden por ellos mismos fazer. E porende dezimos, que si alguno contra esto fiziere, tomando alguna cosa de casa, o de poder de su deudor, que si algun derecho auia en aquella cosa que tomo, que lo deue perder (1) porende; e si derecho non auia, deue tornar lo que tomo; e por la osadia que fizo, deue perder el deudo que auia de auer de aquel a quien lo forço; e de alli adelante, non es tenuto el deudor de responder porende. E ha lugar esta pena, quando aquel que prendo a su deudor, lo fizo por fuerça, o de otra manera sin derecho, e sin plazer del (2).

Leyes
5. y 6.
tit. 13.
lib. 4.
Recop.

LEY

nio communis, quod creditor verè possidet pignus civiliter & naturaliter, & probatur in *L. si de eo*, in princip. & ibi Bart. ff. de acquir. poss. & in *L. per servum*, in princip. ff. de acquir. rerum dominio.

L E X XIV.

Creditor rem à suo debitore loco pignoris auferens sua auctoritate, si jus habebat in ea, perdit illud, si non habebat, restituit rem, & perdit jus debiti. Hoc dicit.

(1) *Que lo deue perder.* Sequitur opinionem Gloss. in *dict. L. si quis in tantam*, *C. unde vi*, vers. 7. *quid si erat invasori debita*, vel *sibi obligata*, & ibi declarat Salicetus, col. 4. vers. *quero 10.* & vers. 11. *quero*; si ergo res erat invasori debita, perdit invasor jus quod habebat in re, seu ad illam rem, & si ammodo agat exceptione, repellatur; si verò tantum habebat jus pignoris, glossa prædicta voluit, quod perdat jus pignoris, & hypothecæ: Salicetus tamen ibi dicit, quod si non privaretur nisi jure pignoris, & non debiti, poena esset nimis levis, neque esset satisfactum illi *L. si quis in tantam*, unde saltem, secundum eum tunc debet privari jure debiti, ad hoc *L. penult. ff. ad leg. Jul. de vi privat.* & *L. extat*, ff. *quod metus causa*, & istud approbat ista lex Partitarum: limita tamen & intellige, quando intravit rem causa juris sui conservandi, ut tunc tantum illud jus perdat; si verò intravit, & invasit, ut possessorem possessione privaret, & ipse possessor efficeretur, tunc punietur ac si rem alienam invasisset, & sic in æstimatione rei, secundum Angel. in *dict. L. si quis in tantam*, & idem vult ista lex cum in principio dixit, *en razon de prenda, o de paga*, ut procedat quando rem invasi, ut illam teneam pro pignore quantitatis mihi debite, vel ut in solutum habeam, ut perdam jus debiti, quando aliud jus non habebam in re; nam si aliud haberem, illud perderem.

(2) *Sin plazer del.* Hoc dicit ob id quod notat Glossa de qua supra in gloss. proxima, allegans *L. 3. C. de pignor.* si ex pacto licuit rem ingredi, de quo latius per Doctores in *dict. L. 3.* & adverte quod ista lex procedit, quando

LEY XV.

Que pena merecen aquellos que prendan a los omes del lugar en que mora algun su deudor.

MAlas, e dañosas costumbres (1) vsan los omes a las vegadas, en razon de prender, quando han deudo contra otros que son moradores en otros lugares (2), de manera, que si non pueden auer sus deudas de aquellos que ge-las deuen, prendan, e fuerçan las cosas

do agere vult actor civiliter, nam & posset agere criminaliter lege Julia de vi privata, quando creditor res debitoris sine auctoritate iudicis occupet, ut in L. fin. & ibi Bartol. & Angelus declarat, ff. ad leg. Jul. de vi privat. Vide etiam in ista materia L. 11. tit. 13. Partit. 5. & L. 14. tit. 14. ead. Partit. 5. & vide quæ ibi dixi; & adverte, quod ista lex tollit dubium, circa quod ego ibi dubitavi perpendens aliquam contrarietatem inter illam L. 14. & illam L. 11. & tenendum est, quod etiam restituta re, quam creditor accepit pro pignore, perdit jus debiti, & sic illud argumentum à contrario sensu de dict. L. 14. in fine, non potest sumi per istam legem, vide etiam in ista materia L. 5. & 6. tit. 14. lib. 3. Ordinam. Regal. & L. 1. & 6. tit. 11. lib. 5. ejusd. Ordinam.

LEX XV.

Pro alterius debito res tertii sua auctoritate capiens, aut pignorans perdit jus debiti, & quod cepit, cum triplo restituet, & si ob hoc cepit hominem, perdit jus debiti, & tantundem capto solvet: poena nihilominus corporali puniendus arbitrariè. Hoc dicit.

(1) *Costumbres.* Est ergo iniqua consuetudo, quod unus pro debito alterius capiatur, vel pignoretur, ut hic, & in cap. 1. de injur. & damno dato, lib. 6. & authentic. habita, C. ne filius pro patr. & ibi notat Angelus.

(2) *En otros lugares.* De locis regni planum est, nam ista prohibitio ampla est intra loca unius, ejusdemque jurisdictionis, & regni, & dicit Bart. per textum ibi in L. 1. §. hoc itaque, ff. si quis test. lib. esse jus fuer. quod non possunt etiam per iudicem concedi represalias propter factum subditi, qui jure ordinario potest coerceri, neque contra Universitatem sibi subditam, & idem tenet Jacob. de Bello Viso in authent. ut non fiant pignora, collat. 5. item Lucas de Penna in L. 1. C. ut nullus ex vican. pro alien. vican. deb. ten. lib. 11. dicit: Audite, & diligenter attendite iusticiarii, & judicantes qui sub prætextu collectæ Regis Curie debite represalias facitis omnium de loco, prædasque interdum agitis velut hostes; nam & quod universitas alicujus municipii debet, singuli de ipsa universitate non debent, L. sicut, §. 1. ff. quod cujus univers. quod dictum tu diligenter nota, & tene menti; nam & aliquando in regno isto visa est absurditas ista, & tu fortè videbis, ut scias in individuo dictam auctoritatem Lucæ de Penna; pro quo etiam facit, quod tradit Baldus in L. ex hoc jure, col. 3. vers. 13. queritur, ff. de justit. & jur. cum dicit, quod non servatur debita proportio exigendi, cum capitur unus pro alio, qui non debet capi, nisi pro rata, quæ tangit sibi per æs, & libram, ut notat in L. 1. §. quibus, ff. quod cujusq. univers. & adde L. 13. tit. 2. Partit. 3. & quæ ibi dixi.

Sed an possint concedi represaliæ contra non subditos contra dominum, & civitatem justitiam facere negligentes, monitione præcedente, & sententia iudicis spoliati super negligentia, & defectu iudicis ipsius spoliantis? Videtur, quod sic, ex auctoritate August. in cap. Dominus noster, 23. quest. 2. & tradit latè Bart. in suo tract. represalium. col. 2. & 3. & tradit eleganter Baldus in authent. & omnino, C. ne uxor pro marito, ubi videbis multa notabilia, & elegantia dicta in ista materia, & inter cætera nota, quod represaliæ possunt concedi, non solum propter justitiam denegatam expressè, verumetiam propter moram non exhibita justitiæ, secundum Bald. in cap. 1. col. 1. de milite vassal. qui contum. est. & vide Bart. in dict. authent. ne fiant pign. & Socin. consil. 120. vol. 1. col. penult.

Sed dubium est, an cum videamus moram magnam

de los otros que les non deuen nada, que moran en aquellos logares donde son sus deudores; e esto tenemos que es contra derecho (3) de ser ome prendado, o embargado, por deudo ajeno (4) de que el nunca se obligo. E porende dezimos (5), que si alguno esto fiziesse, prendando, o tomando por fuerça alguna cosa en tal manera como esta, que deue tornar aquello que tomare, o prendere, con tres tantos de mas; e el derecho que auia contra su deudor, que lo deue perder por-

fieri in exhibitione justitiæ in regnis extraneis, an possit facta aliqua præda per subditos alterius Regis fieri sequestrum de bonis, & mercantiis mercatorum illius regni, qui sunt in regno isto, ut sic facta monitione, & requisitione, & servatis aliis, quæ in hoc requirantur ad talia sequestra in defectum justitiæ possit haberi recursus, & non memini me vidisse hoc decusum alicubi, licet in contingentia facti quæsierim, nam vidi decerni auctoritate regia, quod tale sequestrum fieret, & factum fuit, & postea facta compositione cum damnificatoribus accedente auctoritate gubernatorum regni illius, unde tamen erant prædones, fuit jussum removeri sequestrum, & reddi bona mercatoribus; & si talis practica jure sustineri posset, videtur utilis, & via compendii, ut præda citius restituatur, cum tales mercatores instabunt, ut in hoc fiat justitia, ut levetur sequestrum, & videtur quod fieri non potuit tale sequestrum, cum in effectu sit gravare alios pro aliis, contra istam legem, & alias hoc disponentes, & quia tunc demum ad represalias potuit deveniri, cum prius tentata fuerint omnia civilia remedia, ut tradit Baldus in L. ex hoc jure, col. 3. ff. de just. & jur. vers. 13. queritur, & quia non est incipiendum ab istis sequestrationibus quæ regulariter sunt prohibita, L. unic. C. de prohib. sequest. pecun. & 3. Partit. tit. 9. in summa, ubi dixi, in contrarium videtur, quia cum timetur de transportatione rei, fit sequestrum, ut tradit Gloss. in dict. L. unic. & habetur in L. 1. tit. 9. Partit. 3. nil mirum ergo si isto casu, cum idem timeatur, si posset fieri: item quia auctoritate regia interveniente videtur hoc fieri posse, cum concernat ordinationem in foro suo circa recuperationem talis prædæ, quo ordine fiat, nam cum ista causa, & ista instantia sit sua, potuit circa hoc statuere, cum quilibet Rex, vel Civitas potest facere statuta circa ordinationem, quæ in foro ejus agitur, ut in istis terminis quando datur in hoc ordo, tradit Bart. in dict. tract. represalium, in 1. quest. vers. ad tertium, in fin. tu cogita, quia articulus iste satis est mihi dubius.

(3) *Contra derecho.* Videtur enim contra jus divinum, Ezechielis c. 18. v. 20. anima quæ peccaverit ipsa morietur, & filius non portabit iniquitatem patris, &c. Et contra æquitatem naturalem, ut in L. unic. C. ut nullus ex vican. lib. 11. & dict. cap. 1. de injur. & dam. dato. lib. 6. contra leges civiles, ut C. ne uxor pro marito, & ne filius pro patre, per totum, & in dict. L. 1. & in authent. ut non fiat pignoratio, collat. 5. & contra jus canonicum, ut in dict. cap. 1. & contra jura regni, ut hic, & in L. 1. & 6. tit. 11. lib. 3. Ordinam. Regal. & L. 5. & 6. tit. 14. lib. 3. Ordinam. Regal.

(4) *Por deudo ajeno.* Sed quid si universitas alicujus loci, seu major pars efficitur non solvendo, an reliqui, qui sunt solvendo compellantur solvere ultra debitas ratas eorum in collectis deficientium portiones? Vide per Lucam de Penna in dict. L. unic. ut nullus ex vican. lib. 11. ubi arguit ad partes ex eo, quod tale debitum non ut à singulis, sed ut ab universis exigitur; tandem dicit, quæstionem sibi dubiam, & vidisse forinam Cancellariæ sapientissimi Regis Roberti, per quam in hoc providebatur: fortè esset in hoc distinguendum, juxta id quod habetur in L. nomina, C. arbit. tutel. L. si tutor constitutus, ff. de administ. tutor. an negligentia collectoris Regis intervenit in exigendo, antequam desierint esse solvendo, vel ne; & vide per Joan. de Platea in L. unic. C. de his qui ex officio quod admin. conven. lib. 11.

(5) *Dezimos.* Concordat cum authent. ut non fiant pignor. collat. 5. & authent. & omnino, C. ne uxor pro marito; & vide tu etiam dictas LL. Ordinamenti.

porende, en manera, que de alli adelante non pueda demandar el deudo, nin sea el otro tenuto de le responder porende. E si por aventura algun ome fuese tan atreuido, que prendiesse a otro (6) por tal razon como esta, non tan solamente deue perder el deudo que auia contra su deudor, mas dezimos que deue pechar otro tanto de lo suyo, a aquel que prendio, o a sus herederos (7). E aun demas desto, deue rescebir alguna pena en el cuerpo, segun aluedrio (8) del Judgador, por la deshonrra que fizo al otro.

L E Y XVI.

Que pena meresce el señor, que entra por fuerza el heredamiento que ouiesse dado a otro en feudo, o en otra manera semejante.

DAndo vn ome a otro para en toda su vida el vsufructo, o las rentas, de algund castillo, o casa, o viña, o otra heredad, reteniendo para si el señorio de aquello que da; o dandogelo como en manera de feudo, que lo aya por siempre el, e su linaje, reteniendo en ello, quel den a el, e a sus herederos, cada año algund tributo, o que les fa-

(6) *Prendiesse a otro.* Concordat cum *authent. ut nulli iudicium, cap. quia vero, collat. 9. & authent. imo à debito, C. de action. & oblig.* & cum hic generaliter dicat, à otro intelligerem, sive sit filius debitoris, de quo dicebatur in *dict. §. quia vero, & in L. 5. tit. 14. lib. 3. Ordinam. Regal.* sive sit alius, cum sit eadem ratio.

(7) *A sus herederos.* Sequitur Glossa in *dict. authent. imo, C. de action. & oblig.* ubi Baldus infert, quod si statutum diceret, quod bona homicidæ applicentur filiis defuncti, quod si illi moriantur, transmittunt ad hæredem.

(8) *Segun aluedrio.* Ubi enim poena non exprimitur, recurritur ad arbitrium iudicis, ut hic, & in *L. 1. §. expilatores, ff. de effractor.* & an teneantur poena privati carceris? Vide *L. 5. tit. 14. lib. 3. Ordinam. Regal.* & quæ dicam in *L. fin. tit. 29. infra, ista Partit.*

L E X XVI.

Proprietarius usufructuarius emphytheutam, aut feudatarium, seu alio modo rem ad vitam habentem, vel amplius, vi repellens, perdit proprietatem, expulso, vel hæredibus ejus applicandam, & restituit rem cum fructibus perceptis, & si extraneus expulit, restituit rem & fructus, dabitque vim passo aliam talem rem ex qua fructus percipiat ejus vita durante, prout habebat in re à qua fuit spoliatus. Hoc dicit.

(1) *Entregar.* Adde *L. 3. §. fin. ff. de vi, & vi armat. & L. 1. §. ex die, & §. qui autem vi, eod. tit.*

(2) *Prouecho, o derecho.* Sequitur dictum Glossa in *L. si quis in tantam, C. unde vi*, cum tractat de rebus, vers. *quæro, an in iuribus*; adverte tamen quod lex ista aliter intelligit in practica dictam glossam, quam Doctores ibi intelligunt, dicit enim ibi Cynus, & Alber. Bald. & Salicetus post eum, quod fructuario à domino dejecto erit practica, ut si dominus expellat eum, qui erat in quasi possessione, vel quasi usufructu, si quidem verè habebit jus usufructus, tunc condemnatur dominus in æstimatione illius juris; si verò non habebat jus, tunc res efficiatur usufructuaria, & expellens tenebitur restituere expulsum in quasi possessione, & privabitur libertate, & acquireretur servitus usufructus expulso. Lex verò ista Partitarum aliter dicit, imo quod dominus expellens fructuarium, qui verè jus habebat in usufructu, vel feudatarium verum, qui habebat

gan algund seruicio señaladamente; si despues desto gelo toma, o gelo fuerça sin derecho, a aquel que lo dio, o a sus herederos, o el, o los suyos los echan, o los desapoderan dello, deuen gelo entregar (1) con los frutos, e las rentas, si algunos ende tomaron; e demas, deuen perder porende para siempre el prouecho, o derecho (2), o el señorio, que auian retenido para si en aquella cosa, e finca quita, e salua, a aquel a quien la auian dado en alguna de las maneras sobredichas, o a sus herederos. E si otro ome estraño gela tomasse, o gela forçasse (3), deuegela tornar en essa misma manera, con los frutos, e las rentas que ende esquilmasse: e demas desto, deuele dar otra tal cosa, de que aya los frutos, e las rentas para en toda su vida, e en la manera que las auia en la cosa que le tomo, o forço.

L E Y XVII.

Por quales fuerzas que el Perlado fiziesse, caeria en pena, tambien el, como el su Cabildo.

Perlado, o Mayoral de alguna Egle-
sia, o de algun Monesterio, o lugar religioso, o Maestre de alguna Orden,

utile dominium, est condemnatus in amissione sui domini; & sic expulso fructuario ab eo, perdet ipse proprietatem, quam habebat, & feudatario ab eo expulso, perdit directum dominium, ut clarè patet ex verbis hic positis, & ista practica est conformior litteræ dictæ *L. si quis in tantam*, & *L. 10. supra, eod.* quam practicam Cyni, & aliorum, de quorum dicto satis admiror, & etiam de Azonis, qui idem quod Cynus & alii voluit, *C. unde vi, in summa, col. 5. vers. quid autem si res.* Nota ergo, & tene menti istam legem Partitarum in isto casu; in casu tamen alio, quando fructuarius, vel feudatarius verè non habet jus, sed prætendebat se habere, & tanquam talis utebatur, tunc si ratione istius juris expellatur à domino causa juris sui conservandi, tantum servabitur practica Cyni, & aliorum. Quid autem è contra si fructuarius, vel feudatarius expellant dominum proprietatis, seu directi domini? Dicti Doctores post Glossa in *dict. L. si quis in tantam*, dicunt, quod tunc, si non erat fructuarius, reddet rem & æstimationem, ut in *dict. L. si quis in tantam*; si autem erat usufructuarius, tunc distinguunt, aut fecit obtentu juris sui tantum, & tunc privatur tantum illo jure, aut fecit obtentu totius, & tunc non solum privatur jure suo, sed etiam condemnatur in æstimatione proprietatis: & in dubio præsumitur, quod obtentu juris sui sit ingressus, argumento *L. merito, ff. pro socio*, nisi contrarium probaretur, secundum Alberic. ibi; & idem dic in prætendentibus jurisdictionem, secundum Cynum post Jacob. de Arena in *dict. L. si quis in tantam*, ubi Salicetus col. 4. vers. *quæro 5. quid in superficiario.*

(3) *Gela tomasse, o gela forzasse.* Intellige respectu juris, quod fructuarius, vel feudatarius habebant; nam si occupasset non pro tali jure, sed animo privandi possessionem à possessione, tunc judicaretur, ac si rem alienam occupasset, ut sic solveret ejus æstimationem, secundum Glossa in *dict. L. si quis in tantam, in dict. quæst. & declarat ibi Angel.*

L E X XVII.

Prælatus etiam Religiosus, & ejus Capitulum, seu Concilium Civitatis, vel Villæ aliquam rem per vim intrantes, aut violentiam ratam habentes, poena vim facientium tenentur; si autem privatus citra eorum mandatum, aut ratificationem, hoc fecerit, ipse solus tenetur. Hoc dicit.

den, entrando por fuerça, o tomando alguna cosa, con mandado, o con plazer de su Cabildo (1), o mandandolo entrar a otro, tambien el Cabildo, como el, caen en la pena (2), que de suso diximos de los forçadores. Esso mismo dezimos que seria, si entrasse otro alguno en nome dellos, e despues lo ouiessem por firme (3) el Perlado, e el

Cabildo (4). Otro tal dezimos que seria, si algun Concejo (5) de alguna Ciudad, o Villa, o los que fuessen dados (6) señaladamente, para ver, e recabdar el pro comunal de aquel lugar, mandassen entrar, o tomar alguna cosa por fuerça; o la entrasse, o la tomasse alguno por si mismo, sin mandado dellos, e despues desso lo ouiessem ellos por firme.

Mas

(1) *De su Cabildo.* Vide Gloss. in dict. *L. si quis in tantam*, in 1. *quest. de personis*, vers. 7. de Abbate &c. & Gloss. 16. *quest. 6. in summa*, & in cap. 1. quæ glossæ sunt contrariæ, nam prima vult ecclesiam teneri cum fit communicato consilio; glossa verò illa decreti tenet contrarium, scilicet quod non præjudicetur ecclesiæ: vide in gloss. sequenti.

(2) *Cae en la pena.* Non aperit an ex hoc præjudicetur Ecclesiæ, prout Glossa voluit in dict. *L. si quis in tantam*, & dixi in gloss. proxima, nisi dicas, quod & ista lex vult idem, quod Gloss. in dict. *L. si quis in tantam*, cum subdit, quando alia Universitas secularis in hoc deliquit, in quo non est dubium, nisi quod & ipsa Universitas præjudicetur, quando communicato consilio facit, prout est de mente Glossæ, & Doctorum ibi; & certè Doctores communiter in dict. *L. si quis in tantam*, sequuntur illam glossam: sed ut dixi, Glossa in dict. cap. 1. 16. *quest. 6.* tenet contrarium, & etiam Gloss. in cap. 1. *de dolo & contum.* ubi Abb. latè post alios discutit 4. 5. & 6. *column.* & idem vult Laurent. de Archi. in dict. cap. 1. ubi Glossa decreti Cardin. in dict. cap. 1. *de dolo & contum.* Gloss. in cap. *privilegium*, 11. *quest. 3.* omnes isti volunt indistinctè, quod quantumcumque delictum fiat communicato consilio non præjudicet ecclesiæ, ut ecclesia privetur re sua, quia cum expressè non possunt Prælatus, & Capitulum sine causa legitima, & solemnitate debita alienare bona ecclesiæ, ut in cap. *sine exceptione*, 12. *quest. 2.* multò fortius, neque tacitè, maxime delinquendo, & distinctio quæ fit, an aliquid fiat communicato consilio Capituli, vel non, procedit quoad ea, quæ cadunt in potestate Prælati & Capituli, ut in obligando ecclesiam pro aliqua legitima causa, ut notatur in cap. *quod quibusdam, de fidejussor.* non autem quoad alia, quæ non cadunt sub potestate eorum; & ista opinio placet Abb. ubi supra, qui & considerat, quod Prælatus, & capitulum, non sunt domini bonorum ecclesiæ, sed tantum administratores; considerat etiam, quod & hæc non sit in tali casu legis alienatio, & ibi respondet ad dictum cap. 1. 16. *quest. 6.* quod pro contrario allegatur, & tandem concludit, quod si res in qua est commissæ violentia, spectabat ad mensam Prælati, punietur ipse Prælatus in vita sua, si vero ad Prælatum & capitulum, punientur etiam ipsi in vita delinquentium; si res erat ecclesiæ & non pertinebat solum ad mensam Prælati & capituli, tunc condemnabuntur ipsi de proprio ad æstimationem, & si non habent unde solvant, luent in corpore, ut in cap. *finem, de dolo & contum.* & hæc dicit procedere, quando delictum non potest pariter puniri in persona Prælati, & conventus ipsius ecclesiæ; alias autem semper punientur ipsi delinquentes, & non extendetur manus quoquo modo ad res ecclesiæ, allegat glossam notabilem in cap. *de hoc*, & in cap. *quoniam, de simon.* & in effectu idem vult Anton. ibidem; hoc etiam voluit Baldus in *præluclis feudorum*, in fin. ubi dicit, quod si Prælatus & capitulum faciunt contra *L. si quis in tantam*, non privabitur ecclesia dominio, sed Prælatus & capitulum condemnabuntur in æstimatione rei, sicut si invasissent rem alienam, & sic delictum non remanebit impunitum & medietatem poenæ solvet Prælatus & mediam capitulum, tanquam duo rei delinquendi, ff. *de administ. tutor. L. si plures*, Joan. tamen de Imol. ibidem in dict. cap. 1. dicit communem opinionem esse, quod ecclesia in isto casu privetur, & ei præjudicetur, quando communicato consilio fit, & dicit istam esse communem opinionem Canonistarum, & cum illa transit Joan. de Imol. dicens pro communis opinionem videri casum in cap. 2. *de ordin. cognit.* juncta Glossa ibi, & in cap. *Imperatorum, de juram. calumn.* & in *L. jubemus nullam, C. de sacrosanct. eccles.* & ad illud, quod sicut non posset alienare per contractum, sic neque per delictum, respondet, quod non procedit tale argumentum, quod patere dicit in minore, qui per con-

tractum non posset, posset tamen per delictum perdere, quia illa est legalis alienatio: licet tamen ista sit Legistarum communis opinio, & multorum Doctorum Canonistarum, fortè posset limitari, & intelligi, ut tunc demum procedat, & si illa re ecclesia privaretur, remaneret ecclesiæ alia bona, ex quibus posset ecclesiæ deserviri in divinis, & ipsius ministri sustentari; si vero ex privatione talis rei ecclesia maneret ita depaupertata, quod ei non possit deserviri in divinis, tunc ecclesiæ non præjudicetur juxta dictum notabile Speculat. tit. *de donat.* §. 1. vers. *quid si aliquis Baro*, ubi tenet, quod si Baro ædificavit monasterium, & illud dotavit multis bonis, & postea Prælatus & capitulum, seu monachi omnes deliquant, & ingratitude committant contra istum Baronem, quod non per hoc destruetur monasterium, sed Prælatus & monachi inde expellentur, & alii eorum loco subrogabuntur, & bona non auferentur monasterio; & ex isto dicto colligit istam limitationem Joan. de Imol. ad dictam communem opinionem in cap. *fin. col. 3.* & 4. *de donat.* & idem crederem eadem ratione, si ecclesia pateretur aliud damnum, ut in reparatione fabricæ, vel alias, & adde ad hoc Alex. consil. 81. in fin. 4. vol. Tu cum habueris majus otium, cogita latius, quia negari non potest, quin opinio Glossæ in dict. cap. 16. *quest. 6.* & Abb. & aliorum, sapit magnam æquitatem, & contraria maximum rigorem, & ut dixi, lex ista Partitarum non hoc aperit, & posset intelligi, ut Prælatus, & Capitulum puniantur de suo, seu privatio fiat in damnum ipsorum delinquentium, & non in damnum ecclesiæ, & fortè istius legis conditores cautè in hoc fuerunt loquuti, & adde Carol. Molin. in commento consuet. Parisiens. §. 30. *quest. 14.* qui dicit communem esse sententiam Doctorum in dict. cap. 1. *de dolo & contum.* & in cap. *dilectus, de simon.* & in infinitis lecturis, & consiliis, quod propter delictum totius conventus, vel capituli non punitur ecclesia, nisi ad vitam delinquentium, & quod cum ista tanquam communi transit Ripa in repetit. *L. fin. C. de revoc. donat. quest. 52.* loquitur tamen in delicto ingratitude, & non quando delinquitur super re ecclesiæ, ut est questio nostra, seu super spectantibus ad ecclesiam.

(3) *Por firme.* Adde cap. *cum ad sedem, de restitut. spoliat.* & *L. 1. §. sed & si*, & in §. *dejecisse*, ff. *de vi, & vi armat.*

(4) *E el Cabildo.* Quia sola ratihabitio Prælati, vel solum Capituli sine Prelato, non noceret ecclesiæ, sed tantum ipsi, qui ratum habuit, *L. cotem, §. dominus*, ff. *de publican.* & tradit Paul. de Castr. post Guiliel. de Cu. in *L. jubemus nullam, C. de sacros. eccles.* vers. *Item dicit pater*, & hoc ex verbo *ouiessem* præcedenti.

(5) *Algun Concejo.* Nota istam legem, ex qua habes, quod Universitas delinquit, & præjudicatur in jure suo, etsi delinquat faciendo, & ista est communis opinio Doctorum, & Glossæ, *L. metum, §. animadvertendum*, ff. *quod metus causa*, *L. sed ex dolo, §. sed an municeps*, ff. *quod met. caus. in L. sicut*, ff. *quod cujusque univers.* per Bart. in *L. aut facta, §. nonnunquam*, ff. *de penis*, per Doctores in cap. *dilectus, de simon.* & tradit Bart. in rebellionem Civitatis in *extravag. qui sunt rebelles*, in glossa super parte rebellando. Abb. per illum textum in cap. *inter quatuor, de majorit. & obedient.*

(6) *Los que fuessen dados.* Isti namque totam Civitatem repræsentant, ut notat Glossa in rubric. *C. quæ fit longa consuet. L. 1. §. deinde quia*, & ibi Bald. ff. *de origin. jur.* vide Decium consil. 404. Bart. in *L. principalibus*, ff. *si certum petatur*, & probat ista lex quod delictum istorum in rebus Universitatis censetur Universitatis, quod non esset indistinctè verum in omnibus delictis, ut tradit Albericus per textum ibi in dict. *L. sed si ex dolo*, vide per eum in *L. metum, §. animadvertendum*, ff. *quod met. caus.* & quæ dixi supra ead. in gloss. 2.

Mas si otro alguno entrasse, o tomasse por si mismo, sin mandado del Perlado, e del Cabildo, o del Monesterio, o sin mandado del Concejo, o de los Mayoriales, non lo auiedo ellos despues por firme; estonce, aquel solo (7) que lo tomo, o lo entro, o lo mando tomar, cae en la pena sobredicha, e non los otros.

LEY XVIII.

Como se deve librar el pleyto de la fuerza, ante que los otros pleytos que nascen sobre la cosa forzada.

Leyes
2. y 3.
tit. 13.
lib. 4.
Recop.

ACaescen a las vegadas pleytos, e contiendas, entre los omes, sobre las fuerças que fazen vnos a otros, de manera, que aquellos a quien toman algunas cosas por fuerça, piden que les entreguen de la possession dellas; e los otros que las tomaron assi, dicen que gelas non daran, que son suyas (1), e que han derecho en ellas, e que lo quieren prouar (2); o por auentura viene otro alguno (3), que dize que suya es aquella cosa, e que lo quiere prouar. E porende dezimos (4), que quando assi acaezca, que tales demandas vengan de consuno sobre vna cosa, que la demanda de aquel que dize, que seyendo el tenedor gela tomaron por fuerça, deve ser oyda primeramente, e ser librada

(7) *Aquel solo.* Adde *cap. si Episcopum*, 16. *quast. 6.* & *in regul. delictum personæ*, de *regul. jur. in 6.*

LEX XVIII.

Spoliante contra spoliatum allegante rem esse suam, ideo ad restitutionem non tenetur, aut tertio hoc asserente: si spoliatus petit restitutionem possessionis, ipse aliis præferatur, & prius audietur. Hoc dicit.

(1) *Que son suyas.* Obstat tamen agenti recuperandæ notorius defectus proprietatis, secundum opinionem communem, ut dixi in *L. 27. tit. 2. Partit. 3.* & vide quæ dico in *gloss. proxima*, & Bald. in *L. 3. col. fin. C. si pend. appel. mors interven.* ubi dicit quod notorium æquiparatur sententiæ injustitiam declaranti.

(2) *Que lo quieren prouar.* Et etiamsi offerat se incontinenti probaturum, secundum Bart. & communiter Doctores, contra Gloss. ibi in *L. si de vi, ff. de judic.* quod limita, nisi statim doceret de jure suo ordinando sententiam, vel per juramentum partis de dominio, vel jure suo, juxta notata per Innoc. in *cap. cum inter R. de election.* ubi dicit, quod quando constat de exceptione, vel defensione sine probationibus facti, scilicet per juramentum, judex statim debet pronuntiare, ut parcat laboribus, & expensis partium, & idem tenet Dominicus in *cap. ad decimas, de restitut. spoliat.* quibus adde dictum ejusdem Innoc. in *cap. constitutus, de filiis præbyter.* & Bald. in *L. 3. C. si à non comp. jud.* & quod voluit Joan. Andr. in *cap. pastoralis, super gloss. penult. de causa poss. & proprietat.* quod in possessorio recuperandæ obstat sententia lata in petitorio, per quam reus fuit declaratus dominus, quando enim sententia lata in petitorio est lata inter easdem personas, facit rem notoriam, ut in *cap. vestra, & cap. fin. de cohabitatio. cleric. & mulier.* Alex. de Imol. in *L. naturaliter, §. nihil commune, 10. col. ff. de acquir. poss.* adde Gloss. in *cap. fin. de tempor. ordin.* & quod notat Bald. in *L. si quis ad se fundum, 2. col. C. ad leg. Jul. de vi publica, & Bart. in extr. reg. qui sunt rebelles, in gloss.*

segund derecho; e de si, oyan, e libren las demandas de los otros, assi como fuere derecho.

TITULO XI.

De los Desafiamientos, e de tornar amistad.

DEsafiar, e tornar amistad, son dos cosas que fallaron los fijosdalgo antiguamente, poniendo entre si amistad, e dandose fe, para non fazerse mal los vnos a los otros a so ora, a menos de se desafiar primeramente. E porende, pues que en los titulos ante deste fablamos de las trayciones, e de los aleues, e de los omezillos, e de las deshonrras, e de las fuerças. Queremos aqui dezir de los Desafiamientos, que vienen por razon dellos. E diremos, que cosa es desafiar. E a que tiene pro. E quien lo puede fazer, e quales, e por que razones, e en que manera, e ante quien, e en que logar. E que plazo deuen auer, despues que fueren desafiados.

Leyes
del ti-
tul. 8.
lib. 8.
Recop.
Aut. 1.
tit. 8.
lib. 8.
Recop.

LEY I.

Que cosa es desafiar, e a que tiene pro, e quien lo puede fazer.

DEsafiamiento es, apartarse ome de la fe que los fijosdalgo pusieron an-

super parte condemnatus, & Bald. in L. cum sententiam, C. de sententiis. Et quid si opponat, quod incidit dominus spoliando in poenam *L. si quis in tantam, & L. 10. supra, eod.* vide per Alex. in *dict. §. nihil commune, col. 7.* ubi tenet quod non admittatur ad impediendam talem restitutionem talis exceptio, licet Angelus ibi contrarium voluit; vide ibi per eum.

(3) *Otro alguno.* Nota valde, quia de jure communi Doctores contrarium volebant, qui dicunt, quod quando exceptio domini non opponitur à spoliante, sed à tertio dicente rem non debere restitui, quia sua erat, tunc audienda erat talis exceptio, quia ratio quæ militat contra spoliante, non admittitur contra tertium, *L. bona fides, ff. depositi*, tradit Alexand. in *dict. §. nihil commune, col. 11.* vers. 16. *fallit*, quod tamen Doctores limitabant nisi jus tertii se opponentis, est ita connexum, quod non potest opponi, quin conferat commodum spoliante, secundum Innoc. in *cap. veniens*, el 1. *de sponsal.* & Anton. de But. in *cap. in litteris, de rest. spoliat.* Præpositus Alex. in *dict. cap. veniens*, ubi dicit, ita communiter teneri; Baldus etiam quem vide in *cap. 1. de milit. vassal. qui contum. est, col. 4.* Tu tene menti istam legem Partitarum indistinctè disponentem, quod neque admittatur ad impediendum judicium recuperandæ talis exceptio, etiam à tertio.

(4) *Dezimos.* Adde *L. si quis ad se fundum, C. ad leg. Jul. de vi publica, & L. momentaneæ, C. unde vi, & L. si de vi, ff. de judic. L. ordinarii, C. de rei vendicat. & cap. in litteris, & cap. sollicitæ, de restitut. spoliator.*

TITULUS XI.

De diffidationibus.

LEX I.

Est diffidatio, à fide inter generosos antiquitus posita discessio, & prodest ad hoc, quia per eam diffidatus præ-

antiguamente (1) entre si, que fuesse guardada entre ellos, como en manera de amistad. E tiene pro, porque toma apercibimiento el que es desafiado, para guardarse del otro que lo desafio, o para auerirse con el. E desafiar pertenesce señaladamente a los fijosdalgo, e non a los otros omes (2), por razon de la fe que fue puesta entre ellos, assi como de suso diximos. E fijosdalgo es aquel, que es nascido de padre que es fijosdalgo, quier lo sea la madre, quier non (3), solo que sea su muger velada, o amiga (4) que tenga conocida-mente por suya (5). Esto es, porque antiguamente la nobleza ouo comienço en los varones (6), e poren- de la here-

daron los fijosdalgo, e non les em- pesce, maguer la madre non sea fijadalgo.

LEY II.

Por que razones, e en que manera, puede desafiar vn ome a otro.

Deshonrra, o tuerto, o daño fazien- do vn fidalgo a otro, puedelo de- safiar por ello en esta manera, dizien- do: Tornovos el amistad, e desafiovos, por tal deshonrra, o tuerto, o daño, que fezistes a mi, o a fulano mi pariente, por que he derecho de lo acaloñar. Ca tambien puede vn ome a otro desafi- ar por la desonrra, o tuerto, que recibies- se su pariente (1), como por la que ouies-

Aut. 1.
tit. 8.
lib. 8.
Recop.
LL. del
tit. 8.
lib. 8.
Recop.

monetur, ut ab alio caveat, vel se cum eo componat, & per eam tollitur amicitia inter generosos posita; pertinet au- tem diffidare generosis dumtaxat: generosus autem est, ge- nitus ex generoso, ex uxore, vel concubina, quam sig- nanter tenet pro sua, licet non sit generosa. Hoc dicit.

(1) *Pusieron antiguamente.* Adde *L. 4. tit. fin. suprà*, 4. *Partit.* & *suprà eod. in summ.* & *L. 14. tit. 21. Par- tit. 2. ad fin.*

(2) *A los otros omes.* Intellige isto respectu, de quo ti- tulus hic tractat, nam aliàs quilibet Christianus non debet offendere christianum, nisi prius ipsum diffidaverit, vel ju- dicis, vel juris auctoritatem habuerit, alias est proditio, se- cundum Joan. And. in *cap. 1. de homicid. 6. col. 3. super verbo diffidatus*, & de isto dicto meminit Baldus in *L. si manumissori*, ff. de obseq. patron. præstand. ubi dicit, quod in factis armorum, nunquam debet perveniri ad bel- lum, nisi procedat monitio, & diffidatio. Sed pone, quod aliquis nobilis diffidavit alium per nuntium vel litteras, ille diffidatus nihil respondit, sed statim armata manu intravit territorium diffidantis; nunquid ex hoc dicetur proditor? Albericus in *L. ex hoc jure*, col. 2. ff. de justit. & jur. dicit quod non, quia diffidatus non tenetur remandare diffi- dantiam, argumento *L. hostes*, ff. de captiv. vide quæ dico infra tit. 1. in *L. 2. in gloss. 1. & L. fin. infra, eod.*

(3) *Quier non.* In casibus tamen requiritur, quod con- currat notabilitas etiam ex parte matris, ut in *L. 6. & 7. tit. 18. Partit. 2.* & ibi dixi, & in *L. 25. tit. 22. Partit. 3.*

(4) *Amiga.* Habes hic expressum, quod filius naturalis ex soluto, & soluta gaudet generositate, & nobilitate pa- tris, licet non nascatur ex legitimo matrimonio; quod mul- tum nota, nam de jure communi videtur dicendum esse contrarium, ut in *L. cum legitima*, ff. de statu homin. *L. filiam*, & *L. liberos*, ff. de senator. & dicit Bald. in *dict. L. cum legitima*, quod stante statuto, quod nobiles sint de consilio, non alii, quod non continebuntur bastar- di, licet pater fuerit nobilis, quia sordes non merentur no- minari inter præcipuos, *L. humilem*, C. de incest. nupt. dicit etiam Bald. in *L. cum antiquioribus*, col. 4. C. de jur. delib. quod nobilitas non transmittitur, nisi per legiti- mam lineam etiam à matre: dicit etiam Bald. in *L. ex libe- ra*, C. de suis & legit. hæred. in illa lege esse expressum, quod spurii non dicuntur filii magnatum, neque de domo magnatum, & ita olim fuisse consultum, quod spurii de petra mala non dicerentur de domo de petra mala. Petrus etiam de Ancha. *consil. 389.* incipit, *visis diligenter*, dicit, quod bastardi, sive naturales, vel spurii, non dicuntur de domo nobilium, sive loquamur in favoribus, sive in odiis, & ibi allegat consilium, sive loquamur in favoribus, sive in odiis, & ibi allegat consilium Dyni, & dictum Baldi in *dict. L. ex libera*, & Baldum alibi dicentem, quod si non continentur ipsi bastardi, multominus continentur nepotes etiam legitimi ex bastardis; quia nulla consequentia potest esse in radice corrupta ex illegitimo nascendi principio, & ex infecta radice fructus non producitur, unde in casu de quo ibi consuluit Anchar. descendente de patre naturali, sive spurio, non posse prætendere se nobilem, neque etiam ex eo quod mater ipsius sit nobilis, quia nobilitas patris con- sideratur, non matris, *dict. L. cum legitima*, & hic in ista *L. in fin.* Item filii naturales sequuntur conditionem

matris, & non patris, *L. lex naturæ*, ff. de statu ho- min. neque præbent excusationem patri, *L. 2. §. legiti- mos*, ff. de excus. tutor. neque succedunt in feudo, licet postea legitimentur, §. naturales, si de feudo fuer. cont. inter domin. & agnat. unde dicebat Joan. de Plat. in *L. si se- nator*, C. de dignit. lib. 12. quod filii naturales senatoris, vel decurionis non gaudent privilegio paterno circa quæstiones, & tormenta & poenas plebejorum evitandas, allegat Gloss. in *L. 2. §. in filiis*, ff. de decurion. & in *dict. L. ex libera*, dicit etiam idem Joan. de Plat. in *L. 1. col. 2. vers. sed pone statutum*, C. de imponen. lucra. des. lib. 10. quod tunc naturales continentur appellatione filiorum, quando materia est indifferens, sicut esset solutio gabellæ; nam si statutum excipiat à solutione gabellæ filios & nepotes alieu- jus, intelligitur etiam de naturalibus ex concubina, ut con- sultuit Angelus ibi relatus à Joan. de Plat. secus tamen esset, si materia esset differens, quæ solis legitimis congrueret, ut cum statutum præfert ad honores, & dignitates filios po- pularium filiis nobilium, quia intelligitur de legitimis, non de naturalibus, qui in subsidium solum admittuntur, *L. generaliter*, §. spurios, ff. de Decurion. imò etiam in materia indifferenti, & in specie in statuto eximente à so- lutione gabellæ Bart. consuluit *consil. 229.* incipit, *ca- vetur statuto, quod filius naturalis non eximatur*, quem refert, & sequitur Guil. Bened. in *repet. cap. Raynulfus de testam. fol. 2. col. 3.* ubi & plus voluit Bart. appella- tione filiorum non venire, neque includi regulariter natu- rales, nisi in casibus expressis in jure, de quibus ibi per eum, & videnda est etiam Gloss. in *Clement. 1. de bap- tis.* dicendum est ergo istam legem Partitarum in hoc at- tendisse ad consuetudinem Hispaniæ, secundum quam no- bilitate patris gaudet filius naturalis, & attendi debet in hoc consuetudo, ut notat Bart. in *L. fin. C. de verb. sig- nif.* Joan. de Plat. in *dict. L. si senator*, & procedit ista lex etiam si sit filius clerici in minoribus, stante hodie *L. 11. Tauri*, quicquid dicat Baldus in *L. parentes*, ff. de in jus vocan. & etiam si sit filius naturalis ex vidua, vel virgine, etiam ex furtivo accessu, quicquid ibi dicat Bald. in *addi- tion. ad Speculat. tit. de succession. ab intest.* ut dixi in *L. 1. tit. 15. Partit. 4.*

(5) *Conocidamente por suya.* Hodie sufficeret, quod ha- betur in *L. 11. in Ordinam. Tauri*, & dixi in *L. 1. tit. 15. Partit. 4.*

(6) *Varones.* Nota hoc verbum, & adde, quod notat Bald. in *L. liberos*, ff. de senator.

LEX II.

Fit diffidatio propter injuriam, aut dedecus generoso, aut consanguineis ejus illatum, & fit dicendo: Restituo vobis amicitiam, & diffido vos propter talem injuriam, quam mihi vel tali meo consanguineo intulistis, & potest etiam fieri per alium generosum, cum Rex vult aliquem diffidare, & consanguineus consanguineum, & per se face- re verecundatur, vel minor potentior, quia ejus formi- dat conspectum, aut potentior minorem eum dedignans. Hoc dicit.

(1) *Su pariente.* Facit in argumentum, quod agere pos- sit quis actione injuriarum pro injuria illata consanguineo, Ccc quod

ouiesse el mesmo recebido. E non tan solamente puede ome desafiarse a otro por si mesmo, mas aun lo puede fazer por otro (2), que sea fidalgo, e esto puede fazer por alguna destas quatro maneras. La primera es, quando vn Rey quiesse desafiarse a otro. Ca non seria cosa aguisada, de yr a desafiarse el por si mesmo. La segunda es, si quisiere desafiarse vn pariente a otro, e a verguença (3) de lo fazer por si mesmo, por razon del parentesco que ha con el. La tercera es, si ha de desafiarse a otro ome mas poderoso que el, e se recela de lo fazer por si mesmo. La quarta es, si el desafiarse a otro ome de menor guisa que el, e non lo quiere fazer por si mesmo, desdeñandolo.

LEY III.

Ante quien, e en que lugar, puede vn ome a otro desafiarse; e que plazo deue auer, despues que fueren desafiados.

Costumbraron los fijosdalgo entre si, desafiarse en Corte, e fuera de Corte ante testigos. E despues que el desafiamento es fecho, ha plazo cierto el desafiado, de nueue dias, e de tres dias, e de vn dia, para fazer emienda a aquel que lo desafio, o para auer consejo de amparamiento. E fasta que estos plazos sean passados (1), non puede, nin deue ninguno dellos, fazer mal al otro, nin daño ninguno, en su persona, nin en sus cosas. E estos tres plazos, tuie-

Aut. 1.
tit. 8.
lib. 8.
Recop.
Leyes
del ti-
tul. 8.
lib. 8.
Recop.

quod procedit criminaliter agendo, secus si civiliter, secundum Bart. in L. L. Corn. ff. de injur. & in L. fin. ff. de privat. delict. & in L. 2. §. si tutor, ff. de suspect. tutor. & vide per Bald. in L. 1. col. 12. C. qui accus. non poss. ubi quid in affine, & vide per Felin. in cap. ecclesia S. Mariæ, col. 12. de constit. & loquitur lex ista in diffidatione. Quid autem in repto? Vide L. 2. tit. 3. supra ead. Partit.

(2) Por otro. Hoc non procedit in repto, nisi ut habetur in dict. L. 2. tit. 3. ead. Partit.

(3) Verguença. Nota parci verecundiæ, adde Bart. in L. pecuniæ, ff. de aliment. & cibor. legat. Jaso in L. si pœnam, ff. de verb. oblig. Alex. consil. 80. col. penult. volum. 5. Bart. in L. 1. §. Divus, colum. 4. ff. de variis, & extraordin. cognit.

LEX III.

Consueverunt generosi, in curia vel extra coram testibus diffidationes facere, post quas tres termini diffidantur novem dierum, trium, & unius ad emendam illi faciendam, aut ut consilium, ut servatur, accipiat, intra quos terminos non poterunt diffidans, aut diffidatus se invicem offendere, & termini isti loco monitionum trium ad prædicta successerunt. Hoc dicit.

(1) Sean passados. Ergo à contrario sensu his terminis elapsis posset eum offendere, quod non credo, argumento L. non est singulis, ff. de regul. jur. & infra ead. Partit. tit. 1. L. 1. ibi: demandandola por juyzio, sed hoc dicit, quia licet postea offendat, non poterit dici alevosus, neque fractor fidei olim datæ inter generosos Hispaniæ, ne-

ron por bien los antiguos, que fuessen como en manera de tres amonestamientos, en que ouiesse acuerdo para auenirse, o para ampararse.

TÍTULO XII.

De las Treguas, e de las Seguranças, e de las Pazes.

Treguas, e seguranças, son cosas que nascen sobre malos fechos, e sobre las desafianças. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos del desafiamento, e de tornar amistad, quere-mos aqui dezir de las treguas, e seguranças. E demostraremos primeramente, que cosas son. E por que han assi nome. E a que tiene pro. E quantas maneras son dellas. E quien las puede tomar, o dar. E como deuen ser dadas, e tenidas, e puestas. E en que manera deuen ser tenidas, e guardadas, despues que las pusieren. E que pena merescen los que las quebrantan. E sobre todo, diremos de la paz.

LEY I.

Que cosa es tregua, e segurança, e por que han assi nome, e a que tienen pro.

Tregua es un aseguramiento, que se dan los fijosdalgo entre si, vnos a otros, despues que son desafiados, que non se fagan mal en los cuerpos, nin en los aueres, en quanto la tregua durare. E ha logar la tregua, mientra la discordia, e enemistad dura (1) entre los omes.

Leyes
del ti-
tul. 9.
lib. 8.
Recop.

Ley 1.
tit. 9.
lib. 8.
Recop.

que reptari, ut suprâ tit. 3. in L. 2. ead. Partit. punitur tamen alias.

TITULUS XII.

De Treguis.

LEX I.

Tregua est securitas inter generosos post diffidationem concessa, ut ea durante, non se offendant in personis, aut in bonis tempore, quo discordia & inimicitia duraverit; securitas autem est inter non generosos super inimicitis, aut timoribus concessa, & alicubi est usus, quod detur fidejussor de salvo, quod est sicut tregua, vel securitas, & dicitur tregua, quia habet tres æqualitates. Prima quia utraque pars est secunda à damno dicti facti, vel consilii. Secunda quia ea concessa melius possunt per se ad concordiam deduci. Tertia quia si non concordant, possunt per viam justitiæ petere emendari, & sic continent legalitatem, conventiones & justitiam: idem de securitate. Hoc dicit.

(1) Dura. Quia tregua est securitas præstita rebus, & personis, discordia nondum finita, Gloss. in cap. 1. de tregua & pace. & dicit Bald. in §. vassalli, el 2. de pace Constant. & tregua magis accedit guerræ, quàm paci, unde tempore treguæ non est tutus accessus, vide ibi & per Præpos. Alexand. in cap. jus gentium, 4. notab. 1. dist. Sed quid si promisit certum aliquod stipendium alicui nobili pro tot equitibus ad faciendam guerram, quousque ipsa guerra duraret, an facta treuga ea durante stipendium debeatur? Vide Joan. Andr. quod non, in addition. ad Specul. in rubric. de treuga, & pace.

omes. E segurança es otrosi aseguran-
to que se dan los otros omes, que son
de menor guisa (2), quando acaesce ene-
midad entre ellos, o se temen ynos de
otros. E vsan otrosi en algunos logares,
de se dar fiadores de saluo, que es co-
mo tregua, o segurança, e dizenla Tre-
gua, porque ha en si tres egualdades (3).
La primera es, que por ella son segu-
ras amas las partes, de non se fazer mal,
nin daño, de dicho, nin de fecho, nin
de consejo, en quanto la tregua durare.
E la segunda es, despues que fuere to-
mada puedense auenir por si mesmos,
faziendose emienda el vno al otro. La
tercera es, si ellos non se acordaren en
fazer la emienda, que la pueda auer el
vno del otro, demandandola por juy-
zio (4). E assi cabo prende la tregua
tres egualdades, conuiene a saber, leal-
tad, auenencia, e justicia. E la seguran-
ça dizenla assi, porque por ella son se-
guros (5) aquellos entre quien es pue-
ta, mientras durare el plazo que y fuere
puesto. E tiene pro (6) la tregua, e la
segurança, a aquellos entre quien son
puestas, en aquellas mesmas razones que
ce suso diximos.

(2) *De menor guisa.* Tene menti istam legem, quod
proprie treuga est illa, quæ datur inter generosos; inter
alios non dicitur proprie treuga, sed securitas; jura tamen
& Doctores promiscue utuntur isto termino, sive inter no-
biles, sive inter plebejos, & etiam L. regni, lib. 4. tit. 8.
L. 1. in Ordinam. Regal. & lex quandoque vocat fedus,
vel inducias, ut in L. postliminium, §. inducie, ff. de
captiv. & postlimin. rev. cap. jus gentium, 1. dist. Item
& consuetudo generaliter utitur isto nomine treugæ inter
omnes, & non interest appelletur treuga, an securitas, vide
infra ead. L. 2.

(3) *Porque ha en si tres egualdades.* Nota hoc; dicit
tamen Joan. Andr. in cap. 1. de treug. & pac. quod dicitur
quasi terrens vel tenens guerram.

(4) *Demandandola por juyzio.* Nota ad id, quod dixi
supra tit. proxim. in L. fin.

(5) *Seguros.* Ad quid teneatur, qui promittit aliquem
facere securum? Vide per Socin. consil. 93. volum. 1. in
princ. & secura mens quasi juge convivium, Proverbiorum
cap. 15. v. 15. alibi tamen dicit Greg. quod magna est se-
curitas cordis, nihil concupiscentiæ habere sæcularis, lib. 22.
Moral. cap. 14.

(6) *Tiene pro.* An tamen prodesse debeat securitas,
quam dat judex delinquenti? Vide per Bald. in §. item sa-
cramenta, col. 4. de pace juram. firm. & in L. 1. col. 4.
C. si à non comp. jud. Bart. & Joan. de Imol. in penult.
col. in L. is qui reus, ff. de pub. judic. & vide per Bald.
in L. reos, colum. 8. C. de accusat. & ibi vide, quando
possit à judice dari.

L E X II.

Triplex est securitas. Una, quam Reges ponunt inter
se, quam & sui subditi post præconium, aut scientiam ten-
entur observare. Alia, quam multi inter se apponunt, ut
habentes fedus, quam omnes utriusque partis post scien-
tiam tenentur observare, & possunt hanc majores eorum
appondere. Alia, quam unus alteri concedit, quam ipsi, &
eorum familiares, & ceteri eorum mandatis obtemperantes
custodiant, & si treugam inter se concedant, etiam non
generosi tenentur ad ejus observantiam. Item nolentes sibi
treugam concedere, possunt ad hoc compelli per ordina-
rium vel majorinum. Et cavere debent treugam, vel secu-
ritatem servare, vel fidejussorem de salvo dare, ne se
damnificent dicto, facto, vel consilio. Hoc dicit.

Tom. III.

L E Y II.

*Quantas maneras son de tregua, e de se-
guranza, e quien las puede poner, o dar,
e en que manera deuen ser dadas, o pue-
tas, e como deuen ser guardadas, des-
pues que las pusieren.*

DE treguas, o de seguranças, son tres
maneras. La primera es, que se da
un Rey a otro (1). E esta son tenudos
de guardar todos los de su Señorío, des-
pues que fuere pregonada, o la supie-
ren por otra manera, maguer non se
acaezcan ay al poner della. La segun-
da es, la que se dan entre si muchos
omes, como quando se dan tregua, o
segurança, de vn vando a otro (2); es-
ta son tenudos de guardar los de vn ca-
bo, e de otro, desde que supieren que
es puesta entre ellos. La tercera es, la
que da vn ome a otro, e esta denen
guardar cada vno de aquellos entre quien
fuere puesta, e los omes que biuieren
con ellos (3), e ouieren de fazer su man-
dado. E pueden poner entre si tregua,
los Reyes, e los Mayoraes de los van-
dos,

Ley 1.
tit. 9.
lib. 8.
Recop.

(1) *A otro.* Sed quid si inter duos Reges materia erat
præparata ad guerram, nondum tamen erat mota guerra,
fecerunt inter se treguam duorum annorum, an elapso illo
tempore erit necessaria diffidatio ad hoc, ut ille qui aggre-
ditur territorium alterius non dicatur esse latrunculator?
Bald. de pace Const. vers. vassalli qui pro tempore. mo-
vet istam questionem, & primo arguit, quod non sit ne-
cessaria diffidatio, argumento L. statu liber. vers. Stichum,
ff. de legat. 2. contrarium tamen dicit esse verum, quia ubi
non præcedit dispositio, ibi lapsus temporis per se non ha-
bet dispositionem inducere. Item verba, quæ sunt ordina-
ta ad negandum, vel privandum, non disponunt, L. Ti-
tia, §. fin. ff. de manumis. testam. L. ex facto etiam
agitatum, ff. de hered. instituend. si tamen guerra præ-
cessisset, expirato tempore treugæ ipso facto remaneret in
guerra, neque esset nova diffidatione opus, L. si unus,
§. cum reo, ff. de pactis, & quæ dixi in L. 1. supra,
tit. proxim.

(2) *De vn vando a otro.* Adde L. 1. tit. 8. lib. 4. Or-
dinam. Regal. & Guelphus, vel Gebellinus sunt passionēs
animi, Bald. in L. 1. C. ad leg. Jul. visce. & partiales
si sibi invicem inferunt damna & injurias, pars quæ injustè
regit, tenetur ad resartionem damnorum, & æstimationem
injuriæ, vide Bald. in §. injuria, col. 2. de pace juram.
firmam. & qui dicantur partiales, vide Baldum remissivè in
L. 1. §. cum patronus, ff. de offic. præf. urbis.

(3) *Con ellos, &c.* Nota hoc, quia & si in conventionē
treugæ non fiat mentio de istis, includuntur in ea. Item &
includerentur alii sibi adhærentes, etiamsi verba treugæ
concepta sint in personam, si paciscenti non posset esse pax
sine cohærentibus, secundum Angel. in L. quæ religiosis,
ff. de rei vend. allegat pro casu L. si stipulatus fuero per
te non fieri, ff. de verb. oblig. & alia jura, vide ibi per
eum; & includuntur isti, de quibus hic, non solum si erant
homines ejus tempore factæ treugæ, verum etiam qui pos-
tea ad ejus servitium, vel potestatem veniant, ut tradit
Joan. Andr. in addition. ad Speculat. in rubr. de treug.
& pac. & Paul. de Cast. per illam legem in L. si servitus,
quam legit sub L. qui ædificium, ff. de servit. urban.
præd. & adde ad prædicta, quæ notat Salicetus in L. de-
nuntiamus, C. de his qui ad eccles. confug. & quæ ha-
bentur, & notantur in cap. ad Apostolicæ, de re judic.
lib. 6. & Felin. in cap. 1. de treug. & pace. antepen. col.
vers. 5. declaratio.

Ccc 2

dos, e los otros que han discordia, o enemistad entre si; e quando los vados, e los otros omes que ouieren discordia, o enemistad entre si, non se acordaren en darse tregua, o segurança, puedenlos apremiar (4) que la den los Merinos, e los Oficiales de cada lugar, que han poder de judgar, e complir la justicia en la tierra; e son tenudos de la guardar, bien assi como si ellos mismos (5) la ouiessem puesta de su voluntad. E deuen ser dadas, e puestas las treguas, e las seguranças en esta manera, que sepan ciertamente (6) aquellos que las tomanen, e las pusieren, quales son aquellos entre quien las ponen, e quantos; e que lo fagan ante testigos, o por carta (7), de guisa que non pueda venir dubda, e se pueda prouar si menester fuere; e deuense prometer amas las partes, que se guarden, e que se non fagan mal, de dicho, nin de fecho, nin de consejo. En essa mesma manera deuen ser tomados los fiadores de saluo. E tambien las treguas, como las seguranças, e los fiadores de saluo, deuen ser guardados en aquella misma manera que fue dicho, o prometido, a la sazón que fueron tomadas, e puestas. E como quier que tregua ha lugar señaladamente (8) en los fijosdalgo quando se

desafian, pero bien se pueden dar tregua los otros omes; e seran tenudos de la guardar, despues que fuere puesta entre ellos.

LEY III.

Que pena merescen los que quebrantan treguas, o seguranças, o fiadura de saluo.

LOS quebrantadores de la tregua, o de la segurança, si fueren fijosdalgo, pueden ser reptados (1) porende, e caer en la pena que diximos en el titulo de los Rieptos (2). E si fueren otros omes de menor guisa, el que firiere, o matare, o prendiere a otro, en tregua, o en segurança, o sobre fiadura de saluo, muera por ello (3). E si le fiziere daño (4) en sus cosas, pechegelo quatro doblo. E si lo deshonrrasse, fagale emienda a bien vista del Rey. E los que fizieren la fiadura de saluo, cayan en aquella pena a que se obligaron quando la fizieron.

Ley 1.
tit. 2.
lib. 6.
Recop.

LEY

alios ordinarios eujuslibet oppidi, & occiderit, punitur poena mortis tantum, si verò percusserit, vel capturam fecerit, solvat sexcentos morapetinos bonæ monetæ, ut in *L. 1. tit. 8. lib. 4. Ordinam. Regal.* & si ponatur inter discordantes etiam sine Regis, vel judicis mandato, erit poena hujus legis, cum generaliter loquatur, ut in simili declarat Bald. *de pace tenend. & ejus violat. in princ. in verbo capitalem*, & illa lex Ordinamenti in suo speciali casu practicabitur; & fortè illa lex, cum disponit de poena dictorum morapetinorum in casu capturæ vel percussione, intelligi debet ultra aliam poenam ordinariam vel arbitriam, quæ judici videatur imponenda, ut patet ex fine legis illius, & quia aliàs poena illa non esset sufficiens, maxime stante lege ista Partitarum, quæ poenam mortis etiam in illo casu imponebat; & facit ad hoc, quod notat Gloss. *de pace juram. firman. in §. si quis vero ausu temerario. in gloss. super parte centum librarum*, ubi Glossa dicit, quod ultra poenam pecuniariam ibi impositam pro violatione pacis delictum poena legali punietur, ut etiam probatur in textu ibi, & nota, quod ista lex in percutiente, & capiente in tempore treguæ durius statuit, quam lex illa Federici *de pace tenend. & ejus viol.* ut patet in *§. si quis alium, cum sequenti illius L.* sed an procedet poena in ista lege posita, contra fractorem treguæ, etiamsi causa de novo superveniat, ut quia adversarius primo rupit? Videtur probari, quod sic, in *L. qui servum, ff. de verbor. obligat.* mitiganda tamen esset talis casu poena ista hinc statuta, si quis provocatus voluit se ulcisci, *L. qui cum major, §. libertus, ff. de bonis libert.* adverte tamen, quia dicta lex penultima loquitur quando coepta fuit pax dando damna in rebus, & non vult idem esse, quando damnificarentur in personis. Item etiam loquitur, quando in tregua intervenit juramentum, unde fortè si hoc cessaret, sicut non dicitur quis ruptor pacis, si nova causa superveniat, ut habetur infra eod. *L. proxim. in fin.* sic neque dicitur ruptor treguæ, ut puniatur tanquam talis ruptor; unde poena aliàs remanebit in dispositione juris, sicut si tregua non fuisse facta.

(4) *Daño.* Nota contra inferentem damna in rebus tempore treguæ.

(4) *Apremiar.* Nota hoc, & adde textum & ibi Bart. *in authent. de mandat. Princ. in princ. & L. 1. vers. quies*, & ibi Bald. *ff. de offic. prefect. urb. & Gloss. in cap. placuit, 90. dist. & textus in §. si quis quinque solidos, de pace tenen. & ejus violat. & Abb. in rubr. de treug. & pace. vers. 2. quero.*

(5) *Mismos.* Nota hic, quod factum judicis reputatur factum partis; adde *L. si ob causam, C. de eviction. dixi in L. 52. tit. 5. Partit. 5.*

(6) *Ciertamente.* Sint ergo verba stipulationis treguæ aperta, quia stipulationis natura extensionem non patitur, *L. quicquid astringendæ, ff. de verb. oblig.* & ideo moris est semper stipulari pro adherentibus, & fieri adherentium declarationem, *cap. ad Apostolicæ, de re judic. lib. 6.* & ibi Innoc. & Joan. And. si tamen verba treguæ concipiantur in rem, pax facta cum principali intelligitur cum adherentibus, & in ea intelliguntur introclusi virtute adherentiæ, *L. qui religiosus, & ibi Ang. ff. de rei vend. facit L. 1. §. tribus, ff. de cloacis, L. arbor, §. de vestibulo, ff. communi divid. L. hæc verba, ff. de adul. L. 1. §. dejecisse, & ibi Gloss. ff. de vi & vi, armata.*

(7) *O por carta.* Nota non esse necessarium, quod de tregua fiat scriptura, ut est regulare, ubi aliud non reperitur, Gloss. *in cap. 1. de censib. lib. 6.*

(8) *Señaladamente.* Ut supra eod. *L. 1.*

L E X III.

Fractores treguæ, vel securitatis, seu fidejussionis de salvo, si sunt generosi, possunt ob id reptari; alii autem capientes, percutientes, seu occidentes, occiduntur, & damna solvent quadruplata; aliter autem injuriantes arbitrariè puniuntur, & fidejussor de salvo solvet poenam conventam. Hoc dicit.

(1) *Reptados.* Adde *L. 3. tit. 3. supra ead. Partit.*

(2) *De los Rieptos.* Vide in *L. penult. & fin. tit. 3. supra ead. Partit.*

(3) *Muera por ello.* Morte alevosi, & insuper perdat medietatem bonorum, quando tregua fuit posita à Rege, vel de ejus speciali mandato; si verò ponatur per judices

L E Y IV.

*Que cosa es Paz, e en que manera deve ser
fecha, e que pena merescer aquel que
la quebranta.*

PAZ es fin, e acabamiento (1) de la discordia, e del desamor, que era entre aquellos que la fazen. E porque el desacuerdo, e la malquerencia, que los omes han entre si, nasce de tres cosas, por omezillo, o por daño, o por deshorrta que se fazen, o por malas palabras que se dicen, los vnos a los otros; porende queremos demostrar, en que manera deve ser fecha la paz, sobre cada vno destos desacuerdos. Onde dezimos, que quando algunos se quisieren mal, por razon de omezillo, o deshorrta, o de daño, si acaeciere que se acuerden para auer su amor de consuno, e ser el amor verdadero, conuiene que aya y dos cosas, que se perdonen, e que se besen (2). Esto tuuieron por bien los sabios antiguos, porque de la abundancia del coraçon fabla la boca (3), e por las palabras que ome dize da testimonio de lo que tiene en la voluntad (4); porque el beso es señal que quita la enemistad del coraçon, pues que dixo que perdonaua a aquel que ante queria mal, e en el lugar de la enemistad puso y el amor. Mas quando la malquerencia viene de malas palabras que se dixeron, e non por omezillo, si se acordaren para auer su amor de consuno, abonda que se per-

L E X IV.

Pax est discordiæ finis, & est duplex pax. Una verbalis cum amplexu tantum. Alia verbalis cum osculo, quando discordia ex homicidio vel damno facto cum injuria provenit, si partes de pace concordant ad invicem verbis sibi parcant & osculentur; nam ex abundantia cordis os loquitur, & animi interiora per verba declarantur, & osculum est amoris signum: cum autem ex verbis discordia habuit ortum, sufficit, quod verbis sibi parcant, & ad invicem amplexentur. Hoc dicit.

(1) *Fin, e acabamiento.* Nota hic diffinitionem pacis, & videtur sumpta à L. 1. ff. de pact. in princ. secundum quod declarat Joan. de Ligniano in princ. sui tract. de pace. & secundum Paul. de Cast. & Alex. in dict. L. 1.

(2) *Que se besen.* Vide in L. 82. tit. 18. Partit. 3. ubi ponitur forma instrumenti pacis, & quæ ibi dixi.

(3) *Fabla la boca.* Ex abundantia cordis os loquitur.

(4) *En la voluntad.* Secundum Aristot. voces sunt notæ opinionum, & voluntatum. Vide Bald. in L. unic. §. ubi autem, C. de caduc. tollend. & in L. unic. col. 9. C. de confes. & in repetitione, L. de quibus, in fin. ff. de legit. & vide quæ dicit in cap. bonæ, el 2. de postul. prælator.

(5) *Abrazar.* Per amplexum ergo cognoscitur remissio injuriæ, sicut & Glossa dicit de percussione palmarum in L. 1. in princ. ff. de pact. & ibi Bald. Angel. Paul. de Castro. Alex. & Jas. non tamen ex istis actibus tacitis, neque etiam ex expressa pacis conventionem videntur damna remitti, ut tradit late Jason ibi, col. 3. vide ibi per eum consulentem, ut hoc ponatur in specie in instrumento pacis.

donen; e en señal quel perdonamiento es verdadero, deuenise abraçar (5). Otro- si dezimos, que quien quebrantare la paz despues que fuere puesta, reteniendo en el coraçon la enemistad de la malquerencia que ante auia, non lo faziendo por ocasion, nin por otro yerro que acaeciesse entre ellos de nuevo (6), que deve auer aquella mesma pena (7) que han aquellos que quebrantan la tregua, en aquella manera que de suso diximos (8).

TITULO XIII.

De los Robos.

Robo es vna manera de malfetria, que cae entre furto, e fuerça (1). Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de las fuerças, e de los desafiamentos, e de las treguas, e de las seguranças, queremos aqui dezir de los robos. E demonstraremos, que cosa es Robo. E quantas maneras son del. E quien puede demandar el robo, e quales, e ante quien. E que pena merecen los robadores, e los ayudadores, e consejadores.

*Leyes
del ti-
tul. 11.
Leyes
del ti-
tul. 12.
lib. 8.
Recop.*

LEY

(6) *De nuevo.* Habes hic textum expressum pro illa communi conclusione Doctorum, quod non videtur ruptor pacis, qui rupit ex causa noviter orta, & si inimicus meus fregit pacem, ego non teneor illam sibi servare, de quo per Paul. & alios in L. qui servum, ff. de verbor. oblig. Bald. de pace tenend. & ejus violat. in princ. num. 2. ubi quod non videtur rumpere pacem, qui propter novam discordiam offendit alterum, per Abb. etiam in cap. bonæ memoriæ, col. 2. de elect. per Bald. in L. quidam, §. 1. ff. de pænis, per Alex. consil. 19. vol. 1. & consil. 115. vol. 4. col. 2. & in dubio præsumitur factum ex causa, quæ de novo supervenit, & non ex causa antiqua, ut tradit Jason in dict. L. qui servum, Socinus consil. 87. vol. 3. in ultimo dubio. Vide quæ habentur in L. penult. tit. 11. Partit. 3.

(7) *Aquella misma pena.* Aequiparantur hic ruptores pacis, & treguæ, & faciunt ad id quod dixi supra L. proxim. in gloss. penult. in fine.

(8) *Diximos.* Supra L. proxima.

TITULUS XIII.

De rapinis.

(1) *Entre furto y fuerça.* Id est, in quo intervenit vis & furtum, aliquando tamen & pro rapina datur actio vi bonor. raptor. licet vis non interveniat, ut in casu L. si quis ex domo, ff. de furtis, & procedit iste titulus, quando civiliter agitur pro rapina, & titulus 10. supra ead. Partit. quando criminaliter pro vi publica vel privata ageretur ad poenam, ita declarat Gloss. C. vi bonor. raptor. in rubrica.

LEY I.

*Que cosa es Robo, e quantas maneras
son del.*

Leyes
de los
tit. 11.
y 12.
lib. 8.
Recop.

Rapina en latin, tanto quiere dezir en romance, como robo, que los omes fazen en las cosas ajenas que son muebles (1). E son tres maneras de robo. La primera es, la que fazen los Almo-gaures, e los Caualleros, en tiempo de guerra, en las cosas de los enemigos de la Fe; e desta fablamos assaz cumplidamente en la segunda Partida (2) deste libro, en las leyes que fablan en esta razon. La segunda es, quando alguno roba a otro lo suyo, o lo que lleuasse ageno, en yermo, o en poblado, non auiendo razon derecha por que lo fazer. La tercera es, quando se aciende, o se derriba a so ora, alguna casa, o peli-gra alguna naue (3); e los que vienen en manera de ayudar, roban, e lleuan las cosas que fallan y.

LEY II.

Quien puede acusar, e demandar el robo.

Aquel puede demandar la cosa robada, que la tiene en su poder a la sazón que gela roban; quier sea señor della, o la tenga de otro (1) en

LEX I.

Est rapina alienarum rerum deprædatio, & fit palam, & est triplex. Una, quam faciunt homines in guerra; alia, quam quis facit alteri de suis bonis, vel per eum possessis. Tertia, quæ fit in incendio, vel naufragio. Hoc dicit.

(1) *Que son muebles.* Vel se moventes, ut in L. 1. C. eod. & Institut. eod. vers. *quod non solum, in §. ita tamen.*

(2) *En la segunda Partida.* Vide tit. 26. & 27.

(3) *Alguna naue.* De hoc habes, ff. de incen. ruin. & naufrag. per tot. & in L. 3. tit. 10. ead. Part. & de rapinam facientibus contra navicularios publicas species transportantes etiam extra naufragium, vide in L. 3. C. de navicul. lib. 11. ubi Joan. de Plat. vide etiam in ista materia cap. excommunicationi, de raptor. ubi vide, an sint excommunicati rapientes ex naufragio.

LEX II.

Potest rem raptam petere is, à quo fuit ablata, vel ejus hæres, etiamsi sit aliena, commodata, deposita aut pignorat, & petitur à raptore vel ab ejus hæredibus, sed poenalis actio rapinæ non transit ad hæres, nec contra hæres, nisi lite contestata cum defuncto, & petitur coram iudice loci, ubi commissum fuit maleficium, vel ubi res est, vel rapiens invenitur. Hoc dicit.

(1) *O la tenga de otro.* Concordat cum L. 2. §. in hac actione, ff. eod. & Institut. eod. §. fin. ubi ex hoc Angel. ibi infert, quod si statotum punit rapientem rem alterius vel occupantem possessionem alterius, poena habebit locum, etiamsi res occupata, seu rapta, non erat illius qui vim passus est, si tamen sua intererat vim non pati; vide Bart. in rub. ff. de oper. nov. nunt.

(2) *Los herederos del robado.* Concordat cum L. 2. §. fin. ff. eod.

(3) *Los herederos de los robadores.* Concordat cum dict. L. 2. §. fin. ff. eod.

razon de guarda, o de encomienda, o a peños. Otrosi dezimos, que los herederos del robado (2) pueden fazer essa misma demanda, que podria fazer aquel, de quien heredaron, antes que finasse; fueras ende en razon de la pena que es puesta contra los robadores, que la non podrian demandar, si la non ouiesse el primero començado a demandar en juyzio. E en essa misma manera puede ser fecha demanda contra los herederos de los robadores (3). Ca ellos non son tenudos de pechar la pena del robo, si primeramente non fue demandado en juyzio, por demanda, e por respuesta, a aquellos de quien ellos heredan; como quier que sean siempre tenudos de pechar la cosa robada, o la estimacion della (4): e puede ser fecha demanda del robo ante el Judgador del lugar do fue fecho, o en otro lugar qualquier que fallassen el robador (5), o la cosa robada (6).

LEY III.

Que pena merecen los robadores, e los que los ayudan.

Contra los robadores es puesta pena en dos maneras. La primera es pecho, ca el que roba la cosa, es tenudo de la tornar con tres tanto (1) de

Leyes
de los
tit. 11.
y 12.
lib. 8.
Recop.

(4) *O la estimacion della.* Quia tenentur in eo, quod ad eos pervenit, ut in dict. §. fin. & vide per Bart. in L. 1. ff. de privat. delict. & adverte, quia sufficit semel pervenisse, ut in L. quod diximus, §. fin. cum L. sequenti, ff. quod metus causa, & dixi in L. 25. tit. 1. ead. Partit. imò & videtur velle lex ista, quod & si non perveniat ex raptu, vel occasione rapinæ aliquid in hæres, quod tenentur ad restitutionem rei raptæ, vel ejus æstimationem, cum generaliter loquatur. & quia dictus §. fin. dicit dari conditionem furtivam, quæ datur contra hæredem, etsi nihil ad eum pervenit, L. in conditione, & L. si pro fure, §. fin. ff. de cond. furtiva.

(5) *El robador.* Vide quæ dicam in L. 4. infra tit. 14.

(6) *O la cosa robada.* Intellige tamen, si ibi fuit per raptorem asportata, ex his quæ notat Bart. in L. si dominium, ff. de furtis, & quæ dicam in L. 4. infra tit. 14.

LEX III.

Contra raptores est duplex poena, civilis, & criminalis; civilis qua rapiens potest conveniri intra annum utilem actione poenali ad rem & triplum, in quo anno non computantur dies, in quibus iudex non judicat, nec quibus actor justa ratione impeditus, non potest agere; post annum verò non potest, nisi ad rem vel ad æstimationem & fructus conveniri ipse raptor, & ejus hæres. Criminalis, qua latrones malæ famæ poenis legitimis puniuntur, de quibus infra titulo sequenti. Hoc dicit.

(1) *Con tres tanto.* Concordat cum L. 1. ff. eod. & Institut. eod. in princip. & C. eod. L. fin. aliquando tamen pro rapina agitur ad duplum, ut in casu L. christianis, C. de pagag. & templ. eor. & in casu §. 2. vers. si duo, de pac. tenend. & ibi Bald. Et quid si rapina fiat per ricos homines regni per Regem à regno expulsos, vide L. 11. tit. 25. 4. Partit. & adde L. 7. tit. 16. lib. 8. Ordinam. Regal. circa istam poenam rapinæ.

LEY IV.

Como el señor es tenuto de los robos que fizieren sus sieruos, o los otros omes que biuen con el.

RObo faziendo sieruos de algun ome, sin mandado de su señor, o con sabiduria non lo pudiendo vedar (1), non es en culpa el señor porende. Pero si aquello que forçaron, o robaron, vino a mano, o a poder del señor, o entro en su pro, tenuto es de lo tornar todo (2) a su dueño. E si por auentura, non vino cosa alguna destas a su poder, nin entro en su pro, dezimos, que estonce tenuto es el señor de fazer de dos cosas la una; o de desamparar los sieruos (3) que fizieron el mal, e meterlos en poder de aquellos a quien robaron; o de retenerlos, si quisiere fazer emienda por ellos, a bien vista del Judgador (4). Otrosi dezimos, que si los que fiziessen el robo en la manera sobredicha, fuessen omes libres (5), que estonce cada vno dellos es tenuto de fazer emienda por su cabeza, del yerro que fizo; pues que lo non fizieron con plazer, nin con mandado, del señor con quien

Ley 16.
tit. 11.
lib. 5.
Recop.

de mas de quanto podria valer la cosa robada. E esta pena deue ser demandada fasta vn año (2) desdel dia que el robo fue fecho: e en esse año non se deuen contar los dias que non judgan los Judgadores, nin los otros en que aquel a quien fue fecho el robo, fue embargado por alguna razon derecha, de manera que non pudiesse fazer la demanda. Mas despues que el año passasse, non podria fazer demanda en razon de la pena; como quier que la cosa robada, con los frutos della, o la estimacion, pueden siempre demandar al robador, o a sus herederos, assi como de suso diximos (3). La otra manera de pena es, en razon de escarmiento, e esta ha lugar contra los omes de mala fama, que roban los caminos, o las casas, o lugares agenos, como ladrones: e destoablaremos adelante en el titulo (4) de los Furtos, que se sigue empos de aqueste.

(2) *Un año.* Adde *L. fin. C. eod. & Institut. eod. in princ.*

(3) *Diximos.* Suprà *eod. L. proxima.*

(4) *En el titulo.* Vide infra *tit. 1. L. 18.*

LEX IV.

Dominus non tenetur de maleficio servi absque sui culpa facto, si vetare nequivit; sed si servus aliquid rapuit, tenetur dominus de eo, quod ad eum pervenit; de alio autem faciat emendam, aut dabit servum pro noxa. Si autem liberi homines rapuerunt absque domini mandato vel ratihabitatione, quilibet pro capite suo tenetur; si autem fecerunt ad complacentiam vel mandatum domini vel ejus nomine, & ipse ratum habuit, tenetur dominus, ac si ipse fecisset. Hoc dicit.

(1) *Pudiendo vedar.* Nam si scivit & non prohibuit, tenetur insolidum, *L. 2. & L. in delictis, ff. de noxal. & L. si servus, C. de noxal.* nam talis scientia habet & voluntatem, ut in *L. 1. in princ. ff. si famil. furt. feciss. dicat.*

(2) *Tornar todo.* Concordat cum *dict. L. si servus, C. de noxal.* & intellige etiamsi noxæ dedat.

(3) *Desamparar los sieruos.* Concordat cum *dict. L. si servus, & L. 2. ff. de noxal.* & nota, quod si servus quasita pecunia damnum velit solvere, ei cui noxæ datur, audiendus est, & cum prætoris auxilio eripi in libertatem invito domino, ut probat textus cum glossa in §. dominus, *Institut. de noxal. actio.* & hoc favore libertatis, ex quo infert Joan. Fab. ibidem, quod si quis habens homines conditionales vel vassallos cederet bonis, quod si tales velint redimere libertates suas, quod debent audiri, & idem dicit videri, si creditores facerent vendi bona, in quibus sunt talia jura, quod facit, ut si dominus vendat vassallos, possint vassalli solventes pretium emptori eripi in libertatem: sed tu super hoc cogita, quia nullo jure cavetur, ut tales vassalli possent se redimere soluto pretio emptori dato, & dicitur §. dominus, loquitur in servitute servi, & non videtur extendi ad eum, qui est liber, licet aliquo servitio vassallagii astringatur, quod & videtur velle idem Joan. Faber in *dict. §. dominus, in fin.* cum opponit de *cap. 2. de judæis, juncto fin. cap. 1. Montalvus verò in L. 2. tit. 24. Partit. §. motus ex illo dicto Fa-*

bri, dixit quod possent vassalli infra novem dies, juxta legem fori, se redimere solvendo pretium: sed ut dixi, tu cogita latius, quia non videtur fortè tutius ita arguere de servili conditione ad eum, qui est liber licet conditionatus.

(4) *A bien vista del Judgador.* *L. penult. C. vi bonor. raptor.* dicit, quod tenetur in quadruplum, cum non vult dare pro noxa, & idem habetur in *dict. L. si servus, in L. 2. in princ.* dicit, noxale judicium dabo; unde videtur quod judex debeat tunc condemnare in quadruplum intra annum, & post annum in simplum.

(5) *Omes libres.* Adde *L. 2. §. 14. vers. familie, ff. vi bonor. raptor. & L. 1. §. sed &, cum §. sequenti, ff. de vi, & vi armata, L. 5. in fin. tit. 15. 7. Partit.* Bald. in *L. apud antiquos, in fin. C. de furtis, cap. cum ad sedem*, ubi Gloss. de *restitut. spoliat. L. nequid, ff. de incend. ruin. & naufrag.* & dicit Gloss. in *dict. cap. cum ad sedem*, quod licet possessio rei, quæ fuerat occupata per familiares, reperitur penes dominum, non tamen præsumitur dominum mandasse, & idem tenet Bald. in *L. 1. C. de Episcop. & Cleric.* & dicit Bald. in *L. ad invidiam, C. quod metus causa*, quod ex metu adhibito per familiares alicujus potentis, non præsumitur propterea, quod sit factum de scientia domini, allegat *dict. cap. cum ad sedem*, & adde quod dicit Bald. in *L. 1. in 2. lectura, C. si rector provinc.* & speciale est in casu *L. si verò plures, in 1. respon. ff. de his qui dejec. vel effud.* quod ego teneor pro delicto liberi hominis famuli mei, & regulariter contrarium, secundum *Specul. tit. de injur. §. sequitur, ad fin.* & hoc verum indubitè, si nesciat, vel si sciat, & non possit prohibere; si autem sciat & potest prohibere, videtur, quod teneatur, quia tunc suum proprium non alterius delictum obligat eum, secundum Joan. Fab. *Institut. de noxal. in princ.* ubi & dicit bonum verbum, quod & si non sint de familia mea, si tamen ad mei vindictam delinquant, & ego sciam, & non prohibeam, credit ipse, quod debeam teneri: vide ibi per eum. Item si delinquant in officio domini, & in quo dominus eis utitur; vide in *L. 1. ff. de public. §. familie, & L. debet, ubi Bart. ff. naut. caupon. & stabular.*

quien biuian. Mas si lo fiziessen con plazer, o con mandado del señor con quien biuiesen, o sin su mandado en nombre del; si despues lo ouiesse por firme, estonce (6), quier sean sieruos o libres, el señor es tenuto de pechar el robo con la pena, tambien como si el mismo lo ouiesse fecho.

TITULO XIV.

De los Furtos; e de los Sieruos que furtan a si mesmos; e de los que los consejan, o los esfuerzan, que fagan mal; e de los guardadores que fazen furto a los menores.

Leyes del tit. 12. lib. 8. Recop.

Furtar lo ageno es malfetria, que es defendida a los omes, por ley, e por derecho, que lo non fagan. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los Robos, queremos aqui dezir en este de los Furtos. E demostrar, que cosa es Furto. E quantas maneras son del. E quien lo puede demandar. E quales. E ante quien.

(6) *Estonce. Vide in dict. cap. cum ad sedem, & in dict. L. 1. §. sed & ff. de vi & vi armat.*

TITULUS XIV.

De Furtis.

L E X I.

Furtum est maleficium factum per hominem recipiendo rem mobilem occultè alterius, sine domini voluntate cum intentione domini possessionis, aut usus ejus luçtandi; quia si cum domini voluntate capit, aut credit sibi non displicere, non committit furtum, cum non habeat animum furandi, & furtum propriè non potest committi in immobilibus. Hoc dicit.

(1) *Furto es.* Concordat cum *L. 1. §. 1. ff. eod. & Institut. de obligat. quæ ex delict. nascunt. §. 1.*

(2) *Sin plazer de su señor.* Pileus *quest. 134.* incipit, *Cajus Sejus*, ponit quæstionem de Cajo Sejo, qui mandavit Lucio Titio, ut ovis de pascuis furaretur, qui susceptum mandatum nolens adimplere, oves Caji Seji mandatoris inventas in pascuis subripuit, & determinat, quod furti non tenetur, refert Alber. *in dict. L. 1. ff. eod. in §. furtum.*

(3) *De ganar, &c.* Secundum hoc donans rem alienam & tradens, non committit furtum; cujus contrarium probatur in *L. alienum, C. eod.* Salicetus ibi solvit, quod qui donat & tradit, spem lucri habet, ex quo obligat donatarium ad antidora, & qui detinet rem alicujus, ex hoc solo non committit furtum, nisi interveniat contractatio à movendo, vel includendo, seu factum à jure damnatum, ut notat Gloss. *in dict. L. alienam*, & contractatio in diffinitione furti significat omnem abductionem, vel bajulationem, *L. si quis uxori, §. si quis asinum, ff. eod.* Item ex sola venditione non committitur furtum, nisi venditio fiat rei præsentis, vel venditor, licet res esset absens, constituit (cum ipse eam possideret) se possessorem nomine emptoris; vide *in L. si servum, C. eod.* ubi Salic. *in fin.* Et an committat furtum, qui percipit fructus beneficii, quo privatus est ipso jure? Vide Bald. quod sic, in *§. injuria, col. 3. de pace jurament. firmand.*

(4) *Cuydando.* Concordat cum *§. furtum autem, in fin. Instit. de oblig. quæ ex delict. nascunt.* & procedit hoc sive istud opinetur in casu, quo à principio habuit rem cum voluntate domini, sive ipsa propria auctoritate occuper, credens dominum permissurum, *L. inter omnes, §. rectè, ff. eod.* & tenet Joan. Fab. *in dict. §. furtum autem*: sed objicies secundum eum, quod secundum hoc nunquam poterit agi furti, semper enim fur dicet, quod credebatur dominum permissurum. Solve, quod in casu dubii concurrere

E que pena merecen los furtadores, de qualquier manera que fagan furto. E los que los ayudan, e los encubren, e los que los aconsejan.

L E Y I.

[Que cosa es Furto.]

Furto es (1) malfetria que fazen los omes que toman alguna cosa mueble agena encubiertamente sin plazer de su señor (2), con intencion de ganar (3) el señorío, o la possession, o el vso della. Ca, si alguno tomasse cosa que non fuesse suya, mas agena, con plazer de aquel cuya es, o cuydando (4) que plazeria al señor della, non faria furto, porque en tomandola, non ouo voluntad de furtrar. Otrosi dezimos, que non puede ome furtrar cosa que non sea mueble (5), como quier que los Almogauares entran, e furtan a las vegadas Castillos, o Villas, pero non es propriamente furto.

LEY

debent aliquæ conjecturæ, an habuit causam credendi, vel non; unde si rem perituram recepit veluti ovem errantem, vel animal fugitivum, vel lupo abstulit, non præsumitur malus animus; vel si dominus rei sit suus amicus, & recipiens homo honestus, secus è contrario, si dominus sit ignotus, vel ejus inimicus, & recipiens sit velut de Tribu Benjamin lupus rapax; tunc dicit ipse, quod judicaret contra eum: unde videtur expediens, quod protestetur coram testibus, quod ipse credit dominum permissurum, & quod casu quo non placeret, se offerat reddere; nam in dubio non præsumitur velle, *L. qui vas, §. vetare, ff. eod.* & hoc quando dominus rei ignorat; si verò sciat, & non resistat, tunc distinguitur, an sit talis, qui resistere, aut prohibere non auderet, & non videtur permittere, *ff. eod. L. penult.* quod intellige, quando metus resistendi esset servilis, non filialis, vel fraternalis, secundum eundem Joan. Fab. *ubi supra*: non ergo procedet quod dicit Abb. *in cap. dudum, el 2. col. 5. de elect.* quod dominus præsumitur in dubio vetare, etiamsi videat rem suam ab alio capi, quia distinguendum est, ut *in dict. L. penult.* ex conjunctione igitur personarum, qualitate facti, & aliis circumstantiis arbitratibus bonus judex, utrum sit in hoc credendum ei, qui talem credulitatem dicit habuisse: imò & dicit Abb. ibi, quod etiam si ex post facto dominus rei diceret, quod de consensu suo res fuit capta, quod hoc solum non sufficeret ad excusandum furem: vide ibi per eum, & per Bald. *in L. falsus, col. 3. C. de furtis*, ubi latius in hoc distiguit, videlicet quod si aliqua causa etiam fragilis, vel levis amicitie potest assignari, debet credi domino hoc dicenti, *L. fin. C. de crimin. expilat. heredit.* si autem non apparet causa, & idem si suo juramento affirmet, quia est quæstio de animo, si est persona fidedigna, si autem simpliciter verbo, & sit persona de collusionem suspecta, creditur sibi contra se, sed non contra rem publicam; ad quod adde Luc. de Pena *in L. 1. C. ut nemo ad suum patroc. suscip. vicos vel rustic. eorum, lib. 11. col. penult.* Vide etiam per Bart. *in L. inter omnes, §. rectè, ff. de furtis*, per Bald. *in L. transigere, C. de transactionibus.* Vide etiam Angel. Aretin. *in tract. malefic. in parte & vestem celestem, col. 7.* ubi in fine, quid si putavit se facere invito domino, dominus tamen erat volens? Dic quod non oritur actio furti, *L. inter omnes, §. pen. ff. eod.* & infra *eod. L. 3.* adde in simili glossam notabilem *in cap. fin. 9. quæst. 2.* & de Episcopo ordinante Clericum alterius diocesis credente hoc placere Episcopo illius diocesis.

(5) *Sea mueble.* Vide Gloss. *in §. 1. Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc.*

Auto 21. tit. 11. lib. 8. Recop.

LEY II.

Quantas maneras son de Furto.

Auto
21. ti-
molo 1.
lib. 8.
Recop.

DOs maneras son de furto. La vna es, a que dizen manifesto; e la otra es, el furto que faze un ome escondidamente. E manifesto es (1), quando al ladron fallan con la cosa furtada (2), en ante que la pueda esconder en aquel lugar do la cuyda llevar (3); o fallandolo en la casa a do fizo el furto, o en la viña con las vuas furtadas, o en el arbol con las oliuas que lleuaua a furto, o en otro lugar qualquier, que fuesse preso, o fallado, o visto (4) con la cosa furtada, quier lo falle con ella aquel a quien la furto, o otro qualquier. E la otra manera de furto encubierto, es todo furto que ome faze de alguna cosa ascondidamente, de guisa que non es fallado, nin visto con ella, ante que la esconda.

LEX II.

Est duplex furtum, manifestum scilicet, ut cum fur cum furto deprehenditur, antequam illud portet ad locum ad quem portare destinavit; aut si in domo causa furandi aut alio loco deprehenditur, sive a domino, sive ab alio. Item non manifestum cum prædicto modo non deprehenditur, antequam occultet rem furatam. Hoc dicit.

(1) *E manifesto es.* Concordat cum *L. 3. cum sequent. ff. eod.* & cum *§. furtorum, Institut. de oblig. quæ ex delict. nas.* & an falsus procurator dicatur fur manifestus? Vide Bald. quod non, in *§. injuria, col. 3. de pac. juram. firman.*

(2) *Cosa furtada.* Et non oportet probare, quod talis deprehensus cum re furtiva furto ipse fecerit, secundum Joan. Fab. *Institut. vi bonor. raptor. in princ.* deberet tamen audiri secundum eum, si vellet docere se ab alio justo titulo habuisse, allegat *L. civile, C. eod.*

(3) *Do la cuyda lleuar.* Et quo destinaverit quis perferre, sic accipiendum est, quo destinaverit eo die manere cum eo furto, *L. 4. ff. eod.* & sic intelligit, & limitat Glossam in verbo *deponere* Joan. Fab. in *dict. §. furtorum.*

(4) *Fallado, o visto.* Non ergo requiritur apprehensio, seu captura sufficit, quod sit visus, & ad eum deprehendendum, occurratur cum exclamatione, *L. si quis in servitute, ff. eod.* & *ff. de condit. furtiv. L. siue,* & tenet Bartol. & Angel. in *dict. L. 3.* quæ incipit, *fur est.* Dicit etiam Bald. in *L. falsus, col. 3. C. de furtis,* vers. *advertite,* quod sicut verus & manifestus contumax dicitur ille, qui dicit, nolo venire, vel citatus audito verbo arripit fugam, ita fur manifestus dicitur, qui interpellatus per clamorem obstinato animo fugit cum furto, manifesta signa improbitatis suæ ostendens, ita quod actus corporis ac etiam mens delinquendi manifestissima est, & velari non potest; cæterum etiam mille oculis videntibus non est manifestum sine contradictione furto; quæ sunt verba Baldi satis notanda, & materiam istam declarantia, ubi etiam dicit Paulus de Castro, quod sola visio, etiamsi mille essent præsentis & viderent, non facit furto manifestum, sed tunc demum fit, cum contra eum sit acclamatum, & ipse non obstante acclamatione persistens in sua pertinacia aufugit cum re furtiva, & apprehenditur antea quam ad locum perveniat, non tamen si abjiciat furto, desinit esse fur manifestus, ut in *dict. L. si quis in servitute, ff. eod.* neque requiritur cap-

Tom. III.

LEY III.

Como, si alguno presta cauallo, o otra bestia, para vn lugar cierto, e aquel que la recibe emprestada la lleua a otra parte, gela puede demandar por furto.

CAuallo, o alguna cosa mueble, tomando vn ome a otro emprestada, para yr con ella a lugar cierto fasta tiempo señalado, si de alli adelante la lleua, o ysa della, faze furto (1); fueras ende, si lo faze cuydando que non pesara al señor della. E aun dezimos, que maguer el cuydasse quel pesaria al señor de la cosa si la lleuasse a otro lugar, con todo esso, si fuesse fallado en verdad que le non pesara (2), non faria porende furto. Otrosi dezimos (3), que si vn ome tomasse de otro alguna cosa mueble en guarda, o en peños, si este vsasse della en alguna manera contra voluntad de su señor, que faze furto (4).

LEY

tura furis, ut dixi in princ. neque captura, vel apprehensio rei furtivæ, ut tradit Alberic. in *dict. L. falsus, col. 2.* & satis probatur hic, & in *dict. §. furtorum.*

LEX III.

Rem commodatam ultra conventionem ducens committit furto, nisi credidit dominum permissurum, vel non credidit, sed re vera domino non displicuit. Item committit furto, qui utitur quocunque modo re deposita, aut pignorat contra domini voluntatem. Hoc dicit.

(1) *Faze furto.* Concordat cum *§. furtum autem vers. itaque, Institut. de oblig. quæ ex delict. nascunt.*

(2) *Que le non pesara.* Concordat cum *L. inter omnes, §. penult. ff. eod.* & cum *§. sed & si credat, Institut. de oblig. quæ ex delict. nascunt.*

(3) *Otrosi dezimos.* Concordat cum *dict. §. furtum, vers. itaque,* & *L. si pignore, in princ. & §. 1. ff. de furtis,* & *L. 20. tit. 13. 5. Partit.* & vide textum notabilem in *L. qui furto, ff. de condit. furtiv.*

(4) *Furto.* Creditor tamen licite vendit fructus, quos percepit ex re pignorat, sed pretium accedit in solutionem sortis, *L. 1. & 2. C. de pignor. action. Abb. in cap. cum contra, de pignor. col. 1.* Item si debitor rem, quam creditori pignori dedit, subripiat, committit furto, *L. in actione, §. fin. ff. de furt.* ubi Bartol. & *L. 9. infra eod.* Et si pignori detur castrum, an creditor possit uti jurisdictione, & aliis juribus incorporalibus? Vide Bald. in *cap. 1. de feudo dato in vicem leg. commiss.* remittentem se ad ea, quæ habentur & notantur in *cap. cum Bertoldus, de re judic.* ubi vide de jure patronatus, quod non transit; bene tamen transiret pensio, quæ ratione juris patronatus deberetur; secundum Abb. ibi, *col. pen.* & videtur in hoc dicendum, quod posset creditor cui castrum pignori est datum, exercere jurisdictionem, & gaudere aliis fructibus, qui essent talis naturæ, quod possint in sortem computari, vel debitori restitui, facit *L. eleganter, §. fin. ff. de pignor. action.* Ludovicus Roman. in *singul.* incipit, *Quæritur à me Rochus in tractat. jur. patron. charta 31. col. 1. in vers. vigesimo septimo quarto:* & vide quæ dixi in *dict. L. 20. tit. 13. 5. Partit.* & in condemnatione talis furti considerabitur valor talis usus rei depositæ pignoratæ, vel commodatæ, non proprietatis, seu totius domini, Gloss. in *L. qui jumenta, ff. eod.* & ibi Bart. & Angel. Azon. in *summa, C. de furtis, col. 2.*

Ddd

LEY IV.

Quien puede demandar el furto, e a quales,
e ante quien.

Ley 16.
tit. II.
lib. 5.
Recop.

Aquel ome a quien es furtada la cosa, o su heredero, la puede demandar al ladron, o a su heredero, antel Judgador del lugar a do fuesse el furto; o de otro lugar qualquier en que fallassen el ladron (1). Pero si el que fizo el furto, era fijo, o nieto (2) del señor de la cosa furtada, non gela pueden demandar ninguno dellos en juyzio, como a ladron. Esso mesmo dezimos de lo que tomasse la muger (3) al marido, o el sieruo (4) al señor.

LEX IV.

Potest agere furti is à quo fuit res surrepta, & potest petere eam à fure, vel ejus hærede coram iudice loci, ubi fuit furata, vel ubi fur reperitur; sed pro subtractis per filium, uxorem, vel proprium servum, non potest quis agere furti, licet potest eos per se bono modo castigare. Sin autem filius, nepos, uxor, aut servus furatam rem vendat, siquidem scienter, petet eam dominus illius, & probato quod erat sua, & quod aliquis prædictorum furatus est eam, recuperabit eam, & emens perdet pretium; sed si emptor bonam fidem habuit, recuperabit pretium à vendente. Si autem quis ex eis prædictam rem donavit, pignoravit, aut alias in alium rem sic furatam transtulit, petet eam dominus à possessore, seu tenente eam. Agere etiam potest pater, maritus, aut dominus, ad poenam furti, contra consilium, aut auxilium filio, uxori, aut servo dantes, sine quo furtum fieri verisimile non erat: & dispositum de auxiliantibus filiis, uxoribus, aut servis in furto, habet locum in auxiliantibus aliis furibus, ut puta scalam ad furtum faciendum commodantibus, vel ferramenta ad seras aperiendas, seu ad parietis accessum juvantes, vel ad similia, de quibus in textu: & consilium dat furi qui confortat eum, ut furetur, aut modum furandi illi ostendit. Hoc dicit.

(1) *El ladron.* Adde L. 2. *suprà tit. 1.* & L. 32. *tit. 2. 3. Partit.* & per istam legem approbatur opinio Bart. in L. *si dominium*, ff. *eod.* & in L. *si abducta*, C. *eod.* & in L. *sed neque legatarius*, ff. *de cond. furtiv.* quod qui fecit furtum Florentiæ, si reperiatur Bononiæ cum re furtiva, poterit puniri per iudicem Bononiæ; quæ opinio Bartoli videtur fortè fuisse Jacob. de Aren. in dict. L. *si dominium*, ut vult Joan. de Anania in cap. fin. *de furtis*, colum. 10. loquitur tamen divinando, quod illa fuit opinio Jacobi de Aren. & col. 12. dicit quendam doctorem comitem de Perusio affirmare, quod Jacobus de Arena illam opinionem tenet in dict. L. *si dominium*. Albericus tamen ibi, qui fuit fidelis observator antiquitatis, non facit de tali dicto mentionem, & contra opinionem Bartoli tenuerunt multi Doctores, quos ad plenum refert Joan. ab Anania in dict. cap. fin. & Hippolyt. à Marsiliis in L. fin. *charta*, fin. ff. *de juris. omn. jud.* Tu ergo tene menti istam legem Partitarum, quæ non solum dicit, quod contra furem possit agi etiam alio loco, quam ubi delinquitur, si ibi cum re furtiva reperiatur; verum etiam vult indistinctè furem posse conveniri quocunque loco, ubi repperitus fuerit, etsi non reperiatur ibi cum re furtiva: & idem videtur probari in dict. L. 2. *suprà*, tit. 1. in fin. cum dicit: *o en otro lugar qualquier que fallassen el robador, o la cosa robada*: & istud est valde singulariter commendandum, nam Bartolus & Doctores, qui eum sequuntur, intelligebant quando reperiatur fur cum re furtiva alio loco extra locum delicti; imò & dicebat Baldus in L. 1. C. *de confes.* col. 7. ubi tenet cum opinione Bartoli, quod si vendidisset fur rem alibi, & portasset pretium proprium, non possit ibi puniri, quia pretium factum est suum, & rei suæ nemo furtum facit, L. penult. ff. *de cond. ob causam*, L. *qui vas*, §. fin. ff. *de furtis*, cujus contrarium vult ista lex Partitarum; & videtur sua dispositio æqua, ut vitium furti non frequentetur, & ubi fur fuerit inventus, iudicetur

Mas bien puede el padre, o el auuelo, o el marido, castigarlo en buena manera (5), porque de alli adelante se guarde de non fazer otro tal yerro. Pero si el fijo, o el nieto, o la muger, o el sieruo, vendiesse aquella cosa que assi furtasse a alguno, el que la assi comprasse del, sabiendo que era de furto, non la puede ganar por tiempo (6), ante dezimos, que gela puede demandar aquel cuya es; e prouando que es suya, e que la furto su fijo, o su nieto, o algunos de los sobredichos, deue la cobrar, non dando por ella alguna cosa; e el otro es tenuto de gela dar, e deue perder el precio (7) que dio sobre

& puniatur: imò & per dict. L. 2. *suprà tit. 1.* posist conveniri in loco, ubi res rapta per raptorem transportata reperitur, licet fur ibi non reperiatur, nam ex quo ibi illam contrectavit, poterit re ibi reperta conveniri. Limitanda tamen videtur hujus legis & dictæ L. 2. dispositio, quando contra furem ageretur civiliter ad rei restitutionem cum poena dupli, vel quadrupli, non si ageretur criminaliter ad aliam punitionem furis, juxta id quod habetur in L. 18. *infra eod.* quod patet, quia dicta L. 2. & dicta L. 4. hujus tituli, loquuntur quando sic civiliter agitur, non quando criminaliter: unde quando ageretur criminaliter contra furem per accusationem, vel inquisitionem, non potest dici, quod ista lex approbet opinionem Bartoli, de qua *suprà*: & remanet varietas opinionum, de qua per Joan. de Anan. *ubi supra*; & per Angel. Aret. in tract. *malefic.* in parte & *vestem celestem*, 3. & 4. col. Benè tamen fateor, quod ista lex adhuc multum facit pro illa opinione, etiamsi criminaliter agatur; quæ opinio fortè in odium furum videtur sustentabilis, & motivis tenentium contra illam respondit Joannis de Anania *ubi supra* & Angelus Aretin. in dict. 3. & 4. col. quæ videretur limitanda, nisi in loco ubi fur reperiatur, poena esset longè excessiva, quam poena loci delicti, ut dicit Fulgosus in L. *sive manifestus*, §. *tandiu*, ff. *de cond. furtiv.* dicens, quod si in loco ubi capitur fur, esset statutum, quod pro levi furto quis suspenderetur, iniquum esset servare opinionem Bartoli. Item quanto fur in ipso initio furti fuit ejus propositi, ut in alium territorium transferret suæ securitatis causa, tunc procedit sine scrupulo opinio Bartoli, secundum Angel. in dict. L. *si dominium*, cum enim ibi maleficium consummatur, ibi poterit puniri.

(2) *Fijo, o nieto.* Concordat cum §. *hi qui in parentum*, Institut. *de oblig. quæ ex delict. nasc.* & cum dictis Azon. C. *de furtis*, in summa, col. 3. vers. *datur autem hæc actio*.

(3) *La muger.* Concordat cum L. *si quis uxori*, in princ. & §. 1. ff. *eod.* & L. 2. ff. *rerum amotar.*

(4) *El sieruo.* Adde L. *servi & filii*, ff. *eod.* & dict. §. *hi qui in parentum*: & de furto liberti vel mercenarii, vide L. *si libertus*, ff. *eod.* & de Abbate & Monachis idem dici potest, secundum Joan. Fabr. in dict. §. *hi qui in parentum*.

(5) *En buena manera.* Verbis & verberibus dicit Azon. in summa, *ubi supra*, loquitur tamen in servo; vide L. 1. §. *qui tamen*, ubi Gloss. in verbo *coerceri*, ff. *si quis test. lib. esse jus. fuer.* & per Joan. Fabr. in L. 1. C. *de privat. carcer.* & si furta sint gravia, vide in L. *perspiciendum*, §. *furta domestica*, ff. *de panis*, & *infra eod.* L. 17. & ibi dicam; & si filii vel domestici essent inobedientes, & nolent reddere res furtivas patri, vel domino, tunc possint adire iudicem, & ejus officium implorare, qui severius vindicabit, L. *congruentius*, C. *de patr. potest.* Joan. Fabr. in dict. §. *hi qui in parentum*.

(6) *Ganar por tiempo.* Vide in dict. §. *hi qui in parentum*, & ff. *eod.* L. *ne cum filio*.

(7) *Perder el precio.* Adde L. *in civilem*, C. *de furtis*, ubi Joannes Faber limitat, nisi pretium esset conversum in utilitatem domini, L. *emptor*, ff. *de res vendic.* Item limitat, quando emit bona fide, ut redderet

bre ella. Mas si este que la compro ouo buena fe, non sabiendo que era de furto, como quier que es tenuto de desamparar la cosa al señor della, con todo esso, bien podria demandar el precio que dio por ella, a aquel de quien la compro (8). E si por aventura el fijo, o el nieto, non vendiesse la cosa, mas la diesse, o la empeñasse, o la malmetiesse en otra manera qualquier, puedela demandar el padre, o el auuelo, a aquel que la tuuiesse, pues que sin otorgamiento dellos fue assi enagenada. E lo que diximos en esta ley, del fijo, e del nieto, entiendese tambien de la muger que furtasse alguna cosa a su marido, o del sieruo que furtasse alguna cosa a su señor, o la baratasse, o la vendiesse (9), assi como sobredicho es. E como quier quel furto que fiziesse el fijo al padre, o el nieto al auuelo, o la muger al marido, o el sieruo al señor, que non lo pueden demandar a alguno dellos en juyzio como a ladron, con

todo esso dezimos, que si alguno dellos lo fiziesse con ayuda (10) que otro le diesse, o con consejo (11) que fuesse atal, que por razon de aquel se mouiesse a fazer el furto, e que el fijo, nin alguno de los otros non lo fizieran de otra guisa; estonce, a tales ayudadores, o consejadores, puede ser demandada la cosa del furto, maguer la cosa furtada non passasse a su poder; esto es, porque ouieron muy grand culpa. Ca, si el ayuda, o el consejo que ellos dieron, non fuesse, pudiera ser que non fuera fecho aquel furto. E lo que diximos en esta ley, de los que dan ayuda, o consejo, a estos sobredichos, para fazer el furto, ha lugar en otros omes qualesquier, que diessen consejo, o ayuda, para fazer furto a otros omes estranhos. E dezimos, que daria ayuda (12) al ladron, todo ome que le ayudasse a subir sobre que pudiesse furtar, o le diesse escalera con que subiesse, o le emprestasse ferramienta, o demonstrasse otra

ar-

ret domino, & fortè minori pretio, quàm valet; dicit enim tunc esse æquum pretium restitui, allègat Hostiens. in summa. Quod dictum fortè procederet, si aliàs dominus rem erat perditurus, vel non ita de facili recuperare poterat, secundum Hostiens. in summa, de penit. & remission. §. quibus, vers. quid de prædam ementibus? Et nota istam legem Partitarum hic, & inferiàs cum dicit, o la empeñasse, contra ea quæ tradunt Bald. Paul. & Jas. in L. servus, ff. de condit. indeb.

(8) La compro. Adde cap. Vulturanæ, 12. quæst. 2. & L. emptorem, §. fin. ff. de action. empt. Gloss. in L. si fundum, C. de eviction.

(9) O la baratasse, o la vendiesse. Adde L. eos, C. de furtis, & L. servus cujusdam, & ibi Bald. Paul. & Jas. ff. de cond. indeb. & in volumine Pragmatic. prohibentem aliquid enim, vel recipi pignori, seu aliàs a servis, fol. mihi 117.

(10) Con ayuda. Adde dict. §. hi qui in parentum, & L. si quis uxori, ff. eod.

(11) O con consejo. Consilium non astringit in furti actione, nisi furtum aliàs non erat perpetrandum, nisi consilium præcessisset, ut hic, & notat Gloss. in §. interdum, Institut. de obligation. quæ ex delict. nascunt. Azon. C. de furtis, in summa, col. 4. Gloss. in L. 1. §. persuadere, ff. de servo corrupt. & in L. sæpe, in fin. ff. de verb. signific. contrarium tamen tenet Gloss. in L. non solum, §. si mandato, ff. de injur. & in L. consilii, ff. de regul. juris, unde quidam dixerunt, quòd aut loquimur in maleficiis, quæ committuntur circa rem, ut in furto, & tunc adhibetur ista distinctio, esset aliàs facturus, vel non; aut datur consilium in maleficiis, quæ committuntur circa personas, & tunc non fiat talis distinctio, sed indistinctè consulens teneatur, & hoc videtur voluisse Gloss. in dict. §. si mandato, quam distinctionem reprobatur Salicetus in L. unic. C. de rapt. virg. col. 4. per textum in dict. §. si mandato, vers. & Atilicinus. Bartolus etiam in dict. §. si mandato, tenet indistinctè consulentem teneri. Joannes Fabr. in §. 1. Institut. de mandato, voluit in furto esse aliquid specialitatis ratione contractionis, cum sine ea furtum non committatur, & ideo non credit ipse, quòd dando consilium solum verbale, quis committat furtum, nisi opem tulerit, neque distinguit esset aliàs facturus, vel non. Angel. Aretin. in tract. malefic. in parte Sempronium mandatorem, pen. & fin. col. sequi videtur dicta Bartoli, licet velit, quòd quando nihilominus non præstito consilio maleficium commisisset, tunc consulens levius esset condemnandus, prout & voluit Salicetus in dict. L. unic. Tu ergo tene menti legem istam Partitarum, approbantem in furto opinionem Azon. & Tom. 111.

Gloss. in dict. §. interdum, in gloss. fin. in aliis delictis extra furtum placet opinio Bart. post Dinum in dict. §. si mandato, ita quòd quando delinquens aliàs erat facturus, consulens levius puniatur, prout dicit Salicet. in dict. L. unic. & Angelus Aretin. ubi supra Hostiens. & Abb. in cap. 1. de offic. delegat. neque LL. istæ Partitarum, cum in aliis delictis jubent puniri consulentem, distinguunt, an aliàs delinquens esset facturus, nec ne, ut patet in L. 10. tit. 8. & L. 10. tit. 9. ead. Partit. & nota quòd in dubio præsumitur contra consulentem, quòd non erat aliàs facturus, ut voluit Dinus in regul. in obscuris, de regul. jur. lib. 6. Bald. in L. ob hæc verba, ff. de his qui not. infam. & L. data opera, ad fin. 13. col. C. qui accus. non poss. Alex. consil. 103. videtur prima consideratione, col. 4. 1. vol. adverte etiam, quia fortè & in furto licet non possit puniri consulens furti actione in casu quo delinquens aliàs erat facturus, benè tamen videtur, quòd puniatur alià poena, quia res mali exempli est, saltem ex iudicis officio, nam ad petitionem partis non videtur, cum sua nihil intersit, ut dicit Joan. Fab. in dict. §. 1. Institut. de mandato. Adverte etiam, quòd furto vel delicto non sequuto, consulens seu persuadens non tenetur, ut probatur in L. qui servo, & ibi dicit Angel. ff. de furtis, quòd fallit in persuadente fugam servi: vide ibi per eum, ubi idem dicit in persuadente crimen læsæ majestatis divinæ vel humanæ, ut teneatur etiam delicto non sequuto.

(12) Que daria ayuda. Concordat cum §. interdum, vers. ope, Institut. de oblig. quæ ex delict. nas. L. pignore, §. penult. ff. eod. & vide per Bart. in L. in furti, §. ope, ff. eod. per Angel. Aretin. in tract. malefic. in parte Andreæ auxiliatorem, 1. & 2. col. Quid autem si præstet arma, vel ferramenta ignoranter? Vide Bald. in L. quicumque, col. 6. C. de servis fugitiv. ubi quòd parciatur ei, qui facit bona fide. Et quid de præstante opem post maleficium commissum? Vide Bart. in dict. §. ope, & Bald. in L. non ideo minus, col. penult. C. de accus. vers. quæro, an associans ad recessum, ubi distinguit, an immediatè associet, vel post. Vide etiam Bald. distinguentem inter præstantem opem per pactum proximum, vel remotum, in L. 1. C. de Nili agger. non rump. & in L. 1. C. de crimine peculat. & nota, quòd condemnatus ex capite, quòd præstitit auxilium fugæ, non videtur condemnatus ex eadem specie criminis, secundum Bald. ubi vide ad questionem, quam ex hoc decidit in addition. ad Specul. tit. de appel. col. 5. & vide notabiliter per Socin. consil. 188. 2. volum. in ista materia, & vide quæ dico in L. 18. infra eod. in gloss. super parte, ayuda.

arte con que pudiesse decerrajar, o cortar alguna puerta, o abrir arca, o para foradar pared, o en otra manera qualquier que le diesse ayuda a sabiendas, que fuesse semejante de alguna destas, para fazer furto. E consejo da (13) al ladrón, todo ome que lo conforta, o lo esfuerça, e le demuestra alguna manera de como faga el furto.

LEY V.

Como, si el guardador de algun huerfano escondiesse alguna cosa de los bienes de aquel que tuuiesse en guarda, non gela pueden demandar por furto.

LOS guardadores de los huerfanos, maguer tomassen encubiertamente alguna cosa de los bienes de los huerfanos que tuuiesse en guarda, como quier que farian maldad, con todo esso, non gela podrian demandar en manera de furto (1), porque son como señores (2), e tienen lugar a los huerfanos como de padres; pero por tal maldad como esta non deuen fincar sin pena. Ca deuen pechar doblado (3) a los huerfanos, todo quanto desta guisa les tomaron.

(13) Consejo da. Concordat cum *L. in furti*, §. *consilium*, ff. *eod.*

LEX V.

Non potest agi furti contra tutorem pro re pupilli, quam subtrahit, quia habetur propter administrationem loco domini: tenetur tamen ad poenam dupli. Hoc dicit.

(1) *En manera de furto.* Sed contra de *L. tutor administrationem*, ff. *eod.* & in *L. actione*, ff. *de tutel. & ration. distrah.* potest dici quod ista lex loquitur, quando tutor non animo furandi fecit, sed forte quia credebatur sibi licere, vel pupillum concessurum, ut declarat Gloss. in dict. *L. actione*, unde distingue, secundum Alber. in *L. 1. §. de rationibus*, ff. *de tutel. & rat. distrah.* quod, aut certum est tutorem dolose interceptisse rem pupilli, tanquam quilibet extraneus, & tunc tenetur furti, & conditione furtiva, neque tunc est necessaria actio de rationibus distrahendis, potest tamen competere; aut certum est bona fide accepisse, & non habet locum actio furti, neque actio de *ration. distrahend.* sed actio tutelæ. Sed quando dubitatur, an dolo accepit, an bona fide? Tunc lex præsumit in dubio tutorem dolose accepisse, & propter dolum præsumptum non datur actio furti, neque conditio furtiva, sed actio de *ration. distrah.* ut dolo præsumptus puniatur, & idem vult ibi Bart. in rubr. qui & dicit quod furti actio hoc casu non competit propter velamen administrationis, & est differentia inter furem extraneum, & tutorem in isto casu.

(2) *Como señores.* Non tamen habetur loco domini, cum pupillum spoliatur, *L. qui fundum*, §. *si tutor*, ff. *pro emptor.*

(3) *Pechar doblado.* Concordat cum *L. 1. §. considerandum*, & *L. actione*, §. *fin.* ff. *de tutel. & ration. distrahend.*

LEX VI.

Taxillorum lusores, aut parasitos, vel alios viles homines in domo sua recipiens de rebus per eos subtractis non potest agere contra eos; si tamen eum aut aliquem occidant ibi vel alibi, puniuntur legitima poena. Hoc dicit.

LEY VI.

Como, aquel que tiene tahureria en su casa, si los tahures le furtassen alguna cosa ende, non gela puede demandar.

TAhures, e truhanes acogendo alguno ome en su casa, como en manera de tahureria, porque jugassen y (1), si estos atales, aluergando, o morando por tal razon como esta en aquel lugar, le furtaren alguna cosa, o le fizieren algun tuerto, o mal, o desonrra, a aquel que los acogio, deuelo sufrir (2), e non gelo puede demandar, nin son tenudos los tahures de recibir pena ninguna por ello; fueras ende, si matassen (3) a el, o a otro alguno. Esto es, porque es muy gran culpa de aquel que tales omes recibe en su casa a sabiendas. Ca todo ome deue asmar, que los tahures, e los vellacos, vsando la tahureria, por fuerça conuene que sean ladrones (4) e omes de mala vida; e porende, si le furtaren algo, o le fizieren otro daño, suya es la culpa de aquel que ha la compañía con ellos.

Leys
3. y 5.
tit. 7.
lib. 8.
Recop.

LEY

(1) *Porque jugassen y.* Iste dicitur aleator, qui & lusum alex apud se consuevit exercere causa sui emolumenti, sicut in cauponibus dicitur, *L. 1. §. caupones*, ff. *naut. caup. & stab.* unde ista lex non procederet, si incidenter apud aliquem ludatur, secundum Azon. *C. de relig. & sump. funer. in summa*, col. *fin.* & contra istos aleatores, vide in *LL. 4. & 7. tit. 10. lib. 8. Ordin.* & per tot. tit.

(2) *Deuelo sufrir.* Odiosus ita est aleator juri, ut neque injuriarum, neque legis Aquiliæ agere posset, si ludi occasione, ubicunque ludant, & quodocunque fiat ei damnum, vel injuria, ut quia dicebatur malos decios seu taxillos dedisse, vel malum vinum vendidisse, & procedit etiamsi injuria illata sit a non ludente, ut in *L. 1. §. item notandum*, ff. *de aleator.* quod Albericus ibi dicit esse mirabile, sed hoc ideo esse, quia sunt exosi legibus, *L. adiles*, §. *hoc autem*, ff. *de edil. edicto*, & *L. ob quæ vitia*, & *L. sciendum*, & *L. fin.* sunt quasi infames, *cap. inter dilectos*, de *exces. Prælat.* infamia facti sui, & repelluntur ab accusando propter turpem quæstum, secundum Rosfred. in *libel. juris canon. sub rub. repelluntur ab accusando aliqui propter turpem quæstum*: si autem non ista occasione ludi contingat, agere poterit aleator, secundum Azon. *ubi supra*, & Gloss. in dict. *L. 1. in verbo quodocunque*, & si fiat ei furtum domi, tempore quo ludebatur alea apud eum, non datur ei actio furti, a quocunque fiat furtum, ut hic habes, & in dict. *L. 1. neque conditio furtiva*: & idem multo magis, si mutuum pecuniam dederit ludentibus; si autem non sit ei furtum illo loco, vel eo tempore quo luditur apud eum, actio ei competit.

(3) *Matassen.* Nota ad declarationem *L. 1. ff. de aleator.* quod ubi lex permittit impunè quem verberari, vel damnificari, non videtur permittere, quod occidatur seu aliquo membro mutiletur, quia membri abscissio æquiparatur morti, ut in *cap. ad hoc*, in *authent. de collator. collat. 9.* Bartol. in *L. 1. col. pen. de public. judic.*

(4) *Sean ladrones.* Nota hoc verbum contra lusores.

LEY VII.

Como, aquel que tiene el ostalage en su casa, e los Almojarifes que guardan el aduana, e los otros que guardan el alfondiga del pan, son tenudos de pechar las cosas que furtan en cada vno destos lugares.

EN su casa, o en su establia, o en su naue, recibiendo un ome a otros, con sus bestias, o con sus cosas, por ostalaje, o por precio (1) que reciba, o aya esperanza de auer dellos; si el Ostalero mesmo, o otro qualquier por su mandado, o por su consejo, furtasse alguna cosa a aquellos que assi recibiesse, tenudo es de pechar la cosa furtada a aquel cuya es, con la pena del furto. E si por auentura, non la furtasse el, mas algund su ome que estuuiesse con el a soldada, o de otra guisa, tenudo es otrosi el Ostalero de pechar doblada (2) aquella

LEX VII.

Nauta, caupo, stabularius, pretio hospites recipiens, de subtractis per extraneum sine ejus culpa non tenetur, nisi eorum custodiam recipit. De subtractis autem per eum, vel ejus consilio, vel mandato, tenetur ad rem, & etiam poena furti: de furtis tamen per domesticos etiam eo ignorante tenetur poena dupli, quia est in culpa malos tenendo familiares; si vero fur erat servus, liberatur eum pro noxa dando. Almojarifes autem tenentur de furatis mercibus in aduana vel almodino, quia recipiunt jus suum, & eorum recipiunt custodiam. Hoc dicit.

(1) *Por ostalage, o por precio.* Innuitur ergo hic, quod si gratis recipiat, non tenebitur ad custodiam, neque ex facto suorum familiarium, unde si amicus recipit amicum in domo sua, non tenetur ex ista lege, neque ex edicto, ff. *naut. caup. & stabul.* secundum Specul. tit. *de furtis*, vers. *si amicus*, quod traxit à Rofredo in libellis; tenet etiam Albericus in L. 1. ff. *eod.* In contrarium tamen videtur L. *licet gratis*, ff. *eod.* ubi dicitur, licet gratis navigaveris, vel in caupona gratis diverteris, non tamen actiones tibi in factum denegabuntur, si damnum injuria passus es. Albericus ibi solvit, ut intelligatur *passus es*, à recipiente scilicet, secus si ab alio, quia talis recipiens ad custodiendam non tenetur, & facit etiam ista lex in fine cum dicit: *porque toman ende su derecho.* Quærit etiam Albericus in dict. L. 1. post Jacob. de Rave. quidam non est caupo, Rex venit ad civitatem cum magna comitiva, ita quod non sufficiunt hospites ad eos hospitandos; unde sicut moris est, iste hospitavit in domo sua aliquos de gentibus Regis; nunquid si perdunt aliquas de rebus suis, procedet contra istum ex illo titulo, sicut contra hospitem qui publicè tenet hospitium? Et refert Jacob. de Rave. dixisse, judicatum fuisse distinguendo, quod aut iste recepit eos ad modum hospitum, computando quæcunque dabat eis, sicut computant hospites, & tunc tenetur ut hospes, aliàs non; allegat pro hoc L. *fin.* ff. *si mens. fal. mod. dixer.* & L. 1. §. 1. ff. *de aleator.* sed in contrarium dicit, quod videtur facere dict. L. 1. §. *caupones*, ff. *naut. caup. stab.* ubi videtur exigi exercitium caupona, vel stabuli; sed exercere non videtur per unum actum, argumento ff. *de exercit. per totum*, & tandem dicit Albericus, quod ut puniatur etiam pro una vice tantum, bene facit L. *mariti lenocinium*, §. *qui quæstum*, ff. *ad leg. Jul. de adulter.* Fortè in hoc esset dicendum, quod si iste qui sic recepit, ex rebus quas sic dabat & computabat, consequbatur commodum prout communiter consequuntur hospites publici, quod ita etiam teneatur, & facit ista lex cum dicit: *por ostalage, o por precio*: si verò nullum exinde commodum consequbatur, quod non teneatur, quia si non tenetur amicus, qui libenter recipit amicum, ut dixi,

cosa que le furtaron, maguer non fuesse furtada por su mandado, nin por su consejo, porque el es en culpa, teniendo ome malfechor (3) en su casa. Pero si este que fiziesse el furto fuesse sieruo (4), estonce en escogencia es del señor, de desamparar el sieruo en lugar de la cosa furtada, o de la pechar doblada, qual mas quisiere. Mas si lo furtare otro extraño (5), e el Ostalero non fuesse en culpa del furto, estonce non seria tenudo de la pechar; fueras ende, si la ouiesse el recebido en guarda (6) de aquel cuya era, ca estonce, tenudo seria de la tornar, o la estimacion. Otrosi dezimos, que el Almojarife es tenudo de dar recabdo de toda la mercaduria que se mete, e se pone en el aduana. Esso mesmo, dezimos, que deve fazer el que guarda el alfondiga del trigo, o de la ceuada, o de la farina, que aduzen ay Arroqueiros. E si alguna cosa destas sobredichas

fue-

multo fortius non tenebitur, qui coactè & involuntariè recipit ad hospitium.

(2) *Pechar doblada.* Reprobatur hic communis opinio Doctorum in L. 1. ff. *furti adversus naut.* volentium, quod in poena illius tituli de duplo non contineatur simplum, etiam quando nauta, vel caupo convenitur ex facto suorum, cum ista lex expressè disponit contineri in tali poena & casu simplum, prout etiam voluit Albericus ibi, & videtur approbari opinio Rofre. in libellis suis, de qua per Bart. in rubric. ff. *eod.* ubi Bart. dicit, sibi hoc placere: si ergo ipsemet furetur, totum erit poena, ut superius dixit, & habetur in §. *fin. Instit. de oblig. quæ ex delict. nasc.* si verò aliquis de suis familiaribus, in duplo continetur simplum, & si condemnatur dominus propter delictum familiarium, potest ab eis repetere, secundum Joan. Fab. in §. *pen. Instit. de oblig. quæ ex quasi delict. nascunt.* cui adde legem quam ipse non allegat in L. *licet*, §. *fin.* ff. *naut. caup. stabul.*

(3) *Teniendo ome malfechor.* Adde §. *fin. Institut. de oblig. quæ ex quasi delict. nascunt.*

(4) *Sieruo.* Concordat cum L. *fin.* §. *servorum*, ff. *naut. caup. stabul.* & L. 1. §. *servi*, ff. *furti advers. naut. caup. stabul.* ignoscendum enim est ei, qui suam familiam servorum non repulit, quantumcunque cognoverit eam pravam; & ideo secundum Angel. in dict. §. *servi*, mitius agitur cum rectoribus civitatum, si eorum mancipia in palatio aliqua perpetrarunt; graviter autem est cum eis agendum, si in officio tenuerunt servos alienos, aut liberos, quoniam investigare debuerunt de moribus, & conditionibus ipsorum.

(5) *Otro extraño.* Adde dict. L. 1. §. *caupo*, ff. *fur. advers. naut. caup.*

(6) *Recebido en guarda.* Concordat cum L. 1. in princip. & §. *fin.* cum L. *sequent.* ff. *naut. caup. stab.* & patiendò res intromitti, quamvis ei non sint res specialiter assignatæ, videtur recipere, & promittere salvum fore, ut in dict. L. 1. §. *recipit autem*; unde secundum Bald. ibi, si tu patiente hospitatore mittis equum in stabulo, postea alibi vadis, & cum reverteris, non invenis equum, hospitator tenetur etiamsi nihil sibi dixeris; si tamen ignorante hospite res intromittatur, non tenetur de recepto, secundum Gloss. & Bald. ibi. Et quid si hospitator tradiderit claves cameræ viatori, an per hoc exoneretur à custodia? Vide per Gloss. in L. *fin.* vers. *item si prædixerit*, ff. *eod.* quæ vult per hoc non liberari in totum, sed tantum à culpa levissima, quam Bart. ibi notat. Baldus verò simpliciter transit, dicens, quod Glossa non probat dictum suum per aliquam legem, & idem Bald. in rubric. C. *depos.* parum post principium tenet contrarium, imò quod liberetur hospitator, ex quo recepit cameram cum clavi: tu in hoc dic, ut in L. 26. tit. 8. *suprà* §. *Partit.* & ibi dixi.

fuere furtada, ellos son tenudos (7) de la pechar, por dos razones. La vna, porque aquellos que la aduzen, la dexan en su guarda, e en su poder, e en su fieltad. La otra es, porque toman ende su derecho.

LEY VIII.

Como, si alguno conseja a su sieruo de otri que furte a su señor alguna cosa, cae por ende en pena de furto, maguer non lo cumpla el sieruo.

FAlagando algun ome al sieruo ageno, rogandole, o consejandole, que furtasse alguna cosa a su señor, e que gela llevasse; si el sieruo, seyendo bueno, quisiesse guardar su lealtad, e apercibiesse dello a su señor; e queriendo saber si es assi como el sieruo dezia, le dicesse que le llevasse aquella cosa que le mandaua el otro furto; si aquel quel dio el consejo, recibiesse la cosa de mano del sieruo, puedegela despues el señor demandar como de furto (1), maguer gela assi llevasse con su plazer. Esso mesmo, dezimos, que deve ser guardado,

(7) *Ellos son tenudos.* Tene menti istam legem pro istis de quibus hic habetur, quia potest accidere multoties; & limita nisi domus vel horrea vi frangantur sine culpa istorum, ut in *L. ex Diui, C. locati*, & *ff. eod. L. dominus horreorum*, & in *L. 25, tit. 8. 5. Partit.* ubi vide quæ dixi.

LEX VIII.

Inducens servum aut filium vel filiam alicujus, ut domino vel patri quid furetur, & ad eum perferat, etsi hoc de patris vel domini per servum vel filium certiorati voluntate perferat, & inducens recipiat, tenetur actione furti. Hoc dicit.

(1) *Como de furto.* Concordat cum *L. si quis servo*, *C. eod.* ubi etiam habetur, quod poterit agere de corruptela servi.

(2) *Al fijo.* Sequitur dictum Glossæ in dict. *L. si quis servo*, & vide Paul. de Cast. ibi inducentem illam legem ad castellanos requisitos de prodicione, & ad uxores requisitas ad adulterium, ut possint facere tractatum duplicem: & idem dicendum in iudice, qui attentatur corrumpi pecunia, ut tradit Doctor de Palac. Rub. in *reperit. cap. per vestras*, super text. col. mihî 120. Quid autem in fratre? Cynus, Alber. ibi referunt Guido de Suza. dixisse, fuisse de facto iudicatum, quod non haberet illa lex locum, sed quod ipse Guido tenet contrarium, argumento *L. si fratrem*, *C. ad leg. Flav. de plag.* sed non videtur urgere ad hoc multum illa lex; procederet tamen fortè dictum Guido quando parentes essent mortui, & frater major haberet curam domus, & frater minor tentaretur de corruptela, argumento *L. cum pater*, §. *pater pluribus*, *ff. de legat. 2.* & *L. 4. tit. 1. lib. 5. in Ordinam. Regal.*

LEX IX.

Debitor creditori pignus creditum furans, tenetur ei actione furti ad condemnationem. Si autem alius pignus furetur, aut vi arripiat, aget creditor contra eum furti, vel vi bonorum raptorum, non autem debitor, sed poenam, quam inde creditor consecutus fuerit, in sortem computabit; & si tantum ascendit sic debitum, restituat pignus debitori; si verò plus, illud plus, deductis expensis, cum ipsa re restituat debitori domino. Hoc dicit.

(1) *Teniendola el otro.* Quid si creditor non tenebat pignus, sed mansit in potestate debitoris? Dic quod si speciali pignore rem creditori obligaverat, si postea eam

si tal consejo como este diessen al fijo (2) o a la fija de alguno, e recibiessem del aquella cosa que le mandassen furto.

LEY IX.

Si el señor de la cosa la furtare a aquel a quien la empeño, como gela puede demandar por furto.

SI algun ome ouiesse empeñado a otro la su cosa mueble, e teniendola el otro (1) en peños, aquel cuya fuesse gela furtasse, bien gela podria el otro demandar como de furto (2). E si por tal razon como esta condenasse el Juez al señor que la furto, que pechasse alguna cosa (3) a aquel que la tenia empeñada, deuella pechar; e demas desto, deuele tornar la cosa que furto, o pagar aquella debda que auia emprestada sobre aquel peño. Otrosi dezimos, que si otro que non fuesse dueño de la cosa empeñada, la furtasse, o la robasse, o forçasse (4), que aquel que la tenia en peños la puede demandar (5), e non aquel cuya es (6). Pero si aquel que la to-

vendat, vel in præjudicium creditoris aliàs contractet, committit furtum, ut in *L. si is qui, in princ. ff. eod.* & in *L. in actione*, §. *fin.* & ibi Gloss.

(2) *De furto.* Adde §. *aliquando*, & §. *furti autem*, *Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc.* & in *L. in actione*, §. *fin. ff. eod.*

(3) *Pechasse alguna cosa.* Non declarat quantum, unde dic, quod summam pecuniæ debitæ, ut in *L. creditori*, *ff. eod.* & notat Gloss. in *L. eum qui*, §. *idem scribit*, *ff. eod.*

(4) *O forçasse.* Nota hoc verbum ad ea quæ inferius dicam in ista lege, ubi etiam habetur, quod & poterit agi de corruptela servi.

(5) *La puede demandar.* Actione furti agendo, vel conditione furtiva, *L. & ideo*, §. 1. *ff. de cond. furtiv.* & *L. si pignore*, in *princ. ff. de pignor. action.* & fortè agere potest utraque actione in eodem libello, cum non agatur de furto criminaliter, sed civiliter; vide tamen Specul. *tit. de furtis*, col. 2. vers. *porro*, vel petet incidenter restitutionem rei, ut in *L. interdum*, §. *qui furem*, ubi Bart. *ff. de furtis*.

(6) *E non aquel cuya es.* Sed contra, quia etiam dominus ratione sui domini agere potest conditione furtiva ad rei persecutionem, ut in *L. 1.* & *L. & ideo*, in *princ. ff. de cond. furtiv.* & agere etiam potest actione furtiva, ut in *L. itaque fullo*, §. *sed & si res*, *ff. eod.* potest dici, quod hic non negatur domino condicio furtiva ad rei persecutionem, neque alia actio realis, quæ sibi competeret, sed denegatur actio furti pro re furata ad poenam furti; quia hæc lex est situata in titulo de furtis, unde tractat de actione furti, non de actione rei persecutoria: contra hoc tamen facit, quia ista lex cum ratione furti dat actionem creditori, non solum sibi dat conditionem ad rei persecutionem, verum etiam actionem furti ad poenam dupli, vel quadrupli, quod & patet cum inferius dicit, quod reddat rem domino, cum sit satisfactus de debito, & sic præsupponit, quod recuperavit rem à fure; unde cum hic indistinctè dicat, *e non cuya es*, ab utraque actione excludere vult dominum; & fortè motivum hujus legis fuit, quia agente creditore, utrique, sibi videlicet & domino consulitur, & providetur plenè; & quia non intererat domini agere contra furem, quia si culpa creditoris res subtracta fuit, creditor domino tenebatur pignoratitia actione: & ideo non agit dominus, quia sua non interest, ut in dict. §. *furti autem*, *Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc.* & si sine culpa aget cre-

tomasse, fuesse condenado que pechasse alguna cosa (7) por razon del furto, o del robo, o de la fuerça, aquello que le mandaron pechar, deuelo recebir el que tenia la cosa a peños, e contar-lo en la debda que deuia auer sobre aquella cosa. E si tanto fuere como lo que deuia auer, deue tornar la cosa empeñada al señor della. E si fuere mas, lo demas deuegelo dar (8) con la cosa, sacando primeramente las despensas que fizo en demandando la cosa furtada.

LEY X.

Como los menestrales que reciben algunas cosas para adobar, si gelas furtaren, las pueden demandar por furto.

ORO, o plata auiendo algun ome dado a algund Orebze, de que le fiziesse sortijas, o vasos, o taças, o alguna otra cosa; o auiendo dado a Alfayate paño, de que le fiziesse manto, o otro vestido; o si ouiesse dado paño a algun tintor; o a alguna lauandera paños de

ditor in solidum, ut hic habetur ad commodum domini, & sic domini non interest; remanet tamen contraria obiectio de dictis LL. ubi & tam domino, quam creditori conditio furti, vel incerti, & furti actio datur, quia utrisque interest: videtur dicendum, quod quando creditore agente furti & condictione incerti cessaret interesse domini, procedat ista lex; si verò non cessaret adhuc, licet creditor agat, tunc & dominus pro suo interesse agere posset, ut habetur in *L. inter omnes*, §. *hac actio*, ff. *eod.* ideo autem ista lex domino denegat actionem furti, quia agendo furti creditor consequitur totam poenam furti, habito respectu ad estimationem rei, & non ad quantitatem debiti: & sic non agit tantum creditore tenus, licet res sine sua culpa fuerit subtracta, sed in solidum; & sic approbatur hic opinio illorum qui hoc dicebant, quæ refertur in gloss. *L. eum qui*, §. *idem scribit*, ff. *eod.* & cum totum, quod exegerit creditor, sive agat condictione sive actione furti, teneatur compensare cum debito, & si quid residuum fuerit, reddere domino, ut hic habetur, non interest domini ipsum agere, & sic denegatur ei actio furti, seu conditio furtiva ad rei persecutionem, ex quo sibi agente creditore est consultum; si verò aliud interesse prætenderet dominus ex subtractione rei, in quo non esset sibi consultum creditore sic agente, tunc posset dominus agere, & ita procedat, quod habetur in dict. §. *hac actio*, & ibi Gloss. in verbo *plus valeat*, & in dict. *L. itaque fullo*, & bene facit pro ista solutione & intellectu *L. si pignore*, in princ. ff. *de pignor. action.* licet negare non possum, quod quantum ad LL. juris communis melius procedat distinctio Glossæ in dict. §. *idem scribit*: vel dic quod ista lex, cum denegat actionem istam domino, procedat quando creditor fuit in culpa amissionis rei, sive perdiderit furto vel rapina, præcedente ejus culpa, tunc enim indistincte actio datur creditori, & non domino ad consequendum rem & poenam furti; quando verò non fuit in culpa, procedat distinctio Glossæ in dict. §. *idem scribit*, & pro hoc est Glossa in *L. fin.* in verbo *tunc etenim*, in fin. *C. de furtis*: diuinitio tamen est quedam quod hic dicitur, quod præcessit culpa saltem in rapina, seu violentia. Tu qui habes majus otium, latius cogita, quia ego laboribus & negotiis pressus ulterius non possum.

(7) *Que pechasse alguna cosa.* Non declarat quantum, sed ex his quæ dixi in glossa proxima, patet, quod in summa pignoris seu valore rei pignorate datur furti actio, prout etiam dixit Gloss. in *L. si pignore*, in gloss. 1. in princip. ff. *de pignor. action.* & patet cum superius dixit, *la puede demandar*, in quo videtur se

lino a lauar; o a algun Menestral maderá, o otra cosa, porque le fiziesse della alguna obra, segun el menester que supiesse; si aquella cosa que fuesse dada a qualquier destos sobredichos, la furtassen, e aquel a quien fue furtada fuesse valioso (1) para poderla pechar al señor della; estonce, bien la puede demandar, con la pena de furto, e la ganancia que se siguiere de la demanda, sera suya (2). Mas si el Menestral nor ouiesse de que la pechar, deuelo fazer saber al señor que gela diera, como le furtaron aquella cosa que tenia; e estonce el señor deuella demandar, e auer la pro que se le siguiere de la demanda. Pero si el señor non fuere en el lugar (3), estonce aquel a quien la furtaron, la puede, e la deue (4) demandar, maguer non sea valioso para poderla pechar; e faziendo al señor cobrar su cosa, o la estimacion della, seria la pro deste que la tiene, e que la demando. E si por auentura el señor fuere en el lugar, e non quisiere de-

man-

referre ad valorem rei; unde in casu, quo creditor nolit agere, vel esset morosus in agendo, videtur quod posset dominus agere.

(8) *Deuegelo dar.* Cum enim creditor non habeat usum rei, non debet aliquid lucrari ex actione furti, neque ex condictione incerti, ut dicit Gloss. & ibi Bart. in dict. *L. si pignore*, in princ. contra hanc tamen rationem videtur textus in *L. infra*, proxim. ubi tangam.

LEX X.

Aurifex pro auro, aut argento sibi ad opus fiendum dato, vel sutor, aut fullo pro pannis, aut artifex pro tignis eis traditis subreptis, si talis est solvendo, agit contra furem, & lucrum inde consecutum erit suum; sed si non est solvendo, certificet dominum, & tunc dominus potest contra furem agere, eritque domini commodum inde secutum: si autem dominus non est præsens, aget is a quo subrepta est res, & lucrum erit agentis; sed si dominus præsens nolit contra furem agere, sed contra rem perdentem, bene potest, & tunc perdens aget contra furem, aut rei furatæ detentorem. Hoc dicit.

(1) *Fuesse valioso.* Concordat cum *L. itaque fullo*, ff. *eod.* & §. *item si fullo*, Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc. & ex hoc patet, quod ista lex est intelligenda, quando potest imputari culpa fulloni, vel aliis, de quibus hic; nam si non possit culpa eis imputari, dominus indistincte agere posset, secundum Joan. Fab. in dict. §. *item si fullo*.

(2) *Sera suya.* Nota valde, quia ex hoc patet, quod non tenebitur restituere dominio rei tale lucrum; cuius contrarium tenet Joan. Fab. in dict. §. *item si fullo*, motus ex eo, quia isti non habent commodum usus rei, sicut habent commodatarius vel conductor: & facit quod dicit Gloss. in *L. si pignore*, in princ. ff. *eod.* & dixi supra *L. proxim.* in gloss. fin.

(3) *En el lugar.* Nota bene, quia hoc non ita exprimitur in dict. *L. itaque fullo*, neque in dict. §. *item si fullo*; & vide Rofred. in lib. 11. de action. furti non manifesti, & facit quod habetur in *L. fin.* §. *sed cum in secunda*, ibi: *postea dominus rei venerit*, & ibi Salic. *C. eod.*

(4) *E la deue.* Planum est, quando est in culpa, ut ad hoc teneatur; quando verò non fuit in culpa, videtur dicendum idem, si dominus fuerit absens, ne dominus perdat rem, & quia tunc non agendo fullo, vel sarcinator, est in culpa, & dominus posset actione locati agere contra eum, *L. cum in plures*, §. *vestimenta*, ff. *locati*.

mandar la cosa furtada (5) al ladron, mas a aquel a quien la dio (6), que gela peeche porque gela perdio por su mala guarda, bien lo puede fazer. E estonce, aquel a quien fue furtada, la puede demandar (7) al ladron, o a qualquier otro que la falle.

L E Y XI.

Como el señor de la cosa emprestada la puede demandar por furto, si la furtaren a aquel a quien la empresto.

EMprestando vn ome a otro algun cauallo, o otra cosa mueble, si la furtassen a aquel que la tenia emprestada, en escogencia es de aquel cuya era la cosa, de la demandar a aquel que la empresto, o al ladron, qual mas quisiere (1). E si escogiere de la demandar al que la empresto, despues desso non la puede demandar al ladron (2), maguer del otro non la pudiesse cobrar (3). Pero el que la tuuiesse emprestada, puede-

(5) *La cosa furtada.* Rei vendicatione, vel condictione furtiva, nam actionem furti non habet, sed fullo qui sua culpa perdidit, quando est solvendo, tunc habet actionem furti, ut in dict. §. item si fullo, ubi Gloss. & sic iste vers. finalis ibi: *e si por auentura*, non loquitur de actione furti, sed de actione rei persecutoria, juxta textum in dict. *L. cum in plures*, §. *vestimenta*, ff. *locati*, unde sumptus est.

(6) *A quien la dio.* Quod potest facere dominus meo jure, quia quando quis habet contra plures actionem, æque principaliter pro eadem re, electio est ejus, contra quem agat; de æquitate tamen si fullo conventus excipiat, ut primo agat contra furem fullonis sumptibus, audiri debet fullo, si judici videatur commodè posse dominus agere contra furem, ut habetur in dict. §. *vestimenta*, *L. cum in plures*, ff. *locati*, & ibi declarant Bart. & Paul. de Cast.

(7) *La puede demandar.* Et compellitur dominus ei cedere suas actiones, ut in dict. §. *vestimenta*, & etiam sine cessione posset agere actione in factum, vel condictione incerti, ut notat Gloss. in *L. & ideo*, §. *fin.* ff. *de cond. furtiv.*

L E X XI.

Re commodata furata eliget dominus, an contra furem vel commodatarium rem petat; & si eligit contra commodatarium agere, licet ab eo rem non consequatur, non habet contra furem recursum, sed commodatarius aget contra furem; & si eligit agere contra furem, non potest agere contra commodatarium: si tamen quando agit dominus contra commodatarium, rem furatam ignorabat, potest litem deserere, & contra furem agere; & si contra furem agat, non auditur, si revertatur contra commodatarium. Hoc dicit.

(1) *Qual mas quisiere.* Concordat cum *L. fin. C. eod.* & *Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc.* §. *quæ de fullone*, & si differat eligere, potest commodatarius facere assignare terminum illi infra quem eligit, quo elapso & non eligente erit exclusus dominus ab agendo contra furem, & aget commodatarius, secundum Bald. Paul. de Cast. & Doctor. in dict. *L. fin.* ubi Paul. infert ad quæstionem notabilem, quam tu poteris applicare ad legem regalem, disponentem super retractu rei venditæ per proximiores.

(2) *Al ladron.* Unde si postea contra furem ageret, posset dici, experiris sine actione, & per consequens judex etiam ex suo officio posset etiam parte non oppo-

la demandar al ladron estonce (4). Otro si dezimos, que si escogiesse primero de la demandar al ladron, que dende en adelante non ha demanda contra aquel a quien la empresto, maguer del ladron non la pudiesse cobrar. E si por auentura, aquel cuya es la cosa, la comiença a demandar en juyzio al que la empresto, non sabiendo estonce (5) que gela auian furtada, si lo supiesse despues, maguer la demanda fuesse ya començada contra el, bien puede dexarse della, e demandar (6) la cosa furtada al ladron. E si escogiesse estonce de la demandar al ladron, dende en adelante non es tenuto el otro de responder, segun sobre dicho es.

LEY

nente eum à limine judicii repellere, *L. si pupilli*, §. *videamus*, ff. *de negot. gest.* Angel. Aretin. in §. *quæ de fullone*, *Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc.*

(3) *Non la pudiesse cobrar.* Quid tamen si egit contra commodatarium, credens eum esse solvendo, & non erat, nunquid potest redire ad furem? Quidam dicunt, quod hæc quæstio non potest procedere, quia non potest esse commodatarius non solvendo, si fur est solvendo, cum actio furti, quæ est poenalis, sit in bonis ejus: dic tu, quod quæstio potest procedere, quia adhuc posset esse non solvendo, quia haberet alios creditores, & isto modo non posset recuperare, prout dicit ista lex; unde in quæstione prædicta Doctores sunt varii, nam Jacob. Bald. dicit, quod non poterit tali casu redire ad furem, & imputetur ei, qui malè elegit. Jacob. de Rave. & alii relati per Cynum in dict. *L. fin.* §. 1. *C. eod.* dicunt contrarium, quia certanti de damno non præjudicat ignorantia supina, etiam cum alterius damno, *L. sed & si me putem*, ff. *de condit. indeb.* *L. fin.* ff. *de eod. per quem fact. erit*, & idem tenet Joan. Fab. in §. *item si fullo*, *Institut. de oblig. quæ ex delict. nascunt.* Salicetus verò in dict. §. 1. tenet primam opinionem, per textum ibi, & per §. *fin. in fine*, cum ibi notatis in gloss. & respondet ad LL. suprà allegatas in contrarium, quod in eis non habet electionem, sed jus agendi successivè; & istud etiam tenet Angel. Aret. in dict. §. *quæ de fullone*, dicens hoc esse verius, & huic opinioni satis favet ista lex Partitarum cum dicit: *maguer del otro non la pudiesse cobrar.*

(4) *Estonce.* Et poenam exactam actione furti non cogitur domino restituere, ut in dict. *L. fin. C. eod.* quid si commodatarius ante electionem domini agit furti contra furem? Vide per Gloss. Bald. & alios in dict. *L. fin.* §. *sed cum in secunda.*

(5) *Sabiendo estonce.* Adde dict. *L. fin.* & dict. §. *quæ de fullone*, & non sufficeret, quod dubitaret tunc, quia electio debet esse cum intellectu, & qui dubitat, non clarè percepit, & sic non intelligit, *L. fin.* ff. *de cond. indeb.* & in dict. *L. fin.* §. *si autem nescius*, & dubitans, *C. eod.* quod Bald. ibi limitat, nisi poterat se de facili certificare, & noluit, ut in *L. locus*, ff. *de acq. poss.*

(6) *E demandar.* Si tamen esset lis finita, & domino à commodatario esset satisfactum, tunc non posset agere contra furem, ut habetur in dict. *L. fin.* *C. eod.* ibi: *nisi domino ab eo satisfactum est.*

LEY XII.

Como, aquel que tiene la cosa en guarda, o en encomienda, la puede demandar por furto, si la furtaren a aquel a quien la empresto.

EN encomienda, o en guarda teniendo vn ome de otro alguna cosa, si gela furtassen, bien la puede demandar (1) a qualquier que la fallasse. Mas la pena (2) que nace por razon del furto, non la puede demandar si non el señor della; fueras ende, si el que tiene la cosa la ouiesse recebido sobre tal pleyto, que fuesse suyo el peligro (3) si se perdiesse. Ca estonce, bien podria demandar la cosa e la pena del furto. Pero si el que tuuiesse la cosa en encomienda, o en guarda, fuesse Mayordomo, o Tutor (4), de aquel que gela encomendara, estonce cada vno dellos puede demandar la cosa furtada con la pena. Otrosi dezimos, que si alguno ouiesse tan solamente el vsofruto (5) de alguna cosa que fuesse mueble, que si gela furtassen, que puede demandar la cosa furtada, e la pena del furto, quanto montare en ra-

LEX XII.

Re deposita furata agit depositarius ad rei persecutionem, & dominus ad poenam furti, nisi tali pacto recepit depositarius, ut de periculo teneretur, quia tunc aget ad poenam: sed si rem tenens erat maiorinus aut tutor, quilibet eorum potest agere furti ad rem & ad poenam: & mobili re, in qua quis habet usumfructum, furata aut vi ablata, aget usufructuarius ad poenam respectu usufructus computandam, & proprietarius ad poenam respectu proprietatis; in immobili fructuarius tantum; fructibus tamen pendentibus (in quibus erat partem habiturus colonus) furatis, aget dominus furti, & dabit colonus partem quæ ei pertinet. Hoc dicit.

(1) *La puede demandar.* Actione in factum, vel officio iudicis, ut notat Gloss. in *L. & ideo*, §. *fin. ff. de condit. furtiv.*

(2) *Mas la pena.* Non ergo depositarius agit actione furti, ut hic, & in *L. eum qui*, §. *is autem apud quem*, ff. *eod.* & §. *sed is*, Institut. *de oblig. quæ ex delict. nasc.* & ratio ponitur ibi, quia cum de dolo tantum teneatur, sua non interest, & quia quando dolum fecit, non debet consequi actionem ex improbitate sua. Quid autem si fuit in lata culpa, an tunc depositarius agat contra furem? Bart. & Doctor. in *dict.* §. *is autem*, quod sic, & Doctor. in *dict.* §. *sed is*, quia tunc dolus furis verus præponderat culpæ depositarii, *L. item si obstetrix*, in *fine*, ff. *ad leg. Aquil.* item & posset agere depositarius, quando ei competit in re retentio propter impensas in ea factas, ex quo tunc sua interest, secundum Joan. Fab. & Angel. in *dict.* §. *sed si is*.

(3) *El peligro.* Ex quo enim tunc custodia ad eum pertinet, agere potest, ut in *dict.* §. *sed is*, *L. 1. §. sæpè*, ff. *depos.* notat Gloss. in *dict.* §. *is autem*: item post litem contestatam contra depositarium, si res subripiatur, competit ei actio furti, ex quo jam periculum est apud eum, *dict.* *L. eum qui*, §. *is qui precario*, Azon. *C. eod. in summa*, col. 3. vers. *hi autem*.

(4) *Mayordomo, o Tutor.* Intellige si agant furti nomine domini, nam suo agere non possunt, ut in *L. qui injuria*, §. *qui alienis negotiis*, ff. *de furtis*, & ibi Ang. *L. is cuius*, & *L. interdum*, §. *qui tutelam*, & ibi Gloss. ff. *eod.*

(5) *El vsofruto.* Concordat cum *L. inter omnes*, §. *si serous*, ff. *eod.*

Tom. III.

zon del derecho que ha en el vsofruto; e el señor de la cosa puede demandar la pena, quanto montare en razon de la propiedad que auia en ella. E si alguno ouiere el vsofruto en cosa que sea rayz, e le furtaren el fruto (6) della, estonce el vsofrutuario lo puede demandar todo, con la pena del furto. Mas quando el labrador ha parte del fruto (7) de la tierra que labra, si aquel fruto fuere furtado ante que sea partido (8), el señor de la heredad lo puede (9) bien demandar al ladron, con la pena del furto; pero despues deue tornar al labrador lo que le cupiere por su parte, de lo que vencio en juyzio, o cobro del furtador.

LEY XIII.

Si la cosa vendida fuere furtada ante que sea entregada al comprador, como la puede demandar aquel que la vendio.

SEyendo furtada a algund ome alguna cosa, que ouiesse a dar a otro por razon que gela ouiesse vendida, si ante que passasse a poder del comprador gela furtassen; estonce, aquel que la vendio, ha

(6) *El fruto.* Tunc enim tantum in fructu fit furtum & ideo competit solum actio fructuario, quia in re immobili non committitur furtum, Institut. *de usucap.* §. *quod autem*, & ideo non agit proprietarius.

(7) *Ha parte del fruto.* Ideo dicit de colono partiarario, quia secus esset, si esset colonus, qui nummis coleret fundum, aut alia mercede in genere constituta; tunc enim indistinctè iste ageret actione furti, ut in *L. eum qui*, §. *præterea*, & *L. si apes*, §. *fin. ff. eod.* fit ergo hic differentia inter colonum partiararium, & eum qui nummis colit, licet Bart. in *dict.* *L. si apes*, velit nullam in hoc esse differentiam, in quantum indistinctè vult partiararium colonum posse pro parte sua agere actione furti, etsi non sit facta divisio fructuum, & fructus essent stantes, sicut posset colonus nummis colens agere ad omnes fructus actione furti.

(8) *Ante que sea partido.* Nam secus esset facta divisione, cum tunc jam partiararius habeat fructus domini voluntate, & facti sunt sui, *L. fullo*, §. *frugibus*, ff. *eod.* & aget furti pro fructibus habitis ex parte sua: sed ante divisionem non aget contra furem, agit tamen contra dominum, ut agat contra furem, ut quod exegerit ex parte partiararii, reddat, ut hic; & facit *L. cum in plures*, §. *messem*, ff. *locat.* & sequi videtur ista lex verba Azon. *C. de furtis in summa*, col. 3. cum dicit, partiararius verò agit contra dominum, ut agat contra furem, ut quod exegerit, reddat, fortè quia fructus necdum tenuerat domini voluntate.

(9) *Lo puede.* Habes hic, quod partiararius colonus ante divisionem fructuum inter eum & dominum fundi, non habet conditionem furtivam ad fructus collectos à fure, quod & voluit Gloss. & Bart. in *dict.* *L. si apes*, §. *fin.* licet Angelus ibi tenet contrarium, volens in hoc constituere differentiam inter partiararium colonum, & eum qui nummis colit, vel mercede in genere constituta, non habito respectu ad id, quod percipiatur, ut partiararius secundum eum agere posset conditione furtiva, alter non.

LEX XIII.

Re vendita ante traditionem furata eliget venditor, an agat furti, & quod inde habebit, solvat emptori, aut actionem ei cedat; si autem erat donata, nec tradita, aget donator, & retenta sibi poena furti, restituet donatario rem, aut æstimationem. Si verò est legata, & post mortem testatoris furata, aget legatarius. Hoc dicit.

Ecc

ha de fazer (1) de dos cosas la vna; o de la demandar al ladron, e darla despues al comprador, con la pena del furto que venciére por razon della; o de otorgar al comprador todo el poder que el ha en la demanda (2), porque el lo pueda demandar. E si por auentura non gela ouiesse vendida, mas prometida (3) de dar, e ante que le diesse la tenencia della gela furtassen; estonce, aquel que gela mando, la puede demandar con la pena del furto, a aquel que gela furto; e el es tenudo de la dar al otro a quien mando la cosa, o la estimacion de lo que valia, e non mas, maguer ganasse del ladron la pena del furto. Mas si la cosa le fuesse mandada en testamento de alguno, e la furtassen despues de la muerte del fazedor del testamento; estonce, aquel a quien fue mandada, la puede demandar por razon del furto (4). E deue el auer todo el pro que se siguiere por razon de aquella demanda.

LEY XIV.

Como aquellos que tienen maravedis del Rey para sus lauores, o para dar quitaciones a su compaña, si los metieren en su pro, o fizieren mala barata en darlos, como los deuen pechar.

MArauedis del Rey teniendo algun su Dispensero, de que ouiesse a

(1) *Ha de fazer.* Concordat cum *L. eum qui, in princ. ff. eod.*

(2) *Que el ha en la demanda.* Furti scilicet actionem, conditionem, & rei vendicationem, ut in dict. *L. eum qui, in princ.* & vendicatione cessa, non transit dominium in cedentem, sed utilis vendicatio, secundum Angel. ibi per quem vide de forma libelli.

(3) *Prometida.* Concordat cum *L. is cui ex stipulatu, ff. eod.*

(4) *Por razon del furto.* Non aperit, qua actione, an conditione furtiva, vel rei vendicatione, vel an agat ad poenam actione furti, super quo est dubietas inter Gloss. & Doctor. in *L. si dominum, ff. eod.* & in *L. sed neque legatarius, ff. de cond. furtiv.* & communis resolutio est, quod ad rei persecutionem competit legatario rei vendicatio, non verò conditio furtiva, etiam ex nova contractatione: secundum Bart. & alios in dict. *L. sed neque legatarius*, per textum ibi; ad poenam tamen omnes concedunt legatario competere actionem furti, ex contractatione facta post mortem testatoris, quod respectu poenae consequendae satis probatur in ista lege, imò etiam cum dicit: *la puede demandar*; & sic se refert ad rei persecutionem, & cum dicit: *por razon del furto*, videtur velle quòd possit agere conditione furtiva: cum verò postea dicit: *el pro que se siguiere por razon de aquella demanda*, videtur quòd loquatur de actione furti, unde tutius est, quòd dicamus secundum communem opinionem, quod ad rei persecutionem agat rei vendicatione, ad poenam verò agat actione furti: non tamen esset ita absurdum dicere, quòd & posset agere conditione furtiva, & furti actione per istam legem, cum omnes istae LL. à *L. 9.* usque ad istam, loquantur isto modo, & intelligunt tam de persecutione rei, quam de actione furti ad poenam, & sic quòd dicamus quòd approbetur hic opinio illorum, qui dixerunt, legatario ex nova contractatione competere conditionem furtivam, & cum textus hic dicit *la puede demandar por razon del furto*, intelligatur tam conditione, quam furti actione; & quod inferius sequitur,

pagar quitacion a Caualleros, o a otros omes, o de que ouiesse a fazer algunas lauores, o otras cosas semejantes destas por su mandado; si aquel que los tuiesse, non los despendiesse, o non los pagasse, alli do el Rey le mandasse, mas comprasse dellos alguna cosa a su pro (1); si esto fiziesse por si sin mandado del Rey, como quier que este atal non faze furto, pero faze muy gran yerro, poniendo la pro de su Señor por la suya mesma. E porende mandamos, que qualquier que esto fiziere, que sea tenudo a tornar a la Camara del Rey, todos los maravedis de que vso assi maliciosamente. E que peche demas desso, por el yerro que fizo, tanto, quanto valia la tercia parte (2) de aquellos maravedis de que vso para su pro contra la voluntad del Rey. Esso mesmo dezimos, que ha lugar en todos quantos han maravedis que sean de alguna Cibdad, o Villa (3), si vsaren maliciosamente dellos, assi como sobredicho es. Otrosi dezimos, que si alguno tuiesse maravedis del Rey, e le mandasse que diesse dellos a sus Ricos omes, o a sus Caualleros, o a otros omes qualesquier; e aquel que los tuiesse, en lugar de les dar los maravedis, les diesse en pago paños (4), o bestias, o otra qualquier cosa que fuesse a su pro, e a daño de aquellos que lo auian a recibir; que este atal que

todo el pro por razon de aquella demanda, referatur ad utramque actionem.

LEX XIV.

Recipiens Regis pecunias in locis certis expensurus, & eas convertens in utilitatem propriam, licet non committat furtum, tamen ultra earum restitutionem solvet in poenam tertiam partem earum; idem de pecuniis civitatis vel villae: & si Rex mandet aliquid solvi militibus, & loco pecuniae solvatur eis aliqua res in eorum damnum, tenetur talis solvensolvere Regis cameræ tertiam partem æstimationis illius damni, & illis totum damnum, quia quasi furtum sic fit. Hoc dicit.

(1) *Alguna cosa a su pro.* Incidit iste in poenam legis Juliae de residuis, ut in *L. 2. & 4. §. lege Julia, ff. ad leg. Jul. pecul.* & in *§. sunt præterea, Institut. de publ. jud.* & vide quæ dixi in *L. 18. infra eod. in gloss. super verbo mienira estuviere en el officio.*

(2) *La tercia parte.* Adde dict. *L. 4. §. sed & qui publicam pecuniam*, & approbatur hic opinio finalis glossæ ibi, & opinio Glossæ in dict. *§. sunt præterea*, quæ fuit Azon. *C. de crimin. pecul. in summa, ad fin.*

(3) *De alguna Cibdad, o Villa.* Vide in dict. *L. 4. §. sed & si de re Civitatis*, ubi Glossa, ob evitandum contrarium quod formatur ex *L. ob pecuniam, ff. de furtis*, intelligit de civitate Romana: hic declaratur de qualibet civitate, vel villa, quoad poenam legis Juliae de residuis: sed si tractaretur de poena legis Juliae *peculatus*, quæ procedit contra subripiantes pecuniam Principis, vel civitatis Romanæ, ut in *L. 1. ff. ad leg. Jul. peculat.* tunc non procederet in furto pecuniae alterius civitatis, sed competeret civitati actio furti, sicut aliis privatis, ut in dict. *L. ob pecuniam.*

(4) *Les diesse en pago paños.* Tene menti istam legem, & *L. 16. tit. 4. lib. 6. Ordinam. Regal.* quæ durius disponit contra istos officiales Regis baratores, volentes ditari cum damno aliorum.

que fiziesse tal paga de los marauedis del Rey, deue pechar a cada vno de los que ouieron a recebir la paga, todo quanto menoscabaron, de lo que deuián auer, por razon de aquellas cosas que les dio a mala barata; e que peche, demas desso, a la Camara del Rey, todo quanto montare la tercia parte de aquello que les hizo perder engañosamente, porque esto es como manera de furto.

LEY XV.

Como los Monederos, e los Maestros, que fazen moneda apartadamente para si en buelta de la del Rey, fazen furto.

LOS Maestros, e los Monederos, que fazen moneda para si apartadamente, en buelta de aquella que fazen al Rey (1), maguer aquella que fazen para si, fuesse tan buena, e tan leal como la del Rey, e que non pudiesse dezir ninguno en verdad, que era falsa; con todo esto, los que esto fiziessen farian furto, en quanto monta la ganancia (2) que fazen para si. Otrosi dezimos, que todos aquellos a quien dan oro, o plata, de la Camara del Rey, para fazer moneda, o para afinarla, o para fazer otra cosa; que si aquel a quien lo dan, mezcla (3) en el algun otro metal que vala menos, para sacar de lo al otro tanto, quanto es aquello que ay buelue, que faze furto. E cada vno de los sobredichos en esta ley, si errasse en alguna manera de las sobredichas (4), de-

LEX XV.

Monetarius vel officialis pro se monetam bonam faciens, aut metallum pejus meliori miscens, tenetur furti ad quadruplum lucris, & propter falsitatem damnatur perpetuo ad Regis opera; si autem non est officialis deportabitur in insulam perpetuo. Hoc dicit.

(1) *Que fazen al Rey.* Ex hoc videtur, quod tempore quo LL. istæ fuerunt conditæ, omnis moneta, quæ cudebatur in his regnis, erat Regis; hodie aliter fit, ut patet in pragmaticis de Medina disponentibus super cussione monetæ.

(2) *La ganancia.* Potest enim res aliquod lucrum consequi ex hoc, ut dixi in L. 2. tit. 1. in gloss. super verbo *batir moneda*, 2. Partit. & ut habetur in dictis pragmaticis, fol. mihi 139. ubi Reges Catholici faciunt incedem de suis iuribus in monetis subditis regni, & regno ad beneplacitum suum.

(3) *Mezcla.* Adde L. 1. ff. ad leg. Jul. pecul. cum Gloss. ibi in verbo *indatur*. ubi Bart. inducit contra illos officiales, qui habent florenos in sigillo, & in illo sigillo aliquos florenos non bonos immittunt, & adde etiam L. 9. tit. 7. supra ead. Partit. & quod habetur in dictis pragmaticis, fol. mihi 137. ad fin.

(4) *De las sobredichas.* In eo, quod attinet ad monetarios ponentes de suo capitali in domibus monetæ aliquid causa lucris, seu cudentes de suis metallis, aliter provisum est in dictis pragmaticis, ut patet fol. mihi 141. vers. *otrosi*, por quanto nos somos informados: vide ibi.

(5) *En alguna Isla.* Ista erat poena legis Jul. peculatus, ut in L. 3. ff. ad leg. Jul. peculat. & vide hodie, Tom. III.

ue pechar a la Camara del Rey, quatro doblado, todo quanto furto. E demas desso, si fuesse Menestral el que lo fiziesse, deue ser condenado para siempre a las lauores del Rey, porque faze falsedad que es buelta con furto; e si fuere otro ome, puedenlo desterrar en alguna Isla (5) para siempre.

LEY XVI.

Como, los que furtan pilares, o madera, para meter en sus lauores, o ladrillos, o cantos, los deuen pechar con el doblo.

Pilares, o cantos, o madera, o teja, o cal, o ladrillos, o otras cosas que han menester para sus lauores, furtan a las vegadas los omes los vnos a los otros. E porende dezimos, que qualquier que furtasse alguna cosa destas sobredichas, si acaeciesse que la ouiesse metido en alguna lauor (1) suya, porque podria ser que destruyria la lauor, o alguna partida della, si la sacasse ende; mandamos, que finque en el lugar do es puesta. Pero el que la furto, es tenuto de pechar al señor della la estimacion doblada (2) de lo que valia la cosa que assi furtasse. E si non fuesse metida en lauor, deue tornar aquella mesma, a aquel cuya es, o otra tan buena, con la pena del furto, segund que mandan las otras leyes deste titulo.

LEY

quod habetur in dictis pragmaticis, fol. mihi 137. contra miscentes aliquid in funditione metalli ad monetam, ubi poena mortis imponitur: vide ibi.

LEX XVI.

Furans ligna, si postea affligantur domibus, non tolluntur, sed tenetur ad duplum valoris: & si non sunt affixa, restituet ea cum poena furti. Hoc dicit.

(1) *En alguna lauor.* Sive in domibus vel vineis, ut in L. 1. ff. de tigno injuncto.

(2) *La estimacion doblada.* Concordat cum dict. L. 1. ff. de tigno injuncto, & vide L. 16. tit. 2. 3. Partit. & quæ ibi dixi; sed si nollet agere ista actione pro furto tigni injuncti, an poterit agere actione furti ad poenam? Vide per Gloss. in L. in rem, §. tignum, ff. de rei vindicat. & per Bartol. in dict. L. 1. quod sic, & tunc per actionem furti tollitur actio tigni injuncti, in quantum est poenalis, non in quantum est rei persecutoria, neque tolluntur aliæ actiones rei persecutoria, etsi agat furti: & similiter si ageret actione speciali de furto tigni injuncti, adhuc poterit agere actione furti ad alium simplum, quod est poena; vide ibi per eum. Neque ista lex videtur aliud dicere, sed tantum ponit specialem actionem pro isto furto de tigno injuncto, prout posuit Consultus in dict. L. 1. quia absurdum esset, aliud dicere, cum ista actio potius fuit addita ad favorem, quam ad damnum; & quia si aliud diceret, minus puniretur fur, qui & ultra furtum tignum ædificio injunxit, quam qui furatus est tantum & non injunxit, qui tenetur actione furti ad poenam, & rei persecutoria ad rem, ut statim subdit ista lex.

L E Y XVII.

Como los que son menores de diez años e medio, e los locos, e los desmemoriados, non son tenudos a la pena del furto que fazen.

MOço menor de diez años e medio (1), furtando alguna cosa, como quier, que si lo fallaren con el furto, que lo pueden tomar, con todo esso, non pueden, nin deuen demandarle la cosa, con la pena del furto. Esso mesmo dezimos del loco (2), o del desmemoriado, o furioso. Otrosi dezimos, que si algund mancebo, que tuuiesse ome a soldada en su casa, o a bien fazer, o otro que labrasse con el en alguna laur por jornal cierto (3), le furtasse alguna cosa que non valiesse mucho, que maguer le puede demandar aquello que le furto, con todo esto, non le deue pechar pena de furto (4): ca a este furto llaman en latin, *furtum domesticum*. Pero el señor que lo tiene en su casa, por si mesmo, a menos del Judgador, bien lo puede castigar sobre ello segund su aluedrio (5), de manera, que lo non mate, nin lisie. Mas si el furto fuesse grande (6), o de cosa que valiesse mu-

L E X XVII.

Minor decennio cum dimidio, aut fatuus, vel familiaris, & pensionarius ad diurnas operas, furans aliquam rem domino, non tenetur ad poenam furti, sed ad rei restitutionem tantum; si tamen talis familiaris furtum magnum domino facit, tenetur poena furti; & quod sit parvum, vel magnum arbitrio iudicis relinquitur, personis furis, & domini consideratis. Hoc dicit.

(1) *Menor de diez años e medio.* Adde *L. impuberem, ff. eod.* & *supra ead. Partit. tit. 1. L. 9.*

(2) *Esso mesmo dezimos del loco.* Vide quæ dixi in *dict. L. 9. tit. 1. ead. Partit.*

(3) *Por jornal cierto.* Nota hoc, quod furtum factum à mercenario dicitur domesticum furtum, quod & habetur in *L. perspicendum, §. furta, ff. de penis*, ubi & de aliis domesticis; videtur tamen, quod hic & ibi dicitur de mercenario, intelligendum de mercenario, qui stat in domo, non de eo, qui stat per se seorsum, licet laboret ad mercedem cum illo, cuius rem furatur; & ita videtur probari in *dict. §. furta*, & in specie tenet Cepola in repetitione *authentic. sed novo jure, C. de serv. fugit.* ubi & vide de filio & uxore, & multis aliis, qui dicuntur domesticis.

(4) *Pena de furto.* Concordat cum *dict. L. perspicendum, §. furta domestica, ff. de penis*, ex quo dicit Bald. in *L. congruentius, C. de patria potestat.* quod vallet statutum, quod quædam delicta inter domesticos non puniantur; & limita istam legem, nisi multis vicibus domesticus furetur etiam res viles, nam tunc poterit conveniri furti, secundum Bald. in *L. apud antiquos, in fin. C. de furtis*, & in *§. injuria, col. 3. de pace jurament. firmand.*

(5) *Segund su aluedrio.* Adde *L. 4. supra eod.* & ibi dixi.

(6) *Fuesse grande.* Idem habetur in *dict. §. furta domestica*, sed an quando furtum est magnum, si factum sit per uxorem, servum, vel filium, procedat quod hic dicitur, & in *dict. §. furta*, ut tunc conveniantur furti, & puniantur, dubium facit *L. 4. supra eod.* & quæ ibi dixi, ubi generaliter disponitur, quod isti furti non conveniantur. Bartolus tamen in *L. si quis uxori, in princ. ff. eod.* dicit, quod quando pro furto imponitur poena corporalis,

cho, estonce bien lo podria demandar en juyzio a cada vno destos, con la pena. E para saber qual furto es grande, o pequeño, para ser demandado en juyzio, o non, mandamos, que esto finque en aluedrio del Judgador (7) de cada lugar; catando todavia qual es la cosa furtada, e otrosi la persona de aquel que la furto, e aun la de aquel a quien la furtaron.

L E Y XVIII.

Que pena merescen los Furtadores, e los Robadores.

LOS furtadores pueden ser escarmen-
tados en dos maneras. La vna es, con pena de pecho. E la otra es, con escarmiento que les fazen en los cuerpos, por el furto, o por el mal que fazen. E porende dezimos (1), que si el furto es manifesto, que deue tornar el ladron la cosa furtada (2), o la estimacion della, a aquel a quien la furto, maguer sea muerta, o perdida. E demas, deue pechar quatro tanto, como aquello que valia. E si el furto fuere fecho encubiertamente, estonce le deue el ladron dar la cosa furtada, o la estimacion della, e pechar de mas dos tanto que

Leyes del tit. II. lib. 8. Recop.

puniatur filius subtrahens patri, quoniam habet unde solvat, scilicet, corpus suum, sicut cum habet castrense peculium: & quando furtum est magnum, vult idem esse Bartolus in uxore & filiis, sicut in aliis domesticis, de quibus *in dict. §. furta*, & idem voluit in uxore *in dict. §. furta*. Idem voluit Angel. Aretin. in *tractat. malefic. in parte & vestem celestem, col. 7.* loquens in uxore & filio & servo, & in parte *comparent dicti inquisiti in termino defensionis, col. 4.* Adde Joan. Fab. in *§. hi autem, Institut. de obligat. quæ ex delicto nascunt.*

(7) *En aluedrio del Judgador.* Adde Gloss. in *L. ad ea, ff. de regulis juris*, & in *dict. §. furta*, & ibi Bart.

L E X XVIII.

Pœna furti pecuniaria est quadruplum, si furtum est manifestum; & si furtum non est manifestum, est duplum, in quo simplum non computatur: & eadem poena est animantis & consulentis furem ad furtum; sed si solum consilium dat, non tenetur nisi de duplo. Si verò ad poenam corporalem agitur contra furem, flagellabitur, sed non occidetur, nec mutilabitur, nisi publicus latro sit vel pirata, aut per vim cum armis deprædetur in aliena domo vel loco, vel nisi in ecclesia, seu loco religioso furetur sanctam aut sacram rem; aut si officiales Regis furentur de pecuniis, aut juribus eis commissis; vel iudex de pecuniis Regis, aut communis durante officio: isti enim occidentur, & eis dantes consilium, vel auxilium, vel eos celantes. Si tamen Rex aut communitas tale furtum officialis non petat infra quinquennium, non punietur postea corporaliter, sed solum quadrupli poena. Hoc dicit.

(1) *Dezimos.* Concordat cum *§. poena, Institut. de obligat. quæ ex delict. nasc.* & *L. in furti actione, ff. eod.* ubi vide, quid dupletur vel quadrupletur, & in *L. si quis, in §. penult. ff. eod.* & per Gloss. in *L. jumenta, eod. tit.* & limita, ut in *L. unic. & ibi Joan. de Platea, C. de grege domin. lib. 11.*

(2) *La cosa furtada.* Videtur velle ista lex, quod eodem libello possit agi contra furem ad restitutionem rei, & ad poenam dupli vel quadrupli: & sic possit agi rei persecutoria, & actione furti eodem libello, & vide in *§. fin. Institut. de oblig. quæ ex delict. nasc.* & quæ dixi in *L. 9. supra eod.*

que valia la cosa. Essa mesma pena deue pechar aquel que le dio consejo, o esfuerço, al ladron, que fiziesse el furto; mas aquel que diesse ayuda, o consejo tan solamente, para fazerlo, deue pechar doblado (3) lo que se furto por su ayuda, e non mas. Otrosi deuen los

Judgadores, quando les fuere demandado en juyzio, escarmentar los furtadores publicamente con feridas de açotes (4), o de otra guisa, de manera que sufran pena, e verguença. Mas por razon de furto non deuen matar, nin cortar miembro (5) ninguno. Fuera ende, si fues-

Aut. 2.
tit. 10.
lib. 7.
Recop.
n. 5. 6.
y sig.

(3) *Doblado.* Concordat cum *L. is qui opem*, ff. eod.

(4) *Con feridas de azotes.* Nota hic poenam furti, cum agitur criminaliter contra furem, & adde *L. fin.* & *L. interdum fuit*, §. *qui furem*, ff. de furtis, & in *authent. sed novo jure*, cum gloss. ibi, *C. de sero. fug.* & Gloss. in *L. capitalium*, §. *famosos*, ff. de penis.

(5) *Matar, nin cortar miembro.* Concordat cum *dict. authent. sed novo jure*, non ergo procedet textus in §. *si quis quinque solidos*, de pace tenend. & quia per §. *injuria*, de pac. juram. firman. cum dicit, quod furtum legitime puniatur, correctus est ille §. & reditum est ad antiquas LL. ut Gloss. ibi dicit, & Bart. in *L. capitalium*, §. *famosos*, ff. de penis, & ideo de dispositione dicti §. *si quis quinque solidos*, non est curandum, neque de generali consuetudine curatur, ut dicit Bald. & Angel. in *dict. authent. sed novo jure*.

Et qua poena puniebantur fures & latrones de jure ff. si volueris videre recollectum, vide per Alberic. in *dict. §. famosos*, ubi refert scripta Dini & Jacobi de Arena; de jure vero Authenticarum, cum quo concordat lex ista Partitarum, aliter fuit provisum, ut in *dict. authent. sed novo jure*, & in corpore unde sumitur: quando enim furtum non cadit in aliud speciale nomen delicti, fur, qui clam subripit, & non est famosus, solum fustigatur vel poena simili punitur, ut hic habes, & notatur de jure communi per Gloss. ubi supra, si vero clam subripit, & est famosus fur, quia saepius fecit, & tunc punitur furca, ut in *dict. §. famosos*, & in *dict. L. capitalium*, §. *grassatores*. Si vero palam subripit, tunc proprie dicitur latro, & de jure communi, quando iste non erat famosus, punitur poena legis Juliae de vi publ. vel privata, non autem poena mortis, ut habetur in *dict. §. grassatores*, quia pro prima vice veniam habebat à furca: quidam autem aliter dicebant in hoc, sed Alberic. in *dict. §. famosos*, in hoc se resolvit, quod fur non famosus, id est, qui semel furtum fecit, fustigatur; fur famosus, id est, qui ultra quam semel furtum fecit, furca suspenditur: latro vero, qui secundum eum est qui palam furatur, si non est famosus, deportatur vel in metallum damnatur, si est famosus, furca suspenditur, ita se resolvit Alberic. post Oldral. Angelus etiam in *dict. authent. sed novo jure*, dicit, quod de jure antiquo ff. pro furto, uno vel pluribus, neque poena membri, quia tunc non erat cognita, neque etiam mortis inferebatur, sed erat arbitraria, & de jure novo Authenticarum sit idem, ut habetur in *dict. authent. sed novo jure*; dicit ergo, quod fur simplex etiam pro diversis & pluribus furtis de jure antiquo & novo non debebat mori, etiamsi cum apertura parietis pecuniam subripuerit, *L. r. §. expilatores*, ff. effractor. si vero essent fures qui de jure communi vocabantur grassatores, qui praedae causa tantum in itineribus stant, & isti sunt proximi latronibus; & ideo lex hoc dicit, quod sunt proximi, quia non figuntur furca, sed capite puniuntur, si modo saepius & in itineribus, alias non; imò aut damnantur in metallum, aut in insulam relegantur, *L. capitalium*, §. *grassatores*, ff. de penis, & eadem poena dicit puniendos latrones, qui societatem faciunt ad furandum, textus cum gloss. in verbo *faciendum*, in *L. respiciendum*, §. *delinquunt*, ff. de penis, & isti secundum eum debent eadem simili poena puniri: latrones vero famosi, qui secundum eum sunt aggressores stratarum, qui non satiantur spoliis nisi interficiant, & isti soli secundum eum debent furca figi, & quod de his intelligatur dictus §. *famosos*. Finaliter tamen dicit, quod practica, quae hodie inolevit in puniendis furibus ex consuetudine furandi, potest etiam per LL. probari, nam dicta *authent. sed novo jure*, non decidit casum in committente plura furta, sed tantum dicit, quod pro furto debet quis fustigari; unde pro pluribus furtis poterit iudex ex officio condemnare ad furcas ex arbitrio ei concesso per *dict. L. fin.* ff. de furtis, unde dicit esse notandum ex praedictis, quod aggressor itinerum pro una vice non potest capitaliter condemnari, si non occidit vel occidere curavit. Paulus etiam de Castr. in *dict. authent. sed novo jure*, distinguit quatuor species fu-

rum, nam quidam sunt improbi, qui clam, & sine armis & sine fractura furantur, & isti, si sunt domestici & furantur rem modici valoris, nullo modo puniuntur; si sunt extranei, pro uno furto non debet mori, pro pluribus vero aggravatur poena, unde ex consuetudine & iorma statutorum pro tertio furto suspenditur. Quidam vero fures sunt improbiore, ut qui cum fractura furantur, qui vocantur expilatores, & isti puniuntur acius etiam pro uno furto, arbitrio tamen iudicis. Quidam sunt improbissimi, ut qui in strata publica furantur, sine tamen interfectione, & vocantur grassatores, & de his loquitur dicta *L. capitalium*, §. *grassatores*. Quidam vero plusquam improbissimi, qui in strata publica & cum interfectione, & isti vocantur publici latrones, qui etiam de jure ff. debent suspendi, ut in *dict. §. famosos*. Glossa tamen secundum eum in *dict. authent. sed novo jure*, videtur velle, quod publicus latro dicatur ille, qui consuevit furari, & sic etiamsi clam, si tamen pluries diceretur latro; quod intelligit Bart. in *dict. §. famoso*, quando contrarium ipsum laboraret infamia, alias non diceretur latro, neque famosus. Paulus vero de Castr. dicit quod latro non dicitur nisi quando palam & in strata publica; & neque hic dicitur famosus, nisi pluries facere assueverit, & istam dicit fuisse intentionem dictae Glossae: & quod ista fuerit intentio illius Glossae, tenet etiam ibi Salicetus per motiva, de quibus ibi per eum & tangam inferius. Volui ista dicta Doctorum recensere, ut cognoscas difficultatem istius materiae propter LL. & Doctorum varietatem in ea loquentium, & ut ex his videas, quae approbet, vel reprobet lex ista Partitarum: in primis enim lex ista vult, quod pro furto sine aggressura commisso quis non debeat mori, vel membro aliquo mutilari; & ex regula, & exceptionibus constat velle, etsi detur assiduitas in furando, neque potest dici, ut Angelus dicebat, quod ex consuetudine furandi ex arbitrio dato per *dict. L. fin.* possit iudex condemnare ad poenam mortis, nam ista lex Partitarum hoc arbitrium abstulit iudici, & tantum voluit fustigari furem, vel alia poena extra mortem, vel membri abscisionem castigari: fortè tamen potest dici, quod lex ista noluit tollere iudici potestatem aggravandi poenam in solito furari, ut in *L. capitalium*, §. *solent*, ff. de penis, *L. servos*, C. ad leg. Jul. de vi publica, *L. nemo*, C. de Episcop. audient. hodie tamen aliter hoc est provisum per *L. Fori lib. 4. tit. 5. L. 6.* quae in hoc est in usu, ut fur pro primo furto condemnatur in novenis, & si non potest solvere, corporaliter ut ibi punitur, nisi furtum sit cum fractura, quia tunc debet mori, ut ibi habetur; pro secundo vero furto dicit illa lex quod damnatur ad mortem, quam in hoc, ut pro secundo furto fur mori debeat, non vidi neque credo de consuetudine servari, quia videtur dura dispositio; unde saltem exigere ad poenam mortis tertium furtum, quia pro primo & secundo furto quis ad furcas non suspenditur, sed pro tertio, quia qui delictum hoc in consuetudinem deducit, ad furcas suspenditur de generali consuetudine, quae eo ipso reputat famosum & publicum furem, quod facit tot & tanta furta, vel saltem reputat eum grassatorem, secundum Bald. in *dict. authent. sed novo jure*, & in *dict. L. nemo*, C. de Episc. audient. & idem vult Salic. in *dict. authent. sed novo jure*, quod consuetus furari, dicatur de tribus vicibus, per LL. de quibus ibi per eum. Lex tamen istarum Partitarum, tit. 28. *L. 6. in 2. Partii.* in casu speciali, in furto scilicet facto tempore belli, pro secundo furto imponit poenam mortis, & ibi habetur unum verbum, cum dicit: *que lo tomarian como por uso*, ex quo posset quis dicere, quod ex bino furto per illam legem dicatur quis consuetus furari: adhuc tamen extra illum specialem casum, non recederem à praedictis, ut scilicet exigatur tertium furtum, & ad illam legem potest dici, quod imò ex ea probetur ex bino actu non induci talem consuetudinem; sed dicit dicta lex, quod pro secundo furto in casu de quo ibi, expellantur à patria ad voluntatem Regis, quia praesumitur, quod iterum furabuntur, & furtum deducunt in consuetudinem; & probatur cum dicit: *porque lo tomarian como por uso*, &c. quasi di-

se ladron conoscido, que manifestamente tuuiesse caminos (6), o que robasse

otros en la mar (7) con nauios armados, a quien dizen, Cursarios, o si fuesen

dicat relegentur à patria, quia alias, si non expellantur, in usu furta tenerent, & sic non ex hoc jam dicitur consuetudinem: restat ergo quod saltem exigantur tria furta; sed an sufficiant tria furta interpolatim facta de rebus vilibus & minutis? Videbatur quod sic, quia non tam quantitas, quam affectus furandi consideratur, ut in *cap. fin. 9. quest. 6.* & notat Gloss. in *cap. de appellationibus, de appellat.* qui enim artem & consuetudinem tenent furandi quantuncunque furetur vice qualibet rem parvam, punitur ac si res magnas furaretur, *L. 1. & L. oves, §. qui sæpius, ff. de abigais, L. 1.* & ibi Joan de Plat. *C. de delator. lib. 10.* & tradit idem Joan. de Plat. in *L. unic. C. de grege domin. lib. 11.* & facit quod notat Bald. in *cap. 1. §. injuria, col. 3. de pac. juram. firm.* cum dicit, de furtulis famulorum scholarium: sed Cataldinus de Viso in *suo tractat. syndicus, quest. 149.* tenet contrarium, imò quod pro tribus furtis parvis non dicatur quis fur famosus, nisi fiant cum armis, & videtur æqua opinio, quando furta essent vilium rerum, & facit quod notat Bald. in *L. quicunque, col. 2. in princ. C. de serv. fugit.* vide etiam per Alexand. *consil. 110. vol. 4.* ubi quod pro tribus furtis parvis, quis non dicatur fur famosus, allegat Bald. in *dict. §. injuria, col. 3.* & quod pro tribus furtis rerum vilium, quis non debeat furca suspendi, tenet etiam Cæpola in *repet. authent. sed novo jure, C. de servis fugit.* in hæc verba: Si tamen ista tria furta essent parva, & de rebus magnativis, seu minutis, puta de gallinis, de consuetudine non servatur Veronæ, quod fur pro tribus furtis de gallinis suspendatur vel moriatur; sed vidi condemnare in pecunia, vel ad standum per aliquod tempus, puta duorum, vel trium mensum, in carceribus. Et adverte, quod pro tertio furto, ut dixi de generali consuetudine fur suspenditur, etiamsi de duobus primis fuerit punitus, secundum Gandin. in *suo tractat. maleficior. sub tit. de pena furum, vers. sed pone penam impositam,* & Paul. de Castr. & Cæpola. in *dict. authent. sed novo jure.* Vide tamen inter consilia Bald. in *vol. 5. consil. 348.* incipit, *viso themate prædicto*, ubi hoc videtur limitari, ut procedat quando tertium furturn, pro quo suspenditur, est post alia duo, de quibus fuit punitus; sed secus esset, si esset primum, de quo non fuit punitus, sed de aliis sic, quia si tractaretur tunc de puniendo primo poena mortis, non imponderetur poena secundum tempus delicti contra casum *L. 1. ff. de penis, & ex aliis fundamentis & motivis, quæ ibi poteris videre, quibus adde Bald. in L. si crimen, in fin. C. de ord. cognit.* cum dicit, & unum scias, quod priora flagitia aggravant posteriora, sed non è contra, nisi iudex habeat arbitrium puniendi, quia tunc in arbitriis inspicitur tempus sententiæ; quod est notatu dignum secundum eum. Item si benè advertis, lex ista Partitarum vult pro furto etiam cum effractione ostii, vel parietis, non imponi poenam mortis, cum generaliter loquatur & ex causis, exceptis formet regulam in contrarium, & idem erat de jure communi, ut superius dixi, & habetur in *L. 1. §. 2. vers. item effractores, & L. fin. ff. de effractor.* Hodie tamen per dictam legem Fori, quam etiam in hoc arbitror usitari, quando furturn fit cum perforatione domus, punitur poena mortis: cui legi Fori adde legem Stylli, *num. 74.* quæ declarando dictam legem extendit ad ascendentem per parientem, vel intrantem per fenestram, vel tectum domus, vel si aperuit ostium clave, vel seram arcæ effregit, vide ibi; non tamen affirmo usum illius legis Stylli, unde in hoc interroga practicos maleficiorum; reperio tamen de jure communi Baldum dicentem in *L. fin. ff. de rerum divis.* quod si quis apponat scalas ad muros, vel ad fenestras alicujus causa violandæ castitatis, incurrit in poenam mortis, allegat *L. si quis non dicam rapere, C. de Episc. & Cleric.* Si tamen fiat causa furandi, non reperio de jure communi, quod ob hoc possit poena mortis puniri, imò contrarium, ut dixi superius: similiter ex ista lege & ex prædictis apparet, quod pro uno furto quantuncunque sit magnum, non debet quis mori vel mutilari membro, quicquid in contrarium dixerit Baldus in *dict. authent. sed novo jure, & in §. injuria, col. 2. de pac. juram. firm.* quem sequitur Angel. in *tract. malefic. in parte & vestem scelestrem, col. 2.* dicens, se ita semel practicasse Perusi: & facit *L. 1. tit. 17. Partit. 2.* ubi vide quæ dixi: facit etiam *L. 1. ff. de abigais, & ibi notat Albericus, quod magis debet puniri, qui facit magnum furturn, quam qui parvum: facit etiam L. fin. tit. 15. infra ead. Partit.* num dictum Baldi non potest susti-

neri de jure, & contra cum tenent magis communiter Doctores, signanter Fulgos. Salic. & Paul. de Cast. Cæpol. in *dict. authent. sed novo jure, & dicta lex Fori etiam in furto magno, si primum est; tamen imponit poenam septupli, seu novenarium: hoc etiam vult lex ista Partitarum, adde quæ dixi in L. 1. tit. 17. Partit. 2. in gloss. super verbo tanto podria ser el furto.* Item & si fur non posset solvere septuplum, de quo in *dict. L. Fori, & Proverb. cap. 6. v. 31.* ibi: *deprehensus quoque reddet septuplum;* tamen adhuc pro primo furto non punitur poena abscisionis membri, sed fustigabitur, ut hic habetur, & ita est in practica, & non servatur in usu dicta lex Fori, quatenus disponit, quod in defectum pecuniæ ad septuplum abscindantur furi auriculæ; esset enim tunc abscindere membrum contra istam legem; dicitur enim illud esse membrum, quod in corpore nostro habet operationem distinctam, secundum Philosophum 4. *Metaph. ad fin.* & ideo manus ad palpandum, pes ad ambulandum, oculus ad videndum, aures ad audiendum, nasus ad odorandum, os ad gustandum, sunt membra, & tradit Angel. in *dict. authent. sed novo jure:* similiter & ex ista lege & ex prædictis patet, quod neque pro secundo furto possit de jure communi, neque ex ista lege Partitarum, furi imponi poena mortis, vel mutilationis membri, sed deberet iterum fustigari, prout dicit Jacob. Butri. & sequitur Gandin. in *dict. suo tractat. malefic. sub rubr. de furibus & latronibus, col. 2.* Hodie tamen in regno est in practica, ut pro secundo furto abscindantur aures, sicut & alias de jure Lombardo cavetur, ut pro primo furto amittat fur oculum, pro secundo nasum, pro tertio verò suspendatur, refert Gandin. *ubi supra:* propterea constat, quod & si primum furturn fiat in strata publica, non punitur poena mortis, ut dicam in *gloss. seq.*

(6) *Tuuiesse caminos.* Isti, ut dixi in glossa præcedenti, propriè dicuntur latrones, & de istis loquitur textus in *dict. L. capitalium, §. famosos, ff. de penis, & textus in authent. ut nulli judicium, §. fin. collat. 9.* ibi cum dicit, fures autem vocamus, qui occultè sine armis hujusmodi delinquant; eos verò qui violenter aggreddiuntur, aut cum armis, aut sine armis in domos, aut in itineribus, aut in mari, poenis eos legalibus subdi jubemus. Adverte etiam quod isti qui in stratis furantur sine interfectione alicujus, magis propriè dicuntur grassatores, quam latrones publici, habentur tamen proximi latronibus, ut dicit textus in *dict. L. capitalium, §. grassatores;* quando verò furantur in itineribus cum interemptione hominum, isti propriè dicuntur latrones, ut habetur in *dict. §. famosos, & dicit Angelus in L. Prætor ait, §. adversus, ff. de sepulc. viol.* per illum textum, quod non intelligitur latro famosus, qui non consuevit furari clam, sed ille qui armatus rapit, vel subtrahit; unde dicit falsam esse opinionem dicentium, eum, qui tria furta fecit, esse famosum latronem. Collige ergo ex ista lege Partitarum, tunc demum aggreddientem in stratis causa furandi puniri poena mortis, quando pluries hoc fecit, ita quod posset dici, quod manifestè ad hoc est in itineribus: si tamen semel ita furturn fecerunt, vel facere aggressi sunt ad aliquem actum perveniendo, non punitur poena mortis; debent ergo in metallum damnari, vel in insulam relegari, ut in *dict. §. grassatores, & ut supra dixi, pro prima vice veniam merentur à furca; & hoc voluit Glossa in dict. §. famosos, & Gloss. in cap. si quis fortitudinem, 23. quest. 3.* quod est singulare, secundum Cæpol. in *dict. authent. sed novo jure, ult. charta,* pro latronibus & piratis, qui semel tantum aggreddiendo, aliquem vel aliquos spoliaverunt, ut per hoc non debeant furca suspendi, vel aliter mori; quod intellige, quando in aggressionem vel furto non intervenit peremptio hominis, tunc enim & poena mortis punitur, ut in *dict. §. famosos, & quia pro solo homicidio debet mori.*

(7) *En la mar.* Isti dicuntur piratæ, seu cursarii, ut hic dicit, & dixi supra in *gloss. proxima, & pro prima vice isti non debent mori, non sequuta hominis peremptione, sed in metallum damnari; quæ poena cum hodie non sit in usu, ut dicit Glossa in §. relegati; Institut. quibus mod. jus patt. potest. solv.* alias arbitrio judicis pro tali prima vice puniuntur; & dicit Cæpola *ubi supra* æquissimum se putare, si manus tali abscinderetur & banniat propter admissi criminis atrocitatem, & ista lex Partitarum satis innuit, quod pro prima vice non puniatur pirata poena mortis, ex præcedenti dicto *o que manifestamente tuuiesse caminos,* cum statim subdit, *o que robassen, &c.* Unde videtur repetere verbum manifestamente, & cum postea dicit, *a quien dizen cursarios.*

sen ladrones que ouiesse en trado por fuerça en las casas (8), o en los lugares de otro, para robar con armas, o sin armas; o ladron que furtasse de la Iglesia, o de otro lugar religioso, alguna cosa santa, o sagrada (9); o Oficial del Rey que tuiesse del algun thesoro en guarda, o que ouiesse de recabdar sus pechos, o sus derechos, e le fur-

tare, o le encubriere (10) dello a sabien-
das; o el Judgador que furtasse los marauedis del Rey, o de algun Concejo, mientras estuuiere en el oficio (11). Qualquier destos sobredichos, a quien fuere prouado que fizo furto en alguna destas maneras (12), deve morir porende el, a quantos dieren ayuda, e consejo (13) e tales ladrones, para fazer el furto, o los en-

(8) *En las casas.* Concordat cum *dict. authent. ut nulli judic. §. fin. collat. 9.* adverte tamen, quòd non repetit hic aut in itineribus, aut in mari, prout habetur in *dicto §. fin.* & ideo fortè, quia supra dixerat de hoc: sed ut dixi suprà, pro prima vice iste non debebat mori, per textum in *dict. L. capitalium, §. grassatores, ff. de penis*, cujus contrarium statuitur hic. Item si ut dixi in itineribus vel mari, ubi est major ratio propter majus periculum, & ubi minor potest haberi defensio, pro prima vice non puniuntur poena mortis, quanto magis in aggressura quæ fit in domibus, seu oppidis, ubi major potest haberi defensio. Præterea in *dict. authent.* hæc æquiparantur, sive fiat in mari vel in itineribus, sive in domibus; ergo in omnibus idem deberet statui, & quòd duribus puniatur, seu debeat puniri aggressio in itineribus, quàm alibi, probatur in *dict. in grassatores*: unde fortè & in hoc etiam ista lex debet intelligi de latronibus, qui non tantum semel, sed sæpius causa prædæ in domos alienas irruerunt per vim cum armis, vel sine.

(9) *Alguna cosa santa, o sagrada.* Concordat cum *L. sacrilegii, in princ.* & ibi Gloss. ff. *ad leg. Jul. peculat.* & vide Paridem de Puteo in suo tractat. *syndicatus*, fol. 86. col. 4. ubi dicit, quòd suspendi fecit quendam armigerum ex nobili progenie, qui furto subtraxerat crucem argenteam & calices sacros ecclesiæ, qui non erat secundum eum dignus poena nobilium justitiam; non enim ignoscendum est militi, cui obviare telo oportet, ut latroni, *L. 1. & 2. C. quando liceat unicuique sine iudice se vindicare*: & limita nisi de die modicum quid aliquis ex templo ferat, ubi poena metalli fur coercendus est, vel si honestiori loco natus in insulam deportandus: potest tamen dici, quòd illa lex loquitur, quando id, quod auertur non erat sacrum, ut dicit Glossa in *dict. L. sacrilegii*, licet enim res sit modica, delictum non est modicum, sed grave, inspecta rei & loci dignitate, *L. Pedius, §. 1. ff. de incend. ruin. nauf. L. 2. C. de hæretic.* sed adhuc videtur, quòd si modicum esset & sine effractione fieret furtum, quòd mitiganda esset poena juxta *dict. L. sacrilegii*, & videtur hoc velle Joan. Fab. in *§. item lex Julia peculatus, Institut. de pub. judic.*

(10) *Le furtare, o le encubriere.* Concordat cum *§. item lex Julia peculatus, Institut. de pub. jud.* & vide quod habetur in *L. 1. tit. 17. Partit. 2.* & quæ ibi dixi.

(11) *Mientras estuuiere en el oficio.* Concordat cum *dict. §. lex Julia*, & cum *L. 1. C. de crimin. peculat.* Et adverte, quia reprobatur hic dictum Glossæ in *dict. L. 1.* cum dicit istum puniri poena deportationis; quam glossam tenet ibi Salic. & idem tenet Joan. Fab. in *dict. §. lege Julia*. & contra hoc videtur textus in illo *§.* prout etiam perpendit Ang. Aretin. ibi, & Bald. in *L. data opera, col. 4. C. qui accusar. non poss.* puniatur ergo iste poena mortis, ut hic & in *dict. §.* & vult Azo. *C. de crimin. peculat. in summa*, & intellige istam legem, quando iudex, vel administrator facit animo sibi appropriandi; si tamen accipiat animo exinde negotiandi, & tunc si ad utilitatem Regis, puniatur in quadruplum; si ad sui, majori poena, ut in *L. 1. & 2. C. de his qui ex pub. ratio.* & tenet Joan. Fab. ubi suprà ubi & limitat poenam illius *§.* & hujus *L.* nisi pecunia esset periculo intercipientis, *L. sacrilegii, §. 1. & §. si autem, ff. ad leg. Jul. peculat.* ubi & quærit Joan. Fab. de receptoribus Regis, nunquid committant peculatum, si utantur pecunia ejus, & concludit quòd sic, nisi quando pecunia esset eorum periculo, ita quòd expressè tradita eis sit eorum periculo, & ipsi in se receperint periculum expressè; credit tamen quòd si talis receptor reddito computo remanet debitor, quòd ex hoc non debet puniri, dum tamen coniteatur debitum, & solvatur infra annum, *L. cum eo, ff. ad leg. Jul. peculat.* non enim ex hoc est convictus interceptisse, quia fortè adhuc sibi deberetur; si tamen apareat recepisse, & in usus suos convertisse, dicit quòd haberent locum poenæ de quibus suprà.

(12) *Maneras.* Adde alium casum in lege sequenti; & alium quando quis emit, seu lucrificat frumentum exercitui missum, vide *L. 3. C. quæ res vend. non pos.* Bald. in *L. data opera, col. 4. C. qui accus. non poss.* & alium in furante pueros alienos, vide in *L. fin. C. ad L. Fav. de plagiiis*. Bald. ubi suprà. Vide alium de furto facto in curia Regis, si deprehensus fuerit in furto, in *L. 1. tit. 13. lib. 8. Ordin. Regal.* & vide *L. 3. tit. 16. Partit. 2.* & quæ ibi dixi: adde alium infra ead. *Partit. tit. 15. L. fin.*

(13) *Ayuda o consejo.* Concordat cum *L. 1. C. de crimin. peculat. L. is qui opem, ff. de furtis*, & quod hic dicitur de consilio, intellige ut in *L. 4. suprà eod.* ubi dixi: ubi & vide qualiter quis dicatur præstare auxilium furto, & vide ibi quæ in ista materia dixi. An autem mutans pecuniam dicatur præstare opem, vide Bart. in *L. cujusque, ff. ad leg. Jul. Majest.* per textum ibi, quòd sic, & idem Bart. per textum ibi in *L. fin. ff. ad leg. Pomp. de parric.* & vide Abb. in *cap. 1. de offic. delegat.* & qui dat domum ad colloquendum, videtur præstare opem maleficio, *L. & si amicis, & ibi Bart. ff. de adulter.* & de nuntiis portantibus literas ad maleficio committendum, vide Angel. Aretin. in tractat. *malefic.* in parte *Sempronium mandantorem, col. 3.* & Bald. in *L. unic. §. ne autem, circa fin. vers. extra quero, mandavi Titio, C. de caduc. tollend.* quòd puniuntur, ut principales; & de assistente maleficio, vide per Bart. in *L. in furii, §. ope*, & in *L. is qui opem, ff. de furtis*, & Angel. Aretin. in tractat. *malefic.* in parte *dicto maleficio semper assistit.* & Bald. in *repet. L. 1. col. pen. C. unde vi.* & ibi de consulente maleficio, & ibidem scilicet per Angel. Aret. vide an possit fieri proessus specialiter contra Titium, & generaliter contra ejus auxiliatores; & quòd eodem libello possunt accusari mandator & intersector, vide *L. minoribus*, & ibi notat Bald. *C. de his quibus, ut indig.* & Bald. in *L. cum rationibus, C. qui accus. non poss.* & qui simul stant, unus alteri videtur dare auxilium, vide Bald. in *cap. 1. de benefic. fratr.* & in *L. non ideo minus, ad fin. C. de accus.* Et an percussor possit accusari coram uno iudice, & auxiliator coram alio, vide per Bald. *de contro. feud. apud pares termin.* quòd remitti debeat ad iudicem, qui prius incipit cognoscere. Et an præstans opem furto possit conveniri condictione furtiva? Vide per Bart. in *L. saepe ita, ff. de verbor. sign.* ubi dicit, quòd non, nisi in subsidium: & de dante opem pluribus, qualiter puniatur si illi plures fecerunt diversa maleficia, vide per Bald. in *L. cum rationibus, C. qui accus. non poss.* vide Bart. in *L. fin. ff. ad leg. Corn. de sicar.* & eadem poena imponitur principali, & sequaci associanti ad actum, *L. 1. & ibi Bald. C. de rap. virgin.* & de sequacibus, qui vadunt cum sociis, vide ibi per eum: socius etiam criminosi, & non criminis non puniatur, *L. sancimus*, ubi Bald. *C. de penis.* Et an teneatur præstans opem ea poena, & cum eisdem qualitatibus, sicut principalis? Vide Bart. in *dict. L. is qui opem*, & in *L. sanctio legum, col. 5. ff. de penis*, & in *L. libertis*, la 2. *§. pen. ff. de alim. & cib. leg.* & Ang. Aret. *dict. parte dicto maleficio semper assistit*, & quando proceditur contra aliquem, qui præstitit opem, vel auxilium ad aliquod maleficio, oportet quòd prius constet de maleficio principali, & in processu qui fit contra auxiliantem, licet enim principalis sit contumax, vel alio modo contra ipsum de maleficio constet, tamen hoc non nocet auxilianti, *L. denuntiasset, §. fin. ff. de adulter.* & ibi vide Bar. & eundem in *L. si is qui rem, §. si tu Titium, ff. de furtis*, quod tu valde nota, & adde Ang. in tractat. *malefic.* in *dict. parte dicto maleficio semper assistit, col. pen. vers. quero ad hoc*, & Alex. *consil. 99. vol. 1. vers. præterea*, ubi dicit, quòd dictum Bartoli in *§. si tu Titium*, communiter sequuntur Doctores; vide eum & Aretin. ubi suprà *col. pen.* ad intellectum dictorum Bart. & dicit Ang. in *dict. §. si tu Titium*, quòd errant assessores moti ex dicto Bartoli dicentes, quòd absoluto principali non poterit fautor, seu auxiliator damnari, quia secundum eum, licet de

encubrieren (14) en sus casas, o en otros lugares, deuen auer aquella mesma pena (15). Pero si el Rey, o el Concejo, non demandasse el furto que auia fecho el su Oficial, despues que lo supiere por cierto, fasta cinco años (16), non le po-

dria despues dar muerte por ello, como quier que le podria demandar pena de pecho de quatro dobro (17).

LEY

de maleficio principali debeat constare in processu auxilii & favoris, tamen istud potest constare tripliciter. Primo per testes. Secundo per confessionem veram inquisiti de favore. Tertio per confessionem fictam ejusdem, puta, quia contumax est, & patitur se banniri, ita quod secundum formam statutorum habetur pro confesso & convicto, & propterea dicit Angelus, quod si accusatur principalis & iautor, & principalis comparet & absolvitur, quia maleficio non probatur, fautor est contumax & bannitur, quod satis probatum est maleficio contra eum, unde ipse condemnabitur, sicut dicimus, quod auctore criminis defuncto, contra quem maleficio non potest probari propter mortem, cum non posset cum eo esse iudicium, nam poterunt fautores nihilominus accusari & condemnari, & sic cum eis maleficio probari, *L. 2. ff. ad Carbon.* si autem principalis esset absolutus eo, quod esset probatum maleficio non fuisse commissum, tunc non posset fautor condemnari propter suam contumaciam, quia non plus operatur illa ficta confessio, quam vera; unde docto quod maleficio non sit commissum, cum utriusque sit eadem causa defensionis, probationes tendentes ad absolutionem rei prosunt etiam fautori, *L. denuntiasset, §. quid tamen, ff. ad leg. Jul. de adulter.* & ideo non est standum illi fictæ confessioni tanquam falsæ, sicut non staretur veræ, *L. confessionibus, ff. de interrog. action.* & dicit Angel. hæc menti tenenda, quia quotidiana sunt. Nota enim, quod tunc persuadens, vel mandans maleficio committi, obligatur, quando maleficio est secutum, vide Bart. in *L. qui servo, ff. eod. & in L. si ut proponitur, ff. de fidejussor.* adde etiam in ista materia, quæ notat Bartolus in dict. *L. qui servo, §. item placuit, & §. si duo;* ad id autem, quod hic dicitur de consilio, adde Bart. in dict. *L. is qui opem, in fin. & Aretin. in dict. parte dicto maleficio semper astitit, & Bald. in L. 1. C. de serv. fugit.* & quod notat Bald. in cap. 1. in princ. colum. 4. quibus mod. feud. amit. vide etiam quæ dixi supra eod. *L. 4. ultimo notab.* quod tunc auxilians punitur pari poena, quando auxilium dedit causam delicto, alias si delictum aliter committeretur, punitur mitius, secundum Salic. in *L. 1. C. de raptu virgin.* per textum in cap. sicut dignum, de homicid. vers. illi etiam, & ibi Joan. de Anan. Felin. in cap. 1. de offic. delegat. col. 7. vers. limita primo, & vide latius per Felin. in dict. cap. sicut dignum, & per Hippolyt. à Marsiliis in *L. fin. ff. ad leg. Cornel. de sicar. col. 5. & 6.* ubi vide alias limitationes, & tenebis menti ista, quia variis locis sparsa collegi.

(14) O los encubrieren. Adde *L. 1. & 2. C. de his qui latron. occult.* & *L. Metrodorum, ff. de penis, & L. 1. & 2. tit. 16. lib. 8. Ordinam. Regal.* & quod habetur in *L. unic. cap. 37. tit. fin. eod. lib. Ordinam.* & *L. 1. ff. de receptor. cum gloss.* & quis dicatur receptor vide *L. 1. §. quod autem Prætor, ff. de servo corrupt.* & *L. 1. §. 1. & ibi Bart. ff. de receptor & Angel. Aretin. in tractat. malefic. in dict. parte dicto maleficio semper astitit, col. penult.* ubi tradit de recipiente furem cum re furata, quando omnino delictum nondum erat perfectum, vel habitum pro perfecto, quod tenetur furti, & committit furtum; secus si post delictum habitum pro perfecto recipiat rem furatam, vel aliquod auxilium præstiterit furi, secundum Bart. singulariter in *L. furtum, ff. de furtis*, quod est notandum ad intellectum *L. eos, C. de furtis*, & nota, quod receptor debet esse sciens, ut habetur in dict. *L. 1. & 3. §. 3. vers. sed enim, ff. de incend. ruin. naufrag.* & in dict. *L. Metrodorum, cum sequenti.* & quantum ad imponendum poenam corporalem, requiritur plena scientia; sed quantum ad imponendum mitiorem poenam, quæ ex culpa consuevit imponi, sufficit scientia per famam, vel suspicionem, ut quia malefactor fugiebat, & rumor erat post eum, secundum Bald. in dict. *L. 1. C. de his qui latron. occult.* & si receptatus sit consanguineus, vel affinis, mitius punitur receptor, *L. fin. ff. de receptor.* & vide ad istam materiam quæ dixi in *L. 4. supra eod.* de præstante auxilium ad evadendum post delictum commissum; & dicam in gloss. sequenti, & vide dict. *L. 2. C. de his qui latron. occult.* quæ & vult, quod latrones non solum

non sunt occultandi, imò sunt ultro offerendi, & indicandi; vide *L. 1. & ibi Joan. de Plat. C. de desertor. lib. 12.* & de occultante vocatum ad munera, vide textum in *L. ex omnibus, C. de decurion. lib. 10.* & Joan. de Plat. ibi & de poena occultantium alligatos publicis muneribus, vide *L. stigmata, C. de fabricen. lib. 11. & in L. fin. eod. tit.* ubi Joan. de Plat. Et adverte, quod retinere homicidas & fures gratia misericordiæ & eo respectu eos celare, videtur licitum, secundum Angel. per textum ibi in *L. qui vas, §. qui ex voluntate, ff. de furtis*, dum tamen non fiat contra iussum iudicis secundum eum, quod tu nota in practica, & ibi tradit de Beato Francisco, quod non peccavit, qui Perusii interrogatus si homicida inde transiverat, usus verbis amphibologicis, seu æquivocis, non transivit hinc, & manum immisit in maniconem cappæ, & adde in hoc quæ latè tradit Lucas de Penna in *L. 1. col. 2. & 3. C. de desertor. lib. 12.* & quod dicit in *L. unic. C. de colon. thracens. lib. 11.*

(15) Aquella mesma pena. Bart. in *L. in furti, §. ope, ff. eod. & in L. si quis in gravi, §. si quis quem, ff. ad Sillan.* dicit, quod præstans auxilium post delictum commissum ad evadendum delinquentem, punitur mitius, quam principalis, allegat *L. unic.* ubi bonus textus, *C. de rapt. virg.* cujus contrarium habes hic, cum dicit de receptantibus & occultantibus latrones; & hic dicit eadem poena, qua latrones, debere puniri; & idem videtur probari in *L. 1. C. de his qui latron. occult.* Angel. tangit istam difficultatem in *L. 1. C. de Nili agger. non rump. col. fin.* ubi refert dictum Bart. in dict. *§. ope, & in L. his qui opem, ff. eod. & dicit*, quod isti qui favent ad defensionem, etiam de jure canonico plus peccant, quam ipsi facientes, peccant enim in duobus. Primo, quia videntur consocii & participes. Secundo, quia impediunt iustitiam ministrari, & sic offendunt rem publicam, & privatam, & ideo isti videntur eadem poena puniri, & acrius, allegat cap. qui aliorum, 24. quæst. 3. & ad hoc allegat pro casu expresso dict. *L. 1. & L. unic. C. de crimin. peculat.* & ideo, secundum eum non debuit Bartolus damnare assessores, qui ob hoc dantes auxilium ad evadendum pari poena puniebant, & non ob stare dictam *L. 1. C. de rapt. virgin.* in qua Bartolus se fundat, quia ibi est specialis poena determinata, quo casu dat Angelus doctrinam, quod nunquam est recedendum à tali poena, aliàs autem secus; & subdit hoc esse notandum, & quod non invenies hoc modo examinatum per aliquem; allegat etiam pro ista decisione Innoc. in cap. 1. de offic. deleg. ejusdem sententiæ, quod regulariter eadem poena receptor seu præstans opem ad evadendum puniatur, est Salicetus in dict. *L. 1. C. de his qui latron. occult.* ubi adducit alium casum specialem in receptatore abigæi. Idem tamen Salicetus in *L. 1. C. de rapt. virgin. col. 6. vers. pro cujus declaratione*, aliter dicit, quod quando quis præstat opem ut criminosus evadat, si talis præstatio opis cadit in speciale nomen maleficii, tunc poena illius puniatur, ut patet in impediendo quem capi à familia, vel in eo qui damnatum ad mortem arripuit; si verò non cadit in speciale nomen maleficii, tunc punitur poena generali illius tituli *C. de his qui latron. occult.* ubi qualitas opis præstite & intentio præstantis inspicitur: & sic videtur quod regulariter eadem poena teneatur, nisi ex qualitate opis & intentione præstantis iudici aliud videatur; & istud videtur æquum dictum, & in arbitrio considerabit iudex, an statim vel ex intervallo receptaverit, vel associaverit, secundum Bald. in *L. non ideo minus, col. pen. C. de accusat.* & dixi supra eod. in *L. 4.* & an receptavit, & ultra sociavit, & occultavit, ut dicit Alberic. in *L. 1. ff. de receptor.* ad declarationem dictæ *L. 1. C. de his qui latron.* quod tamen improbare videtur lex ista, cum tantum dicit, encubriere: & fortè in practica servaretur dictum Bartoli. Tu latius cogita, quia passus est difficilis, & quotidianus, & in receptatore, vel occultatore assassini, vide *L. fin. tit. 27. infra ead. Partit.*

(16) Fasta cinco años. Concordat *L. peculatus crimen, ff. ad leg. Jul. pecul.*

(17) Quatro dobro. Ut in *L. sacrilegii penam, §. fin. & L. pen. ff. ad leg. Jul. pecul.*

L E Y XIX.

Que pena merescen los que furtan los ganados, e los encubridores dellos.

A Bigei son llamados en latin, vna manera de ladrones, que se trabajan mas de furtar bestias, o ganados, que otras cosas. E porende dezimos, que si contra alguno fuesse prouado tal yerro como este, si fuere ome que lo aya vsado de fazer (1) deue morir porende. Mas si non lo auia vsado de fazer, maguer lo fallassen que ouiesse furtado alguna bestia (2), non lo deuen matar; mas puedenlo poner por algun tiempo (3) a labrar en las lauores del Rey. E si acaeciesse, que alguno furtasse diez ouejas (4), o dende arriba, o cinco puercos (5), o quatro yeguas (6), o otras tantas bestias, o ganados, de los que nascen destas (7); porque de tanto cuento, como sobredicho es, cada vna destas cosas fazen grey, qualquier que tal furto faga, deue morir porende, maguer non ouiesse vsado a fazerlo otras vegadas. Mas los otros que furtassen menos del cuento sobredicho, deuen rescebir pena porende

L E X XIX.

Abigæus dicitur, qui pecus furatur, & si hoc facere consuevit, capite punitur, si non consuevit, non occiditur: sed si quis aliquod pecus furetur, ad opus Regis damnabitur ad tempus; si autem tantus sit numerus furatarum pecudum, qui faciat gregem, ut decem oves, quinque porci, aut quatuor equi, vel tot earum foetus, capite punitur: & pro minori numero, ut fur punitur, & talia furta celantes per decennium à Regis dominio relegantur. Hoc dicit.

(1) *De fazer.* Adde L. 1. 1. *resp. ff. de abigæis*; & an sufficiat binus actus? Videtur, quod non, & quod saltem requiratur trinus, ut probari videtur in ista lege, cum inferius dicit: *maguer que non ouiesse usado a fazerlo otras vegadas*, & dixi supra in L. *proxim.* & nota hic, quod ista lex non repetit hic illud verbum, de quo in dict. L. 1. ibi: *& abigendi studium quasi artem exercent*, unde non videtur exigi, quod ultra frequentiam concurrat, quod quasi artem abigæus exercet hoc crimen; quod Angelus ibi declarat in rubric. quod abigæus est omnis ille qui consuetudinem habet insidiandi animalibus alienis abducendis, unde propriè secundum eum istud delictum incurrunt sodales, qui insidiantur ex consuetudine, ut prædam & captivos capiant: vel dic, quod in hoc verbo, *lo aya usado de fazer*, includitur & illud, quod quasi artem exercent: isti enim dicuntur abigæi, quibus cura est alienis insidiare animalibus, & iumentis, & alibi ea transponere, ut *authent. de nuptiis, cap. cætera verò, col-lat. 4.*

(2) *Alguna bestia.* Semel vel bis faciendo, nam qui sæpius abigerunt, licet unum, aut alterum pecus subriperint, tamen abigæi sunt; L. *fin. §. qui sæpius, ff. de abigæis*, & nota verbum *sæpius* ad id quod dixi in gloss. *præcedenti*; vult enim non sufficere semel, neque bis, quod est sæpè, verum dicit & sæpius: facit etiam quod hic dicitur, *mas si non lo auia usado de fazer*; & sic requirit plures vices, saltem duas ante tertiam: & adde quod notat Angelus in L. *si abducta, in princ. C. de furtis*, quod binus actus non inducit consuetudinem delinquendi.

(3) *Por algun tiempo.* Concordat cum L. 1. in princip. *ff. de abigæis*.

(4) *Diez ouejas.* Adde L. *oves, ff. de abigæis*.

(5) *Cinco puercos.* Non ergo sufficit, si essent quatuor, licet dicta L. *oves*, aliud velit.

Tom. III.

en otra manera, segun diximos de los otros furtadores (8). E demas dezimos, que el que encubriesse, o recibiesse a sabiendas (9) tales furtos como estos, que deue ser desterrado de todo el señorío del Rey por diez años.

L E Y XX.

Como la cosa que furtan muchos, puede ser demandada a cada vno dellos.

LA cosa furtada (1), o la estimacion della, pueden demandar aquellos a quien fue fecho el furto, e sus herederos, a los ladrones, e a los herederos dellos; mas la pena (2) que deuen pechar por razon del furto, non deue ser demandada a los herederos de los furtadores; fueras ende, si en vida de aquellos que furtaron la cosa, fuesse comenzado el pleyto (3) sobre ella, por demanda, e por respuesta. Ca estonce, bien serian tenudos de la pechar. Otrosi dezimos, que los ladrones, e los herederos dellos, deuen tornar la cosa furtada, con los esquilmos (4) que pudiera llevar su señor; e aun con todos los daños, e los menoscabos (5) que le vinieron

(6) *Quatro yeguas.* Approbatur glossa in dict. L. *oves*.

(7) *Nascen destas.* Veluti si decem agnos, vel arietes, vel quatuor equos, seu equarum foetus; de bobus nihil hic dicit, sed videtur idem quod in equis, vel equabus, ut quatuor faciant gregem, ut pro primo furto gregis abigæus moriatur.

(8) *Furtadores.* In furante ovem vel porcum, planum est, quia iste fur non abigæus dicitur; sed in furante equum, vel bobem, vel mulum, qui sunt bestie grossæ, etiam pro uno subtracto dicitur abigæus, non ut moriatur, sed ut in opus temporarium damnetur, quando non sæpius facit, ut supra ead. L.

(9) *Recibiesse a sabiendas.* Nota hic ubi receptor non punitur eadem poena qua principalis, dixi in L. *præced.* & adde L. *fin. in fine, ff. de abigæis*.

L E X XX.

Condictio furtiva datur ad rem furatam, & damna ob furtum obvenientia, & fructus quos dominus percipere potuerat, & ista etiam datur hæredibus & contra hæredes, & æstimatur res quanti plurimi usque ad tempus petitionis valuit, non autem ad poenam nisi lis fuit contestata; & interitio rei aut perditio non liberat eos, sed si fuit agens in mora recipiendi rem à fure vel hærede, non tenetur postea de ea, si sine ejus culpa perierit. Et si plures sunt fures, omnes tenentur insolidum; sed unius solum liberat alios: actio autem furti poenalis non datur contra hæredem, nisi lite contestata contra principalem. Hoc dicit.

(1) *La cosa furtada.* Concordat cum §. *fin. Institut. de oblig. quæ ex delict. nascuntur*, & cum L. 1. *ff. de privat. delict.* & L. *si pro fure, §. fin. ff. de cond. furtiv.*

(2) *La pena.* Concordat cum §. *non autem omnes, vers. est enim certissima, Institut. de perpet. & tempor. action.* & dict. L. 1. *ff. de privat. delictis*.

(3) *El pleyto.* Concordat cum §. *pænales, Institut. de perpet. & tempor. action. L. 1. C. ex delict. defunctor.*

(4) *Con los esquilmos.* Concordat cum L. *in re furtiva, §. fin. ff. de condit. furtiv. L. ancilla, C. de furtis*.

(5) *Menoscabos.* Ut hæreditates & legata, quæ per servum acquisivissem, si mihi non esset subtractus, L. *si quis uxori, §. si servus, ff. eod.* & adde L. *in re furtiva, §. 1. ff. de cond. furtiv.* non tamen habetur respectus ad damnum, quod impeditus furto usucapionem non implevi, L. *si is cui, §. 1. ff. eod.*

ron por razon de aquella cosa que le furtaron. E porende dezimos, que si aquel cuya era la cosa, fuesse obligado de la dar a alguno, o el fruto della, so pena cierta, e a dia señalado, si cayo en la pena (6) porque non la pudo dar por razon que le era furtada, que estonce el daño, e el menoscabo, que le auiniesse por tal razon como esta, o en otra semejante, tenudos serian los ladrones, o sus herederos, de lo pechar. E si por aventura la cosa furtada se muriesse, o se perdiesse, siempre son tenudos los ladrones, o sus herederos, de pechar por ella tanta quantia, quanta mas pudiera valer (7) desde el dia que la furtaron, fasta el dia que la començaron a demandar. Pero los ladrones, o sus herederos, si quisieren tornar la cosa furtada a aquel cuya era, o a sus herederos, si la non quisiessen rescebir (8), e despues desso si muriesse, o se perdiesse sin culpa dellos, non serian tenudos de pechar la estimacion della; como quier que la pena pueden demandar al ladron en su vida. E aun dezimos, que acertandose muchos omes en furtar vna cosa, cada vno dellos (9) es tenuto de la pechar a su dueño. Mas si el vno dellos la entregasse, o pechasse a su dueño la estimacion della, non la podria despues demandar a los otros (10); como quier que la pena puede ser demandada a cada vno dellos enteramente, e non se pueden escusar (11) los vnos por los otros.

(6) *En la pena.* Concordat cum *L. inficiando*, §. *si tibi subreptum*, ff. *eod.*

(7) *Pudiera valer.* Concordat cum *L. in re furtiva*, §. *1. ff. de cond. furtiv.* & vide *L. fin. C. de condit. furtiv.*

(8) *Rescebir.* Concordat cum *L. in re furtiva*, in princ. ff. *de cond. furtiv.* & *C. eod. tit. L. fin.*

(9) *Cada vno dellos.* Adde *L. vulgaris*, §. *fin. ff. eod.* & *L. 1. C. de cond. furtiv.*

(10) *A los otros.* Nam liberantur ceteri, quando ab uno satisfactum fuit, dict. *L. 1. C. de condit. furtiv.* habes ergo hic, quod quando competit rei persecutoria contra plures ad rei persecutionem, re vel æstimatione ab uno ex eis habita, ceteri liberantur, & hoc quando plures rei persecutorie actiones oriuntur ex eodem facto; verum est tamen secundum Jac. de Rave, quod si is qui consequutus est æstimationem, vellet eam reddere, & petere rem etiam ab eodem, poterit rem petere, si ignorabat penes quem res esset, *L. ei qui, ff. de furtis*: si verò competant ex diversis factis, tunc distinguitur; nam si primo consequutus sum rem, non possum amplius ab alio consequi æstimationem; secus si æstimationem, quando unus non habet causam ab alio, *L. neque ullam, §. fin. ff. de petit. hered.* Cynus in dict. *L. 1. Alberic. in L. qui re*, §. *1. ubi Gloss. & Bart. ff. de furtis.*

L E Y XXI.

Como, aquel que furta alguna cosa de los bienes del finado que fincan desamparados, lo deue pechar.

Fincan como desamparados los bienes de alguno despues de su muerte, porque los que han derecho de los heredar non son presentes (1), o non saben que sean establecidos por herederos, o por alguna otra razon (2) semejante destas: e acaesce, que algunos toman, o esconden maliciosamente, los bienes muebles que fallan y; e como quier que les non pueden demandar por razon de furto, porque los bienes en aquella sazón estauan desamparados, e non auian señor, con todo esso faria maldad quien quier que maliciosamente tomasse algo dellos, pues que sabe ciertamente, que el non ha derecho ninguno de los tomar; e a tal yerro como este dizen en latin, crimen expilatæ hæreditatis, que quiere tanto dezir, como pecado que faze ome en messar la heredad agena. E porende, el que los assí tomasse, como quier que le non pueden demandar que torne la cosa con la pena del furto, pero puedenle demandar que la torne sencilla con los frutos (3) que della esquilmo. E demas, el Judgador del lugar deuelo desterrar por algun tiempo cierto en alguna Isla, si fuere fijodalgo aquel que fizo tal yerro como este; o darle otra pena segun su aluedrio, en la manera que entendiere que lo deue fazer, asmiando qual es la cosa que assi tomo. E si fuere otro ome que non sea fijodalgo (4), deuele judgar que vaya a labrar a las lauores del Rey por tiempo cierto (5), segun entendiere que meresce.

LEY

(11) *Non se pueden escusar.* Concordat cum dict. *L. 1. C. de cond. furtiv.* & ibi Gloss. & hoc quando plures, ut plures furtum fecerunt; si verò ut unum corpus, tunc uno solvente poenam, ceteri liberantur, *L. si familia, ff. de iurisd. omn. judic.* & hoc quando publica vindicta non tractatur, ut ibi habetur, & notant ibi Doctores.

L E X XXI.

Rem hæreditariam jacentem asportans tenetur ad eam cum fructibus receptis restituendam, & si est generosus ad tempus relegabitur in insulam iudicis arbitrio: plebejus autem ad tempus ad Regis opera damnabitur.

(1) *Non son presentes.* Et sic non acceperunt possessionem rerum hæreditariarum, licet adierunt, *L. 2. ff. de crimin. expilat. hæredit. in §. apparet*, & *L. 1. C. eod.*

(2) *Otra razon.* Quia licet sciverint hæreditatem delatam, non adhuc adierunt, ut in dict. *L. 2.*

(3) *Con los frutos.* Adde *L. pen. C. de conduct. ex leg.*

(4) *Non sea fijodalgo.* Adde *L. 1. §. expilatores, ff. de effractor. & expilator.*

(5) *Por tiempo cierto.* Dicta *L. 1. §. expilatores*, & *L. 1. ff. de furt. Bald. L. 1. ff. de crimin. expilat. hæred.*

LEY XXII.

*Que pena merecen aquellos que furtan, o so-
sacan los fijos, o los sieruos ajenos.*

Sosacan, o furtan algunos ladrones los fijos de los omes, o los sieruos ajenos (1), con intencion de los llevar a vender a tierra de los enemigos, o por servirse dellos como de sieruos. E porque estos atales fazen muy gran maldad, merecen pena. E porende dezimos (2), que qualquier que tal furto como este fiziesse, que si el ladron fuere fijodalgo, deue ser echado en fierros, e condenado para siempre que labre en las lauores del Rey. E si fuere otro ome que non sea fijodalgo, deue morir porende. E si fuere sieruo, deue ser echado a las bestias brauas, que lo maten. Essa mesma pena ha lugar en todos aquellos, que dan, o venden ome libre (3), e los que lo compran, o resciben de otra manera en don a sabiendas, con intencion de se servir del como de sieruo, o venderlo.

L E X XXII.

Fur hominis liberi, aut servi, causa eum distrahendi, vel servum habendi, si est generosus, cum compedibus ad Regis operas damnatur perpetuo; alius autem capite punitur: si autem est servus, bestiis traditur lacerandus: eadem poena afficitur scienter emens, aut vendens causa servitii liberum, aut servum. Hoc dicit.

(1) *O los sieruos ajenos.* Plagium committit, qui sciens hominem liberum, vel servum alienum vendidit, vel emit, vel alias celat, ut dominum servo suo privet, dicit Gloss. in *L. si abducta, C. de furtis*, neque lex ista exigit, quod hoc habeat in consuetudine, qui in hoc delinquit, licet contrarium voluit Gloss. in *dict. L. si abducta*, quæ communitè reprobatur, quia nulla lege cavetur; & plagium differt à furto, quia se habent, ut excedentia & excessa, nam plagium committitur non solum in servis, sed etiam in liberis hominibus alienæ potestati subjectis, ut filiusfamilias, & in aliis rebus non committitur; furtum verò in liberis hominibus non committitur, sed in servis & aliis rebus bene committitur. Item furtum committitur principaliter pro lucro ipsius furantis, sed plagium in necem & plagam illius cui subtrahitur; & sic potius ut illi noceatur, & plagium illi inferatur, quam ut ipse lucretur, secundum Doctores, signanter Paul. de Castro in *dict. L. si abducta*. & Bért. in *L. non statim, ff. ad leg. Fav. de plag.* tenetur tamen & hac lege, qui liberum hominem subtrahit, & de loco in locum transportat, ut in *L. quoniam, C. ad leg. Fav. de plag.* Gloss. in §. *est & inter publica, Institut de public. jud.* ubi Joan. Fab. dicit fuisse de facto in illis qui consenserunt in capiendo quendam Lombardum, & extrahendo de Romana Curia tempore Benedicti VI. & adde *L. penult. §. L. Favia, ff. eod.* ubi de celante, vel vinciente hominem liberum: bene tamen potest fieri, si unus gnaveus, vel cantor, seu alius homo liber, bonus servitor donetur ab uno domino alteri, ut declarat Bartolus in *L. lege Favia, ff. ad leg. Fav. de plag.*

Tom. III.

LEY XXIII.

*De los sieruos que fuyen, e que fazen furto
de si mesmos.*

Furtan a si mismos (1) los sieruos, quando fuyen de sus señores con intencion de non tornar a ellos; pero el sieruo que se fuyesse assi, non se puede perder por tiempo (2) a su señor; ca quando quier que lo falle, puedelo demandar en juyzio, e tornarlo a su seruidumbre. Fuera ende, si el sieruo fuesse a tierra de Moros (3), e desque fuesse ya en saluo e en su libre poder, se tornasse despues por su libre voluntad en la tierra de los Christianos, para andar y como Moro de paz, e forro. Ca estonce, maguer lo fallasse ay su señor, non lo podria tornar en su seruidumbre; porque el señorío que el auia sobre el, se perdio luego que el fue llegado a tierra de Moros, e torno en la libertad en que era ante que fuesse captiuo. Esso mismo dezimos que seria, si el sieruo anduiesse fuydo a su señor treynta años (4) en tierra de Christianos, seyendo todavia desapoderado el señor (5) de la possession del; ca de alli adelante, maguer lo fallasse, non lo podria demandar en juyzio, para tornarlo en seruidumbre. Otrosi dezimos, que seyendo al-

(2) *Dezimos.* Concordat cum *L. fin. C. ad leg. Fav. de plag.*

(3) *Ome libre.* Adde *L. 1. & L. lege Favia, ff. ad leg. Fav. de plag.* & vide quæ dixi in gloss. 3.

L E X XXIII.

Servus fugitivus facit furtum sui, & ideo domino eum petenti non obstat temporis præscriptio nisi triginta annis fuit in fuga, vel si ad terram Sarracenorum ivit, quia tunc statim est liber: idem si bona fide viginti annis pro libero se agat, & habeatur. Hoc dicit.

(1) *A si mismos.* Concordat cum *L. 1. C. de serv. fugit.* & adde quod notat Glossa in *cap. compertimus*, 14. *quest. 6.* de servo consecrato, seu ordinato, qui restituitur domino suo, quia deliquit permittendo se ordinari: & de monacho qui non potest præscribere obedientiam, vide *cap. sicut*, & ibi Abb. *de regular.*

(2) *Por tiempo.* Ut etiam habetur in *dict. L. 1.* nam & servi, qui in fuga est, retinemus possessionem, *L. 1. §. per servum qui in fuga, ff. de acquir. poss.* unde possidenti non currit præscriptio, *L. possideri, §. si servus*, & *L. per eum, §. 1. & L. rem quæ nobis, ff. de acquir. posses. Li. male agitur, C. de præscript. 30. vel 40. annor.* & adde *L. 23. tit. 29. Partit. 3.*

(3) *A tierra de Moros.* Adde *dict. L. 23. tit. 29. Partit. 3.* & quæ ibi dixi.

(4) *Treynta años.* Adde *dict. L. 23.* & quod ibi dixi.

(5) *Desapoderado el señor.* Videtur hic approbari dictum Innoc. in *cap. de servorum, de serv. non ordin.* dicentis, quod servi fugitivi non perdimus possessionem, si tamen eam prosequamur; si vero persecutionem omittamus, & non requiramus ubi sit, & servus deponit animum revertendi, tunc perdimus possessionem; quod dictum dicit mirabile, & perpetuo menti tenendum Angelus in *L. fin. C. de acquir. poss.* dicens, quod Legistæ sicco pede transierunt, non ita limitantes in *dict. §. per servum.*

algun sieruo criado dende pequeño en casa de su señor, si tal sieruo como este anduiesse a buena fe veynte años (6) por libre, cuydando todavia el, que lo era, maguer fuesse sieruo, si en los veynte años non lo demandassen, e lo quisiessen despues demandar por sieruo, non lo pueden fazer; ante dezimos, que es libre, e gana la libertad por este tiempo; assi como diximos en el titulo de las cosas que se ganan, o se pierden por tiempo, en las leyes que fابلan en esta razon.

L E Y XXIV.

Como deue buscar el señor a su sieruo, quando fuere fuydo.

FVyendose algun sieruo de poder de su señor, deue aquel cuyo era yr al Juez del lugar, e fazergelo saber; e el Juez deuele dar su carta (1), e omes que vayan con el a buscarlo, e escudriñar las casas (2) do sospechasse que es. E si por auentura el Judgador, seyendole esto demandado, non lo fiziesse, o alguno de aquellos en cuya casa sospechasse el señor que era su sieruo, defendiesse que non entrasse y a buscarlo; estonce, cada vno dellos, tambien el Judgador, como el que non dexasse entrar

(6) *Veinte años.* Inter absentes intellige, nam inter presentes decem anni sufficerent, ut in *L. 23. tit. 29. 3. Partit.* ad quam ista lex se refert, & ibi dixi.

L E X XXIV.

Pro requirendo servo fugitivo dabit iudex homines & litteras ad eos, ubi suspicatur quod sit; & iudex negligens, vel requisitus non sinens domum suam perscrutari, seu servum occultans scienter, solvent Regi centum morapetinos auri, & domino servum duplicatum; sed si intra viginti dies servum domino manifestet, excusabitur solum a poena Regis supradicta, non a poena dupli, 20. in qua taxatur servus. Hoc dicit.

(1) *Su carta.* Concordat cum *L. Divus, ff. de serv. fugit.* & *L. 1. §. 1. eod. tit.*

(2) *Las casas.* Adde *dict. L. Divus, & L. requirendi, C. eod.* & dixit Gloss. in *L. 1. §. hoc autem, ff. eod.* hoc esse speciale in servis fugitivis, quod & tenuit Guido. de Suza, secundum Alber. in *dict. L. Divus*: Odofredus tamen relatus a Bald. in *dict. L. requirendi*, idem voluit esse in aliis rebus furtivis; quod & comprobat Baldus ibi, dummodo sint indicia, quod res subtracta sit in domo alterius; & idem tenet ibi Bart. & Joan. de Plat. in *L. ex omnibus, C. de Decurion. lib. 10.* Angelus etiam in *dict. L. requirendi*, & si perquisitio fieret ad publicam utilitatem, permittitur indistinctè, *L. omnis servitus, C. de aque duct. lib. 11.* & *L. quosdam, C. de metalla, eod. lib.* Bald. in *dict. L. requirendi*, & vide per Joann. de Plat. in *dict. L. omnis*; erit ergo speciale in servis fugitivis, ut etiam indicis predictis non apparentibus hoc fiat: & idem in uxore alicujus fugitiva, vel monacho fugitivo, secundum Cynum, & Salic. in *dict. L. requirendi*, Alber. in *dict. L. 1. §. hoc autem, ff. eod.* & idem si inquiratur persona malefactoris, secundum Salicet. in *dict. L. requirendi*: dicit etiam Alber. in *dict. L. requirendi, in fine*, quod licet de stricto jure non debeat fieri, nisi in fugitivis, quod vidit tamen rectores communiter in omnibus predictis casibus, & cum ego dico vicinum habere in scrinio suo instrumenta ad me pertinentia, facere potestatem inquirendi, etiam sine aliis indicis vel presumptionibus, vel cum

a escudriñar la casa, deue pechar a la Camara del Rey cien maravedis de oro (3) por tal rebeldia como esta. E demas desto, deuen escodriñar la casa, por saber si es ay el sieruo, o non. Otrosi dezimos, que todo ome que rescibiere a sabiendas (4) sieruo que se fuyere a su señor, o lo escondiere, que deue pechar porende cien maravedis (5) de la moneda sobredicha a la Camara del Rey, e a su señor el sieruo doblado (6). Pero si fasta veynte dias, desde el dia que lo rescibio a sabiendas, lo manifestare al señor del sieruo, o al Judgador del lugar, como lo tiene en su casa; estonce, deuele perdonar la pena (7) de los cien maravedis. Pero es tenudo de dar al señor el sieruo doblado, porque lo encubrio tanto tiempo. E si por auentura, non ouiesse otro sieruo que de, con aquel que encubrio, deue pechar por el veynte maravedis (8) de la buena moneda, en lugar del otro que auia a dar por pena.

L E Y XXV.

Como el menor non cae en pena, maguer el sieruo que fuyesse se escondiesse en su casa.

ACogiendosse a casa de algun huerfano (1) el sieruo de otro, que fuesse

levibus, ad quod facit, secundum eum, *L. 6. §. 4. vers. sicubi, C. de his qui ad Eccles. confug.* & quod notat Gloss. in *§. planè, Institut. de rerum division.*

(3) *Cien maravedis de oro.* Hos appellat solidos *L. 1. §. hoc autem, vers. multa*, de qua ista sumpta est, & arbitrator esse istos morapetinos auri, eos quos vulgo dicimus *castellanos*, ut dixi suprà *Partit. 3. tit. 11. L. 2.*

(4) *A sabiendas.* Secus si sine dolo, ut in *L. doli, ff. de servo corrupt.*

(5) *Pechar porende cien maravedis.* Approbat opinionem Glossæ in *dict. L. 1. in princ. in verbo statuit.*

(6) *El sieruo doblado.* Concordat cum *L. quicumque, C. de servis fugitiv.*

(7) *Perdonar la pena.* Concordat cum *dict. L. 1. in princ. ff. de servis fugitivis.*

(8) *Veynte maravedis.* Concordat cum *dict. L. quicumque*, & nota hic cum dicit: *de la buena moneda*, & non repetit de morapetinis aureis; in *L. tamen quicumque*, de qua ista sumpta est, Glossa intelligit de solidis auri, quorum septuaginta & duo faciunt libram auri: & cum ista æstimatio subrogetur loco servi, quem dare debebat pro poena, videtur intelligendum de solidis, seu morapetinis auri, cum communiter unus servus valet dictum pretium, & ultra. Nota etiam, quod ista lex declarat dictam *L. quicumque*, ut ita demum admittatur ista solutio in pecunia, quando occultator servi non habeat alium servum; & *L. quicumque*, non ita declarat, sed alternativè dicit, *eum alio pari, vel viginti solidos reddat*; & Glossa & Doctores ibi intelligebant electionem esse debentis, quod hic reprobat.

L E X XXV.

Si ad domum minoris orphani fugiat servus, non tenetur minor ad poenam: sed ejus administrator ad hoc consilium præbens tenetur, & quilibet occultans servum cum intentione, ut dominus eum amittat, si non habet pecuniam ad solvendum poenam lege proxima taxatam, luet in corpore citra mortem & mutilationem. Hoc dicit.

(1) *Huerfano.* Concordat cum *L. quicumque, vers. in minorum, C. de serv. fugitiv.* & cum dictis Azon. *C. eod. in summa, col. 1. vers. est autem.*

se fuydo de poder de su señor, non cae porende el menor en la pena que diximos en la ley ante desta, maguer estuiesse y ascondido con su sabiduria. Mas el que tuiesse en guarda al huerfano, si fuesse sabidor quel sieruo se fuyera a su dueño, e consintio que se ascondiesse, e acogiesse en casa del huerfano que el tenia en guarda, deue pechar de lo suyo toda la pena que de suso diximos. Otrosi dezimos, que qualquier ome que encubriere al sieruo fuydo con intencion que lo perdiesse su señor, que si por auentura non ouiere de que pechar la pena que diximos en la ley ante desta, que deue ser castigado (2) de feridas paladinamente, de manera que resciba ende verguença, e se guarden los otros de lo fazer; pero deuenle dar esta pena de manera, que lo non maten, nin lo lisien.

L E Y XXVI.

Por quales razones puede ome esconder sieruo ageno, e non caera por ende en pena.

E Ngañosamente mandando vn ome a su sieruo, que fuyesse de su casa, e que se fuesse a esconder a casa de alguno otro, por tal, que ouiesse razon de buscarle mal, e demandarle la pena; si tal engaño como este fuere prouado que nascio del señor del sieruo, dezimos, que non es tenuto de pechar la pena; ante dezimos (1), que el señor deue perder el sieruo, por razon del engaño que cuydo fazer al otro, e deue ser de la Camara del Rey. Mas si el engaño nasciesse primeramente (2) de aquel en cuya casa lo fallassen al sieruo, porque lo ouiesse falagado, o rogado, que se viniesse para el; estonce, seria tenuto de tornar el sieruo, e de pechar la

pena. E para saber verdad, de qual dellos nacio primeramente este engaño, deuen poner al sieruo a tormento, de manera que lo diga (3). E aun dezimos, que si sieruo de alguno se fuesse a su señor por miedo que ouiesse del, por razon de algund yerro que ouiesse fecho, e se fuesse a esconder a casa de alguno que fuesse amigo de su señor, con entencion que le ganasse perdon, que lo non fiziesse mal por yerro que fizo; aqueste tal en cuya casa lo fallassen, non le deuen demandar pena porende, porque el a buena entencion (4) lo acogiera.

L E Y XXVII.

Como deue el Juez librar el pleyto que acaesciere entre el señor, e el sieruo que se le fuyo.

D Emandando vn ome a otro en juyzio, diziendo que era su sieruo, e que se le fuyera; maguer el demandado conociesse que fuera en su poder, e que lo touiera en fierros como a sieruo, teniendolo preso tortizeramente (1); estonce, el que lo demandasse assi, es tenuto de prouar alguna razon derecha (2) por que lo demanda, assi como demostrando carta, o aluala de compra, o de donadio, por que lo gano. E si estonce lo prouare, deue el Judgador meter al que faze tal demanda en possession del; pero en saluo, dezimos, que le finque al otro, de mostrar, e de aduzir prueuas ante el Judgador, por si, o por su Personero, sobre su libertad. E si despues fallaren en verdad, que es libre, deuenle sacar de la seruidumbre, e de poder de aquel que lo tiene, e darlo por quito, e por forro.

L E Y

(2) Castigado. Adde dict. *L. quicunque*, vers. *quod si ad prædictam*, & latius declarat hunc modum castigandi lex ista Partitarum, quam illa.

L E X XXVI.

Dolo inducens proprium servum ad fugam ad domum alicujus, non potest poenam fugitivi petere, imò perdit servum, Regis Camerae applicandum. Si tamen dolus incoepit ab occultante, ipse solvet poenam domino, & ut sciatur cujus primitus consilio servus fugit, servus ille torquebitur. Si autem timore domini servus ad domum fugerit alterius amici domini, ut ei veniam postulet, non patietur poenam eum sic recipiens. Hoc dicit.

(1) Dezimos. Concordat cum *L. quicunque*, *C. de servis fugitis*, vers. *sanè*.

(2) Nasciesse primeramente. Adde *L. si quis servo*, *C. de furtis*, & Gloss. in dict. *L. quicunque*.

(3) De manera que lo diga. Et creditur servo cum præcedentibus iudiciis, ut in dict. *L. quicunque*, ubi Gloss.

allegat concordantes, & secundum Paul. de Castr. ibi, ex hoc limitatur *L. iurjurandi*, *C. de testibus*, ubi habetur, quòd non sufficit unus testis, quantumcunque præfulgeat dignitate, ut procedat illud, quando testis interrogatur de facto alieno; si tamen interrogetur de facto proprio, sufficiat unus testis, concurrentibus aliis iudiciis; de quo dicto vide per Jason. in *L. cum filius*, §. *in hac*, ff. *de verb. obligation.*

(4) A buena entencion. Adde *L. doli*, ff. *de servo corrupt.* & *L. quicunque*, vers. *quod si servus*, *C. de servis fugitivis*.

L E X XXVII.

Licet quis petat quem ut ejus servum fugitivum, & ipse confiteatur ab eo injustè fuisse detentum, prius debet agens de titulo docere, quo probato, datur ei servus, salva proprietatis questione. Hoc dicit.

(1) Tortizeramente. Concordat cum *L. vis ejus*, *C. de probat.*

(2) Alguna razon derecha. Vide quæ dixi in *L. 5. tit. 14. 3. Partit.* ubi est lex similis huic.

LEY XXVIII.

Que pena merescen los que esconden los sieruos que fuyen de casa del Rey.

SI alguno de los sieruos que anduuiessen en la casa del Rey (1) se fuyese, e se escondiesse en casa de otro, si aquel, en cuya casa se escondiesse, lo encubriesse con entencion que lo perdiesse el Rey, tenuto es de tornar el sieruo, e de pechar demas vna libra de oro. E si fuesse el sieruo de los que estan en las lauores del Rey (2), deuelo tornar, e pechar demas doze libras de plata, aquel que lo escondio: e si fuer sieruo de Consejo (3) de alguna Cibdad, o Villa, due tornar el sieruo, e otro tan bueno como el, e pechar de mas doze libras de oro (4).

LEY XXIX.

Que pena merecen los que corrompen los sieruos, faziendolos de buenos malos, e los malos peores.

YErran a las vegadas los omes, non tan solamente en rescebir en sus casas sieruos agenos que andan foydos, mas aun en corrompiendolos en muchas maneras; como si son buenos, que se tornen malos; e si son malos, que se fagan peores. Esto seria (1), como si aconsejasse vn ome a sieruo de otro, que

LEX XXVIII.

Celans Regi servum ejus fugitivum, restituet eum Regi, & unam libram auri; si autem servus est operarum Regis, restituet eum, & duodecim libras argenti. Si vero est servus civitatis, vel communitatis, restituet eum cum alio æquè bono, & insuper duodecim libras auri. Hoc dicit.

(1) *En la casa del Rey.* Concordat cum L. 2. C. de fugitivis colonis, lib. II.

(2) *En las lauores del Rey.* Concordat cum L. penult. C. de servis fugitivis, & fit hic differentia inter servum fiscalem, vel patrimoniale.

(3) *Sieruo de consejo.* Concordat cum L. mancipia, C. de servis fugit.

(4) *Doze libras de oro.* Cogito hanc litteram esse corruptam, & debet dicere, *doze maravedis de oro*, cum dict. L. mancipia, de qua ista sumpta est, dicat de duodecim solidis, quorum septuaginta duo faciunt libram auri, ut tradit Gloss. in L. quicumque, C. de servis fugitivis, & quia alias in plus punitur occultans servum alicujus Civitatis, vel Villæ, quam si occultaret servum patrimoniale Regis, vel fiscalem, quod esset absurdum; & facit pro hoc quod habetur in L. 24. suprâ eod. cum dicit, de centum morapetinis auri, quos L. 1. §. hoc autem, ff. de servis fugitivis, dicit solidos.

LEX XXIX.

Scienter servum corrumpens alienum, ut deterioretr, tenetur domino ad damnum deteriorationis duplicatum; idem de corruptente liberum familiarem, aut filium, vel filiam, nepotem, vel pronepotem alterius. Hoc dicit.

(1) *Esto seria.* Concordat cum L. 1. §. persuadere, &

fuesse desobediente a su señor, o que yoguiesse con alguna muger de su casa, o que le furtasse algo, o que se fuyese, o que se embriagasse, o le dicesse consejo, o ayuda, en otra manera semejante destas, porque fiziesse algund yerro, o porque se empeorasse. Ca, en qualquier destas cosas, o en otra semejante, que alguno se trabajasse de corromper sieruo de otro, dezimos, que maguer el sieruo de su voluntad (2) fuesse aparejado para fazer mal, en grand culpa es el que le dicesse tal consejo, o ayuda, para acrecentar mas en su maldad. E porende seria tenuto de pechar doblado (3) al señor del sieruo, todo quanto daño, o empeoramiento rescibio en el sieruo, o por el sieruo, por razon del consejo, e del esfuerço malo que le dio. E lo que diximos en esta ley, de los que corrompen sieruos agenos, ha lugar tambien en los que corrompen los fijos (4), o las fijas, o los nietos, o las nietas, o otros siruientes (5) algunos de casa.

LEY XXX.

Que pena meresce aquel que muda los mojonnes de alguna heredad a furto.

MOjon es señal que departe (1) la una heredad de la otra; e non lo due ningund ome mudar sin mandamiento del Rey, o del Judgador del lugar. E si alguno contra esto fiziesse, que mudasse

§. is quoque, cum L. sequenti, ff. de servo corrupto, & vide casum notabilem in L. penult. eod. tit.

(2) *De su voluntad.* Adde dict. L. 1. §. sed utrum, ubi bona verba; non enim oportet laudando augeri malitiam, & adde cap. nonnulli, & cap. clericus, 16. quæst. 1.

(3) *Doblado.* Concordat cum L. si quis servum, §. fin. cum L. sequenti, ff. de servo corrupto, & vide L. doli, §. fin. eod. tit. cum L. sequenti, & quid si ex hoc servus ita sit inutilis, quod non expediat illum habere? Vide in L. ut tantum, §. æstimationem autem, ff. eod. ubi Albericus inducit ad quæstionem de bove, quem occidisti, cujus erit caro, & corium, an domini bovis, vel occidentis, qui debet reddere æstimationem bovis?

(4) *Los fijos.* Concordat cum L. ut tantam, §. de filio filiarum, ff. de servo corrupto.

(5) *Otros siruientes.* Nota bene istam extensionem; nam tantum dicebatur de filio, vel filia, & aliis liberis in dict. L. ut tantum.

LEX XXX.

Limes est signum dividens prædia diversorum & movere illum nullus potest sine mandato Regis, aut judicis; & alias evellens fines prædia dividentes de vicini prædio, perdit jus, si quod habebat in eo quod sibi ex mutatione appropriavit, & si jus non habebat, restituet duplicatum, & solvet insuper pro quocunque fine, seu signo mutato, Regi quinquaginta morapetinos auri: eadem est poena de finibus terminorum civitatum seu locorum, mutatis seu evulsis. Hoc dicit.

(1) *Depart.* Limes erat positus, litem ut discerneret agri, dicit Virgilius, & habetur in cap. forus, de verb. signif. & an limes cedat limitato? Vide per Bald. in L. 1. vers. in initio, col. fin. ff. de offic. præfecti urbis.

se los mojones maliciosamente, que es-
tuyessen entre la su heredad, e la de su
vezino; como quier que ome non pue-
de dezir propriamente que faze furto, por-
que lo faze en cosa que es rayz (2); pero
faze yerro, e maldad, que es semejan-
te de furto. E porende, todo ome que
esto fiziere, deve pechar al Rey (3) por
quantos mojones assi mudare, por cada
vno dellos (4) cinquenta maravedis de
oro (5). E demas desto (6), si ouiere algun
derecho en aquella parte de la heredad,
que assi cuydo ganar a furto por muda-
miento de los mojones, deuelo perder.
E si derecho non auia en ella, deve tor-
nar lo que entro en esta manera a su

(2) Rayz. Vide etiam supra in L. 1.

(3) Pechar al Rey. Concordat cum L. lege agraria, ff. de termin. mot.

(4) Por cada vno dellos. Facit secundum Alber. in dict. L. agraria, ad statutum puniens producentem falsos tes-
tes in centum, quod pro quolibet teste patiat poenam
centum; vide ibi per eum.

(5) Cinquenta maravedis de oro. Et sic est poena
ordinaria in hoc statuta; & sic erit per istam legem
sublata poena extraordinaria, de qua in L. 1. ff. de ter-
min. mot. & in L. 1. C. de accusat. quam opinionem
tenet Gloss. in dict. L. 1. & in dict. L. lege agraria,
quæ videtur approbati hic; licet Doctores commu-
niter illam impugnant, & magis communiter dicunt, quod
poena extraordinaria, de qua in dictis legibus, & quæ ha-
betur in L. 2. ff. de termin. mot. procedat, si agatur
criminaliter, si verò agatur civiliter, tunc procedat ista
de quinquaginta aureis; quæ fuit opinio 2. glossæ in
dict. L. quam opinionem communem improbat Ange-
lus in dict. L. 1. nam hic, & in L. lege agraria, poe-
na applicatur fisco; & sic agitur criminaliter, non civi-
liter. Unde Angelus ibi ad concordiam dicit esse dis-
tinguendum: quod si quis animo furandi lapides, termi-
nos evellit; non credens eos terminos, fustigatur, nisi
sit splendidior; quo casu punietur, ut pro simplici fur-
to; L. 2. §. fin. ff. de termin. mot. si verò non ani-
mo furandi; tunc si terminos non evulsit, sed faciem
terminorum convertit, ut ex arbore arbustam, & ex
sylva novellam, & punitur tunc arbitrio judicis, ut in
dict. L. lege agraria, in fin. Si verò terminos evulsit
causâ occupandorum finium, quia locum ibi confinan-
tem habebat (qui est proprius casus hujus legis Partita-
rum), tunc secundum eum splendidus relegatur ad tem-
pus arbitrio judicantis; si juvenis est in tempus proli-
xius; si senior in remissius; inferior verò castigatus datur
in opus publicum per biennium, ita intelligit L. 2. vers.
de poena, ff. de termin. mot. Si verò evulsit ad semi-
nandum zizaniâ, tunc habet poenam quinquaginta aureo-
rum; de qua hic; & in dict. L. lege agraria. Et si erat
servus, qui talia committebat domino inscio; puniebatur
ultimo supplicio, secundum legem Nervæ Imperatoris, ni-
si dominus pro eo multam solvere vellet, ut in dict. L.
lege agraria. Sed per aliam legem postea latam evellens
terminos causâ seminandæ zizaniæ, punitur judicantis arbi-
trio extra ordinem, ut in dict. L. 1. C. de accusat. & in
dict. L. 1. ff. de termin. mot. & istam dicit esse veritatem
Angelus ubi supra. Salicetus verò in dict. L. 1. relatis opi-
nionibus Glossæ & aliorum, tandem ibi refert & distinguit;
quod, aut quis ignoranter terminos amovit sine lucrandi
animo, & tunc neque furti, quia deficit lucrandi animus,
neque alia poena pro termino amoto punitur, cum dolus in
hoc exigatur, ut in dict. L. lege agraria, & in L. 2. aut
amovit animo lucrandi tales terminos, & tunc vilis persona
verberibus ceditur, ut in dict. L. 2. in fine, non vilis so-
lùm furti tenetur, ut in L. si certè, ff. de furtis. Aut
scivit illos esse terminos, & tunc si amovit, ut tantum sibi
terminos lucraretur, & in quinquaginta aureis pro quolibet
termino tenetur; verum persona vilis non habens unde sol-
vat, luet in corpore, ut in L. lege agraria, 1. & 2. §.
aut amovit causâ finium occupandorum, & tunc distinguit

dueño, con otro tanto de lo suyo, quanto
es aquello que tomo de lo ageno. E lo
que diximos en esta ley del mudamiento
de los mojones que son entre las here-
dades de los omes, ha logar otrosi en
el yerro que ome faze en los mojones
que departen los terminos, entre las Cib-
dades, e las Villas, e entre los Castillos,
e los otros Logares (7).

TI-

inter personas, ut splendiores relegentur in majus vel mi-
nus tempus, secundum diversitatem ætatis; viles verò fus-
tigentur, & ad biennium relegentur, ut in dict. L. 2. 1. &
2. respons. aut amovit causâ litium seminandarum, tunc
extra ordinem punitur pro factorum varietate, L. 1. ff. de
termin. mot. & dict. L. lege agraria, §. fin. & cum ista
distinctione dicit Salicetus, materiam esse claram, quæ per
alios secundum eum est indiscussa. Tu verò considera, quod
lex ista Partitarum loquitur in uno ex dictis casibus tantum,
scilicet, quando evellat terminos causâ finium occupando-
rum, & appropriandi sibi terram, quam confinantem suo
prædio habebat; ex mutatione terminorum, & deciditur
teneri poena illa ordinaria quinquaginta aureorum pro quoli-
bet limite; & poena, de qua statim subdit, de amissione
juris in re, quam intendebat lucrari; vel tantum reddendi
de suo, si jus ibi non habebat; & de aliis poenis nihil dicit,
unde videtur, quod non puniatur ulteriori poena; & sic re-
probantur in hoc dicta Doctorum; qui (ut retuli) aliter
dicebant, moti ex dictâ L. 2. quæ satis eorum dictum probat.
Quando verò avulsio terminorum facta non fuit ex ista
causâ, sed ut seminare zizaniâ, vel ut furaretur lapides,
seu terminos, seu aliâs, recurre ad dictam distinctionem
Doctorum; quam sic tenerem, ut qui causâ zizaniæ, seu
seminandarum litium hoc facit, non puniatur poena quin-
quaginta aureorum, de qua hic; & in L. lege agraria, pro-
ut dicebat Angelus, sed extra ordinem pro factorum varie-
tate, ut dicit Salicetus; & quia L. lege agraria, in respons.
non loquitur in isto casu in impositione dictæ poenæ quin-
quaginta aureorum, sed in casu in quo loquitur ista lex Par-
titarum; si verò amovit, animo furandi terminos seu lapi-
des, ut sibi eos lucraretur, non sciens illos esse terminos,
tunc procedat quod habetur in dict. L. 2. in fin. ut si fue-
rit vilis, sufficiat eum verberibus cædi; si splendidus, pu-
niatur poena simplicis furti. Si verò scivit illos esse terminos,
& amovit, ut eos sibi lucraretur, tunc Salicetus, ut dixi,
vult, quod puniatur in quinquaginta aureis pro quolibet ter-
mino; & quod si non habet, unde solvat, luet in corpore,
allegat dict. L. lege agraria. Mihi verò videtur dictam le-
gem non loqui in isto casu in 1. respons. illius, L. sed cum
hoc fit causâ protelandi fines, & sic in casu, in quo loquitur
lex ista Partitarum: & durum est dicere, ut ille qui minus
deliquit, puniatur eadem poena, qua ille qui magis deliquit;
magis enim delinquit, qui causâ occupandi terram confinan-
tem sibi, hoc facit, quam qui causâ furandi unum vel plu-
res lapides; unde potius videretur dicendum, quod tunc
extra ordinem puniatur arbitrio judicis, ut in dict. L. 1. C.
de accus. & dict. L. 1. ff. de termin. mot.

(6) De mas desto. Concordat cum L. si constiterit, C.
fin. regund. & L. si quis in tantam, C. unde vi, & L. ex-
tat, ff. quod metus caus. & extenditur hic dispositio L. si
constiterit; etiamsi occupatio fiat lite non contestata.

(7) Otros logares. Videtur ex hoc verbo, & ex aliis po-
sitis in ista lege, quod hæc lex loquitur de terminis posit-
is in rure, non verò de terminis posit-
is in civitate, quæ fuit una solutio Glossæ in dict. L. 1. C. de accusat. sed il-
la reprobat communiter; & fortè in omnibus lex ista pro-
cedet, tam ex verbis generalibus ejus, quam quia vulgo nos-
tro possessiones in urbe positas appellamus heredad: si er-
go aliqua vinea, vel hortus sit in villa, idem erit, ac si es-
set ruri.

De los daños, que los omes, o las bestias, fazen en las cosas de otro, de qual natura quier que sean.

DAños se fazen los omes vnos a otros en si mesmos, o en sus cosas, que non son robos, nin furtos, nin fuerças. Mas acaescen a las vegadas por ocasion, e a las vegadas por culpa de otro. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de los Robos, e de los Furtos, queremos aqui dezir de los otros daños. E mostraremos que cosa es Daño. E quantas maneras son del. E quien puede demandar ende emienda. E ante quien. E a quales. E como deue ser fecha emienda del, despues que fuere aueriguado.

LEY I.

Que cosa es Daño, e quantas maneras son del.

DAño es (1) empeoramiento, o menoscabo, o destruymiento, que ome rescibe en si mesmo, o en sus cosas, por culpa de otro (2). E son del tres maneras (3). La primera es, quando se empeora la cosa, por alguna otra quel mezclan, o por otro mal quel fazen. La segunda, quando se mengua, por razon del daño que fazen en ella. La tercera es, quando por el daño se pierde, o se destruye la cosa del todo.

TITULUS XV.

De Damnis.

LEX I.

Damnum est perditio, vel deterioratio rei, vel personæ, alterius culpa proveniens, & est triplex. Unum est, cum fit deterioratio per mixturam, vel aliter. Aliud, cum fit diminutio. Tertium, cum fit rei totalis destructio. Hoc dicit.

(1) *Daño es.* Adde L. 3. ff. de damno infecto, ubi vide Gloss. Bart. & Doctores, & damnum dicitur sentire, qui patitur diminutionem patrimonii, non qui perdit lucrum non radicatum & perfectè acquisitum, Gloss. in L. 1. §. si quis propter, in vers. in integrum restitutionem, ff. de itinere, actuque privato, Bart. Bald. & alii in L. non amplius, §. 1. ff. de legat. 1. Alex. consil. 115. super eodema de quo queritur, 3. volum. & per Jason. in L. fin. C. de codicil. Bald. & Jason. in L. fin. §. in computatione, C. de jure deliberandi.

(2) *Por culpa de otro.* Exigitur dolus vel culpa, ut hæc actio locum habeat, ut in L. in lege, ff. ad leg. Aquil. & Institut. eod. §. injuria, licet enim appellatione damni contineatur omnis diminutio patrimonii, ut dixi in gloss. precedenti, tamen appellatione damni dati vel illati, de quo hic titulus loquitur, continetur damnum interveniente culpa vel facto hominis delinquentis, ut in L. si servus servum, §. inquit, & §. rupisse, ff. ad leg. Aquil. unde propter damnum procedens ex contractu, non datur actio legis Aquiliæ, ut tradit Joan. Andr. in addition. ad Speculat. tit. de empt. & vendit. §. nunc dicendum, quod est sub rubric. de rescind. vendit. col. 3. in addition. incipienti libellus.

(3) *Tres maneras.* Sic erant & trina capita legis Aquiliæ, ut Institut. de lege Aquilia, per totum, & in L. 2.

Quien puede demandar emienda del daño.

EMienda del daño puede demandar (1) el señor de la cosa (2) en que es fecho. Esso mesmo puede fazer su heredero; pero si el señor de aquella cosa la ouiesse dada a otro, otorgandol el vsofruto della (3) para en su vida; o que la touiesse otro alguno, que touiesse buena fe en tenerla, cuydando que era suya (4); o si la ouiesse alguno en guarda (5) en lugar do non estuuiesse el señor della; estonce, cada vno destos, o sus personeros, pueden demandar, que les sea fecha emienda del daño que fuesse fecho en aquella cosa que assi tenian. Otrosi dezimos (6), que si alguno fiziesse daño en cosa que esto uiesse empeñada, que si aquel que la empeño non ouiesse de que la quitar, o el que la tuiesse en peños non puidere cobrar lo suyo de aquel que la empeño, que estonce bien puede el demandar, quel sea fecha emienda del daño que rescibio en aquella cosa, que tenia empeñada. Pero aquello que recibiere por emienda de la cosa que tenia en peños, deue ser contado en el debdo que deuia auer. E si mas fuere que la debda, lo demas deuelo tornar con la cosa al señor della. Mas si el señor della ouiere de que la pueda quitar, e estouiere en el lugar (7) do fuere la cosa en que fi-

& L. si servus servum, §. hujus legis, & §. tertio autem capite, ff. eod.

LEX II.

Emendam damni potest petere dominus deterioratæ rei, aut ejus hæres. Item & fructuarius, vel bonæ fidei possessor. Item depositarius, domino absente à loco, & etiam creditor, cui res est pignolata, si debitor non est solvendo; debet tamen illud quod advenit, in sortem computare, & residuum domino solvere: sed debitore existente solvendo, & in loco præsentem, non creditor, sed debitor petit. Idem de legatario, re non dum sibi tradita, sed debet ei qui eam tenet, concedere petendi potestatem. Hoc dicit.

(1) *Puede demandar.* Ortum habet à dictis Azon. C. de leg. Aquil. in summa, col. 2. vers. competit autem actio.

(2) *El señor de la cosa.* Adde L. 2. & L. item Mela, §. si in eo homine, & L. ob id, & L. liber homo suo, §. si servus, ff. ad leg. Aquil.

(3) *Vsofruto de ella.* Concordat cum L. item Mela, §. fin. cum L. sequent. ubi etiam de usuario.

(4) *Cuydando que era suya.* Ad L. item Mela, §. sed si servus bonæ fidei, ff. ad leg. Aquil. ubi vide Gloss. quod talis bonæ fidei possessor, ad hoc ut agat, debet habere titulum; quod fuit dictum Azon. ubi suprâ.

(5) *Ouïere alguno en guarda.* Nota hoc, quia non ponit Azon. ubi suprâ, & facit L. 10. suprâ, tit. 14. commodatario vero denegatur hæc actio, ut in L. item Mela, §. cum, ff. eod. quod fortè limitabitur, nisi dominus sit absens, ut in L. 10. suprâ, tit. 14.

(6) *Otrosi dezimos.* Concordat cum L. qui occidit, §. pignori, ff. ad leg. Aquil.

(7) *En el lugar.* Nota hoc, quia non ita habetur expressum in dict. §. pignori.

zieron el daño, estonce el deue demandar la emienda, e non el que la tiene en peños. Otrosi dezimos, que teniendo algund ome de recibir de otro, sieruo, o bestia, o otra cosa qualquier, quel fuese mandada en testamento, si fiziessen daño en aquella cosa, de guisa que se perdiessse, o se empeorasse, puede demandar la emienda de aquella cosa el que la tenia a la sazón que fue fecho el daño en ella, si el que la deue auer non estouiesse delante. Mas si aquel a quien era mandada era presente, estonce el que la touiesse, le deue otorgar poder (8) para demandar emienda del daño que le fue fecho en ella.

LEY III.

A quales, e ante quien puede ser demandada emienda del daño.

EMendar, e pechar deue el daño aquel que lo fizo, a aquel que lo rescibio. E esto le puede ser demandado, quier lo ouiesse fecho por sus manos, o auiniesse por su culpa, o fuesse fecho por su mandado (1), o por su consejo. Fuera ende, si aquel que fizo el daño fuese loco (2), o desmemoriado, o menor de diez años e medio; o si alguno lo ouiesse fecho amparando a si mesmo (3), o a sus cosas. Ca estonce, non podría ser demandada emienda del daño que desta guisa fiziessse. Otrosi dezimos, que los herederos (4) de aquellos que fiziesen daño en las cosas de otros, non son tenudos de fazer emienda del daño, despues de la muerte de aquellos cuyos herederos son; fuera ende, si en su vida de aquellos que lo fizieron, fuesse comenzado pleyto por respuesta sobre la emienda. Ca estonce tenudos serian de lo fazer, si fuessen del pleyto vencidos. Otrosi dezimos, que maguer el pleyto

(8) *Otorgar poder.* Concordat cum *L. huic scripturae*, ff. eod. & procedit hoc in damno dato ante aditam hereditatem; nam si ea adita fieret, competit legatario etiam sine cessione, *L. liber homo suo*, §. si servus legatus, §. eod.

LEX III.

Petitur damnum ab eo, qui fecit, vel culpa sua evenit: idem si mandavit, aut consuluit fieri, nisi sit furiosus, aut fatuus, aut minor decimo anno cum dimidio, aut si in sui vel suarum rerum defensione dedit damnum. Et de damno dato non tenetur haeres, nisi lis fuerit cum damnatore contestata, aut in eo quod ad heredem pervenit, & damni petitio potest peti coram iudicibus, de quibus hic. Hoc dicit.

(1) *Por su mandado.* Adde *L. liber homo*, si jussu, ff. ad leg. Aquil. & infra eod. *L. 5.* & quid si potuit prohibere, & non prohibuit? Vide *L. in lege Aquilia*, §. quotiens, ff. eod.

(2) *Loco.* Concordat cum *L. 5. §. & ideo*, ff. eod.

(3) *Amparando a si mismo.* Adde *L. scientiam*, §. qui cum aliter, ff. eod.

non fuesse comenzado por respuesta, assi como sobredicho es, que si los herederos ouieron alguna pro del daño que fizieron aquellos de quien heredaron, que lo deuen pechar en tanta quantia, quanta fue el pro que les vino dello, a los que rescibieron el daño, o a sus herederos. E la demanda del daño, dezimos, que deue ser fecha ante el Judgador del lugar do fue fecho, o delante alguno de los otros Judgadores, de que fezimos emiente en el titulo de las Acusaciones, en las leyes (5) que fablan en esta razón.

LEY IV.

Como si el Judgador de su oficio faze daño a otro derechamente, non es tenudo de lo pechar.

AViendo algun Judgador (1) dado juyzio contra otro derechamente, e mandandolo cumplir, si despues lo embargassen algunos sobre esta razón, o por otra semejante della, e el, o algunos otros por su mandado, les fiziessen daño, e les contrallassen en sus cosas, non serian tenudos de fazer emienda por ello; mas si el Judgador fiziessse, o mandasse fazer daño a otro tortizeramente (2), tenudo seria estonce de fazer ende emienda. Otrosi dezimos, que si algund Judgador, o los que ouieren poder de cumplir la justicia, o los cogedores de los pechos del Rey, prendassen bestias, o ganados, por razón de pechos, o por otra manera qualquier; que las non deuen tener acorraladas (3) de manera, que non puedan pacer (4), nin beuer. E si algunos contra esto fizieren, deuen pechar a los dueños de los ganados el daño, o la perdida, o el menoscabo, que ouieren en ellos por aquel encerramiento.

L. 1. tit. 17. lib. 5. Recop.

Leyes 5.6.7. tit. 17. lib. 5. Recop.

LEY

(4) *Herederos.* Concordat cum *L. inde Neratius*, §. hanc actionem, ff. eod. & ibi vide Florianum.

(5) *En las Leyes.* Suprà ead. Partit. tit. 1. *L. 15.*

LEX IV.

Judex non tenetur executionem impediendi suae iustae sententiae de damno dato; tenetur tamen de damnis injuste illatis per eum: & si judex, aut jurium regalium collector jumenta aut pecora capta pignori pro tributis recludit, & fame, seu siti pereant, aut deteriorescentur, tenetur de tali damno. Hoc dicit.

(1) *Judgador.* Concordat cum *L. quemadmodum*, §. magistratus municipales, ff. eod.

(2) *Tortizeramente.* Idem si res aliquas pignori cepit juridicè, ejus tamen incuria res captae, attritae seu deterioratae sunt, ut in dict. §. magistratus, ubi vide Florian. & facit quod statim subditur in ista lege.

(3) *Acorraladas.* Vide infra eod. *L. 24.*

(4) *De manera, que non puedan pacer.* Adde dict. §. magistratus municipales.

LEY V.

De los daños que fazen los que estan en poder de otro, por mandado de sus Mayoraes, que non son tenudos ellos de lo pechar.

Fijo (1) que estuuiesse en poder de su padre, o vasallo (2), o sieruo que estuuiesse en poder de su señor, o el que fuesse menor (3) de veynte e cinco años, que ouiesse guardador; o Frayle, o Monje, o otro Religioso que estuuiesse so obediencia de su Mayoral; cada vno destos, que fiziesse daño en cosas de otro por mandado de aquel en cuyo poder estouiesse, non seria tenudo de fazer emienda del daño que assi fuesse fecho. Mas aquel lo deue pechar, por cuyo mandado lo fizo. Pero si alguno destos deshonorasse (4), o firiesse, o matusse a otro, por mandado de aquel en

LEX V.

Si filius in patria potestate constitutus, vel vassallus, seu servus suorum majorum mandato, aut minor curatoris, vel religiosus sui majoris mandato, det damnum, non ipse, sed mandans tenetur. Sed si injuriam, vulnus aut homicidium perpetraverit, tam mandans quam mandatarius punietur: sed hæc faciens judicis, cui subest, mandato, non tenetur, sed iudex; si verò iudici non subest, tenetur uterque. Si autem prædicti absque mandato damnum dederunt, ipsi tenentur, non ille, cui suberat, nisi sit dominus, qui tenetur servi damnum emendare, aut eum pro noxa dare. Hoc dicit.

(1) *Fijo*. Concordat cum *L. liber homo*, la 2. ff. ad leg. Aquil. & cum *L. ad ea*, ff. de regul. jur. & *L. non solum*, §. si mandato, ff. de injur. & *L. si colonus*, in fine, §. de aqua pluvia arcenda, & §. omnis, Institut. de noxalib. action. & *L. 2. ff. de noxalib. action.*

(2) *Vassallo*. Nota hoc exemplum, & intelligerem tam de vassallo respectu feudi (in his, in quibus secundum feudum naturam dominus habet jus imperandi, de quo dic, ut per Bald. in cap. 1. in fine, 1. col. quibus modis feud. amittatur) quam in vassallo respectu jurisdictionis, de quo loquitur Glossa in dict. *L. liber homo*, & in dict. *L. ad ea*, & habetur infra in ista lege; & idem in liberto, qui ex operis debitis domino obedire teneatur, cum & communiter Glossæ arguant de libertis ad vassallos, ut tradit Jason. in *L. si non sortem*, §. libertus, in princ. ff. de conduct. indeb. & quia manumissor factus est æqualis patri, ut in authent. ut liberti de cætero, &c. collat. 6. procederet etiam fortè in uxore respectu jussu mariti, attentata parificatione, quæ videtur fieri de subjectione uxoris erga maritum, & servi ad dominum, juxta notata per Gloss. in *L. 3. §. si quis servum*, ff. de statu liber. & in *L. sicut*, ff. de operis libertor. & in terminis per Florian. in dict. *L. liber homo*, ubi de muliere quæ cum viro culpabili habitum mutavit, sub cujus colore vir carcerem exivit, & aufugit: & idem fortè in servitoribus domesticis, ut in levibus jussui domini obtemperantibus excusentur, argumento ejus quod hic; & in dicta *L. liber homo*, habetur de servo, & in *L. servus*, ff. de action. & obligat. & argumento ejus, quod habetur in *L. 29. in fine*, suprâ tit. 14. & est optimum dictum Rofredi in libello, ne vis fiat ei qui in possessionem missus est, §. item ego dico, quod si dominus, pater, vel prælatus mandat servo, filio, vel subdito, quod expellat aliquem de possessione, vel quod non permittat intrare possessionem illum, qui auctoritate prætoris mittitur, quod si obediant in hoc, non puniantur; quod dicit benè notandum Albericus in dict. *L. liber homo*, quod dictum non procederet fortè in famulo libero in hoc domino obediens, ex his quæ notat Hostiens. & Joan. And. in cap. quoniam frequenter, vers. quod si super, ut lite non contest. ubi dicunt, quod si famulus de mandato domini sui damnum dedit, tenebitur tam ipse, quam dominus, per

cuyo poder estouiesse, non se podría escusar de la pena, porque non es tenudo de obedecer su mandado en tales cosas como estas; e si lo obedesciere, e matare, o fiziere alguno de los yerros sobredichos, deue ende auer pena (5), tambien como el otro que lo mando fazer. Otrosi dezimos, que si alguno fiziesse daño, o tuerto, a otro por mandado del Judgador (6) del logar, quel Judgador que gelo mando fazer, es tenudo de fazer emienda, e non aquel que lo fizo. Mas si otro ome qualquier fiziesse tuerto, o daño a otro, por mandado de alguno que non ouiesse poder, nin jurisdicion sobre el; estonce, tambien el que lo fizo, como el que lo mando fazer, serian tenudos de fazer emienda del daño. Pero si alguno destos sobredichos que estan en poder de otro, fiziessen tuerto, o daño a alguno,

ea quæ habentur in *L. 1. §. dejecisse*, & §. quotiens, ff. de vi & vi armat. & in cap. cum ad sedem, de restit. spoliat. & in cap. mulieres, de sent. excom. ex quo videntur velle, quod famuli liberi in hoc obedientes, non excusentur; & hoc videtur verius, saltem quando dolus adest, cum hæc lex (quæ loquitur in servo) non sit extendenda ad famulum liberum, in quo non est tanta ratio, neque tanta potestas imperandi: & de illo dicto Hostiens. meminit etiam Joan. And. in addition. ad Specul. tit. 1. & 2. decreto, §. restat, col. 6. & facit *L. si colonus*, ff. de aqua pluvia arcenda.

(3) *Menor*. Adde *L. is qui*, §. si tutoris, ff. quod vi aut clam, & dict. *L. ad ea*, ff. de regul. jur.

(4) *Deshonorasse*. Ex hoc habes, quod injuria personalis dicitur crimen grave & non leve, adde dict. *L. non solum*, §. si mandato, ff. de injur. & vide per Gloss. in dict. *L. ad ea*, quæ dicantur crimina gravia, & quæ levia in ista materia ad excusationem filii, vel servi, vel subditi, & per Bart. in *L. levia*, ff. de accusation.

(5) *Pena*. Servus tamen obediens domino in atrocioribus, mitius punietur, quam si aliàs sine mandato domini fecisset, ut in *L. servos*, C. ad leg. Jul. de vi publica, Gloss. in dict. *L. ad ea*, Alberic. in dict. *L. liber homo*, in fine, quod fortè esset intelligendum in casu speciali dictæ *L. servos*, ubi durius punietur servus faciens, quam dominus jubens, vel in casu omnino simili; aliàs videtur dicendum, quod ex jussu non excusaretur etiam respectu minoris punitionis, nisi fortè aliàs servus esset periturus, ut quia dominus eum interficeret, si non obediret, juxta id, quod habetur per Gloss. in *L. si familia*, ff. si famil. furtum fecisse dicatur, & facit hæc lex, cum subdit: tambien como el otro, &c.

(6) *Por mandado del Judgador*. Concordat cum *L. non videntur*, §. qui jussu, ff. de regul. jur. ubi videas glossam notabilem ad intellectum & limitationem hujus, & vide per Dinum in regul. quod quis mandato judicis, de regul. jur. lib. 6. nam procedit, quando præceptum judicis sit secundum legem, vel non constat, quod sit contra legem, & in concernentibus officium; secus ergo, si evidenter sit injustum, & contra legem, vel si iudex præcipiat aliquid non exequendo suum officium; & quando est apertè contra legem, non solum non debent obedire officiales, imò debent resistere, *L. omnes*, C. de Decurion. lib. 10. *L. evidenter*, C. de execut. muner. eod. lib. *L. quoniam judices*, & ibi Gloss. & Bald. C. de appellation. & vide per Joan. de Platea in *L. fin. C. de locat. prædior. civil. lib. 11.* & per Angelum Aretin. in tract. malefic. in parte de consensu, & deliberatione omnium judicium, & in parte præsentis Cajo, col. 7. & adde ad concordiam hujus legis, quod habetur in cap. quid culpatur, 23. quæst. 1. cum glossa ibi, & quod dicit Gloss. in cap. miles, 23. quæst. 5. & in cap. dixit dominus, 14. quæst. 5. & in cap. in canonibus, 16. quæst. 1. adde etiam quod de jussu potentis dixi in *L. 5. in fine*, tit. 21. Partit. 4.

no, sin mandado (7) de aquel en cuyo poder estoviesse; estonce, cada vno de los que lo fiziessen, serian tenudos de fazer la emienda, e non aquellos en cuyo poder estoviesen. Fuera ende el señor, que es tenudo de fazer emienda por su sieruo, o desampararlo en logar de la emienda, a aquel que recibió el daño del.

L E Y VI.

Como aquel que fiziere daño a otro por su culpa, es tenudo de fazer emienda del.

Peleando dos omes en vno, si alguno dellos, queriendo ferir aquel con quien pelea, firiesse a otro (1), maguer non lo fiziessse de su grado, tenudo es de fazer emienda; porque, como quier que el non fizo a sabiendas el daño al otro, pero acaescio por su culpa (2). Mas si algund ome corriessse cauallo (3), o rocin, o bofordasse, o alcançasse en lugar señalado, do los otros costumbraron esto fazer, e en yendo por la carrera, atrauessasse alguno, e topasse con el; estonce, non seria tenudo de fazer emienda del daño que en tal manera le fiziessse; porque el otro es en culpa dello, e non el que corre la bestia. Mas si aquel que corriere la bestia, vee el ome atrauessar, e puede retenerla, o desuiarla, que non tope en el, e non lo quisiessse fazer; o si faze alguna destas cosas en logar por do pasan muchos, en que non lo vsan de fazer; estonce es en culpa, e es tenudo de fazer emienda, porque semeja que fizo a sabiendas el daño. Esso mesmo

(7) Sin mandado. Adde *L. fin. tit. 13. suprà, ead. Partit.* & quæ ibi dixi.

L E X VI.

Volens unum in rixa vulnerare, si alium vulnerat ob culpam, tenetur de damno. Si autem in equo per locum consuetum currat, & aliquem opprimat, non est in culpa; ideo non tenetur, nisi cum evitare possit, noluit, aut per locum inconsuetum, per quem multi consueverunt transire, currebat. Et idem dicit de ballistario & jocularatore. Item putator arboris, aut ædificans, si clamet, ne transeantes transeant, non tenetur de damno contingente; aliàs si non clamet, ut omnes se custodiant, vel intempestivè clamet, tenetur ad damnum ratione culpæ, & si vulneret aliquem, tenetur ad expensas, & damna, & interesse cessans vulnerati, & si mors sit subsecuta ex projectu, vel casu arboris, relegatur in insulam, projiciens per quinquennium. Hoc dicit.

(1) Firiesse a otro. Concordat cum *L. scientiam, §. qui cum aliter, ff. ad leg. Aquil.* ubi Baldus notat, quod licet sit permissum percutere aggressorem, non tamen mediatorum, vel alium.

(2) Por su culpa. Nota hoc verbum, quia declaratur dictus §. *qui cum aliter*, quia si nulla esset culpa, non teneretur etiam civiliter actione legis Aquiliæ, ex quo dabat operam rei licitæ se defendendo, & sic si in casu illius §. jactus lapidis fuit necessarius ad defensionem, & prætereuntem alium non vidit, vel aliàs excusabilis esset à culpa, non teneretur; facit quod statim subdit in ista lege de corrente

Tom. III.

dezimos que deue ser guardado, de los que tiran con ballesta por aquellos logares por do pasan los omes, si fizieren daño a alguno. Otrosi dezimos (4), que labrando algund ome en casa, o en algund otro edificio, o tajando algund arbol, que estoviesse sobre la calle, o en carrera por do vsan los omes a passar, deue dezir a grandes bozes a los que pasan por aquel logar, que se guarden; e si lo non fiziessse assi, o lo dixesse de manera, o en sazon, que se non pudiessen guardar los que por y passassen, e cayesse alguna cosa de aquella lauor en que obrasse, o del arbol que cortasse, de manera que fiziessse daño a otro, tenudo seria el Maestro, o el Obrero que fizia tal lauor, de le pechar el daño que ende acaesciesse, porque contescio por su culpa. E si por auentura, aquella cosa que cayesse firiesse a algund ome libre (5), estonce, tenudo seria de le pechar todas las despensas que fuessen fechas por razon de guarescer aquella ferida, e los menoscabos que rescibio el ferido en las lauores, que pudiera fazer, si era menestral. E si moriere de la ferida, deue ser desterrado aquel por cuya culpa vino, en algna Isla por cinco años, segund diximos en el titulo (6) de los Omezillos.

L E Y VII.

Como los que fazen cauas, e foyas, o pararan cepos en las carreras para los venados, son tenudos de fazer emienda dello.

Cauas, o foyas (1), o cepos, o otras armaduras para prender las bestias

equum, & hoc fait de mente Azon. *C. de L. Aquil. in sum. col. 2. vers. illud autem.*

(3) Corriessse cauallo. Adde *L. §. tit. 8. suprà ista Partit.* & quæ ibi dixi, & adde *L. item si obstetrix, §. fin. ff. ad leg. Aquil. & Institut. eod. §. injuria.*

(4) Otrosi dezimos. Adde *L. si putator, ff. ad leg. Aquil. & Institut. eod. §. item si putator, & vide suprà tit. 8. & in L. §.*

(5) Ome libre. Adde *L. ex hac, ff. si quadrup. paup. fec. dicat. & L. qua actione, in princ. ff. ad leg. Aquil. & cap. 1. de injur. & L. fin. ff. de his qui deiec. vel effuder. & mortuo libero homine percusso agere potest pater, vel ejus hæres pro operibus, quæ iste potuisset exercere toto tempore vitæ suæ, & habebitur respectus similiter quanto tempore potuisset vivere, secundum Specul. tit. de injur. §. 2. & Abb. in dict. cap. 1. ubi dicit, quod hoc multum potest accidere in facto, & maximè in parentibus senibus, viventibus ex operis filii, & adde Joan. de Plat. in *L. unic. C. de color. Illiric. lib. 11.**

(6) En el titulo. Suprà ead. Partit. tit. 8. L. §.

L E X VII.

Foveæ, aut alia paramenta in locis quæ frequentantur ab hominibus fieri non debent, & aliter ad feras capiendas faciens tenetur de damno ob foveas, vel paramenta contingente; secus si hoc fecit in locis deviis. Item tauros, vaccas, aut alias bestias feras ducens de loco ad locum, tenetur de damno ejus culpa per eos secuto. Hoc dicit.

(1) Cauas, o foyas. Concordat cum *L. qui foveas, ff. ad leg. Aquil.*

Ley 6.
tit. 8.
lib. 7.
Recop.

brauas, deuenlas los omes fazer en los logares yermos, e non en las carreras por do passan los omes a menudo, e vsan a andar. E si alguno de otra guisa lo fiziesse, e cayesse en ellos ome, o bestia mansa, o otra cosa alguna que rescibiesse y daño, tenuto es de fazer emienda aquel que la fizo en tal lugar. Mas si los foyas fiziesse en logar apartado en yermo, e acaesciesse que cayesse y alguna cosa de aquellas que son de los omes, non seria tenuto el que ouiesse fecho la foya en tal lugar, de fazer emienda del daño que viniesse y. Otrosi dezimos, que si algund ome lleuasse toros, o vacas, o otras bestias brauas (2) de vn logar a otro, que las deue llevar, e guardar de manera que non fagan daño. E si non lo fiziesse assi, e aquellas bestias fiziessen algund daño, seria porende en culpa aquel que las lleuasse. E deue fazer emienda del daño que assi fiziessen.

LEY VIII.

Como aquel que soltare sieruo de otro de prision, lo deue pechar si se fuere.

EN prision teniendo algund ome a su sieruo, en cepo, o en cadena, o atado con cuerdas, o en otra manera qualquier semejante destas; si algund otro, por duelo que ouiesse del (1) sieruo, o por malquerencia (2) que ouiesse con el señor del, lo soltasse, o lo sacasse de la prision; si se fuyesse el sieruo, o lo perdiesse su señor, tenuto seria aquel que

(2) *Bestias brauas.* Adde *L. hi enim*, §. 1. cum 2. sequent. ff. de adilit. edicto, & §. fin. Institut. si quadrup. pauper. fec. dicat. & vide de istis feris bestiis quæ à longinquis partibus dominis mittuntur, *L. unic. C. de venat. ferar. lib. 11.* & ibi Joan. de Plat. & vide infra eod. *L. 23.*

LEX VIII.

Qui servum alienum à domino incarceratum, ex misericordia aut fugæ causa solvit, tenetur ad servum, & de damno ob ejus fugam contingente. Hoc dicit.

(1) *Por duelo que ouiesse del.* Concordat cum §. fin. Institut. de leg. Aquil.

(2) *Por mal querencia.* Adde *L. & eleganter*, §. item *Labeo*, ff. de dolo.

LEX IX.

Medicus, aut chirurgicus, aut marescalus, tenetur de morte, aut læsione servo vel animali ejus imperitia ex medicamentis contingente, ad damnum resarciendum. Idem si curationem illius inceptam deserat. Et si mortuus sua culpa erat homo liber, punitur iudicis arbitrio. Hoc dicit.

(1) *Tenudo seria.* Concordat cum *L. qua actione*, §. fin. cum princ. *L. sequent. ff. ad leg. Aquil.* & §. præterea si medicus, Institut. eod. supra ead. Partit. tit. 8. in *L. 6.*

(2) *Esso mismo.* Vide ubi supra; & circa dictam glossam vide Albericum ibidem post Jacob. de Rave. quod si medicus visitabat infirmum gratis, potest eum derelinquere, neque tenetur amplius visitare, quia ubi quis ratione officii aliquid facit gratis, tenetur solum de dolo & lata culpa, *L. 1. in fin. ff. si mensor fals. modo dixer.* Si verò curabat

lo soltasse, de lo pechar, e de le fazer emienda del daño, que porende rescibiesse.

LEY IX.

Como el Fisico, o el çurujano, o el albeytar, son tenudos de pechar el daño, que a otro viene por su culpa.

Fisico, o çurujano, o albeytar, que touiesse en su guarda sieruo, o bestia, de algund ome, e la tajasse, o la quemasse, o la amelezinasse, de manera, que por el melezinamiento quel fiziesse, muriesse el sieruo, o la bestia, o fincasse lisiado; tenuto seria (1) qualquier dellos, de fazer emienda a su señor, del daño que le viniesse, por tal razon como esta, en su sieruo, o en su bestia. Esso mismo (2) seria, quando el Fisico, o el çurujano, o el albeytar, començasse a melezinar el ome o la bestia, e después lo desamparasse. Ca tenuto seria de pechar el daño, que acaesciesse por tal razon como esta. Pero si el ome que muriesse por culpa del Fisico, o del çurujano, fuesse libre, estonce, aquel por cuya culpa muriesse, deue auer pena segund aluedrio del Judgador (3).

LEY X.

Como el que enciende fuego en tiempo de viento, cerca de paja, o de madera, o de mies, o de otro lugar semejante, es tenuto de pechar el daño que ende viniere.

ENcendiendo algund ome fuego en algund su rastrojo (1) para quemarlo,

pretio, & constat, quod accessit determinatè, ut solum visitaret infirmum una vel duabus vicibus & ultra, non tenetur; si ut totum explicaret, vel alius erat facturum, tunc totum tenetur explicare, *L. si pupilli*, §. fin. ff. de negot. gest. & in dubio, quia negotium est connexum, tenetur totum explicare, *L. tres tutores*, §. idem in eo, ff. de administ. tutor. Adverte etiam quod quando accessit pretio, videbatur quod possit deserere curationem ob defectum solutionis, *L. per hanc*, C. de erog. milit. annon. lib. 12. contrarium tamen tenet Faber in dict. §. præterea, imò, quod agat pro salario suo: vide ibi per eum.

(3) *Aluedrio del Judgador.* Suprà ead. Partit. tit. 8. *L. 6.* ponit poenam ordinariam relegationis in insulam per quinquennium, quando per imperitiam, & poenam mortis, si scienter & dolosè; unde videtur, quod istud ultimum referri debet ad casum, quando derelinquit curationem, vel quod (cum illa poena relegationis in insulam, hodie non sit in usu) Judex imponit poenam arbitrariam, ut dixi in *L. 6. tit. 7. supra*, ead. Partit.

LEX X.

Etsi utile sit incendio cremare terram cultivandam, causis, de quibus hic, & similibus, ob quam utilitatem licentiantur homines ad id, debet tamen incendium ob id faciens, præcavere ne incendium faciat die ventoso, neque circa paleas, aut lignum, aut olivetum, ne ex incendio occasio damni detur; aliàs si incendium damnum det, tenetur ad emendam, etsi incendens nolebat damnum dare. Hoc dicit.

(1) *Rastrojo.* Facit ad quæstionem, quam habui de facto, ut secato frumento adhuc qui seminavit jus habeat in agro

lo, porque fuesse la tierra mejor (2) por ello; o por quemar algund monte, para arrancarlo, e tornarlo en lauor; o en algund campo, porque se fiziesse la yerua mejor; o acendiendolo en otra manera qualquier que lo ouiesse menester, deue guardar que lo non encienda, si faze viento grande (3), nin acerca de paja, nin de madera, nin de oliuar, porque non pueda fazer daño a otro. E si por auentura esto non quisiere guardar, e el fuego fiziesse daño (4), tenuto es de fazer emienda dello a los que el daño rescibiesen: e non se puede escusar, maguer diga, que lo non fizo a mala entencion, por dezir, que quando lo encendio, que non cuydaua que se siguiesse ende daño ninguno.

L E Y XI.

Como el daño que viniere a otro por culpa de aquel que tiene en guarda forno de pan, o de yesso, o de cal, es tenuto de lo pechar.

CAL, o yesso, o teja, o pan, o ladrillos, coziendo algund ome en

agro restili, ad grana quæ ibi manserunt, ut possit ibi immittere porcos vel pecudes ad comedendum illa grana; videtur enim quod adhuc ager ille sit suus, cum dicit hic, *su rastrojo*, ita quod licet seminetur in solo publico, adhuc daret illa facultas habenti jus seminandi: & communiter sunt de hoc statuta locorum, quibus providetur in hoc assignando certum tempus dominis, qui agrum illum seminarent ad comedendum illa cum gregibus suis, quo elapso pascua sunt communia; de jure allegabam *L. unic. ff. de glande leg. & L. qui seruandarum, §. fin. ff. de præscript. verbis*, ubi Glossa & Paul. de Cast. qui perpetuo dicit esse menti tenendum, quod si fructus cadant de arboribus meis in fundum tuum, non sunt propterea fructus tui, sed veniant mihi restituendi, & datur actio in factum, si tu, qui es dominus fundi, illos colligas, vel facias depasci grana; ergo qui ceciderunt de spicis meis seu arboribus meis, licet in tuum vel publicum cadant prædium, mei sunt, & legere & auferre possum de jure intra triduum, ut in *dict. L. unic. per Salicet. in L. fin. C. ad leg. Aquil.* & tu non poteris illos colligere, neque me à colligendo modo consueto prohibere.

(2) *Tierra mejor.* Nam per incendium ager inutilem humorem exudat, secundum Isidor. *lib. 17. Etymol. cap. 2.*

(3) *Viento grande.* Concordat cum *L. qui occidit, §. in hac, ff. ad leg. Aquil.*

(4) *Fiziesse daño.* Adde *cap. si egressus, de injur.* ubi Abb. facit mentionem de illo pulchro dicto Innoc. in *cap. sicut dignum, de homicid. prope fin.* ubi in foro animæ dicit advertendum, utrum accendens ignem fuerit in lata culpa, levi, vel levissima; ut primo casu teneatur, sed in levi & levissima non tenetur ad æstimationem damni, sed imponetur poenitentia, argumento *cap. inebriarunt, 15. quæst. 1.* secus est in foro contentioso, quia in actione legis Aquiliæ venit etiam levissima culpa, *L. 1. & L. in lege, ff. ad leg. Aquil.* & dicit Abb. hoc dictum Innoc. esse valde singulare; dubitat tamen quare foris animæ discrepare debeat in hoc à foro contentioso. Tandem salvat dictum Innoc. ex eo quod respectu interentis damnum, sit poena, quæ in foro animæ non debet habere locum, ex quo est extra dolum & latam culpam; quin imò & ubi subest dolus, licet in foro animæ teneatur ad æstimationem, non tamen tenetur ad poenam, secundum illam glossam vulgarem & singularem in *cap. fraternitas, 12. quæst. 2.* de illo etiam dicto Innoc. meminit Abb. in *cap. 1. col. 4. de constit. & in cap. dilecti, de arbir. col. 4. & cum dicto*

forno, o fundiendo algund metal, si se adurmiesse (1) aquel que esto fiziesse, e se encendiesse el fuego, de manera que se perdiesse, o se menoscabasse aquello que estaua en el forno, tenuto seria este atal de fazer emienda del daño, e del menoscabo, que y auiniesse; porque fue en culpa, en non guisar el fuego ante que se adurmiesse, de manera que non fiziesse daño a la cosa que se coziessse en el. Esso mesmo seria, si el daño auiniesse por su culpa en otra manera, non pensando del forno assi como deuia (2).

L E Y XII.

Como aquel que derriba la casa de su vecino, por miedo que ha que verna fuego a la suya, non es tenuto de pechar el daño que fiziesse por tal razon.

ENciendesse fuego a las vegadas en las Cíbdades, e en las Villas, e en los otros lugares, de manera, que se apodera tanto en aquella casa que comienza a arder, que lo non pueden matar (1) a menos de destruyr las casas que son cerca della. E porende dezimos, que si

Innoc. transit Joan. de Anan. in *dict. cap. sicut dignum, in fin.* & dicit communius teneri Sylvest. in *summa, in parte culpa*, vers. *quarto quaritur*. Et certè quando culpa saltem levissima in incendio commissa fuit in omittendo, satis videtur procedere dictum Innoc. cum & in foro contentioso de tali culpa non teneretur, ut vult glossa notabilis in *L. si mora, ff. solut. matrim. & in L. in lege Cornelia, ff. ad Sillan.* quæ communiter approbatur, secundum Alexand. in *dict. L. si mora, col. 6.* & tradit Alexand. in *L. Prætor, §. Prætor ait, col. 2. ff. de edend.* Si tamen culpa committeretur in faciendo, dubium esset illud dictum, ex notatis per Gloss. in *dict. L. si mora*, & ex notatis per Abb. in *cap. si egressus*, & *cap. fin. de injur.* ubi tractat de isto dicto Innoc. & respectu patientis damnum ista non sit poena, sed damni resartio.

L E X XI.

Tenetur de damno ille qui in furno calcem, aut panem, seu aliud coquens, obdormit, si ob id destruat, aut deterioretur quod erat in furno; quia fuit in culpa, ignem ante dormitionem, ne damnificaret, non prævidendo. Idem si culpa non curans de furno, ut deberet, damnum est datum. Hoc dicit.

(1) *Adurmiesse.* Concordat cum *L. si servus servum, §. si fornicarius, ff. eod.* non ergo parcitur vitio naturali, quando culpa præcedit: nota ergo, quod cum quis vadit dormitum, debet extinguere ignem, vel ita aptare, quod nocere non possit, alias est in culpa, & tenetur ex incendio subsequuto; quod Baldus ibi dicit esse notandum contra inquilinos: & vide quæ dixi in *L. 3. tit. 2. §. Partit.* & si familiaris meus mittat ignem in domum, quam conduxì, an teneat? Vide *L. si servus servum, §. Proculus, ff. ad leg. Aquil.* & ibi Bart. & ejus additionator, & Florian. in *L. si quis fumo, §. quod dicitur, ff. eod.*

(2) *Como deuia.* Ut in *dict. §. si fornicarius, cum sequenti.*

L E X XII.

Incendio accenso in civitate vel villa, qui vicini domum, ne ultra protendatur, destruit, non tenetur ad damnum, quia bona intentione fecit. Hoc dicit.

(1) *Non pueden matar.* Quia fortè est penuria aquæ, vel hominum ad extinguendum ignem: & quidam ajunt (referente Chrysostomo super Matth. *Homil. 16. col. 13.*) quod in magno incendio etiam aqua majori impetu jactata, magis, magisque succendit.

si alguno derribasse la casa de alguno otro su vezino, que estuiesse entre aquella que ardia, e la suya, para destajar el fuego, que non quemasse las suyas, que non cae porende en pena ninguna (2), nin es tenuto de fazer emienda de tal daño como este. Esto es, porque aquel que derriba la casa por tal razon como esta, non faze a si pro tan solamente, mas a toda la Ciudad. Ca podria ser, que si el fuego non fuesse assi destajado, que se apoderaria tanto, que quemaria toda la Villa, o grand parte della. Onde, pues que a buena entencion lo faze, non deue porende rescebir pena.

L E Y XIII.

Como aquel que forada la naue, deue pechar el daño que auiene en ella, e las mercadurias que eran y puestas.

Foradando algund ome a sabiendas alguna naue, de manera, que por aquel forado entrasse agua, que fiziesse daño en las mercadurias (1), o en las cosas que estuiesse en ella; seria este atal tenuto, de fazer emienda de todo el daño que fizo en la naue, e de todo el otro daño, e menoscabo, que viniesse en las cosas que estauan en ella, por razon de aquel forado que fizo. Otro si dezimos, que si alguno echasse a sabiendas alguna cosa en el vino (2), o en el olio de otro, o en alguna de las otras cosas semejantes destas, que son llamadas corrientes, de manera, que por aquello que echasse y, se perdiesse, o se menoscabasse, o se empeorasse lo otro; o si alguno quebrantasse, o foradasse los

(2) *En pena ninguna.* Concordat cum *L. si quis fumo*, §. 1. ff. eod. & *L. qui seruandarum*, ff. de præsript. verbis, & limita & intellige, ut in *L. si alius*, §. est & alia exceptio, ff. quod vi aut clam, ubi bonus textus, & ibi Bart. scilicet quando ignis pervenit usque ad domum destructam, aliàs secus, & adde Bald. in *L. ad comparandas*, col. 1. C. mandati. Et an teneatur civitas vel vicinia contribuere ad reparationem domus destructæ? Vide notabiliter per Joan. Andr. in *addition. ad Specul. in rubr. de injur. & damno dato*, ubi ponit disputationem Guil. Acurs. Alberic. in dict. *L. si quis fumo*, refert istam quæstionem fuisse de facto Mutinæ, & quod illa *L. in dict. §. fin.* facit, quod non teneretur vicinia ad emendationem damni, ex quo licuit id facere: tandem refert Uberr. de Bobio dicere, quod fuit iudicatum, quod teneretur ad emendam ex æquitate, *L. 2. §. cum in eadem*, ff. al leg. Rhod. de jactu. Idem Albericus in *L. quo naufragium*, §. quod ait Prætor, tangit dictam quæstionem, referens dictam disputationem, & tandem dicit, quod quicquid de jure sit, vidit servari, quod nulla emenda facta est, cum hoc licet fiat auctoritate legis, nisi statuto aliud cautum esset, sicut Paduæ asserit esse, quod emendetur pro communi: & idem vult Bart. in dict. §. est & alia, quod cessante consuetudine de jure non debeat ista emenda, sed damnum erat illius, cujus erat domus; & hoc videtur etiam probari per

vasos en que estuiesse alguna cosa destas sobredichas, de guisa que se vertiesse, o perdiesse lo que era encerrado en ellos; tenuto seria este atal de fazer emienda del daño, e del menoscabo, que aueniesse y por razon de aquello que echo, o fizo. Esso mesmo seria, si lo fiziesse en ciuera (3), o en alguna de las otras simientes semejantes della. Ca si echasse y alguna cosa, por que se empeorasse, o se menoscabasse, tenuto seria aquel que esta enemiga fiziesse, de fazer emienda del daño, que aueniesse por razon de aquello que y echasse.

L E Y XIV.

Como si un nauio topa con otro por fuerça de viento, non son tenudos los señores del, de pechar el daño que acaeciére por esta razon.

ANeorado estando algund nauio en puerto, o en ribera de la mar, o andando a remos, o a vela, si acaeciesse, que por tempestad (1), o por viento muy grande, que desapoderasse a los que viniessen en el, fuesse a topar en otro nauio, maguer fiziesse daño al otro, non seria tenuto el señor de aquel nauio, de fazer emienda de tal daño, porque non auino por su culpa. Esso mesmo deue ser guardado en las otras cosas semejantes, que acaesciesen en rios, o en otros logares.

L E Y

istam legem Partitarum; licet Guilliel. de Cug. Ang. in dict. *L. 2. ff. ad leg. Rhod. de jactu*, ubi etiam Bartolus hanc quæstionem movet & non decedit, contrarium volunt, argumento illius legis, & Paul. de Castro consil. 220. proponitur in facto, 1. vol.

L E X XIII.

Scienter perforans navem, vel in fructibus liquidis, aut aridis quid fundens, ob quod perduntur vel deteriorantur, seu vasa frangens, ut fundantur, tenetur de damno propterea obveniente. Hoc dicit.

(1) *Daño en las mercadurias.* Concordat *L. si servus servum*, §. si navem, ff. eod.

(2) *En el vino.* Concordat cum §. capite tertio, Institut. de leg. Aquil. & cum *L. si servus servum*, §. inquit lex, ff. eod.

(3) *En ciuera.* Vide in dict. §. inquit lex.

L E X XIV.

Si navis vi ventorum impulsa, aut tempestate, cui nequeant resistere navigantes, aliam impetuosè fregerit, non tenetur dominus navis de damno, quia non fuit in culpa. Hoc dicit.

(1) *Por tempestad.* Adde *L. quemadmodum*, §. si navis tua, & §. si navis alteram, ff. eod.

LEY XV.

Como quando muchos omes se aciertan en fazer daño, matando vn sieruo, o bestia, puede ser demandada emienda a cada vno dellos.

A Certandose muchos omes en matar algund sieruo, o alguna bestia, de

LEX XV.

Si plures servum aut bestiam perculserunt simul, nec apparet cujus ictu moriatur, contra omnes & quemlibet eorum potest agi in solidum ad damnum de occiso; & uno solvente, non agitur contra alios: sed si apparet cujus ictu perierit, ille de occiso, ceteri de vulnerato tenentur. Hoc dicit.

(1) *Estonce.* Concordat cum *L. item Mela*, §. *sed si plures servum*, ff. *eod.* quando enim constat omnes percussisse, neque apparet, quod magis perierit ex ictu unius, quam alterius, omnes de occiso tenentur, ut hic, & in *dict.* §. *sed si plures servum*, sive non appareat ex eo, quia non apparet unum magis mortale, quam alterum; vel si apparet, non constat quis ex pluribus percutientibus intulerit, quod est bene notandum: intellige tamen hoc ultimum, quando apparet vulnus mortale, si civiliter agatur, ut hic, & in dicto §. vel si ageretur de lege promotionis, nam propter incertitudinem omnes repellentur a promotione ordinum, secundum jus Canonicum, ut notat Gloss. in *cap. significasti*, el 2. de homicid. & in *cap. fin.* 23. *quæst. ultim.* Secus ergo, si agatur criminaliter, prout late tradit, & concludit Gandinus in *suo tractat. malefic. sub rubric. de homicidiariis*, & *eorum penis*, *colum.* 4. & 5. vers. *pone quæstionem*: nam cum non constet, quis intulerit vulnus illud mortale, nullus eorum damnabitur ad mortem, quia in maleficiis probationes debent esse luce meridiana clariores, & non debemus ad inferendam talem poenam, uti mendicatis suffragiis, *L. singuli*, C. de accusat. & probatur in *L. si rixa*, ff. ad leg. Cornel. de sicar. ubi dicitur ictum cujusque esse contemplandum; unde si unus percussit Titium cum forcato, alter cum parvo gladio, & non apparet cujus ictu perierit, si diceremus omnes capitaliter teneri, in tantum puniretur ille qui vulnus modicum intulisset, quantum ille qui intulit vulnus lethale, quod esset durum & iniquum; unde cum deficiat probatio, quoad hoc quis eorum occiderit, nullus de occiso debet ad mortem damnari, *L. scientiam*, §. *cum stramenta*, ff. de leg. Aquil. *L. duo sunt Titii*, ff. de testam. tutel. & ad Glossam in *dict.* *L. si in rixa*, quæ videtur voluisse contrarium, respondet, quod illa glossa intelligatur, ut omnes puniantur arbitrio, scilicet iudicis, ne crimina remaneant impunita, non tamen poena mortis; & idem voluit Oldralsus in *dict.* *L. si in rixa*, quod omnes tenentur, pecuniariter scilicet: & ita dixerunt omnes Doctores legentes Bononiæ, & quod non obstat dictus §. *sed si plures servum*, quia loquitur quando civiliter agitur: & idem vult Alberic. in *dict.* §. *sed si plures servum*, & in *dict.* *L. si in rixa*, dicens hanc esse humaniorem opinionem: & istam sententiam tenet Alex. consil. 15. 1. vol. & consil. 14. 3. vol. & consil. 46. 4. vol. ubi refert consilium Petr. de Anchar. & aliorum, ibi poteris videre: & istam sententiam teneo, licet dicatur Fran. Acur. tenuisse contrarium, ut refert Albericus ubi *suprà*, & licet contrarium in hoc casu tenuit etiam Bart. in *dict.* *L. si in rixa*, motus fragilibus fundamentis, prout attestatur Alex. in *dict.* consil. 14. & consil. 15. & quando non constat quis fuerit principalis in vulnerando, non potest procedi contra alios ad condemnationem, ut auxiliantes, ut traditur in dicto consilio Petr. de Anchar. allegat notata per Bart. in *L. is qui rem*, §. *si tu mihi Titium*, in *fin.* per illum textum, ff. de furtis, & tradit Alexand. in *dict.* consil. 14. 3. vol. *col.* 2. vers. & *subdunt ipsi in dicto consilio*. Vide tamen in hoc dictum notabile Saliceti in *L. fin. col. fin. C. de quæstion.* vers. *quæro an sufficiat*, ubi dicit, quod quando plures in rixa unum vulnerarunt, & nescitur quis eorum vulneraverit, quod poterit hoc casu deveniri ad torturam contra illum, qui alias commisit simile delictum; cui adde Gandin. in *suo tractat. maleficior. in rubric. de præsumpt. & indiciis indubitatis*, vers. *penult.* Si verò quando plures percusserunt, nullum vulnus de per se erat mortale, sed vulnera omnium simul juncta erant mortalia, isto casu omnes punientur de homicidio, quia omnes occiderunt, *dict.* *L. item Mela*, §. *si plures irabem*, & tenet Bart. in *dict.* *L. si in rixa*, *col. pen.* Si autem pluribus percutientibus apparet, cujus ictu decessit, tunc si inferens vulnus mortale percussit

guisa, que la fieran todos, e que non sepan ciertamente de qual ferida murio, estonce (1) puede demandar a todos, o a cada vno dellos, qual mas quisiere, que le fagan emienda, pechando la estimacion de aquella cosa que le mataron. Pero si emienda recibiere del vno

primò, alii inferentes alia vulnera percusserunt secundò, tunc dicit Bartolus in *dicta L. si in rixa*, quod quilibet tenetur de occiso; nam ista vulnera secundò illata, licet in homine sano non essent mortalia, in homine tamen jam debilitato per primum vulnus, mortale vulnus est *L. qua actione*, §. *sed si quis servum egrotum*, ff. ad leg. Aquil. *L. ita vulneratus*, in *princip. eod. tit.* & non excusatur à poena homicidii, qui primo vulnus intulit mortale, licet ex postfacto alii eum occiderint, ut tradit Bald. in *dict.* *L. ita vulneratus*, ff. ad leg. Aquil. ubi refert consilium, vel cautelam cujusdam iniqui advocati consulentis consanguineis illius qui intulit percussione lethalem, ut maturius percussum occiderent, & sic evaderent caput capto, per *dict.* *L. item Mela*, §. *Celsus*, nam istud consilium, secundum Baldum, non prodest, quando est certum, quod primum vulnus esset lethale; secus si esset dubium, & dicit quod præmium quod pro tali consilio deberetur advocato, esset, quod deberet suspendi laqueo. Quando verò esset dubium, an illud primum vulnus fuisset mortale, si postea ab alio maturius occideretur, non posset primus vulnerans puniri de homicidio, per textum in *dict.* §. *Celsus*, & *L. huic scriptura*, §. *si servus vulneratus*, ff. *eod.* & adde in hoc quod notat Baldus in *cap. 1. in princ. col. 3. vers. septimo quæritur*, quib. *mod. feud. amit.* ubi quærit, an excusetur vassallus ab amissione feudi, si reliquit dominum ita vulneratum, quod non poterat evadere, si alii supervenientes eum maturius occiderunt, vel post fugam vassalli fuit iterum vulneratus, & citius exanimatus? Et concludit quod sic. Adverte etiam, quia etsi constet, quod primum vulnus sit mortale ante mortem percussi, non potest vulnerans decapitari, secundum Bald. in *dict.* §. *Celsus*, & in *dict.* §. *si servus*; dicit tamen idem Baldus, quod si iudex contrarium fecerit, & ante mortem percussi, reum decapitaverit, justificabitur sententia morte percussi postea ex vulnere subsequuta, cum tempore sententiæ jam erat certum apud naturam, ita dicit Baldus in *L. bello*, ff. de excusat. tutor. adde ad hæc Jason. in *L. in illa*, *col. 4. vers. decimo*, istam legem allegat Bart. ff. de verb. obligat. Si verò percusserunt prius illi qui intulerunt vulnera non mortalia, tunc solum tenetur de occiso ille qui postea intulit vulnus mortale, nam ex illius ictu perierit, ut in *dict.* *L. si in rixa*, & ibi Bartolus ita tenet, & probatur in ista lege Partitarum, & in *dict.* §. *sed si servum plures*. Subdit tamen Bartolus esse advertendum, quod & isto casu ille, qui primo percussit, poterit puniri de homicidio, tanquam præstans auxilium homicidæ, assistendo sibi ad maleficium committendum, *L. in actione*, §. *ope*, ff. de furtis, vel quasi coadunatus ad hoc; & idem tenet Angel. Aret. in *tractat. maleficior. in parte dicto maleficio semper astitit*, in *princip.* ubi ponit formam qualiter super hoc debeat formari accusatio, vel inquisitio; vide ibi ad practicam, & in *col. fin.* ubi adducit Bald. in *L. non ideo minus*, *col. pen. C. de accusat.* quod quando plures sunt in aliquo loco congregari, quilibet tenetur de eo quod facit, non de eo quod alii faciunt, nisi probaretur distinctè & clarè, quomodo, & qualiter unus impendisset auxilium alteri: debet ergo, ut puniatur tanquam præstans opem, articulari & probari, quod ipse primus vulnerans fuit conductus in locum rixæ, data opera dolosè, & appensatè ad maleficium committendum; secus si aliàs ex casu reperiatur in loco maleficii, non ex animo & intentione præambula committendi maleficium: & consulit Baldus in *L. data opera*, *col. pen. C. qui accusat. non poss.* quod fiat articulus per accusatum vel inquisitum, ex quo appareat ordo facti, aliàs præsumeretur contra astantem, ut det auxilium, juxta notata per Innoc. in *cap. continentia*, de clerico percuss. & vide circa ista Felin. in *dict. cap. significasti*, *col. 3. de homicid.* & Paul. de Castro 2. volum. consil. 277. in *causa incarcerationum*, *col. pen. vers. neque obstat quod Bart. subjicit*, &c. Quid vero si sumus in dubio, an præsumatur adfuisse maleficio casualiter, vel studiosè data opera? Vide per Felin. in *cap. sicut dignum*, de homicid. dicentem, quod in dubio præsumitur casualiter adfuisse. Quid au-

vno (2), dende en adelante non la puede demandar a los otros. Mas si pudieren saber ciertamente, de qual ferida murio, e quien fue aquel que gela dio, estonce, puede demandar a aquel que lo mato, que le faga emienda de la muerte el solo; e todos los otros deuen fazer emienda de las feridas (3).

LEY XVI.

Como aquel que niega el daño que dizen que fizo, si gelo prouaren, lo deue pechar doblado.

Ley 14.
tit. 8.
lib. 2.
Recop.

Demandando vn ome a otro en juyzio, que le fiziesse emienda del daño que le ouiesse fecho, si el demandado negasse que lo non fiziera, e el otro gelo prouasse despues por testigos, estonce el que lo nego, deue pechar el daño doblado (1). Mas si por auentura el demandador non prouasse el daño por

autem si unus tantum percussit, & non apparet quis, cum plures ibi astiterunt, & unus tantum percussit? Glossa dicit nullum teneri, in dict. §. sed si plures servum: tu vide per specul. tit. de homicidio, §. 1. vers. sed pone quatuor de rapio, vers. pone & de teste, §. 1. vers. quid si quatuor homines, per Innoc. in cap. sicut dignum, de homicid.

(2) *Del uno.* Contrarium videtur disponi in dict. §. sed si plures servum, de quo lex ista sumpta est; imo quod uno solvente, alii non liberantur: Glossa ibi dicit, quod illud procedit respectu poenae, nam & actio legis Aquiliae in aliquo poenalis est; ista verò lex loquitur in solutione interesse, seu aestimationis rei, unde ab ea, uno solvente, alii liberantur; & vide quae habentur in L. qui servum, §. fin. ff. de action. & obligation. Azon tamen in summa, C. eod. col. 4. vers. est autem poena, aliter videtur intelligere praedicta, quae habentur in dict. §. sed si plures servum, quam Glossa ibi intelligit, videlicet quod uno solvente id quod est in poena, ceteri non liberantur; & intelligit poenam, illud quod est praestitum ratione infictionis, scilicet unum simplum, non id quod praestatur ratione repetitionis anni vel triginta dierum, de quo infra eod. L. 18. unde secundum eum, si unus solvit damnum habita ratione dictae repetitionis, ceteri liberantur; nam si tollitur propter rei persecutionem praestitum illud, quod erat poena ratione dictae repetitionis, ut habetur in dict. L. qui servum, §. fin. prout est litera non, multo magis cessabit haec poena contra alios, si ab uno sit damnum restitutum, & repetitionis habita ratio: & fortè stante ista lege Partitarum, hoc dictum Azonis est verius, & in practica videtur deberi servari; & vide in materia distinctionem Alberici in L. si quis id quod, col. fin. ff. de jurisd. omn. jud. & quae dixi in L. 20. tit. supra proxim. ead. Partit.

(3) *De las feridas.* Sequitur dictum Glossae in dict. §. sed si plures servum, quae hoc dicit allegans §. Celsus, ejusd. L. & adde L. huic scripturae, §. si servus, eod. tit.

LEX XVI.

Negans dedisse damnum, si contra eum per testes probetur, condemnabitur in damno duplicato; secus si per juramentum, aut confessionem damnificantis: sed si est conjux contra quam conjux agit, aut minor vigintiquinque annis, vel per confessionem probetur, vel per juramentum, in simplum fiet condemnatio. Hoc dicit.

(1) *Doblado.* Concordat cum L. 2. §. 1. & L. inde Neratius, §. hac actio, ff. eod. & C. eod. L. contra negantem, & L. penult. & an sit necessaria nova petitio super isto duplo? Guilielmus de Suza relatus à Baldo in dict. L. contra negantem, dicit, quod non, sed officio judicis hoc fiet. Baldus tamen ibi dicit, quod tutior practica est, quod fiat libellus in hunc modum: Talis dedit damnum in tali re, ideo ago contra ipsum, & peto damnum mihi emendari, & si negaverit dedisse damnum, peto illum in duplum con-

testigos, mas por jura, o por otorgamiento (2) del demandado, quel fiziesse despues, estonce non le deue pechar el doblo, mas emendar simplemente el daño que le fizo. Pero si este que negasse el daño fuesse menor de veinte e cinco años (3), o fuesse muger (4) aquel a quien fiziesse tal demanda su marido, o el marido a quien la fiziesse su muger, estonce ninguno destos non es tenuto de pechar el daño doblado, maguer despues le prouasse que lo fiziera, mas deue emendar tan solamente el daño que fizo.

LEY XVII.

Como el que conoce en juyzio que fizo daño a otro, es tenuto de lo pechar, maguer que lo fiziesse otro.

Conosciendo (1) algund ome en juyzio que auia fecho daño en alguna cosa de otro, tenuto es de fazer emienda

Ley 14.
tit. 8.
lib. 2.
Recop.

demnari: vide per eundem Bald. in L. 1. col. 6. C. de furtis, & duplicatur quicquid erat simplandum, secundum Azon. C. eod. in summa, col. fin. & Gloss. in dict. §. hac actio; Gloss. & Bald. post Odofred. in dict. L. contra negantem: & limita, nisi negaretur aliqua qualitas, quae potest probabiliter ignorari, ut si confiteatur se occidisse, dicit tamen se non recordari, quantus sit valor servi occisi, secundum Bart. in L. proinde, §. notandum, ff. eod. per illum textum: & vide plenius per eundem Bart. in questionibus suis, quast. 8. ubi de negante aliquam qualitatem, an gaudeat beneficio statuti disponentis, quod confessi mitius, & negantes gravius puniuntur. Vide etiam per Bald. in §. porro, col. fin. quae fuit prima causa benef. amit. vers. sed pone quod confitetur factum: & adde in ista materia quod notat Bartolus per illum textum in L. id quod, §. 1. ff. de pecul. legat. quod quando lex imponit poenam ipso jure, nunquam augetur poena contra negantem: dixit etiam Baldus in §. vassallus, si de feud. fuerit contro. inter domin. & agnat. quod jura disponentia contra negantem habent locum, quando negat per dolum vel latam culpam.

(2) *O por otorgamiento.* Concordat cum L. eum qui, in princ. ff. de jurejurand. ubi Gloss. & Bart. & vide Glossam ponentem in hoc aliqua notabilia in §. item mixta, Institut. de action. per Specul. & ibi Joan. And. in addition. in tit. de confession. §. nunc videndum, col. fin. in princ. ibi poteris videre.

(3) *Menor de veinte e cinco años.* Concordat cum L. si ex causa, §. nunc videndum, ff. de minor. L. electio, §. neque, ff. de noxal. & adverte, quia videtur ista lex Partitarum velle, quod minor, quia sua facilitate negavit, si postea confiteatur, ipso jure à poena dupli servetur illæsus, absque eo quod petat restitutionem in integrum; contrarium tamen probatur in dict. §. nunc videndum; tenet Gloss. Bald. & alii in dict. L. contra negantem, & istud est tutius, quod petatur restitutio.

(4) *Muger.* Datur enim haec actio viro contra uxorem, vel e contra, ut in L. si servus servum, §. si cum maritus, ff. eod. non tamen est famosa, & datur tantum in simplum, ut hic & in L. fin. ff. de servo corrupt. L. 2. ff. rerum amot. Gloss. in dict. §. si cum maritus, & tenet Azon. C. eod. in summa, col. fin. ad fin. vers. famosa non est actio.

LEX XVII.

Confessus se damnum dedisse, tenetur, licet alius revera dedit: & si probet, quod damnum non est datum per eum, nec per alium, absolvetur. Hoc dicit.

(1) *Conosciendo.* Concordat cum L. inde Neratius, §. fin. cum sequenti, ff. eod. & est hoc speciale in actione legis Aquiliae; alias enim nunquam punitur ille, qui confitetur fecisse maleficium quod non fecit, si hoc judici liquet, L. 1. §. si quis ultro, ff. de question. Bald. & Florian. in dict. §. fin. vide quae dixi in L. 5. tit. 13. 3. Partit.

da dello, maguer otro ouiesse fecho el daño, e non el. Mas si por auentura, el daño que el conociesse que auia fecho, non lo ouiesse el fecho, nin otro ninguno (2), pudiendo esto prouar, non le empece tal conocencia como esta.

L E Y XVIII.

Que departimiento ha entre las cosas de que es fecho el daño, e del aprecioamiento dellas.

QVerellandose alguno delante del Judgador, del daño quel fue fecho, por razon de algund sieruo, o de cauallo, quel ouiesse muerto (1), o de rocin, o de mula, o de asno, o yegua, o de elefante, o de vaca, o de nouillo por domar, o de buey, o de puerco, o de carnero, o de morueco, o de oueja, o de cabron, o de los fijos de algunas destas sobredichas; estonce el Juez deue mandar fazer emienda sobre cada vna dellas, de manera que peche por ella aquel que fizo el daño, tanto, quanto mas podiera valer aquella cosa, desde vn año en ante fasta aquel dia que la

mato. E si por auentura el daño que fizesse en alguna destas bestias, non fuesse de muerte, mas de ferida que rescibiesse alguna, por que se empeorasse; o si matassen, o firiessen otras bestias, que non son destas sobredichas; o quemassen, o derribassen, o destruyessen, o fziessen daño en otra cosa qualquier; estonce, el empeoramiento o la muerte, o el daño, que fuesse fecho en alguna destas cosas, deuelo el Judgador apreciar, e mandar pechar tanto, quanto mas pudiera valer la cosa que rescibio el daño, desde treynta dias (2) ante fasta en aquel dia que fizieron el empeoramiento, o el daño en ella. Ca la emienda de tal daño como este es de tal natura, que siempre cata atras (3), quanto mas pudiera valer la cosa en el tiempo passado, assi como sobredicho es. E la ley que manda este daño assi judgar, es llamada en latin, Lex Aquilia. E este aprecioamiento se deue fazer con la jurá (4) del que demanda emienda del daño, luego que fuere prouado delante del Judgador.

L E Y

per Hippolytum à Marsil. in repetit. rubric. de probat. col. 18. & 19. & in L. 1. in princ. ff. de question. & videbis etiam in materia consilium quoddam Alexand. 6. vol.

L E X XVIII.

Occidens animal de sui natura mansuetum, ut equum, percum, vitulum, elephantum, aut filium dictarum bestiarum, tenetur ad ejus æstimationem, quanti plus uno anno à die mortis retrò valuit: si autem vulneret eas, aut rumpat, destruat, aut comburat alias res, tenetur quanti plurimū valuit id triginta diebus retrò à die damni numerandis, legis Aquiliæ dispositione; & probato damno, fiet æstimatio cum juramento damnum passi. Hoc dicit.

(1) Muerto. Concordat cum L. 2. C. eod. & Institut. eod. in princ. & §. his autem verbis.

(2) Treynta dias. Concordat cum L. si seruus seruum, §. tertio autem capite, ff. eod. & Institut. eod. §. capite tertio.

(3) Cata atras. Actio legis Aquilæ præsens & præteritum tempus respicit, non futurum, L. ait lex, ff. eod. & vide quod habetur in L. ita vulneratus, eod. tit. §. æstimatio autem, & Institut. eod. §. capite tertio.

(4) Con la jura. Non intelligas, quod æstimatio fiat sine alia probatione, nisi per juramentum actoris, quia imò actor debet hoc alias probare, ut notat Azon. C. eod. in summa, col. penult. ibi cum dicit, æstimabit autem judex damnum per probationem actoris, ut Institut. de verb. oblig. §. fin. & ff. de prætor. stipulat. L. ultim. & subdit inferius: Nunquid deficiente probatione judex deferet juramentum actori? Et dicit fortè non, nisi quando damnum est datum impetiosa violentia, L. si quando, C. unde vi. Idem vult Innoc. in cap. fin. quod metus caus. & Florian. in L. proinde, §. notandum, ff. ad leg. Aquil. intelligitur ergo lex ista Partitarum, quando fortè res ipsa, vel aspectus rei, testificari posset pro damno: tunc nimirum si judex cum juramento actoris taxet, non si deficeret talis vel similis probatio; & in æstimatione damni non singulare pretium, sed commune est attendendum, ff. eod. L. si seruum meum: vel dic, quod judex visis probationibus damni & æstimationis damni, taxabit æstimationem cum juramento damnum passi: vel dic quod quando damnum fuit datum dolosè, vel de eo non potest haberi probatio, quod tunc æstimatio fiat delato juramento actori cum taxatione judicis, ex notatis per Cyn. & Alberic. in dict. Hhh L.

(2) Nin otro ninguno. Hoc si confitens probet, hominem, quem confessus est occisum, vivere, ut statim hic subditur, & tenet Azon. ita intelligens dictas leges, C. eod. in summa, col. 5. vers. item tenetur: si tamen agatur criminaliter de homine occiso vel vulnerato, seu de alio delicto, ut quis puniatur criminaliter, regulariter debet constare de persona offensa, L. item apud Labeonem, §. cui, ff. de injur. L. 1. §. item illud, & ibi Bart. ff. ad Sillan. & quando lex vel statutum aliquid disponit contra delinquentem, prius debet constare de crimine, Bald. in L. si quando, C. unde vi. non ergo sufficeret sola confessio, si non constaret de delicto, ad punitionem criminaliter inferendam, etsi confitens nihil probaret; quod probatur optimè Josue in cap. 7. v. 19. & 20. ubi habetur de illo Achan, cui Josue dixit: Fili mi da gloriam Domino Deo Israel, & confitere, atque indica mihi quid feceris, ne abscondas, & Acham dixit: Verè ego peccavi Domino Deo Israel, & sic, & sic feci: vidi enim inter spolia pallium coccineum valde bonum, & ducentos siclos argenti, regulamque auream quinquaginta siclorum, & concupiscens abstuli, & abscondi in terra contra medium tabernaculi mei, argentumque fossa humo operui, & statim subditur in textu: misit ergo Josue ministros, qui currentes ad tabernaculum illius, repperunt cuncta abscondita in eodem loco, & argentum simul, & postea subditur, quod fuit ille lapidatus ab omni Israel. Vides ergo, quod ante punitionem criminis prius voluit Josue, quod constaret de eo alias, quam per confessionem criminosis, & dicit Angel. Aret. in suo tract. malefic. in parte fama publica, col. antepenult. vers. 12. tu judex, quod sit judex instructus, ne aliquem ad torturam pro maleficio ponat prius, quam constet curiæ talem maleficiū fuisse commissum, licet ignoretur quis illud commiserit, allegat dict. §. item illud, & ibi ponit practicam mittendi officialem ad videndum hominem mortuum & vulneratum, & describendum vulnera, & ad locum ubi commissum est furtum: & dixit Bald. in L. quoniam, ff. de his qui not. infam. quod istæ confessiones debent esse conformes, continentes verisimilitudines; & propterea assessores debent cautè agere, ut non credant confessionibus judicialibus, nisi verificent ipsas, quia si dicat reus occidisse hominem in tali loco, debent mittere ad locum, si est ibi homo mortuus; vel si sunt ossa ibi sepulta, ne forsitan ille confessus fuerit terrore tormentorum. Vide de his latè per Paridem de Puteo in suo tractatu Syndicatus, fol. 33. col. 4. in parte confessio, & col. 5. & Tom. III.

L E Y XIX.

Como deve ser fecha emienda al señor del sieruo que sabe pintar, si gelo mataren.

PIntor seyendo sieruo que matassen, maguer que acaesciesse, que en aquel año que lo mataron ouiesse perdido el pulgar (1) de la mano derecha, por alguna enfermedad, o por otra ocasion (2), en ante que lo matassen; con todo esso, el que la emienda ouiere de fazer, deuelo pechar bien assi como si fuesse sano del dedo a la sazón que lo mato. Otrosi dezimos (3), que si alguno ouiesse establecido por su heredero sieruo de otro, e lo matassen en ante que entrasse la heredad, que aquel que lo mato, es tenuto de fazer emienda de la muerte del sieruo a su señor; e demas deve pechar tanto de lo suyo, como era aquello en que era establecido por heredero, porque lo perdio por culpa de aquel que lo mato. Otrosi dezimos, que si alguno ouiesse dos sieruos que cantassen bien en vno (4), que si alguno matasse el vno dellos, que non es tenuto tan solamente de fazer emienda del sieruo muerto, mas aun deve pechar, demas desso, quanto asmaren que valdra menos el vno por razón de la muerte del otro. E esto que diximos de suso en estos casos sobredichos, ha lugar en todos los otros semejantes (5) dellos; que aquel que el daño fiziere en otra cosa semejante, non es tenuto tan solamente de fazer emienda de aquella cosa que empeorasse, o matasse, mas aun le deve fazer emienda del menoscabo, que se sigue al señor por razón de aquella cosa quel matassen.

L. si quando, ubi & Jaso col. 9. vers. quæro successivè, & ex notatis per Gloss. in L. in actionibus, vers. planè, ff. de in lit. juran. in gloss. penult.

L E X XIX.

Occidens servum alterius pictorem, cujus pollex intra annum occisionis abscissus fuerit, ut pingere nequiret; tenetur quanti plus valuit anno retrò, cum pollice non carebat. Item occidens servum alterius hæredem institutum, antequam hæreditatem adiret, non solum de ejus, sed de hæreditatis æstimatione tenetur. Item unum ex servis socii musicæ vel alterius artis necans, non solum in mortui æstimationem, sed in alterius, ob socii defectum, deteriorationem tenetur. Hoc dicit.

(1) *El pulgar.* Concordat cum *L. inde Neratius*, §. *idem Julianus*, ff. *ad leg. Aquil.*

(2) *Por otra ocasion.* Aliquo casu fortuito; nam si alius primo injuriosè ei absciderat pollicem, cum ille teneatur de vulnerato ad damnum, si alius postea occiderit, non tenebitur ad damnum pollicis, ut in *L. item Mela*, §. *Celsus*, ff. *eod.* & *suprà eod. L. 15.*

(3) *Otrosi dezimos.* Concordat cum §. *illud*, *Institut. de leg. Aquil.* & ff. *eod. L. inde Neratius*, in princip.

(4) *Cantassen bien en vno.* Concordat cum *dict. §. illud*, & *L. proinde*, ff. *eod.*

L E Y XX.

Como deve pechar el daño del sieruo, aquel que le consejo que fiziesse cosa por que murio.

ARufando, o esforçando algun ome a sieruo de otro, que subiesse (1) en alguna peña, o arbol, o otro lugar peligroso; o descendiesse en algun pozo, o en otro lugar baxo, o fondo; si en subiendo, o descendiendo en aquel lugar, cayesse el sieruo, de manera que muriesse, o rescibiesse alguna lision, o ferida, seria tenuto aquel que lo arufasse, o que le diesse tal esfuerço como este, de fazer emienda al señor del sieruo, del daño que recibiesse por razón de aquella cayda. Otrosi dezimos, que si estoviesse sieruo de alguno en algund navio, o en puente, o en ribera de algund rio, e otro alguno lo empellasse (2) de manera que cayesse en el agua, e muriesse; o si estoviesse en alguna torre, o casa, o otro lugar alto, e lo derribasse empellandolo, de guisa que muriesse, o rescibiesse alguna lision, tenuto seria aquel que lo empellasse, de fazer emienda a su señor de tal daño como este; quier lo fiziesse por juego (3), quier de otra guisa a sañas.

L E Y XXI.

Como aquel que enrrida el can, que muerda a alguno, o espante alguna bestia a sabiendas, deve pechar el daño que le viniere por esta razon.

CAn teniendo algund ome preso, si lo soltasse a sabiendas, e le diesse de mano, porque fiziesse daño a otro en

(5) *Semejantes.* Vide in *dict. L. inde Neratius*, §. *sed & si servus*, & §. *idem Julianus*, & *eod. tit. L. aut lex.*

L E X XX.

Faciens alterius servum locum eminentem periculosum ascendere vel alibi periculosè descendere ut puteum, tenetur de damno, aut morte ob id obveniente: idem de impellente eum, ex cuius impulsu præcipitatus fuit occisus, sive id per jocum, sive aliter fiat. Hoc dicit.

(1) *Subiesse.* Concordat cum §. *fin. Institut. de leg. Aquil.*

(2) *Lo empellasse.* Concordat cum *dict. §. fin.* & *L. qua actione*, §. *proinde*, ff. *eod.* & ff. *eod. L. item si obstetrix*, §. *si servum meum*, & *L. qua actione*, §. *sed si quis de ponte.*

(3) *Por juego.* Nam ludus quoque noxius in culpa est, ff. *eod. L. nam ludus.*

L E X XXI.

Solvens canem scienter, ut damnum faciat, aut ei irritans, tenetur de damno per eum illato: idem de metu, & pavorem inferente, vel sugerente bestia alterius, propter quod se præcipitavit, seu fugit, aut aliud damnum fecit. Hoc dicit.

en alguna cosa; o si anduiesse el can suelto, e lo enridasse (1) alguno, en manera que trauasse del, o le mordiesse, o fiziesse daño a ome, o en alguna otra cosa; tenuto seria el que fiziesse alguna destas cosas sobredichas, de fazer emienda del daño que el can fiziesse. Otrosi dezimos, que si algund ome espantasse (2) a sabiendas alguna bestia, de manera que la bestia se perdiesse, o se menoscabasse; o si por el espanto que le fiziesse, se fuyesse, e fuyendo fiziesse ella daño en alguna cosa; tenuto seria el que la ouiesse espantado, de pechar el daño que acaeciesse por razon de aquel espanto. Esso mesmo seria, quando alguna bestia passasse por alguna puente, e otro la espantasse, de manera que cayesse en el agua, e muriesse, o se menoscabasse. Ca en qualquier destas maneras, o en otras semejantes, que acaeciesse daño a otro, del espanto que ome fiziesse a mula, o a vaca, o a otra bestia, tenuto seria aquel que la espanta, de fazer emienda del daño que ende acaeciesse.

L E Y XXII.

Como es tenuto el señor del cauallo, o de otras bestias mansas, de pechar el daño que alguna dellas fizieren.

Mansas (1) son bestias algunas naturalmente, assi como los caualllos, e las mulas, e los asnos, e los bueyes,

(1) *Enridasse.* Concordat cum *L. item Mela*, §. *item cum eo*, ff. *eod.*

(2) *Espantasse.* Concordat cum §. *fin. Institut. eod.* & vide *L. item si obstetrix*, §. *si seruum meum*, ff. *eod.*

L E X XXII.

Animali de sui natura mansueto ex propria malignitate, seu feritate damnum dante, ut si equus recalcitret, aut camelus, vel elephans, seu bos cornu petat, tenetur jus dominus ad damnum, aut animal pro noxa dandum. Si autem ex culpa alterius hoc fiat, ut causa punitionis, vel simili, non dominus, sed cujus culpa factum est, tenetur de damno. Hoc dicit.

(1) *Mansas.* Concordat cum *L. 1. in princ.* & §. *ait Prætor, usque ad §. in bestiis*, ff. *si quadrup. pauper. fecis. dicat.* & *Institut. eod. in princip.*

(2) *Destas bestias.* Quæ sunt quadrupedes: quid si sit bipes? Dic idem, ut in *L. penult. ff. eod.* veluti si gallus percussit hominem in facie cum rostro, vel in oculo, ut exemplificat Faber, *Institut. eod. in princ.* Si verò comederet semina vel uvas, dic ut ibi per eum in vers. *quid si canis tuus.*

(3) *Las coces.* Reus est ergo qui habet equum calcitrosus, ut vult glossa relata ad textum in *cap. de occidendis*, 23. *quæst. 5.*

(4) *Desamparar la bestia.* Quid si post acceptum iudicium reus vendat pecudem actori, an condemnetur in toto damno, ita quod non liberetur, dando quadrupedis pretium pro noxa? Videtur, quod in toto damno, per textum in *L. si alienus seruus*, cum *L. sequent. ff. de noxal.* & quid si bestia moriatur ante litem contestatam? Vide *L. 1. §. planè*, ff. *si quadrup. pauper. fecis. dicat.* Et quid si venderet alii ante litem contestatam, vide ibidem in §. & cum etiam, ubi quod noxa caput sequitur.

Tom. III.

e los camellos, e los elefantes, e las otras cosas semejantes dellas. Onde, si alguna destas bestias (2) fiziere daño a otro por su maldad, o por su costumbre mala que ayan; assi como si fuesse cauallo, o otra bestia de aquellas que vsan los omes caualgar, e si ella sin culpa de otro lançasse las coces (3), o fiziesse daño en alguna cosa; o si fuesse toro, o buey, o vaca, o otra bestia semejante que fuesse mansa por natura, e ella por su maldad, sin culpa de otro, fiziesse daño en alguna cosa; estonce el señor de qualquier de aquestas bestias que fiziesse el daño, seria tenuto de fazer de dos cosas la vna; o de emendar el daño, o de desamparar la bestia (4) a aquel que el daño rescibiere. Pero si el daño non viniessse por maldad de la bestia, mas por culpa de algun ome, quel diesse feridas, o la espantasse, o la aguijonasse (5), o le fiziesse otro mal en qualquier manera, por que la bestia ouiesse a fazer mal a otro; estonce aquel por cuya culpa auiniesse el daño, es tenuto a fazer emienda, e non el señor de la bestia.

L E Y XXIII.

Como aquel que tiene el leon, o osso, o otra bestia braua en su casa, deue pechar el daño que fiziere a otro.

Leon (1), o onça (2), o leon pardo

(5) *Aguijonasse.* Adde dict. *L. 1. §. sed si instigatu*, ff. *si quadrup. pauper. fecisse dicatur.*

L E X XXIII.

Animal de sui natura ferum, ut leonem, lupum, & similia animalia tenens, sic teneat ligatum, ut damnum non faciat, aliàs damna solvet duplicata. Et si liberum hominem feriat, ejus expensis sanabitur, & insuper damna, & interesse ob hoc obvenientia, solvet; & si ex plagis moriatur, solvet ducentos morapetinos aureos, medietatem hereditibus, & residuum Regis Camerae. Si autem vivat, sed remaneat membro aliquo mutilatus, arbitrio judicis, secundum qualitatem membri mutilati, ad interesse damnabitur. Hoc dicit.

(1) *Leon.* Hic est fortissimus bestiarum, secundum Gloss. in *authent. de nuptiis*, in *princip.* & ad rugitum leonis nulla bestia potest stare, vide Amos 3. v. 8. & B. Bernard. super Psalm. *Qui habitat*, vers. 12. in *fine*, & sanctus Ambrosius in *Exameron. lib. 6. cap. 3.* ubi de istius animalis superbia & ferocitate; & adde Anchar. *consil.* 310. ubi tradit, quod ubi leo tenet pedem, cætera animalia quiescunt; vide ibi *col. 4.* ubi hoc allegat ad notabilem quæstionem, in qua consuluit. Adde etiam quod habetur Ecclesiast. *cap. 27. v. 11.* Leo semper venationi insidiatur; & quàm plura de natura leonis tradit Isidor. *12. lib. Etymologiarum*, *cap. 2.* ubi inter cætera dicit, quod circa hominem leonum natura est benigna, ut nisi læsi nequeant irasci; & quod patet eorum misericordia exemplis assiduus, prostratis enim parant, captivos obvios repatriare permittunt, hominem non nisi in magna fame interimunt.

(2) *Onça.* Bestia est minutis orbiculis superpicta, ita ut oculatis ex fulvo circulis, nigra vel alba distinguatur varietate; & hæc semel omnino parturit, cujus causæ manifesta ratio est, nam cum in utero matris coaluere catuli, ma-

Hhh 2

tu-

do (3), o osso (4), o lobo (5) cerual, o gineta (6), o serpiente (7), o otras bestias que son brauas de natura, teniendo algund ome en su casa, deuela guardar, e detener presa, de manera que non faga daño a ninguno. E si por auentura non la guardassen assi (8), e fiziesse daño en alguna cosa de otro, deuelo pechar doblado el señor de la bestia a aquel que lo rescibio. E si alguna destas bestias fiziesse daño en la persona de algun ome (9), de manera que lo llagasse, deuelo fazer guarescer el señor de la bestia, comprando las melezinas, e pagando al Maestro que lo guaresciere, de lo suyo; e deue pensar del llagado fasta que sea guarido. E demas desto, deuele pechar las obras que perdio, desde el dia que rescibio el daño fasta el dia que guarescio, e aun los menoscabos que rescibio en otra manera, por razon de aquel daño que rescibio de la

bestia. E si muriere de aquellas llagas quel fizo, deue pechar porende, aquel cuya era la bestia, dozientos maravedis de oro; la meytad a los herederos del muerto, e la otra meytad a la Camara del Rey (10). E si por auentura non muriesse, mas fincasse lisiado de algun miembro, deuele fazer emienda de la lision, segun aluedrio del Judgador, acatando, quien es aquel que rescibio este mal, e en qual miembro.

L E Y XXIV.

Como el dueño del ganado es tenuto de pechar el daño que fiziesse en heredad agena.

VAcas, o ouejas, o puercos, o algunos de los ganados, o bestias, que los omes crian, faziendo daño en viña, o en huerto, o en miesses, o en prados, o en otra cosa de alguno; si el

turisque ad nascendum viribus pollent, odiunt temporum moras, ita quod oneratam foetibus vulvam, tanquam obstante partui, unguibus lacerant, effundit illa partum, aut potius dimittit dolore coagente, ita postea corruptis & cicatricosis sedibus, genitale semen infusum non haret acceptum, sed irritum resilit; nam Plinius dicit, animalia cum acutis unguibus frequenter parere non posse, vitiantur enim intrinsecus se moventibus catulis, hæc Isidorus, *ubi supra*.

(3) *Leon pardo*. Hic ex adulterio leonæ, & pardi nascitur, secundum Plinium in naturali historia, & Isidor. *ubi supra*.

(4) *Ossos*. Ursus secundum Isidor. *ubi supra*, ideo dictus (ut quidam ajunt) quod ore suo formet foetus, quasi orsus; nam ajunt eos informes generare partus, & carnem quandam nasci, quam mater lambendo in membra componit. Ursi vis maxima in brachiis, & in lumbis, unde interdum erecti insistant.

(5) *Lobo*. Rapax hæc bestia, & cruoris appetens, secundum Isidor. *ubi supra*, de quo rustici ajunt vocem hominem perdere, si eum prius lupus viderit; unde & subito tacenti dicitur: *Lupi illum priores viderunt*. Lupi toto anno non amplius quam duodecim vicibus coeunt; famem diu portant; & post longa jejunia multum devorant. Lupos Æthiopia mittit cervice jubatos, & tanto varios, ut nullum colorem dicant illis abesse. Ambros. etiam *Psalms*. 118. *serm.* 10. v. 2. refert illud de amissione vocis in homine, quem prior lupus viderit.

(6) *Gineta*. Hic videtur, quem vulgo catum Cervalem vocant.

(7) *Serpiente*. De multis generibus serpentum, & earum proprietatibus, vide Isidor. *eod. lib. cap. 3*.

(8) *Non la guardassen assi*. Adde §. *fin. Institut. si quadrup. paup. fec. dic.* & *L. 1. §. in bestiis, ff. eod.* & *ff. de edilit. edicto, L. hi enim, cum L. sequenti*, ubi etiam de cane, & verre; adde etiam *L. unic. cum gloss. ibi, C. de venat. ferar. lib. 11*. ubi habetur de istis bestiis, quæ à longinquis partibus mittuntur ab uno domino, alteri, quod non possunt morari in civitatibus, per quas transeunt ultra septem dies. Et an sit irregularis, qui tenet cervum, vel leonem, seu canem furiosum, si aliquem occidat? Vide per Innocenc. in *cap. ad audientiam, de homicid.* & per Specul. qui non allegato Innoc. refert ejus verba in *tit. de dispensation. §. juxta propositionis ordinem, col. 13*. ubi dicit, quod non est irregularis, dum tamen malitiam, vel latam culpam non adhibuerit, non enim videtur quod levis culpa vel negligentia debeat huic imputari, cum sit causa multum remota ab homicidio: alii tamen dicunt secundum eum, quod si aliquid est quod possit imputari tenenti cervum, vel leonem, quod erit irregularis, argumento *cap. sepè, 50. dist. & dict. §. 1. Institut. si quadrup. paup. fec. dicat.* vides ergo, quod Innoc. vult cessante malitia, vel lata culpa, hunc non esse irregularem, &

hoc tenent communiter Doctores prout attestatur Joan. de Ana. ibidem, intelligens esse verum, si ista animalia erant ligata; secus si soluta, quia tunc imputaretur ei per *L. 2. §. 1. ff. si quadrup. paup. fec. dicat.* & hic in ista lege Partitarum ibi: *e deue ser presa, &c.* per id quod habetur in *L. item Mela, §. item & cum eo, ff. ad leg. Aquil.* Quid autem si fera esset ligata, & domino culpa non potest imputari, tamen fera nocuit, an dabitur saltem utilis actio de pauperie? Gloss. dicit, quod sic in *L. 2. ff. si quadrup. pauper. fec. dic.* & in *L. 1. §. in bestiis*, in quo concluditur, secundum Florian. post Jacob. Butri. ibi, quod si fera non evasit à potestate domini, & nocuit, tunc habet locum utilis tantum, per §. *fin. Institut. eod.* si verò evasit prorsus, tunc non tenetur dominus, neque directa, neque utili, ut in *dict. §. in bestiis*; idem vult Joan. Fab. *Institut. eod. in princ.* ubi dicit, quod actio utilis & directa de pauperie cessat, ubi fera quando nocuit ita, jam erat recepta in naturalem libertatem; sed ubi non omnino recepta erat, quia adhuc habebat consuetudinem revertendi, tunc detur utilis: & ibi vide, quid si fera damnum dedit, cum esset in naturali libertate, deinde iterum pervenit ad manum domini, an dominus tenebitur? Et post Jacob. concludit, quod non, imo & secundum eum, si ante tenebatur, & sine culpa sua evasit, non videretur teneri, si ad potestatem suam redeat, *L. qui res, §. auream, ff. de solution. L. si servus legatus, ff. de adim. legat.* & ibi respondet ad §. *ex diverso, Institut. de noxal.* qui videtur ob stare; & intellige hoc quando fera non habebat consuetudinem revertendi; sed aliquo casu dominus eam habuit, nam alias teneretur utili, ut superius dixi.

(9) *En la persona de algun ome*. Concordat cum *L. ex hac, L. si quadrup. pauper. fec. dicat.*

(10) *A la Camara del Rey*. Nota hoc, quia in *L. qua vulgo, ff. de edilit. edict.* de qua ista sumpta est, non applicat, neque exprimit cui dentur isti ducenti solidi aurei, & ut refert Joan. & Ang. §. *fin. Institut. si quadrup. paup. fec. dicat.* Doctores communiter tenent, quod omnes isti solidi applicentur parti; tamen Glossa secundum eos voluit, quod dividerentur inter hæredes mortui, & fiscum, in *L. qua vulgo, ff. de edilit. edicto*: non tamen ego reperio in meo libro, quod hoc dicat Glossa: tene ergo menti istam legem Partitarum.

L E X XXIV.

Vaccis, ovibus, aut aliis pecoribus in fundo alieno damnum dantibus, si hoc pastoris aut domini facto contingat, solvitur damnum duplicatum; alias autem solvitur simplum, aut damnicans animal datur pro noxa. Non tamen debet dominus agri animalia sic inventa occidere, percutere, aut damificare; sed educat à fundo, & damnum per judicem petat. Hoc dicit.

el daño fuere manifesto, o lo pudiesse prouar aquel que lo rescibio, deuegelo fazer emendar aquel cuyo es el ganado que lo fizo, e deue ser apreciado el daño (1) por omes buenos, e sabidores: e desque fuere catado, si aquel que guardaua el ganado (2), o el señor del, lo metio y a sabiendas, deuelo pechar doblado (3) a aquel que rescibio el daño. E si por auentura, el non lo metio y, mas el ganado se furto, e entro y a fazer el daño, sin sabiduria del que lo guardaua, estonce deuelo pechar senzillo, o desamparar el ganado (4), o la bestia, que lo fizo, en lugar de la emienda del daño. Otrosi dezimos, que maguer aquel que rescibiesse el daño en

alguna destas maneras sobredichas, fallasse y el ganado, o las bestias faziendolo, defendemos que lo non mate (5), nin lo lisie, nin lo fiera, nin lo encierre (6), nin le faga mal ninguno; mas que lo saque ende, e de si demande (7) delante del Judgador emienda del daño, assi como sobredicho es.

LEY

(1) *Apreciado el daño.* Et qualiter æstimabitur frumentum, quod erat in herba; Cynus in *L. fin. C. de leg. Aquil.* dicit, quod æstimabitur dubius eventus perceptionis, argumento *L. propter spem, ff. famil. ercis.* & sequitur ibi Paulus de Cast. aliter verò dicit Speculat. tit. de injur. & damn. dato, §. sequitur, col. 4. vers. sed quomodo æstimabitur: sed Joan. Andr. ibi, in addition. videtur tenere quod dixi post Jacob. de Arena. & idem tenet Florian. in *L. ex hac, ff. si quadrup. pauper. fec. dicat.* & facit *L. in lege falcidia non habetur, ff. ad leg. Falcid.*

(2) *El ganado.* Tene menti legem istam, quod punitur dominus ex facto & ex negligentia sui pastoris; ex facto ad damnum duplatum, ex negligentia ad simplum, & hoc propter culpam malæ electionis, quæ semper imputatur, secundum Joan. Fab. Institut. si quadrup. pauper. fec. dicat. in princ. col. fin. nisi probet fecisse diligentiam de inquirendo, cum eum recipit, allegat cap. innotuit, de elect. Item, quod dominus teneatur ex defectu & negligentia pastoris, tenet Paul. de Cast. in *L. interdum servi qui in fugam, ff. de public. & vectig. per L. videamus, in princ. ff. locati*, eo quod mala electio est in culpa: si tamen sint pastores clericorum, Anton. in cap. gravem, de sentent. excom. vult, quod non clerici, sed ipsi pastores teneantur, quando statutum laicorum punit damna data in agris per bestias, de quo meminit Felin. in cap. Ecclesiæ Sanctæ Mariæ, col. 46. de constitut. & quod pastores clericorum tenentur propter mercedem, quam accipiunt tenet ibi Joan. Andr. post Vincent. & Abbam antiquum: per suum tamen judicem clerici condemnari possunt ad damna, quia mala eorum electio circa pastores est in culpa, ut dixi. Et quid si animalia fugerunt, & intraverunt confinia alterius civitatis, ubi est statuta poena perditionis bestiarum, vel quintæ partis, si rumpantur confinia? Vide Paul. de Cast. in dict. §. servi qui in fuga, dicentem, quod poena habet locum, quando ex defectu, vel negligentia domini, vel pastoris custodientis animalia intrarunt terminos alicujus, secus si nulla culpa in hoc fuerit; dicit tamen quod vidit servari indistinctè, quod animalia perduntur.

(3) *Doblado.* Non memini vidisse legem juris communis poenam istam dupli imponentem pro damno illato à pecoribus per aliquem immissis in agrum alienum, *L. enim qui servandarum, §. 1. ff. de præscript. verbis*, quæ loquitur de actione de pastu pecoris ab alio immissi, non ponit hanc poenam, neque aliam, neque etiam *L. fin. C. de leg. Aquil.* neque *L. Julianus, §. glans, ff. ad exhibend.* & tantum videtur ad simplum dari, saltem quando non negaretur, juxta *L. contra negantem, C. ad leg. Aquil.* & supra eod. lib. 16. ut vult Paul. de Cast. in dict. *L. qui servandarum, §. fin.* & Joan. Crispus in suo arbore actionum, sub tit. de pastu pecoris, Speculat. tit. de injur. & damn. dato, §. sequitur, col. 4. est tamen justa poena dolosè pecus immitenti, ut hic disponitur: sed nunquid dominus in isto casu, quando pastor suus immisit animalia in agrum alienum, liberetur dando animal pro noxa; Joan. Fab. ubi supra, col. fin. inclinat quod sic, cum dominus non obligetur ex delicto animalis, nisi ad noxam: sed fortè contrarium est verius ex ratione malæ electionis in pastore, & quia lex ista præcisè vult hoc casu teneri ad damnum cum duplo; & istam

electionem dandi pro noxa tantum dat in casu, quando pecora scienter non fuerunt immissa, ut statim subditur, & contra Fabrum in hoc ultimo dicto tenet Angelus ibi, col. 2.

(4) *El ganado.* Approbat opinionem Glossæ in dict. *L. qui servandarum, §. fin. ff. de præscript. verbis*, & Spec. tit. de injur. & damn. dato, §. sequitur, col. 4. & fuit opinio Azon. secundum eum post Rosfred. Jacobus tamen de Belio Viso tenuit contrarium, imò quod tunc non competat actio de pauperie, quia hæc actio non datur nisi quando animal nocuit contra naturam sui generis, quod non facit in casu isto; dabitur tamen tali casu utilis actio de pastu pecoris, seu actio in factum, argumento *L. quintus Mutius, ff. ad leg. Aquil.* secundum eum, & Salic. in *L. fin. §. fin. C. de leg. Aquil.* Ang. & Fab. Institut. si quadr. paup. fec. dicat. in princ. ubi Fab. declarat, quod detur hæc actio tunc in id in quo dominus pecoris factus fuit locupletior: dicit tamen quod casus esset in quo posset competere actio de pauperie, veluti si haberem pratum clausum, & bos, vel taurus tuus clausuram rupit ferocitate, vel lascivia, & herbam depastus est. Tu tene menti istam legem Partitarum, quæ indistinctè vult dari actionem de pauperie ad solutionem totius damni, vel ad dandum animalia pro noxa. Et quid si bestia perdita damnum dedit, vel intravit vineam alicujus, & caveatur statuto, quod solvatur certa quantitas pro poena, an talis poena habeat locum in tali bestia perdita? Vide Gandin. quod non, in tractat. malefic. in rubr. de multis question. dependentibus à statutis, col. 4. ad fin.

(5) *Que lo non mate.* Concordat cum *L. Quintus, & L. quamvis, ff. ad leg. Aquil.* & *C. eod. L. penult.* Sed an valeret aliàs statutum, quod liceret occidere animalia in fundo alieno reperta? Salicetus vult quod sic, in *L. Gracius, col. 2. vers. ex prædictis, C. de adulter.* ubi vult quod si porcus, vel aliud animal in fundo repertum fugiat, quod potest illum prosequens occidere etiam extra fundum, vult etiam Decius consil. 199. col. fin. Cæpola in tract. de servitut. sub tit. de servitute juris pascendi, 12. colum. vers. superest alia questio.

(6) *Encierre.* Adde dict. *L. Quintus*, limita tamen nisi nescirem cujus sit animal, quod in meo fundo reperio; nam tunc possum illum retinere & includere, quousque sciam cujus sit, argumento *L. capite quinto, ff. de adulter.* & tenet Bald. in *L. 2. C. de serv. fugitivo.* & idem Bald. in *L. Quintus, ff. ad leg. Aquil.* Specul. tit. de actore, 19. col. vers. sed pone invenio pecudem. Item limita, nisi sit consuetudo etiam includendi ea quæ sciam, cujus sint, & communiter de hoc sunt statuta, & consuetudines per loca, & valet talis consuetudo, ut vult Gandinus in tractat. maleficior. sub rubr. de furibus & latronibus, vers. pone questionem de facto, col. 3.

(7) *Demande.* Et si dominus bestiarum non cognoscitur, an possit fieri processus, & condemnari ad poenam, vel damnum dicta bestia? Vide Gandin. in tractat. malefic. sub rubr. de multis questionibus dependentibus à statutis, col. 5. vers. item pone contineri, & tradit Alberic. in 2. part. statutorum, quest. 88. & volunt, quando statutum loquitur contra bestiam, quod valeat condemnatio, vide ibi.

L E Y XXV.

Como el que echare de su casa huesos, o estiercol, en la calle, deue pechar el daño que fiziere a los que passaren por y.

E Chan (1) los omes a las vegadas, de las casas donde moran, de fuera en la calle agua, o huesos, o otras cosas semejantes (2); e maguer aquellos que las echan non lo fazen con intencion de fazer mal, pero si acaesciesse, que aquello que assi echassen fiziesse daño, o en paños, o en ropa de otros, tenudos son de lo pechar doblado los que en la casa moran (3). E si por auentura, aquello que assi echasse matasse algun ome, tenudo es el que mora en la casa de pechar cincuenta maravedis de oro (4); la meytad a los herederos del muerto, e la otra meytad a la Camara del Rey (5); porque son en culpa, echando alguna cosa en la calle por do passan los omes, de que puede venir daño a otri. E si muchos omes (6) morassen en la casa, donde fuesse echada la cosa que fiziesse el daño, quier fuesse suya, o la tuuiesse alogada, o emprestada, todos de so vno son tenudos de pechar el daño, si non supiesen ciertamente qual era aquel por quien vino. Pero si lo supiesen, el solo (7) es tenudo de fazer emienda dello, e non los otros. E si entre aquellos que morassen

L E X XXV.

De domo aliquid ejiciens vel effundens, quod damnum transeuntibus faciat, tenetur ad damnum duplicatum dominus habitationis, & si plures sunt, omnes tenentur, nisi appareat quis deiecit, vel effudit: sed hospes advena, nisi ipse fecerit, non tenetur, & si ob hoc mors sequatur alicujus, tenetur in quinquaginta morapetinos auri, medietate Regis Camerae, & alia defuncti heredibus applicanda, quia sunt in culpa effundentes, vel deicientes. Hoc dicit.

(1) *Echan los omes.* Concordat cum *L. 1. & per totum*, ff. de his qui deiec. vel effud. §. 1. & 2. *Institut. de obligat. quæ ex quasi delict. nas.* & procedit etiamsi de nocte jactetur, vel effundatur, ubi de nocte iter fit, *L. penult. ff. eod.*

(2) *Cosas semejantes.* Quid si lapis esset projectus de domo ab uno ex quatuor, quia erant in domo, sed nescitur a quo, an omnes teneantur de percussione lapidis? Doctores in cap. significasti, el 2. de homicid. dicunt, quoad poenam irregularitatis omnes teneri, per illum textum: si tamen queratur de alia poena, dicit Abbas Siculus ibi, nulum teneri, quia ex tali impositione poenæ periculum posset subesse, quod innocens poena, & damno afficeretur, contra *L. absentem*, ff. de penis, vide quæ dixi in *L. 15. supra eod.* tenebitur tamen ex hoc edicto, seu ex ista lege Partitarum dominus domus ibi inhabitans, vel qui eam inhabitat jure conductionis, vel gratuito, ut hic, & *L. 1. §. penult. ff. de his qui deiec. vel effuder.*

(3) *Los que en la casa moran.* Sive domus sit propria, vel conductu, vel gratuita, ut dixi, & habetur in §. 1. *Institut. de oblig. quæ ex quasi delict. nas.* neque oportet in hac actione arguere certi hominis factum, ut in *L. cum sane*, & ibi notat Bald. ff. de his qui deiec. vel effud. quod tamen habitator domus solverit ex facto familiaris poterit ab eo repetere, *L. si vero*, §. cum autem, ff. de his

cotidianamente en la casa, ouiesse alguno que fuesse huesped (8), aquel non es tenudo de pechar ninguna cosa en la emienda del daño que assi acaesciesse; fueras ende, si el mesmo (9) lo ouiesse fecho.

L E Y XXVI.

Como los hosteleros que tienen colgadas algunas cosas a las puertas, las deuen poner de manera que non fagan daño a otri.

C Velgan a las vegadas los hosteleros, o otros omes, ante las puertas de sus casas algunas señales, porque sean posadas mas conocidas por ello; assi como semejança de cauallo, o de leon, o de can, o de otra cosa semejante. E porque aquellas señales que ponen para esto, estan colgadas sobre las calles por do andan los omes, mandamos (1) que aquellos que las y ponen, que las cuelguen de cadenas de fierro, o de otra cosa qualquier, de manera que non puedan caer, nin fazer daño. E si por auentura, alguno tuuiesse la señal colgada, de guisa, que sospechassen que podria caer, e lo acusassen dello, o lo fallassen en verdad, que podria caer, e fazer daño; maguer non cayesse, nin lo fiziesse, mandamos, que por la pereza que ouo en non la tener atada como deuia, que peche diez maravedis de oro; los cinco al acusador, e los cinco a la Camara del Rey. E demas deuela toller de aquel lugar,

quæ deiec. vel effud. L. si colonus, ff. de aqua plu. ar. red. Joan. Fab. in §. si filius, *Institut. de oblig. quæ ex delict. nas.* & quid si plures inhabitant domum, sed per quarteria, vide in *L. si vero plures*, in princ. ff. eod.

(4) *Cincuenta maravedis de oro.* Concordat *L. 1. ff. eod.* de qua sumpta est.

(5) *La otra meytad a la Camara del Rey.* Adde *suprà eod. L. 23. & dict. L. si vero*, §. hæc autem actio, cum glossa ibi, ubi Bartolus notat, quod quando statutum simpliciter imponit poenam, media pars applicatur fisco, media actori, vide per eum in *L. agraria*, ff. de termin. motu. distinguentem in hoc.

(6) *Muchos omes.* Concordat cum *L. 1. §. fin.* cum *L. sequenti*, ff. de his quæ deiec. vel effuder.

(7) *El solo.* Adde *dict. L. si vero*, §. interdum, & Gloss. in dict. *L. cum sane*, ff. eod.

(8) *Huesped.* Concordat cum *dict. L. 1. §. habitare*, vers. hospes, ff. eod.

(9) *El mesmo.* Nam tunc datur actio habitatori condemnato contra eum, *L. si vero*, §. cum autem, ff. eod.

L E X XXVI.

Tenens signum artis suæ supra viam publicam appensum, teneat benè ligatum, alias si minus benè ligatum, licet non cadat, teneat, sed propter benè ligandi pigritiam aut negligentiam, solvet decem morapetinos auri, medietatem Regis Camerae, & medietatem accusatori: si autem cadat, & damnum dat, solvet damnum duplicatum: & si mors contingat, solvet quinquaginta morapetinos auri, dividendos ut *suprà*. Hoc dicit.

(1) *Mandamos.* Concordat cum *L. si vero*, §. *Prætor ait*, & usque in fin. leg. ff. de his qui deiec. vel effud. & §. 1. vers. cui similis est, *Institut. de oblig. quæ quasi ex delict. nascunt.*

gar, o tenerla y de guisa, que non pueda caer, nin faga daño. E si aquella cosa que y estuiesse colgada, cayesse, e fiziesse daño a otro, tenuto es aquel cuya es la casa donde esta colgada, de pechar el daño doblado (2). E si por aventura, el daño fuesse de muerte de ome, mandamos que peche cincuenta maravedis de oro, en la manera que diximos (3) en la ley ante desta, que deuia pechar el que lo matasse, echando alguna cosa en la calle de la casa do moraua.

L E Y XXVII.

Como los alfajemes deuen raer los omes en lugares apartados, de guisa, que non puedan rescebir daño aquellos a quien afeytan.

RAer, e afeytar deuen los alfajemes los omes en los lugares apartados, e non en las plaças (1), nin en las calles por do andan las gentes; porque non puedan recebir daño aquellos a quien afeytaren, por alguna ocasion. Pero dezimos, que si alguno empuxasse a sabiendas (2) al alfajeme, mientras que tuuiesse en las manos algun ome afeytandolo, o lo firiesse en las manos, o en alguna cosa, de manera que el alfajeme marasse, o firiesse, o fiziesse algun mal a aquel que afeytasse, por aquella razon; tenuto es aquel por cuya culpa vino,

(2) *El daño doblado.* Concordat cum *L. 1. in princip. §. quod cum suspenderetur, ff. de his qui deiec. vel effud. & insuper tenebitur ad decem aureos, de quibus supra, ut & vult Gloss. in L. si vero, §. si id quod, ff. eod.*

(3) *Que diximos.* Medietas parti, medietas fisco, quod nota, quia contrarium dicebat Joan. Fab. in §. cui similis, Institut. de oblig. que ex delict. nasc. imò quòd totum parti.

L E X XXVII.

Barbitonsor exerceat officium suum in locis separatis, non publicis. Et si alicujus culpa damnum dedit, dum exercebat officium, tenetur occasionans damnum ad illud; si autem sequatur mors, ad damnum, & etiam ad homicidii poenam; si verò est vulnus, tenetur ad damna & interesse; sed si casu accadat, non tenetur. Si autem barbitonsor fuit in culpa, quia cum imperitus esset, imperitè fecit, vel ob ebrietatem errauit, arbitrio iudicis punitur. Hoc dicit.

(1) *En las plazas.* Concordat cum *L. item Mela, in princip. ff. ad leg. Aquil.* ubi vide.

(2) *A sabiendas.* Quando enim interuenit dolus, tenetur lege Cornelia de siccar. *L. in lege, ff. ad leg. Cornel. de siccar. & supra ead. Partit. tit. 8. L. 2. & per totum.*

(3) *Las leyes.* Vide supra eod. in *L. 6.*

(4) *Segun aluedrio.* Adde supra eod. *L. 9. & quæ ibi dixi.*

L E X XXVIII.

Vites aut arbores fructiferas scindens, euellens, vel alias damnificans, tenetur ad damni duplum. Et si sint vites damnificatæ, eligit damnum passus, an agat prædicta poena, vel tanquam contra latronem ad poenam corporalem pro furto, & si ad penam corporalem agit pro magno damno, occidetur; pro alio, arbitrariè pro modo commissi punietur. Item si vicini arbor ramos supra domum meam expandat, agam coram iudice, ut radicitus scindatur; & si scindere nolit post

de fazer emienda del daño, e recebir pena por la muerte de aquel, bien assi como si fuesse omicida. Mas si la ferida, o la muerte, acaeciesse por ocasion, estonce deue fazer emienda del daño aquel por cuya culpa nacio la ocasion, assi como mandan las leyes (3) deste titulo. E si por aventura, el que afeytasse fuesse en culpa del daño, o de la muerte, seyendo embriago quando afeytasse, o sangrassse alguno, o non lo sabiendo fazer se metiesse a ello, estonce deue ser escarmentado segun aluedrio (4) del Judgador.

L E Y XXVIII.

Como aquellos que cortan a mala intencion arboles, o viñas, o parras, deuen pechar el daño que y fizieren.

ARboles, o parras, o viñas, son cosas que deuen ser mucho bien guardadas (1), porque del fruto dellas (2) se aprouechan los omes, e reciben muy gran plazer, e gran conorte quando las veen; e demas non fazen enojo a ninguna cosa (3). Onde, los que las cortan, o las destruyen a mala intencion, fazen maldad conocida. E porende mandamos, que si alguno fiziere daño en viña de otro, o en arboles qualesquier (4), de aquellos que dan fruto (5), cortandolos, o arrancandolos, o destruyendo-

iudicis iussionem, possum ego propria auctoritate scindere: idem de arbore supra fundum alienum expandente ramos. Item scindens arboris ramos supra viam publicam extensos non tenetur. Hoc dicit.

(1) *Guardadas.* Imò & plantanti arbores in ripa fluminis, ut aggeres consolidentur, vel alia necessaria causa, potest statui salarium seu premium de publico, *L. 2. & ibi notat Joan. de Plat. C. de cupres. lib. 11.*

(2) *Dellas.* Omnia genera arborum utilia sunt, alia ad fructum nata, alia ad usum data; nam & quibus non est fructus uberior, tamen usus pretiosior est, Ambros. in *Exameron. lib. 3. cap. 13. in princip.*

(3) *Cosa.* Noget tamen frugibus umbra arborum *L. 1. §. deinde ait Prætor, ff. de arbor. cadend. tradit Specul. tit. de locat. in princip. col. 4. allegat L. fin. in fin. C. de servi.*

(4) *Qualesquier.* Quid si arbor cum radicibus sit evulsa, ut alibi transponatur? Dic quòd illa dicitur arbor, ut hæc lex locum habeat, *L. 3. §. Labeo, ff. arbor. furt. cæsar.*

(5) *Fruto.* *L. vitem, §. 1. ff. arbor. furt. cæsarum,* de aliis etiam arboribus loquitur; quia & de hederis & arundinibus & salicto, & sic non refert, referant arbores fructum vel ne; & sic potest suppleri ad istam legem, quòd idem sit de aliis, licet non ferant fructum; vel potest dici, quòd omnes arbores ferunt fructum juxta genus suum. Lex tamen *Fori 2. tit. 4. lib. 4. For. LL.* distinguit quoad poenam inter arborem ferentem fructum, & non ferentem; quam legem ignoro, an usu seruetur, & non allego in isto opere leges *Fori*, quæ in usu notoriè non sunt, ne darem occasionem, ut quis lector illis pro legibus utatur, cum verè non sunt leges, sed scriptæ consuetudines, & qui in eis se fundet, debet earum usum probare, ut tradit Roder. Suarez in *Proem. LL. Fori.* supplebis ergo ad istam litteram maxime, nam idem si non ferunt fructum, facit illud *Genesi cap. 1. v. 11. ibi: germinet terra herbam viuentem, & facientem semen, & lignum pomiferum faciens fructum.*

dolos en qualquier manera (6), que aquel cuyos fueren, puede demandar emienda del daño a los que lo fizieren; e deve ser apreciado (7) por omes buenos, e sabidores; e de si aquel que lo fizo, es tenuto a lo pechar doblado (8). E si el daño fuesse fecho en vides, o en parras (9), pueden escarmentar a aquel que lo fizo, como a ladron; e esto es en escogencia del que rescibio el daño, de demandar quel sea fecha emienda en vna destas dos maneras, qual mas quisiere: e si escogiere que le sea fecha emienda como de furto, e acusar a aquel que lo fizo, como a ladron, si el daño fuere grande (10), o desaguisado, deve morir (11) porende el que lo fizo; e si non fuere tan grande por que meresca esta pena, estonce el Judgador deuelo escarmentar en el cuerpo, segun su al-

uedrio (12), en la manera que entendiere que merece, segun el daño que fizo, e el tiempo, o el lugar, do fuere fecho. Pero si algun ome ouiere arbol que fuere raygado en su tierra, e las ramas del (13) colgassen sobre la casa de otro su vecino, estonce, aquel sobre cuya casa cuelgan, puede pedir al Judgador (14) del lugar, que mande al otro que lo corte fasta en las rayzes (15), porque le daña a la casa colgando sobre ella; e el Judgador deuelo ver, e si entendiere que faze daño, deuelo mandar cortar; e si el otro non lo quisiere fazer despues que lo mandare el Juez, puedelo cortar (16) aquel sobre cuya casa cuelgan las ramas, e non caera porende en pena ninguna. Otrosi dezimos (17), que si el arbol, o la vid, estuuiessen raygados en huerto, o en tierra, de vno,

fructum juxta genus suum, & ad fin. cap. v. 29. ecce dedi vobis omnem herbam afferentem semen super terram, & universa ligna quæ habent in semetipsis seminem generis sui, ut sint vobis in escam, & cunctis animalibus terræ, &c.

(6) *En qualquier manera.* Adde *L. cadere, ff. arbor. furt. casarum.*

(7) *Apreciado.* Adde *L. facienda, ff. arbor. furt. casarum.*

(8) *Doblado.* Adde *L. furtim, §. fin. ff. arbor. furt. casarum.*

(9) *En vides, o en parras.* Maximè intellige, ut dicit *L. sciendum, ff. arbor. furt. casar.* de qua ista sumpta est, nam idem si in aliis arboribus; nam si criminaliter ageretur, incisores arborum tanquam latrones puniri possunt, ut ibi habetur, & eadem ratio, imò aliquando major est in aliis arboribus, ut si essent olivæ, vel aliæ arbores pretiosæ: & dicit Jo. Crispi. in *arборе actionum, sub num. 167.* quòd vidit decapitari quendam pauperulum, qui alteri arbores & vites furtivè inciderat. Vide quæ inferius dicam, & habetur in ista *L.*

(10) *Daño fuere grande.* Nota benè quia declarat Gloss. in *dict. L. sciendum*, & quæ Doctores ibi dicunt, ubi Alberic. dicebat grave esse, ut qui unam arborem suscinderet, suspendatur, & quòd illa lex intelligatur juxta dispositionem *L. capitalium, §. famosos, ff. de penis*, vel quòd sit distinguendum, an sit magna, vel parva arbor, quæ incisa est, argumento *L. Pedius, ff. de incend. ruin. naufrag.*

(11) *Morir.* Nota ad ea quæ dixi in *L. 18. tit. 14. supra ead. Partit.* & est iste casus specialis, in quo quis pro primo furto suspenditur.

(12) *Segun su aluedrio.* Vide *L. 18. tit. 14. supra ead. Partit.*

(13) *Las ramas del.* Concordat cum *L. 1. in princ. ff. de arbor. cadendis*, & idem dic, si radices arboris noceant fundamento domus meæ, *L. 1. C. de interdictis*, ubi vide Salicet. & Bart. in *dict. L. 1. §. differentia, ff. de arbor. cadend.* & nota istam materiam, quia utilis est, & de ea plus lucrantur advocati, quàm de *L. frater à fratre, ff. de condit. indeb.* secundum Alberic. in *dict. §. differentia.*

(14) *Puede pedir al Judgador.* Nota practicam hujus legis, pro qua est *L. 1. C. de interd. & L. quemadmodum, §. 1. ff. ad leg. Aquil.* & differt à practica, quam in hoc ponit Bart. in *dict. L. 1. qui voluit*, quòd facta denuntiatione vicino, ut arborem ædibus impendentem tollat, si noluerit, possit tunc vicinus, cui nocet, propria auctoritate suscindere, & sibi ligna portare; & quòd tunc demum requiratur recursus ad judicem, quando vicinus resisteret suscindere volenti.

(15) *Fasta en las rayzes.* Nam à stipite est excidenda isto casu, ut in *dict. L. 1.* non solum propter umbram & pluviam, sed etiam propter florum, & frondium, & fortè fructuum decisionem, quæ sunt stillicidiorum impletiva &

obturativa, propter quæ aqua domum ingreditur. Item exciduntur arbores quandoque à radice, ne radices earum fabricæ formam corrumpant, ut in *L. 1. C. de aquæ ductu, lib. 11.* ubi Cassiodorus refertur à Luca de Penna *7. lib. variarum lectionum*, dicens in primis noxias arbores, quæ inferunt fabricarum ruinas, dum sunt quidem incoenium importabiles arietes, censemur radicitus amputari, quia nulla læsio remouetur, cujus origo non tollitur, & ex radicibus labefactantur parietes, *L. decernimus, §. hoc etiam, C. eod. tit. de aquæ ductu, lib. 11.* periculum est fundamentis, ut in *dict. L. 1. C. de interdictis.*

(16) *Puedelo cortar.* Et sibi arborem seu ligna habere, *dict. L. 1. in princ. & §. si arbor, ff. de arbor. cadend.* & hoc propter impensas quæ fiunt in suscindendo, secundum Angelum ibi.

(17) *Otrosi dezimos.* Concordat *dict. L. 1. §. deinde ait Prator, ff. de arbor. cadend.* Sed pone, quòd duo diviserunt agrum, & in partem uni cedit arbor, quæ suprà alterius partem impendat; nunquid is cujus est arbor, tenebitur ista lege, seu interdicto de arboribus cadendis: vel quid si uterque vendat partem suam alii, nunquid alter emptorum tenebitur alteri: vel quid si unus vendidit partem agri sui, & in parte vendita vel retenta cedit arbor, quæ supra alteram partem impendat, nunquid emptor venditori, vel è contra tenebitur? Quæstiones istæ de facto frequenter occurrunt, ut tradit Lucas de Penna in *dict. L. 1. C. de aquæ ductu, lib. 11.* & concludit istis casibus non habere locum interdictum de arboribus cadendis, quia factum illorum qui primo agros constituerunt, in hoc interdicto venire non debet, ut aliàs dicitur & notatur in *L. quod principis, ff. de aqua plu. arcenda*, & *L. damnas, in fin. ff. de usufructu legat.* nisi fortè per successores fuisset arbor illa pastinata, ut ibi notatur per *L. 2. C. fin. regund.* vide ibi latius per eum, alia fundamenta adducentem, & arguentem pro utraque parte, & præsertim in quæstione de vendente parte retenta: & ibi etiam quærit, quid si dominus arboris objiciat præscriptionem, dicens, quòd sic stetit arbor triginta vel quadraginta annis, an obstabit præscriptio? Et primò arguit, quòd obstat, cum hoc interdictum anno finiatur, *Institut. de perpet. & tempor. action. post princ.* sed concludit, quòd non obstat præscriptio, quia cum quolibet anno crescat arbor, neque sit in uno statu, illud quòd crevit à triginta vel quadraginta annis citra nondum est præscriptum, & id est, quòd cædi peritur, non autem illud quòd fuit à triginta vel quadraginta annis supra: & qui præscripsit decinas, non propterea intelligitur præscripsisse novalia, *cap. cum contingat, de decimis*, & quòd semel fuit novale, semper intelligitur esse novale, *cap. fin. de privileg.* & quia illius, quòd crevit, est consideratio facienda, *L. inficiando, §. infans, ff. de furtis, L. 18. §. si is qui, ff. de damno infecto.* Vide ibi latius per eum, qui & adducit, quòd id, quòd nondum natum est, præscribi non potest, & alia quæ ibi poteris videre.

e colgassen las ramas (18) sobre la heredad de otro, que aquel sobre cuya heredad colgaren, puede demandar al Juez, que mande cortar las ramas que cuelgan sobre su heredad, de que rescibiesse daño (19); e si el otro non lo quisiesse fazer por mandado del Juez, puedelo el por si mismo cortar, e non cae por ende en pena ninguna. Esso mismo, dezimos, que deue ser guardado, quando la figuera, o algun arbol, colgasse sobre la carrera publica (20), de manera, que los omes non pudiesen passar por y desembargadamente; que qualquier que cortasse las ramas que assi colgassen, non deue auer por ende pena ninguna.

TITULO XVI.

De los Engaños, malos, e buenos: e de los Baratadores.

Engaño (1) es una palabra general, que cae sobre muchos yerros que los omes fazen, que non han nomes señalados. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los daños, quereamos aqui dezir de los Engaños que fazen los omes los vnos a los otros. E demostrar, que cosa es engaño. E quantas maneras y a del. E quien puede demandar emienda, quando le fuere fecho. E a quales. E ante quien. E fasta quan-

to tiempo. E como deue ser fecha la emienda. E despues demostraremos por exemplos, como se fazen los engaños, e que pena merecen los que los fazen, e los que los ayudan, o los encubren.

L E Y I.

Que cosa es Engaño, e quantas maneras son del.

Dolus en latin, tanto quiere dezir en romance, como engaño: e engaño es, enartamiento (1) que fazen algunos omes los vnos a los otros, por palabras mentirosas, o encubiertas, e coloradas, que dizen con intencion de los engañar, e de los decebir. E a este engaño dizen en latin, dolus malus; que quiere tanto dezir, como mal engaño. E como quier que los engaños se fagan en muchas maneras, las principales dellas son dos. La primera es, quando lo fazen por palabras mentirosas, o arteras (2). La segunda es, quando preguntan algun ome sobre alguna cosa, e el callasse engañosamente (3), non queriendo responder; o si responde, dize palabras encubiertas (4), de manera que por ellas non se puede ome guardar del engaño.

LEY

(18) *Colgassen las ramas.* Quid autem si non penderent rami, sed haberem ego arborem in fundo tuo, quæ pullones mittit super truncum, qui vulgò dicebatur *barvados*, an tu poteris hujusmodi pullones excidere, si ego non excidam, prout in ramis statutum est? Quæstio est vetusta, in qua etiam arguit ad partes Lucas de Pen. in dict. L. 1. C. de aquæ duct. lib. 11. allegans notata per Gloss. in L. obligationem ferè, §. placet, ff. de action. & obligat. tandem distinguit ipse, quòd, aut tales pullones nocent tibi, aut non, primo casu poteris pullones excidere, etiamsi nati sunt prima arbore vivente, argumento dict. L. 1. C. de aquæ ductu. Secundo verò casu, si cultura fundi, & perceptio fructuum non minuitur, non poterit illos excidere, argumento L. 1. §. quod ait, ff. de arbor. cadend. & hoc licet nati in trunco non sint, & licet non super terram, sed sub terra: vide latius ibi per eum.

(19) *Recibiesse daño.* Nota hoc verbum, & adverte quòd non curat de illis quindecim pedibus altius à terra, de quibus in dict. L. 1. §. deinde, ubi vide Gloss. Adverte etiam, quòd tantum debent præscindi rami pendentes in fundum vicini, non arbor à radice, ut in primo dicto hujus legis, est enim in hoc differentia, L. 1. §. differentia, ff. de arbor. cadend. licet ergo quis habeat prædium, in quo habeat arbores tot & tam magnas, quòd quasi reddant inutile prædium vicini, non tenetur dominus prædii arbores extirpare; sed tantum ramos pendentes in fundum vicini præscindere, ut hic vides, & tradit Albericus dicens, vidisse quæstionem de facto, in L. 1. §. quod ait Prætor, ff. de arbor. cadend.

(20) *Publica.* Adde L. 2. §. si ex fundo, ff. ne quid in loco publico, L. si iter, & quod ibi notat Florian. ff. de servitut.

TITULUS XVI.

De Dolo.

IN SUMMA.

(1) *Engaño.* Quia dolus est crimen, ut in L. 1. cum Tom. III.

gloss. ibi, ff. de fidejus. tutor. rectè in ista septima Partita tractatur de eo.

L E X I.

Dolus malus est machinatio facta causa fraudis cum verbis mendacibus, relatis, seu coloratis, causa decipiendi: & est duplex dolus, unus qui fit per verba mendacia, vel sagacia; alius per taciturnitatem non respondendo ad interrogata, vel respondendo per verba ambigua, seu velata. Hoc dicit.

(1) *Enartamiento.* Concordat cum L. 1. §. 2. ff. de dolo. & prosequitur ista lex dicta Azon. in summa, C. eod. in princip.

(2) *O arteras.* Sic dicit Azon ubi supra, fallacia admittitur in mentiendo in his, quæ quis asserit falso ex certa scientia, L. falsus, §. si quis nihil, ff. de furt. unde secundum Augustinum, mendacium dicitur falsa significatio vocis cum intentione fallendi, cap. is autem, & in §. ille ergo, sub cap. 5. 22. quæst. 2. machinatio autem fit arte verborum; & de differentia inter dolum, & fraudem, vide per Bald. in L. quæ fortuitis, col. 2. C. de pignor. action. Item dolus est abscondita mentis machinatio, L. censemur, & ibi notat Bald. C. de litigios. & quanto dolus est latentior & callidior, tanto est punibilior, Baldus in L. fraus, ff. de legib. & homo, qui blandis, fictisque sermonibus loquitur amico suo, rete expandit gressibus ejus, Proverb. cap. 29. v. 5.

(3) *Callasse engañosamente.* Admittitur calliditas in tacendo, secundum Azon. ubi supra, & habetur hic; hinc est, quòd qui ex studio tacet in alterius deceptionem, perdit jus suum, authent. ad hæc, & ibi Bald. C. de latina libert. tollend.

(4) *Encubiertas.* Vide L. 66. & remisiones notabiles quas ibi dedit, tit. 5. Partit. 5.

LEY II.

Que departimiento ha entre los Engaños.

Departimiento y ha entre los engaños. Ca tales y ha que son buenos (1), e tales que malos: e buenos son aquellos que los omes fazen a buena fe, e a buena intencion; assi como por prender los ladrones (2), o los robadores, e algunos otros, que fuessen malos, e dañosos al Rey, e a los otros de su Señorío; o los que fuessen fechos contra los enemigos conocidos, o contra otros que non fuessen enemigos, que se trabajassen de buscar mal engañosamente a algunos, e ellos por se guardar de su engaño, engañan a aquellos que los quieren engañar (3). E los engaños malos son todos los otros que son contrarios destos. Pero como quier que pueda ome engañar sus enemigos, con todo esso, non lo deue fazer en aquel tiempo que ha tregua, o segurança (4) con ellos; porque la fe, e la verdad, que ome promete, deuela guardar enteramente a todo ome, de qualquier Ley que sea, maguer sea su enemigo (5).

LEY III.

Quien puede demandar emienda del engaño, e ante quien, e a quales.

EL que rescibio el engaño, o sus herederos (1) pueden demandar emien-

LEX II.

Unus dolus est malus; & alius dolus est bonus, ut ille qui committitur causa capiendi malefactores, aut contra notorios Regis vel Reipublice inimicos, vel etiam occultos, qui decipere volebant: dolus malus est qui præter prædicta fit; sed neque bono dolo cum hoste utendum est tempore tregue vel securitatis, quia fides servanda est hosti etiam infideli. Hoc dicit.

(1) *Buenos*. Prosequitur dicta Azon. *C. eod. in summa, col. 1. vers. ideo autem ponitur*, cum dicit, quia dolus malus potest esse & bonus, maxime si adversus hostem, vel latronem quis machinetur, quippe, dolus an virtus sit, quis in hoste requiratur? Nisi forte fiat contra pactum à ducibus belli factum, ut ff. *de pactis, L. conventionum*. Item & contra eum qui non est hostis, licet mihi machinari, ut fraudem repellam, *L. cum pater, §. Titio, ff. de legat. 2.* hinc est quod veteres bonum dolum solertiam dicebant, *L. 1. §. non fuit, ff. de dolo*.

(2) *Ladrones*. Concordat cum dict. *L. 1. §. non fuit, ff. eod.* facit ad id quod (secundum Joan. de Imol. in *L. is qui reus, col. penult. ff. de public. judic.*) quotidie faciunt iudices malefactorum, qui capto pro maleficio dicunt, quod promittunt sibi, quod si dicat veritatem, non patietur aliquod damnum, quod talis promissio videtur nulla, *L. juris gentium, §. si paciscar, & L. jus publicum, ff. de pactis*; dicit tamen Imola, quod licet in foro contentioso hoc liceat, in foro tamen conscientie non sit licitum mentiri: & adde de securitate data bannito Angelum in dict. *§. non fuit*.

(3) *Engañar*. Adde notata per Gloss. in *cap. cupientes*, in verbo *malignantium*, de *elect. lib. 6.* & si advocatus habet justam causam, licet potest decipere adversarium suum, Gloss. in *cap. dominus noster, 23. quæst. 2.* dicit tamen S. Thom. 2. 2. *quæst. 71. v. ad tertium*, in fine, quod advocato defendenti causam justam, licet prudenter occultare ea, quibus impediri possit processus ejus; non

da del, querellandose delante del Judgador del lugar, e prouando el engaño que le es fecho. Otrosi dezimos (2), que si el engaño es fecho en razon de vendida, o de compra, o de cambio, o sobre algun otro pleyto (3), o postura, que los omes fagan entre si, tenudos son los herederos del engañador, de endereçar, e fazer emienda del, tambien como aquel de quien heredaron. Mas si el engaño non fuesse fecho sobre tal pleyto como alguno destos sobredichos, o sobre otros que les semejasen, mas en otra alguna manera, en que cayesse maldad de que non ouiesse nombre señalado, assi como adelante se demuestra (4); estonce los herederos del que lo fiziesse, non serian tenudos de fazer emienda del. Fueras ende en tanto, quanto se acrescento (5) lo que ellos heredaron, por razon del engaño, e non en mas. Otrosi dezimos, que si muchos omes (6) se acertaren de consuno en fazer algund engaño, que a cada vno dellos puede demandar el que lo rescibio, quel faga emienda del. Pero desde que ouiesse ya recebida enteramente emienda del vno de los engañadores, dende en adelante non puede demandar mas a ninguno de los otros.

LEY

autem licet ei aliqua falsitate uti. Adde quæ dixi in *L. penult. tit. 11. Partit. 3.*

(4) *Tregua, o segurança*. Adde dict. *L. penult. tit. 11. Partit. 3.*

(5) *Su enemigo*. Quia secundum Tullium *lib. de officiis*, etiam hosti fidem servari oportet, *L. conventionum, ff. de pactis*.

LEX III.

Actio de dolo super contractibus commisso, datur dolum passo & ejus hæredi, & contra hæredem: si verò super aliis committatur non datur contra hæredem, nisi quatenus ejus hæreditati acrevit propter dolum: & si sunt plures committentes dolum, contra quemlibet potest agi insolidum; sed uno solvente, non potest contra alium agi. Hoc dicit.

(1) *O sus herederos*. Adde *L. hæredibus, in princ. ff. eod.*

(2) *Otrosi dezimos*. Concordat cum *L. si non item, §. 1. ff. depos. & L. ex contractibus, ff. de action. & obligat.*

(3) *Algun otro pleyto*. Etsi sit contractus stricti juris, dummodo competat actio præscriptis verbis, vel alia ex contractu descendens ad purgandum dolum, ut declarat Bart. in dict. *L. si hominem, §. datur, ff. depositi, & in L. ex contractibus, ff. de action. & oblig. alias in L. ex depositi, neque obstat §. aliquando, Institut. de perpet. & temp. action. quia ibi loquitur, quando dolus dedit causam contractui, & sic contractus est ipso jure nullus, & dolus purgatur per actionem de dolo, quæ in hæredem non datur, nisi lite contestata, *L. in hæredem, ff. de dolo, L. 1. C. ex delict. defunctor.**

(4) *Se demuestra*. Infra eod. *L. 7. 8. 9. 10. & 11. ubi* scilicet non cadit speciale nomen maleficii.

(5) *Acrescento*. *L. in hæredem*, cum *L. sequenti, ff. eod. & L. si plures, §. fin. eod. tit.*

(6) *Muchos omes*. Concordat cum *L. si plures, ff. eod.*

LEY IV.

A quales personas non pueden ser demandadas emiendas por razon del engaño, aunque lo fagan.

Engañan a las vegadas el padre, o la madre, a sus hijos, e el auuelo al nieto, o el señor al aforrado, o los que tienen grand lugar a los otros que son de menor guisa. E dixeron los Sabios antiguos, que ninguno destos sobredichos non pueden demandar a sus Mayorales emienda del engaño, o de la perdida que les ouiesse fecho, como engañadores (1). Esto es, porque siempre son tenudos de les auer reuerencia, e fazerles honrra, e non les deuen dezir palabras de que fincassen como en-famados. Otrosi dezimos, que non puede ser demandada emienda en razon de engaño, de quantia que fuesse de dos maravedis de oro en ayuso (2). Pero qualquier que ouiesse recebido menoscabo en alguna destas maneras sobredichas, como quier que non puede demandar emienda del por razon de engaño, bien puede pedir al Judgador que gelo faga emendar, como si no lo ouiesse fecho a sabiendas (3), a que dize en latin, in factum, e el Juez deuelo fazer.

LEY V.

Quales omes son tenudos de emendar el engaño que otri fiziesse, viniendoles pro del.

Rey, o Señor de alguna Cibdad, o Villa, o Castillo, o de otro lugar qualquier, faziendo engaño a otro, tenudo es de fazer emienda del engaño a

LEX IV.

Contra parentes non potest agi de dolo, nec contra avos, aut patronos: nec minoris status homo contra dominum magni generis, propter reverentiam, quæ eis debetur, & propter actionem doli, quæ est famosa: sed petent damni emendam per actionem in factum: nec etiam actio de dolo datur pro quantitate duorum morapetitorum deinceps. Hoc dicit.

(1) Como engañadores. Concordat cum *L. non debet*, §. & quibusdam, ff. eod. cum *L. sequenti*. & vide *L. hæredibus*, eod. tit.

(2) En ayuso. Concordat cum *L. si oleum*, §. fin. cum *L. sequenti*, ff. eod.

(3) Como si non lo ouiesse fecho a sabiendas. Benè tamen in narratione potest narrare dolum, secundum Alberic. in dict. *L. non debet*, in conclusione verò dicit, quòd bona fides non patitur, quòd ex dolo lucrentur, ideo peto eos actione in factum condemnari.

LEX V.

Rex aut villæ vel castri dominus propter dolum conveniuntur per actionem in factum propter eorum reverentiam; & ejus subditi tenentur etiam quatenus ex illo dolo sunt locupletati: & ideam de communitate, domino, vel pupillo, qui lucrantur de dolo æconomi, procuratoris, seu ru-

Tom. III.

aquel a quien lo fizo, en la manera que diximos (1) en la ley ante desta. E aun son tenudos de lo fazer aquellos que fueren moradores en aquel lugar (2) onde es el Señor, fasta en aquella quantia que ellos se aprouecharen de aquel engaño. Esso mismo seria, si algun Concejo (3) se aprouechasse de engaño que ouiesse fecho su personero, o su mayordomo, a otro. Otrosi dezimos, que si del engaño que fizo el mayordomo, o el personero (4), se aprouechasse el dueño que lo establescio, o el huerfano (5) del que fizo el su guardador; que cada vno dellos es tenudo de fazer emienda de tal engaño, fasta en aquella quantia que se aprouecharen ende. E aun son tenudos de lo pechar de lo suyo los que fizieron (6) el engaño, a los que fuessen assi engañados. Pero si fueren entregados una vez de alguno destos, non pueden despues demandar emienda del engaño a los otros; assi como diximos en la ley tercera ante desta.

LEY VI.

Fasta quanto tiempo puede ome demandar emienda del engaño, e en que manera deve ser fecha.

Fasta dos años, desde el dia (1) que alguno ouiesse recebido el engaño, puede demandar emienda del en juyzio: e si en este tiempo non lo demandasse, dende en adelante non lo puede fazer en manera de engaño; como quier que fasta treynta años, el, o sus herederos pueden demandar a los engañadores, que le pechen, o que le en-

de-

toris; & nihilominus tenetur qui dolum commisit; uno tamen solvente, non agitur contra alios. Hoc dicit.

(1) Que diximos. Actione scilicet in factum.

(2) En aquel lugar. Nota benè, & facit *L. sed & ex dolo*, §. sed an in municipes, ff. eod.

(3) Concejo. Concordat cum dict. §. sed an in municipes.

(4) El Mayordomo, o el Personero. Adde dict. *L. sed & ex dolo*, §. item si quid, ff. eod.

(5) El huerfano. Adde dict. *L. sed & ex dolo*, in princip.

(6) Los que fizieron. Dicta *L. sed & ex dolo*, §. 1. vers. de dolo autem.

LEX VI.

Actio de dolo non datur post biennium, sed pro damno & interesse dolo contingentibus agit damnificatus vel ejus hæres intra triginta annos, quo probato appretabitur & taxabitur à judice damnum, & damnum passus jurabit in litem, quòd id amisit, aut perdidit ratione doli, & judex sine dilatione pro eo & expensis dolosum damnabit, & exequetur. Hoc dicit.

(1) Desde el dia. Concordat cum *L. fin. C. de dolo*, & currit istud tempus absenti & ignorantibus, ut ibi habetur; competeret tamen restitutio propter absentiam, vel ignorantiam, ut ibi notat Gloss. & Doctores. Vide ibi Paulum de Castro.

derecen la perdida (2) o el menoscabo, que prouare que recibio por tal razon como esta: e el Judgador deue mandar fazer la emienda del engaño, despues que fuere aueriguado en esta manera, faziendo el aprecioamiento aquel que lo recibio, e tassandolo el segun su aluedrio; e deuel fazer despues jurar, que tanto menoscabo, e perdio por razon de aquel engaño: e despues que assi fuere fecho, deuele fazer emienda sin alongamiento ninguno, segund la quantia que assi jurare (3), faziendole demas pechar las costas, e las missiões, que fizo en siguiendo el pleyto.

L E Y VII.

De las maneras en que los omes se fazen engaños los vnos a los otros.

Ley 1.
tit. 14.
lib. 5.
Recop.

POr exemplo non podria ome contar en quantas maneras fazen los omes engaños los vnos a los otros; pero fablaremos de algunos dellos (1), segun mostraron los Sabios antiguos, porque los omes puedan tomar apercebimiento para guardarse, e los Judgadores sean sabidores para conocerlos, e escarmenarlos. E dezimos, que engaño faze todo ome que vende, o empeña alguna cosa a sabiendas, por oro, o por plata, non lo seyendo; o otra qualquier cosa que fuesse de una natura, e fiziesse creer (2)

Leyes
1. y 2.
tit. 12.
lib. 5.
Recop.

(2) *La perdida.* Non dicit ista lex quatenus dolus factus est locupletior, seu quatenus ad dolosum pervenit, prout habetur in *L. itaque*, & in *L. Sabinus*, ff. eod. & dicit glossa 1. in *L. fin. C. eod.* & Azo. in *summa*, circa fin. unde videtur quod debeat suppleri per dictam *L. itaque*: vel dic, quod fortè, etsi nihil pervenit, teneatur actione in factum, ut hic; & quod satis videatur lucrari, seu locupletari, qui voluntatem suam præsertim dolosam & nocivam alii adimplevit, argumento *L. pen. ff. de condict. ob caus.* Cogita tamen, quia non immerito lex ista Partitarum non posuit illud verbum, *quatenus ad dolosum pervenit*.

(3) *Que assi jurare.* Defertur ergo juramentum contra dolosum, ut hic habes: & adde quæ dixi supra tit. 1. in *L. 18. in gloss. fin. ad fin.*

L E X VII.

Committitur dolus, si vendens aut pignorans unum metallum loco alterius pretiosioris ponit, aut aliud pro alio majoris valoris: seu bonum aurum, vel argentum ostendens, & conventionem facta, aliud pejus tradit: aut eandem rem duobus diversis temporibus pignorat, nisi res pignorata utrique debito sufficiat. Hoc dicit.

(1) *Fablaemos de algunos dellos.* Alios poterit reperire curiosus lector, ut in *L. si quis*, & in *L. cum quis*, & in *L. arbitrio*, §. de eo, & sequenti. & in aliis LL. ff. de dolo.

(2) *E fiziesse creer.* Hoc videtur esse, quod *L. 3. ff. de crimin. stellion.* §. 1. vers. *item si quis imposturam*, dicit, & videtur melius exemplum, quam illud quod Glossa ibi ponit, & quam illud, quod Bartolus ibi assignat. Dicit enim Glossa, *imposturam fecerit*, id est, bonis viris mendacia imponit; quam positionem non tenet ibi Bartolus, quia tunc non deficeret titulus criminis; teneretur enim injuriarum, quia infamandi alterius hoc causa fecit,

a aquel que la diesse, que era de otra mejor. Otrosi dezimos, que engaño faria todo ome que mostrasse buen oro, o buena plata, o otra cosa qualquier, para vender, e desque se ouiesse auenido con el comprador sobre el precio della, la cambiasse a sabiendas, dandole otra peor que aquella que auia (3) mostrado, o vendido. Esse mesmo engaño faria, quien quier que mostrasse alguna cosa buena, queriendola empeñar a otro, si la cambiasse otrosi a sabiendas, dando en lugar de aquella otra peor (4). Otrosi faria engaño, el que empeñasse alguna cosa a algun ome, e despues desso empeñasse aquella cosa mesma a otro (5), faziendo creer que aquella cosa non la auia empeñada; o si se callasse, e non apercibiesse al postrimero, como la auia obligada al otro, si la cosa non valiesse tanto, que cumpliesse a ambos (6) lo que dieron sobre ella; pero si cumpliesse, non seria engaño.

L E Y VIII.

Del engaño que fazen los reuendedores, mezclando con aquellas cosas que venden, otras peores que les semejan.

TRabajanse algunos omes mercadores de ganar algo engañosamente. E esto es, como si algund ome que ha de vender grana, o ciuera, o lana, o otra

CO-

L. item apud Labeonem, §. ait Prætor, ff. de injur. dicit ergo aliter Bartolus exponendam illam litteram, scilicet *imposturam facit*, id est, imposuit pretium alicujus rei; nam ibat in plateam & promittebat de frumento plus debito, ut alii sic emerent, vel in aliqua promissione promisit plus debito in alterius detrimento; & est notanda expositio, & exemplum menti tenendum, de quo dixi in *L. penult. tit. 26. 2. Partit.* Lex ista Partitarum exponit aliter, ut hic vides, scilicet *imposturam fecerit*, id est, falso suaserit, quod vendit vel pignori dedit esse aurum vel argentum, cum non esset, nisi stagnum, vel aliud æs, & sic alium decepit imposturam talem faciendo, vel similem; committit enim iste crimen stellionatus, ut in *dict. L. 3. & in L. 1. §. 1. ff. de pignor. action.* ex qua lege ista sumpsit hoc exemplum, & ita *dict. L. 3. ff. de crimin. stellion.* intellexisse videtur Oldraudus consil. 74. in fin.

(3) *Que aquella que auia.* Concordat cum *dict. L. 3. ff. de crimin. stellion.* §. 1. in vers. *sed & si quis merces supposuerit*, cum gloss. ibi, & cum *L. 1. in princ. ff. de pignor. action.*

(4) *Otra peor.* Concordat cum *dict. L. 3. §. 1. cum gloss. ibi, ff. de crimin. stellion.* ibi: *vel obligatas averterit.*

(5) *A otro.* Concordat cum *dict. L. 3. §. 1. vers. maxime, ff. de crimin. stellion.*

(6) *Que cumpliesse a ambos.* Adde *L. si quis, in princ. ff. de pign. action.* & Gloss. in *dict. L. 3. in verbo vel permutaverit.*

L E X VIII.

Mercator in facie sacci meliorem mercem ostendens, quasi totus sit plenus tali, cum sit peior inferius: aut vinum, oleum, aut mel, vel alia tanquam pura cum aliis deterioribus juncta distrahendo: seu annulum deauratum pro puro auro, aut crystallum vel vitrum pro lapide pretioso vendens, est dolosus, & tenetur hac actione. Hoc dicit.

cosa qualquier, semejante destas, que esta en algun saco, o espuerta, e despues toma otra cosa semejante, e metela de suso, para fazer muestra (1) de aquella cosa que vende, lo mejor, e de yuso de aquello mete otra cosa peor, de aquella natura, que lo que parece de suso que vende, faziendo creer al comprador, que tal cosa es lo que esta de yuso, como lo que parece de suso. Otrosi dezimos, que engaño fazen los que venden el vino, o el olio, o cera, o miel, o las otras cosas semejantes, quando mezclan (2) en aquella cosa que venden, alguna otra que valia menos, faziendo creyente (3) a los que las compran, que es puro, limpio, e bueno. E aun fazen engaño los orebzes lapidarios, que venden las sortijas que son de laton, o de plata, doradas, diziendo que son de oro (4): e otrosi venden los dobletes de cristal, e las piedras contrahechas de vidrio, por piedras preciosas (5).

LEY IX.

Del engaño que fazen los baratadores, mostrando que han algo, e non lo han.

BAratadores, e engañadores ay algunos omes, de manera, que quieren fazer muestra a los omes, que han algo; e toman sacos, o bolsas (1), o arcas cerradas, e llenas de arena, o de piedra, o de otra cosa semejante, e ponen de suso, para fazer muestra, dineros de oro, o de plata, o de otra moneda; e encomiendanlos, o danlos en guarda, en la Sacristania de alguna Iglesia, o en casa de algun ome bueno, faziendoles entender, que es tesoro aquello que les dan en condesijo; e con este

engaño toman dineros prestados, e sacan otras malas baratas, e fazen manlieues, faziendo creer a los omes, que faran pago, de aquello que dieron assi a guardar: e aun quando non pueden engañar a los omes en esta manera, van a aquellos a quien dieron a guardar los sacos, o las bolsas sobredichas, e demandangelas; e quando las reciben dellos, abrenlas, e quexanse dellos, diziendo que la maldad, e el engaño, que ellos fazen, que lo fizieron aquellos a quien lo dieron en guarda, e afrentanlos por ello, e demandanles que gelo pechen.

LEY X.

De los engaños que fazen los omes en los juegos, metiendo y dados falsos; o que bueluen pelea a sabiendas en las ferias, o en los mercados, por furtar algo.

JVegos engañosos fazen a las vegadas omes y ha, con que engañan a los moços, e a los omes necios de las Aldeas; assi como quando juegan a la correhuela (1) con ellos, o con dados falsos, o en otra manera semejante destas, e fazen a los omes engaño. E otros y ha, que traen serpientes (2), e echanlas a so ora ante las gentes en los mercados, o en las ferias, e fazen espantar con ellas las mugeres, e los omes, de manera que les fazen desamparar sus mercadurias; e traen sus ladrones consigo, que entre tanto que estan catando los omes aquellas serpientes, que furten las sus cosas. Otrosi otros y ha, que a sabiendas fazen semejanças, que pelean, e sacan cuchillos vnos contra otros; e arrebatanse los omes, e las mugeres, de

LEY IX.

Baratarii, & dolosi dicuntur, & tenentur actione de dolo, qui bursas aut arcas clausas deponunt, aut pignorant quasi plenæ sint pecunia, auro vel argento, seu rebus pretiosis, quamvis simulent se deposuisse quæ dicunt, & conquerantur velut decepti de depositariis prædictarum rerum. Hoc dicit.

(1) Sacos, o bolsas. Notabilis expositio & exemplum juxta *L. saccularii, in princ. ff. de extraordin. crimin.*

LEY X.

Dolus etiam committitur in ludis, decipiendo cum taxillis falsis aliis. Item qui serpentes projiciunt in mercatis, ut homines ab eis fugiant, & derelinquant merces, ut latrones consocii eorum eas furentur. Item qui fingunt rixas & evaginant gladios, ut stantes incauti fiant, & rapiant aut furentur per consocios fraudis res eorum. Item qui panem calidum immergunt in aceto, & exsiccant postea, & coram idiotis in aquam immittunt, ut rubicunda fiat, & dicunt converti aquam in vinum, simulantes sanctitatem, ut hospitia inveniant, & locum furandi credentes eos sanctos viros. Hoc dicit.

(1) Juegan a la correhuela. Istos dicit Glossa referendo Azon. joculariores, in *L. saccularii, in princ. ff. de extraordin. crimin.* & sunt elegantia exempla.

(2) Serpientes. Concordat cum *L. fin. ff. de extraordin. crimin.*

(1) Para fazer muestra. Concordat cum *L. saccularii, in princ. secundum ultimam expositionem Glossæ ibi, ff. de extraordin. crimin.*

(2) Mezcla. Concordat cum *L. 3. §. 1. ibi: vel si corruperit, ff. de crimin. stellion. & facit dict. L. saccularii, in princ.*

(3) Faziendo creyente. Si tamen frumentum corruptum misceretur cum incorrupto, & ita venderetur, cum sit apparens, non esset illicitum, *L. 1. & ibi Joan. de Plat. C. de cond. in pub. horre. lib. 10. & adde quæ dixi in L. 4. tit. 7. supra ead. Partit.*

(4) Que son de oro. Adde *L. proximam, in princ. supra eod. & dict. L. 3. ff. de crimin. stellion.*

(5) Por piedras preciosas. Et mirandum est de cæcitate istorum, qui magno pretio emunt istos lapides, cum ita fallantur, & falli possunt; & dicit Isidorus 16. lib. *Ety-mologiarum, cap. 14. ad fin.* quod in quibusdam gemmarum generibus veras à falsis discernere magna difficultas est, quippe cum inventum sit, ex vero genere alterius in alia transducere, ut sardonites quæ ternis glutinantur gemmis, ita ut deprehendi non possint; fingunt enim eas ex diverso genere nigro, candido minioque colore; nam & pro lapide pretiosissimo smaradgo, quidam vitrum arte inficiunt, & fallit oculos subdole quædam falsa viriditas, quoadusque non est qui probet simulatum, & arguat sic, & alia alio atque alio modo, neque enim est sine fraude ulla vita mortalium; hæc Isidorus.

manera, que les fazen desamparar sus mercadurias; e los compañeros que andan con ellos, que son de su fabla, sabidores de aquel engaño, furtan, e roban muchas cosas, a los omes que se aciertan en aquel lugar. E aun y ha otros, que toman el pan caliente reziente, e metenlo todo entero en el mas bermejo vinagre que fallan, e de si ponenlo a secar; e quando es bien seco, van a las Aldeas, e fazen muestra a los omes, que son Religiosos, e Santos, e meten de aquel pan en el agua ante los necios, e tornase de la bermejura del vinagre bermeja, e fazen creer con este engaño a los omes, que el agua se torna vino con la virtud dellos: e embeuecenlos de manera, que les dan muchas cosas, e a las vegadas fianse en ellos, cuydando que son Santos, e buenos, e lleuanlos a sus casas; e furtanles todo quanto les pueden furtar.

L E Y XI.

De otros engaños que fazen los omes entre si, e los personeros, e los abogados.

ENagenar queriendo vn ome a otro cosa suya, si otro alguno, queriendole estoruar, le mueue pleyto (1) maliciosamente sobre ella, por le embargar que la non pueda vender, faze engaño, e maldad, en embargar al otro maliciosamente, que non faga de lo suyo lo que quisiere. Otrosi dezimos que faze engaño, el que embarga al otro, que non aya la cosa que con derecho puede auer. E esto seria (2), como si vn ome mouiesse pleyto a otro sobre alguna cosa en que ouiesse derecho, e que deuia ser suya, e viniessse otro tercero maliciosamente, diziendo que la demandasse a el, ca el la tenia; porque entré tanto que ellos pleyteassen sobre aquella cosa, que la ganasse el otro, que la tenia,

L E X XI.

Committit dolum qui movet litem alienare volenti, ut impediat eum alienare. Item qui se obtulit liti contra alium super re petita, animo impediendi agentem, ut præscriptionem compleat reus. Item criminosus falsum accusatorem subjiciens, qui testes crimen non probantes adducit, ut absolveretur de crimine, & exceptionem rei judicatæ sic contra verum accusatorem proponeret. Item committit dolum & insimul falsitatem cum proditiõne qui in lite coludit cum adversario illius cujus partibus favet. Hoc dicit.

(1) *Mueue pleyto.* Sumpta est ex *L. rei quam*, ff. de dolo, & est pulcher & notabilis casus ille, secundum Alberic. & Baldum ibi, contra impediendos alienationem, faciendõ rem litigiosam in fraudem.

(2) *Esto seria.* Concordat cum *L. penult.* ff. eod. & illam legem dicit singularem, & mirabilem Baldus contra eos qui se opponunt processibus perperam, & adde *L.*

por tiempo, a quien la començara a demandar primeramente. E en otra manera (3) fazen engaño, e maldad, los omes en los pleytos; e esto seria, como si algun ome ouiesse fecho algun yerro, de que se temiesse que lo acusarian, e fablasse con alguno engañosamente, que lo acusasse sobre el, de manera, que desdeque lo ouiesse acusado, aduxiesse tales testigos, que non se prouasse el yerro, e que lo diessen por quito de la acusacion; porque ouiesse razon para defenderse, por tal engaño como este, si otro lo quisiessse acusar despues sobre aquel yerro, diziendo contra el, que non le deuia responder, porque ya fuera acusado sobre aquel yerro mesmo, e que non gelo pudieran prouar, e fuera dado por quito. Otrosi faze el abogado (4) engaño muy grande, o el personero, o el mandadero de otro, que en el pleyto que es començado, anda engañosamente ayudando a los aduersarios, e destorquando la parte a que deuia ayudar; e en tal engaño como este es buelta falsedad, que ha en si ramo de traycion.

L E Y XII.

Que pena merecen los que fazen los engaños.

PORQUE los engaños, de que fablamos en las leyes deste titulo, non son yguales, nin los omes que los fazen, o los que los reciben, non son de vna manera, porende non podemos poner pena cierta en los escarmientos, que deuen recibir los que los fazen. E porende mandamos, que todo Judgador que ouiere a dar sentencia de pena (1) de escarmiento, sobre qualquier de los engaños sobredichos en las leyes deste titulo, o de otros semejantes destos, que sea apercebido en catar qual ome es el que fizo el engaño, e el que lo recibio; e otrosi, qual es el engaño, e en que tiempo

arbitrio, §. dolo, ff. eod.

(3) *En otra manera.* Concordat cum *L. 1.* & *L. prævaricationis*, ff. de prævaricat. notat Gloss. in *L. si cui*, §. iisdem, ff. de accusat. & adde *L. 20. tit. 22. Part. 3.*

(4) *El Abogado.* Adde dict. *L. prævaricationis*, & *L. 1. ff. de prævaricat.* & *L. fin. tit. 5. Partit. 3.* & quæ ibi dixi.

L E X XII.

In actione de dolo, poena criminalis est arbitraria propter diversitatem fraudum, & deceptionum; informare tamen iudex debet arbitrium suum ex qualitate decipientis & decepti, & ex re & tempore, in qua fuit factus dolus: & secundum prædictas qualitates poenam fisco applicandam contra dolosum debet statuere. Hoc dicit.

(1) *De pena.* Nam ubicumque potest agi civiliter de dolo, ibidem potest agi criminaliter crimine stellionatus, *L. 3.* & ibi Gloss. ff. de crimin. stellion.

po fue fecho ; e todas estas cosas catadas, deue poner pena de escarmiento , o de pecho para la Camara del Rey , al engañador , qual entendiere que la merescce , segun su aluedrio (2).

TITULO XVII.

De los Adulterios.

Leyes
del ti-
tul. 20.
lib. 8.
Recop.

VNO de los mayores errores (1) que los omes pueden fazer , es adulterio , de que non se les leuanta tan solamente daño , mas aun desonrra. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los engaños , queremos aqui dezir en este de los Adulterios , que se fazen engañosamente. E mostraremos, que cosa es Adulterio. E donde tomo este nombre. E quien puede fazer acusacion sobre el , e a quales. E ante quien. E fasta quanto tiempo. E quales defensiones puede poner por si el acusado , para rematar el acusamiento. E como deuen los Judgadores llevar el pleyto adelan-

(2) Segun su aluedrio. Habet enim hoc crimen coertionem extraordinariam , L. 2. & 3. §. pœna , ff. de crimin. stellion.

TITULUS XVII.

De Adulteriis.

IN SUMMA.

(1) Vno de los mayores errores. Sic exorditur Azon C. eod. in sum. dicens , inter alia crimina est excellentius adulterium , & stuprum , & incestus , & lenocinium : omne enim peccatum , quodcumque fecerit homo , extra corpus est , qui autem fornicatur , in corpus suum peccat , dicit Apost. 1. Corinth. cap. 6. v. 18. Item ex adulterio omnia ferè crimina proficiscuntur , violentia , injuria , homicidium , perjurium , falsa testimonia ; inde est quòd propter enormitatem adulterii , non licet de eo transigere , L. transigere , C. de transact. & quid in omnibus criminibus adulterio grauius ? Cap. quid in omnibus , 32. quæst. 7. sed contra de cap. etsi Clerici , §. de adulteriis , de iudic. dic ut ibi per Abb. & alios , & vide Ambros. lib. de Abraham , cap. 2. cum dicit , unusquisque se castum præbeat , alienum non affectet thorum , neque latendi spe , aut faciendi impunitate alienam uxorem incestet , non incuria , aut stultitia provocetur mariti , aut longiori absentia , adest præsul conjugii Deus , quem nihil lateat , nullus evadat.

L E X I.

Adulterium est , cum conjugata , vel alterius sponsa scienter coire ; & dicitur adulterium ab alter , & thorum , quia adulter ad alterius thorum vadit , eo quòd uxor est thorus viri , & non econtra : mulier tamen non potest suum virum de adulterio accusare coram iudice seculari , licet possit alius de populo ; ipse tamen vir uxorem sic , quia per mulierem vir vituperatur , eo quia alter in ejus thorum recipitur , & quandoque partus alienus est hæres sibi , quod cessat cum vir adulterium committit ; secundum canones tamen potest ipsa maritum accusare. Hoc dicit.

(1) Es yerro. Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa , col. 1.

(2) O desposada. Etiam per verba de futuro , quia neque speciem matrimonii violare permittitur L. si uxor , §. Divus , ff. eod. in casu tamen L. 81. in Ordination. Taurinis , scilicet cum matrimonium esset nullum , vel aliàs non possit consistere ; videtur exigi , quòd sit sponsa de

te de la acusacion , pues que fue comenzado por demanda , e por respuesta. E que pena merecen los adulteros , despues que les fuere prouado.

L E Y I.

Que cosa es Adulterio , e onde tomo este nombre , e quien puede fazer acusacion sobre el , e a quales.

Adulterio es yerro (1) que ome faze a sabiendas , yaziendo con muger casada , o desposada (2) con otro. E tomo este nombre de dos palabras de latin , alterus & thorus , que quieren tanto dezir (3) , como ome que va , o fue al lecho de otro ; por quanto la muger es contada por lecho del marido con quien es ayuntada , e non el della. E porende dixeron los Sabios antiguos , que maguer el ome casado yoguiesse con otra muger que ouiesse marido , que non lo puede acusar su muger (4) ante el Juez seglar sobre esta razon ; como quier que cada vno del Pueblo (a quien non es defen-

præsentì , ut expressè habetur ibi , quidquid ibidem dicat in contrarium Michael à Cifuentes in gloss. & ad dictum §. Divus , qui videtur obstare , respondetur quòd loquitur de matrimonio putativo , quod patet cum dicit , quæ uxoris animo haberetur ; & sic de matrimonio de præsentì loquitur ; sed an stantibus sponsalibus de futuro , possit sponsus sponsam & adulterum accusare de adulterio jure mariti ? Videtur , quòd sic , per textum in dict. §. Divus : in contrarium facit L. propter violatam , C. eod. & dict. L. si uxor , §. si minor , ubi innuitur , quòd tunc accuset , quando sponsa jam uxor esse cœpit , non verò stantibus sponsalibus , quia cum tunc non sit uxor , non potest accusare jure mariti ; quod & videtur de mente Salic. in dict. L. propter violatam , col. 1. vers. ex ista tamen solutione , cum dicit , quòd sponsus stantibus sponsalibus non est privilegiatus , sed postea maritus factus ; contrarium crederem fortè de jure verius , imò quòd stantibus sponsalibus accusare possit , per textum in dict. §. Divus , & per L. item apud Labeonem , §. sponsum , ff. de injur. & est de mente Glossæ in dict. §. Divus , & tenuit Gloss. in cap. quemadmodum , de jurejur. in parte sponsam : si tamen cessavit spes matrimonii , ut quia sponsa post adulterium alii nupserit , & sic fregit sponsalia , aliud esset , ut in L. miles , §. quærebatur , ff. de adulteriis , & ad dictum §. si minor , respondetur , quòd ibi erat defectus ætatis ; & ad L. propter , quòd narratur contingentia facti , non juris ministerium ; & hoc loquendo juxta terminos juris communis , sed per LL. Fori , & L. de Alcalá , quæ est L. 1. tit. 15. lib. 8. Ordin. Regal. & per dictam L. Tauri , videtur quòd ad hoc ut possit accusari de adulterio , exigitur , quòd in quocunque casu sit sponsa de præsentì , ut incurrat poenas legis Fori , de quibus in L. 1. tit. 7. lib. 4. For. LL. & benè facit L. 2. cum glossa ibi , ejusd. tit. & ideo lex Taurina exigit sponsalia per verba de præsentì , & etiam dicta L. Ordinamenti : & vide Gloss. in cap. si verò , el 1. de sentent. excomm. & ibi Abb. & adde ad ista quæ tradit Didacus à Covarruvias in suo Epitome matrimoniali , 1. parte , cap. 1. num. 6. 7. 8. & 9. quem post hæc scripta vidi : & de jure communi durum est respondere ad dictum §. Divus , qui intelligatur accusando de adulterio , non verò agendo injuriarum.

(3) Quiere tanto dezir. Adde cap. lex illa , 36. quæst. 1.

(4) Su muger. Concordat cum L. 1. C. eod. quæ canonizata est in §. 1. vers. publico , sub cap. 10. 32. quæst. 1. & adde L. 13. tit. 9. Partit. 4.

fendido por las leyes deste nuestro libro) lo puede fazer. E esto tuuieron por derecho, por muchas razones. La primera, porque del adulterio que faze el varon con otra muger, non nace daño, nin desonrra, a la suya (5). La otra, porque del adulterio que faze su muger con otro, finca el marido desonrrado, recibiendo la muger a otro en su lecho; e demas, porque del adulterio della puede venir al marido gran daño. Ca si se empenasse de aquel con quien fizo el adulterio, vernia el fijo estraño (6) heredero en vno con los sus fijos; lo que non auernia a la muger del adulterio que el marido fiziesse con otra: e porende, pues que los daños, e las desonrras, no son yguales, guisada cosa es, que el marido aya esta mejoría, e pueda acusar a su muger del adulterio, si lo fiziere, e ella non a el; e esto fue establecido por las leyes antiguas, como quier que segund el juyzio de Santa Yglesia (7) non sería assi.

(5) *Nin desonrra a la suya.* Videtur ex hac lege quod non possit stare dictum Baldi in dict. L. 1. C. eod. cum dixit, quod licet non possit uxor accusare maritum ad poenam adulterii; tamen poterit eum accusare ex capite injuriarum, quia verum est, quod injuriam patitur, cum matrimonium violatur; nam ut hic vides, uxor non patitur ex hoc injuriam, & sic non poterit agere injuriarum, quod & voluit Gloss. in dict. L. 1. vel intellige dictum Baldi, quod non velit quod agere possit actione injuriarum vel accusatione tali, sed quod agere possit ad separationem thori, ut dotem recipiat, & sic civiliter; non enim est injuria violati thori & dubie prolis, ut agere possit criminaliter: negari tamen non potest, quin injuriam patiatur ex hoc uxor, & sic ei permittitur agere civiliter. Baldus tamen ubi supra non patitur hunc intellectum, loquitur enim de criminali punitione, & sic videtur quod dictum Baldi non possit stare, & adde Abb. in cap. tue, de procurat. ad fin. Poterit etiam uxor per judicem ecclesiasticum compellere maritum ad dimittendam concubinam, secundum Paul. de Cast. in L. ex ea parte, §. mulier, ff. de verb. oblig. ubi bonus textus quod potest maritus se obligare uxori ad poenam, si tenuerit concubinam, quia interest uxoris, quod non teneat, & intendit ad conservandum bonos mores: imò & dicit ibi Paul. quod etiam judex secularis posset compellere remediis secularibus, cum ad ejus officium pertineat, ut homines honestè vivant; adde L. 1. C. de concubinis, ubi habetur quod non licet marito habere concubinam, ubi Salicetus dicit, quod in hoc Imperator favit uxoribus. Dicit etiam Salicet. in dict. L. 1. C. de adulter. colum. 2. vers. nunc pro materia amplianda, quod si maritus commisisset adulterium cum uxore filii suæ uxoris, quem habuit ex alio marito, vel cum uxore fratris, vel nepotis hujus mulieris, quod tunc uxor poterit maritum accusare, quia tunc prosequitur suorum injuriam, igitur est admittenda, L. 1. ff. de accusat. L. qui de crimine, C. qui accus. non poss. & intellige, non ut agat de adulterio, sed aliàs prosequens suorum injuriam.

(6) *Vernia el fijo estraño.* Hæc est potissima ratio, ut tradit Alberic. in dict. L. 1. C. de adulter. quia alienus, & sordidus possit marito succedere, L. super statu, C. de quæstion. Item ex complexu viri ipse solus afficitur, ex complexu uxoris etiam filii afficiuntur.

(7) *Juyzio de Santa Yglesia.* Vide supra 4. Partit. tit. 9. L. 13.

L E X II.

Vir potest uxorem suam accusare de adulterio; sed alius eo accusare volente, non admittitur matrimonio durante. Si verò ipse est negligens, potest accusare pater uxo-

L E Y II.

Quien puede acusar a la muger de adulterio, teniendola el marido en su casa.

MVger casada faziendo adulterio, mientras que el marido la tuuiese por su muger, e que el casamiento non fuesse partido, non la puede ninguno (1) acusar, si non su marido, o su padre della, o su hermano, o su tio, hermano de su padre, o de su madre; porque non deue ser denostado el casamiento de tal muger por acusacion de ome estraño, pues que el marido, e los otros parientes sobredichos della, quieren sufrir, e callar su desonrra; e sobre todos estos el marido ha mayor poder (2), e deue ser primero recebido a fazer la acusacion de su muger, queriendola el acusar. Pero si el marido fuesse tan negligente (3) que la non quisiesse acusar, e ella fuesse tan porfiosa en la maldad, que se tornasse aun a fazer el adulterio, estonce la podria

ris; quo cessante, frater, patruus, aut avunculus mulieris eam potest accusare. Hoc dicit.

(1) *Ninguno.* Concordat cum L. quamvis, la 2. C. de adulter. & reprobatur opinionem glossæ 4. ibi, & sequitur opinionem Jacob. Butr. & Ricar. Malum, quem refert Salicetus in 1. oppos. & Angelus tenet eam: & tene menti, quia communiter Doctores tenebant opinionem Glossæ, prout dicit Baldus ibi, & adde quod dixi in L. 2. tit. 9. Partit. 4.

(2) *El marido ha mayor poder.* Concordat cum dict. L. quamvis, & L. 2. §. si simul, ff. eod.

(3) *Tan negligente.* Hodie verò per L. 3. tit. 7. lib. 4. For. LL. etiam data tali negligentia, non alius quam maritus posset adulteram accusare, ut ibi perpendit Montalvus, & ita practicatur, & facit cap. sicut alterius, 7. quæst. 1. Quid tamen si esset adulterium cum incestu? Videtur, quod tunc noluntas, vel remissio non obsit accusare volentibus, argumento ejus quod notat Bart. Paul. Alexand. & Jason. in L. 2. in princ. ff. de verb. oblig. cum regulariter sub simplicibus non contineantur mixta, facit optimus textus in L. vim passam, §. prescriptione, ff. de adulter. sed an per illam legem excludatur etiam judex volens inquisitionem formare super adulterio? Potest enim de jure hoc fieri, ut in L. 2. §. si publico, ubi Gloss. & Bart. ff. de adulter. & videbatur quod sic, nam si contrarium diceretur, esset quid durum & absurdum, & aperire viam libidini contra L. lex Anastasii, C. de natur. liber. ubi Bald. in L. jubemus, & L. non debet esse occasio delinquendi, L. 2. & ibi Bald. C. de indicta vid. toll. unde statuta in se favorabilia delinquentibus sunt odiosa legi, & naturæ, & sacris moribus, & non possunt à Principe confirmari; Baldus in cap. ad nostram, de probation. Jason. in L. centesimis, §. fin. col. penult. ff. de verbor. obligat. In contrarium tamen videtur, quod habetur in volumine Pragmaticarum, in quadam pragmatica Regum Catholicorum, ubi cavetur, quod nulla mulier conjugata possit puniri per judicem inquirentem, etiam tanquam contra clerici concubinam; neque contra talem possit procedi in iudicio, neque extra iudicium, nisi maritus eam accusare voluerit; licet pragmatica illa aliquatenus sit limitata per aliam post ab eisdem Regibus editam in Villa de Madrid. Item quia quando lex vel statutum prohibet generaliter accusationem, videtur etiam prohibere inquisitionem, L. non solum, §. quamquam, ff. de injur. & ibi Bart. & tradit Bald. & Salic. in L. falsi, C. ad leg. Cornel. de fals. unde cum omnes præter maritum excludantur ab accusatione adulterii, excludi videtur etiam judex inquirens. An autem iudices expurgando Provinciam malis hominibus, possint expellere uxores adulteras, saltem quando sunt publicæ, jux-

Leyes
2. y 3.
tit. 19.
lib. 8.
Recop.
Ley 2.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

dria acusar el padre, e si el padre non lo quiesse fazer, puedela acusar vno de los otros parientes sobredichos della; mas los otros del Pueblo non lo pueden fazer, por las razones sobredichas (4).

L E Y III.

Como puede ser acusada la muger de adulterio, despues que fuere partida de su marido por juyzio de Santa Iglesia.

Ley 4.
tit. 20.
lib. 8.
ecop.
Ley 2.
idem.

CVydarian algunos, que despues que el casamiento fuesse partido por juyzio de Santa Iglesia, que non podria el marido acusar a la muger del adulterio que ouiesse fecho quando biuiesse con ella. E porende dezimos, que non es assi (1). Ca bien la puede el acusar, para le fazer dar pena de adulterio, desde el dia que el fue partido della por juyzio, fasta sesenta dias (2). E dezimos, que non se

juxta id quod habetur in *L. congruit*, ff. de offic. præsidiis, & juxta illud quod tradit Bald. in *L. 2. C. de summa Trinit. & Fide Cath.* quòd quando est timor infectionis propter vitium alicujus, potest expelli quis de civitate, ne alios contaminet, sicut & lex dicit, quòd lenones expellantur de civitate, ne foeminas contaminent in *authentic. de lenonibus*, in §. fin. & juxta illud Ovidii: *morbida facta pecus totum corrumpit ovile*, & quod tradit additionator Baldi in dict. *L. 2.* quòd mulier malæ famæ ejiciatur de vicinia, ne alias inficiat, vel infamet; & quod habetur & notatur in *L. si conpenerit*, ff. pro socio. Cogita, quia credo, quòd in practica non posset obtineri, ut isto modo citra accusationem mariti de adulterio uxores punirentur, seu de populo ejicerentur, vel vicinia, & scandalosa esset talis practica, neque debet tali via concedi, quòd alias denegatur, *L. fin. C. de usu rei judic.* Sed quero intra quantum tempus maritus, cui solum competit hoc jus accusandi, debeat accusare uxorem adulteram constante matrimonio? Dic quòd intra sex menses utiles, ut in *L. si maritus sit*, & *L. mariti*, §. sex mensium, ff. ad leg. Jul. de adulter. ita quòd quinquennium à die commissi criminis isti sex menses utiles non excedant, ut ibi habetur, & in *L. adulter*, C. eod. qui de jure antiquo currebant à die divortii, cum antea maritus non posset accusare; hodiè verò, quia potest ut hic, & in *authent. sed novo jure*, C. eod. currunt à die scientiæ criminis, secundum Salic. in *L. jure mariti*, colum. 2. vers. juxta quero, C. eodem.

(4) *Las razones sobredichas.* Ne liceat scilicet universis fœdare connubia, quorum honoris conservationi lex studet ad posse, *L. denuntiasset*, §. queritur, ff. eod. & maximè ne bene concordantia matrimonia dirimantur, *L. reprehendenda*, C. de institut. & substit.

L E X III.

Pater adulteræ, vel vir potest eam accusare intra sexaginta dies utiles à die divortii judicio ecclesiæ facti, sine metu pœnæ talionis; & eis non accusantibus, quilibet de populo intra quatuor menses utiles cum talionis pœna; mortuo autem viro potest quilibet eam accusare intra sex menses à die commissi adulterii numerandos, & non ultra, cum talione: durante autem matrimonio, viro aut aliq accusante non probante, est locus talionis pœnæ, si malitiosè perpendatur accusationem fore institutam injustè. Hoc dicit.

(1) *Que non es assi.* Imo de jure ff. & C. maritus non poterat accusare constante matrimonio, sed facto divortio, ut in *L. crimen*, & in *authent. sed novo jure*, C. eod. de jure novo authenticarum, & istarum LL. Partitarum, potest etiam eo constante, ut suprà *L. proxima*, & dict. *authent. sed novo jure*.

(2) *Fasta sesenta dias.* Concordat cum *L. si maritus sit*, §. si negaverit, & *L. mariti*, §. ex mensium, vers. Tom. III.

deuen contar ningunos de los dias (3) en que los Judgadores non han poder de judgar; nin otrosi non deuen ser contados entre ellos, los dias en que el marido non pudo esto fazer, por algund embargo derecho que ouo, de aquellos por que los omes se deuen escusar quando son emplazados, si non se vienen al emplazamiento. E si por aventura el marido non prouare el adulterio fasta el dia en que se cumpliesen los sesenta dias sobredichos, non cae porende en pena ninguna (4). Esso mesmo dezimos que seria, si el marido non la acusasse fasta los sesenta dias, e la acusasse su padre (5) mesmo della. E si acaeciesse, que el marido, nin el padre, non la acusassen en los sesenta dias de suso dichos, dezimos, que la pueden aun acusar despues ellos, o cada vno del Pueblo (6) fasta quatro meses (7), que sean contados en la manera, que diximos de suso, que se deuen con-

præterea, ff. eod. & C. eod. *L. jure mariti*.

(3) *De los dias.* Adde dict. *L. jure mariti*, & *L. miles*, §. sexaginta, ff. eod.

(4) *En pena ninguna.* Concordat cum *L. quamvis*, C. eod. & *L. is cuius*, §. fin. ff. eod. & adverte ad istam legem cum dicit: *non probare el adulterio fasta el dia que se cumplen los sesenta dias*, nam videtur innuere, quòd teneatur probare infra hos sexaginta dies, & quòd licet postea probet, non excusetur à metu calumniæ: sed dic, quòd non vult hoc littera ista, sed vult quòd si transactis istis diebus processu adhuc durante non probet, quòd tunc tenebitur de præsumpta calumnia; & sic per istam legem decideret quæstio quam movet Salicetus in dict. *L. jure mariti*, in fin. C. eod. ubi quærit, si maritus porrexit accusationem intra sexaginta dies, quibus accusare potest jure mariti, sed non perficit, & ultra prosequitur, & finaliter non probavit; an de præsumpta calumnia teneatur inspecto fine causæ, an non teneatur inspecto temporis initio: & primò arguit, quòd finis spectetur tamquam potentius agens, si dolus in protrahendo non sit commissus, *L. 3. §. 1. ff. de minor. L. si filius*, in fin. ff. ad Macedon. *L. quidam cum filium*, §. fin. ff. de verbor. obligat. in contrarium dicit facere, ut principium potentius agat, & sic sit spectandum, tamquam finis trahat necessariam consequentiam ad principium, dicta *L. 3. §. scio*, *L. si mulier*, ff. ad Vellejan. & melius *L. qui cum major*, §. 1. ff. de bonis libert. per quem §. dicit colligi solutionem hujus quæstionis, & ita residet Salicetus. Ista lex Partitarum facit, quòd postea non probante, non excusetur: tu cogita.

(5) *Su padre.* Habet enim hoc privilegium etiam pater de jure antiquo, & esset de jure isto Partitarum, ut accuset intra sexaginta dies sine metu præsumptæ calumpniæ, sicut & maritus, ut tradit Gloss. in dict. *L. is cuius*, §. fin. ff. eod. & probatur ibi, & in §. ex Senatuseonsultio, ejusd. *L.* & ut hic vides tam patri, quam marito currebant simul isti sexaginta dies utiles, de quo vide per Azon. *C. eod. in summa*, col. 2. & Salicetum in dict. *L. jure mariti*, colum. 2. vers. quero 4.

(6) *Cada vno del Pueblo.* Nota, quòd soluto matrimonio facto divortio per sententiam judicis ecclesiastici, admittuntur extranei ad accusandum adulteram; cujus contrarium tenet Gloss. in *L. quamvis*, la 2. C. eod. in verbo *fœdare*, quam approbant ibi Baldus, & Salicetus; quia adhuc videtur fœdari præcedens matrimonium, fortè propter prolem susceptam, ut dicit ibi Baldus: & hoc procederet hodie stante lege Fori, soli marito dante accusationem de jure istius regni, & in hoc non haberet locum lex ista Partitarum.

(7) *Fasta quatro meses.* Adde dict. *L. jure mariti*, & *L. si maritus prævenit*, §. extraneis, ff. eod. neque tenebitur intra hos menses perficere accusationem, ut notat Glossa in *L. mariti*, §. hoc quinquennium, ff. eod. Salic. in dict. *L. jure mariti*, vers. quero 3.

contar los sesenta dias. Otrosi dezimos, que si alguna muger fiziesse adulterio, e en vida del marido non fuesse acusada del, que la pueden acusar despues de la muerte de su marido (8) fasta seys meses, que comiencen a ser contados en aquel dia que ella fizo el adulterio. E si fasta estos seys meses (9) non la acusassen, dende en adelante non podrian. Pero qualquier dellos que la acusasse en estos seys meses sobredichos, tenuto es de prouar el adulterio; e si non lo prouare (10), deue auer aquella pena mesma que ella auria, si la fuesse prouado. Mas si el marido, o otro estraño (11), acusasse a su muger de adulterio delante del Juez seglar, non seyendo departido el casamiento por juyzio de Santa Iglesia, si non prouare lo que dize, e entendiere el Juez que el acusador se mueue ma-

liciosamente (12) a fazer la acusacion contra la muger, deue auer aquella pena que auria ella, si le fuesse prouado el adulterio.

LEY IV.

Ante quien, e fasta quanto tiempo, puede ser fecha la acusacion del adulterio.

Delante del Juez seglar que ha poderio de apremiar el acusado, puede ser fecha la acusacion del adulterio (1), desde el dia en que fue fecho este pecado fasta cinco años (2); e dende en adelante non podria ser fecha acusacion sobre el, fueras ende, si el adulterio fuese fecho por fuerça (3). Ca estonce, bien podria ser ende acusado el que lo fizo, fas-

(8) *Despues de la muerte de su marido.* Adde *L. nuptam*, alias incipit, *nupturam*, & *L. si maritus sit*, §. *penult.* ff. *eod.* & ut hic vides, potest vidua accusari de adulterio intra sex menses computandos à die commissi criminis; quod etiam de jure communi planum est in ea, quæ vidua remansit; si verò nupsit post mortem mariti, non declarant Glossæ, à quo tempore currant. Salicetus verò in *L. adulter*, C. *eod.* dicit, quòd idem tunc dicendum ac si divortio solum esset matrimonium; sed per legem istam videtur indistinctè dicendum currere sex menses à die commissi criminis. Sed an licebit hæredi mariti, ut hæredi, adulteram accusare, maxime ad dotem perdendam? Dic, quòd non, sive maritus sciverit, & non fuit conquestus, sive ignoraverit, neque poterit agere, vel excipere de adulterio etiam ad finem, ut perdat dotem, *L. rei judicata*, §. 1. vers. *morum*, ff. *solut. matrim.* & ibi Bald. Angel. Raphael, & Imola; tendit enim istud, ut dicit ibi Baldus, ad vindictam; ergo talis actio, licet maritus ignoraverit sibi competere, non transit ad ejus hæredes, *L. cum emancipati*, §. *emancipatis*, ff. *de collat. bonor.* & tradit Angelus Aret. in suo tract. *malefic.* in parte *che me ay adulterato*, col. 3. In hoc tamen, quando maritus ignoravit, Ludovicus Roman. tenuit contrarium in dict. *L. rei judicata*, imò quòd hæres possit de adulterio excipere ad perdendam dotem; & ibi Alexand. adducit ad hoc auctoritatem Joan. And. & subdit, quòd in practica potius servaretur hoc, quàm quod dicit Baldus, & quòd etiam in puncto juris sit verius, vide ibi per eum, & per Salicet. in *L. fin.* C. *de adulter.* Adverte etiam, quia hodie stante lege Fori, de qua dixi suprà, etiam mortuo marito non posset ejus uxor ab alio accusari de adulterio, sicut neque posset facto divortio per sententiam ecclesiæ, ut dixi suprà *eod. L. in gloss. super parte cada uno del Pueblo*, & eisdem rationibus: & quia per dictam legem hoc erimen jam non publicum, sed privatum in hoc dici debet, & procederet sive maritus sciverit, sive ignoraverit adulterium in vita.

(9) *Fasta estos seys meses.* Adde *L. mariti*, §. *sex mensium*, & ibi Gloss. ff. *eod.* & pro intelligentia totius materiæ concludit, secundum Angelum ibi, quod ad accusandum adulterum datur quinquennium continuum, *L. quinquennium*, ff. *eod.* & licet sit continuum in progressu, à principio est utile, Gloss. in dict. *L. quinquennium*; in isto autem quinquennio sunt sexaginta dies utiles, qui dantur patri pariter, & marito ad accusandum jure mariti, *L. miles*, §. *sexaginta*, ff. *eod.* & in quo consistat istud jus mariti habetur in *L. 2.* §. *si simul*, ff. *eod.* ad accusandum autem mulierem & adulterum dantur sex menses utiles, ita tamen quòd non excedant quinquennium, ut habetur in dict. §. *sex mensium*, vers. *præterea*; primi autem duo menses dantur ad accusandum jure mariti, reliqui quatuor ad accusandum jure extranei, & incipiunt dicti sex menses ex die divortii, si mulier post divortium nupsit; sed si mulier in viduitate permansit, incipiunt ex die commissi criminis, ut in dict. §. *sex mensium*, & hic in ista lege Partitarum: & hoc procedit, quando divortio vel morte

mariti solum fuit matrimonium; si verò accusatio adulterii fiat eo constante, tunc est quinquennium à die commissi criminis, ut infrà *L. proxima*.

(10) *Si non lo prouare.* Adde *L. quamvis*, la 2. C. *eod.* & *L. is cuius*, §. *fin.* ff. *eod.* in gloss.

(11) *Otro estraño.* Pater, scilicet, vel frater, patruus, vel avunculus, de quibus suprà *eod.* in *L. 2.* & in *L. quamvis*, la 2. C. *eod.*

(12) *Maliciosamente.* Vult ista lex maritum, & patrem, & alios, de quibus suprà in *L. 2. hujus tit.* non teneri de præsumpta calumnia, sed de evidenti tantum, si ve accuset intra sexaginta dies, sive intra alios quatuor menses; cujus contrarium notant Glossa & Doctores in *L. jure mariti*, C. *eod.* & in *L. quamvis*, la 2. & videtur lex ista approbare opinionem Azon. cum dicit in *summa*, C. *eod.* col. 2. fortè & jure mariti admittuntur enumeratæ personæ, infrà *eod. L. quamvis*. Item intra sexaginta dies omnes Doctores fatentur, maritum excusari à præsumpta calumnia, post non, cum admittatur, ut extraneus, ut notat Bartolus post Gloss. in *L. is cuius*, §. *fin.* ff. *eod.* ista lex Partitarum loquitur indistinctè. Item approbatur hic opinio Jacobi But. de qua per Salicet. in *authent. sed novo jure*, C. *eod.* quòd maritus accusans constante matrimonio uxorem de adulterio, non teneatur, nisi de evidenti calumnia.

LEX IV.

Accusari potest reus istius criminis coram suo iudice: & potest adulter durante matrimonio intra quinque annos à die commissi adulterii accusari; sed si adulterium fuit per vim, accusabitur intra triginta annos. Hoc dicit.

(1) *Del adulterio.* Juxta LL. juris communis hic non deberet dicere *del adulterio*, sed *del adultero*, nam ita loquitur *L. adulter*, C. *eod.* ubi Glossa signat in hoc differentiam inter adulterum & adulteram, prout & facit Angelus in *L. mariti*, §. *sex mensium*, ff. *eod.* & dixi suprà, *L. proxima*, & pro hoc facit, quia *L. 2.* & 3. *supra*, *eod.* dixerant de accusatione adulteræ tantum, unde est verisimile hanc loqui de adultero tantum; nihilominus tamen credo, quod ista de qua hic cum dicit *de adulterio*, sit vera littera, & comprehendat accusationem tam adulteri, quàm adulteræ; quia cum per LL. ff. & C. mulier constante matrimonio non poterat accusari de adulterio, & supervenit jus authenticarum, & dicta *L. 2. Partitarum*, qua cavetur, ut possit etiam constante matrimonio accusari, & tamen non erat expressè decisum intra quantum tempus, lex ista Partitarum hoc decidit, ut sit quinquennium, juxta id quod habetur in *L. quinquennium*, ff. *eod.* & in dict. *L. adulter*.

(2) *Fasta cinco años.* A principio est hoc tempus utile, sed continuum in progressu, Gloss. in dict. *L. quinquennium*, ff. *eod.* dixi suprà in *L. proxima*.

(3) *Por fuerça.* Concordat cum *L. mariti*, §. *fin.* ff. *eod.* & cum Glossa in *L. adulter*, C. *eod.*

fasta treynta años (4). E este tiempo que diximos en esta ley, ha lugar quando el casamiento non fuesse departido por muerte del marido, nin por juyzio de Santa Iglesia; ca estonce, deuen ser guardados los tiempos que diximos en la ley ante desta.

L E Y V.

Como non faze adulterio el que yaze con muger casada, si non sabe que lo es.

YAziendo algun ome con muger casada, non lo sabiendo, nin cuydando que lo era (1), dezimos, que tal como este non deue ser acusado de adulterio; fueras ende, sil fuesse prouado que lo sabia: pero si la muger (2) lo fizo a sabiendas, deue porende recibir pena. Otrosi dezimos, que seyendo el marido de alguna muger catiuo, o yendo en romeria, o por otra razon a algun lugar extraño, si a la muger viniessen nuevas

(4) *Fasta treynta años.* Nota hic, quòd licet regulariter in omnibus ferè criminibus accusatio criminalis tollatur viginti annis, ut in *L. querela, C. de falsis*, ubi Glossa & communiter Doctores; tamen accusatio criminalis de adulterio commissio per vim durat perpetuo, id est, triginta annis; & hoc voluit etiam Gloss. in *L. fin. ff. ad leg. Pomp. de par. ric.* allegat *dict. L. mariti, §. fin. ff. de adulter.* de qua ista lex Partitarum sumpta est: alios casus vide per Gloss. in *dict. L. querela*, & in *dict. L. fin.* & vide in materia Joan. Franc. Balb. in *tractatu præscript. fol. 30. col. 3. & 4. & fol. sequenti.* videbis etiam Hippolytum à Marsiliis in *L. qui falsam, §. 1. ff. ad leg. Cornel. de fals. dicentem* sibi videri, quòd in atrocissimis delictis, ut est assassinatus, heresis, simoniæ, falsæ monetæ, læsæ majestatis & similium, non currat aliquod tempus accusandi, sed semper possit accusari delinquens; ibi poteris videre ejus motiva. Item de actione furti civili, vel prætoria, quòd durat triginta annis, vide in *§. 1. Institut. de per. pet. & tempor. action.* & per Angelum Aretin. in *tract. malefic. in parte & vestem celestem, col. penult.* & hoc propter odium tanti sceleris. Et quid si delictum fuit occultum, vel quid si reus post tempus confiteatur delictum? Vide per Angelum Aretin. in *tract. malefic. in parte inchoata & facta*, & ibi quid si maleficium habeat causam permanentem; quem etiam vide in *parte comparent dicti inquisiti*, ubi quid si non alleget præscriptionem. Vide etiam per Paul. de Cast. *consil. 17. 1. vol. incipit, potestas supra-scriptus.* Vide etiam per Bart. in *L. eum qui, §. in popularibus, ff. de jurejur.* de delictis habentibus causam permanentem. Vide etiam quæ in materia tradit Joan. de Plat. in *L. qui gravatos, C. de censib. & censitor. lib. 11.* & si actio principalis tollitur per negligentiam, eo ipso etiam tollitur in poenali, vide *L. fin. & ibi Bald. C. de his qui à non domin. manum.* adde etiam in materia Gloss. in *cap. admonere, in parte penitentia, 33. quæst. 2.* quam & allegat Balb. in *dict. suo tractat. præscript. in 1. limitation.*

L E X V.

Si quis cum nupta dormierit, non potest accusari, si solutam credebat, ipsa tamen sic, quia sciebat se nuptam; non tamen accusabitur mulier, quæ audito à fidedigno quòd ejus vir mortuus erat, cum non esset, contraxit cum alio. Hoc dicit.

(1) *Nin cuydando que lo era.* Si cognoscit eam sub colore matrimonii, planum est, ut in *L. uxor, C. de repud.* & notat Bart. in *L. si adulterium cum incestu, in princ. col. 2. ad fin. ff. de adulter.* & facit *cap. in lectum, 34. quæst. 2.* Si autem cognoscit eam sine figura matrimonii, & erat mulier, quæ meretricio more vivebat, & procedet etiam quod in ista lege habetur, juxta id quod habetur & Tom. III.

del, o mandado, que era muerto, e la persona que gelo dize fuesse ome de creer, si despues se casasse (3) ella con otro, maguer non fuesse muerto el marido primero, e tornasse a ella, non la podria acusar de adulterio; por quanto ella se caso, cuydando que lo podia fazer con derecho.

L E Y VI.

Como el guardador, o su fijo, deue auer pena de adulterio, si se casa alguno dellos con la huerfana que tuuiere en poder.

CON la huerfana que alguno tuuiere en guarda non puede el casar, nin darla por muger a su fijo, nin a su nieto; fueras ende, si el padre la ouiesse desposada en su vida con alguno dellos, o lo mandasse fazer en su testamento. E si el guardador contra esto fiziere, deue porende recibir pena de adulterio (1). Mas si por auentura passasse a ella

notatur in *L. si ea, & in L. quæ adulterium, C. de adulter.* si verò non meretricio more vivebat, & coitus in suo genere non erat licitus, tunc videtur potius inspiciendam veritatem, quàm opinionem, secundum Bartolum ubi *suprà*, Salicet. in *dict. L. uxor.* In contrarium tamen videtur, quòd licet det operam rei illicitæ, ex quo probabiliter ignorat illam conjugatam, non puniatur de adulterio, sicut neque incurrit excommunicationem ille, qui percutit clericum habitu laicali incidentem, quem laicum probabiliter credebat, ut in *cap. si verò, el 2. de sentent. excom.* ubi Glossa, & Doctores: & confert optimè quòd notat Bald. in *L. 1. circa fin. ff. de legib.* cum tractat quando ignorantia facti excludat delictum; & pro hoc etiam facit ista lex Partitarum ita generaliter loquens. Ista quæstio fuit disputata per Pileum, ut refert Joan. And. in *addit. ad Specul. sub rubric. de adulterio, & stupro*, & tradit idem Joan. And. in *regul. cum quis in jus, de regul. jur. lib. 6.* vide ibi per eum, & per Henricum in *cap. cum voluntate, de sentent. excom.* & per Alberic. in *L. eum qui duas, C. de adulter.* de muliere lena, quæ promiserat juveni aliam mulierem quærere, & se supposuit loco illius javene ignorante, quòd si erat conjugata, non committatur adulterium, secundum Odof. & Nicol. Vide etiam per Joan. de Anania, ubi ponit disputationem Pilei in *cap. in nonnullis, col. penult. & fin. de Judæis.* Vide etiam per Albericum in *L. qui in alterius, ff. de regul. jur.*

(2) *La muger.* Vide *L. 7. tit. 9. 4. Partit.*

(3) *Se casasse.* Adde *L. miles, §. mulier, ff. eod. & authent. hodie, C. de repud. & in cap. in presentia, de sponsal. & L. 8. tit. 9. 4. Partit. & L. 7. tit. 15. lib. 8. Ordinam. regal.*

L E X VI.

Tutor sibi, vel filio, vel nepoti, pupillam; cujus tutelam gerit, matrimonio copulans, nisi pupillæ pater eos desponsaverit, aut in testamento hoc mandavit, accusatur & punitur adulterii poena: si autem citra matrimonium sibi commisceatur, in insulam perpetuò deportabitur, & bona ejus Regis cameræ applicantur; nisi habuerit descendentes vel ascendentes successores. Si verò erat masculus, cujus tutelam gerebat, & in matrimonium eum cum sua filia copulaverit, nullam poenam sustinebit, quia hoc non obstante tenetur ad rationem administrationis tutelæ. Hoc dicit.

(1) *Pena de adulterio.* Concordat cum *L. qui pupillam, ff. de adulter.* & cum *L. 1. & quasi per totum, C. de interd. matrim. inter pupil. & tutor.* cum tamen jus canonicum contradicat his LL. hodie locum non habebunt, secundum Joan. And. & Abb. in *cap. fin. de secundis nupt.* Gloss. etiam in *cap. 1. 30. quæst. 3.* Angel. in *L. fin. C. de interd. matrim.* post Jacob. Butri. Albericus etiam ibi *super rubr.*

ella (2) sin casamiento, deue ser desterrado para siempre en alguna Isla, e todos sus bienes deuen ser de la Camara del Rey, si non ouiere parientes, de los que suben, o descenden por la línea derecha del, fasta el tercero grado. Pero dezimos, que si alguno tuuiesse en guarda huerfano varon (3), maguer el casasse su fija con el, non caeria en pena de adulterio el guardador, nin la fija que casasse con el; e esto es, porque el huerfano, despues que es casado, trae su muger a su casa; e non recibe embargo ninguno en demandar cuenta a su guardador de todos sus bienes; lo que non podria fazer tan ligeramente la huerfana, despues que fuere casada con el, o con su fijo. E por esta razon podria acaescer que perderia gran partida de sus bienes, non le osando demandar cuenta dellos.

L E Y VII.

Quales defensiones otras puede poner ante si la muger que fuesse acusada de adulterio, para rematar las acusaciones.

Rematar pueden los que son acusados de adulterio, las acusaciones que fazen dellos, poniendo por si, e aueriguando, las defensiones que diremos en esta ley, e en las otras deste titulo. E esto es, como si dixesse, que el adulterio de que le acusan, fuera fecho cinco años ante (1) que le acusassen; o si pusiesse ante si la defension de los quatro,

(2) *Passasse a ella.* Concordat cum *L. unic. C. si quis eam cuius tut. fuer. corrup.*

(3) *Huerfano varon.* Concordat cum *L. curatorem, C. de interd. matrim. inter pupil. & tutor.*

L E X VII.

Evacuat accusationem adulterii exceptio quinquennii, vel sexaginta dierum, aut sex mensium. Item exceptio lenocinii per uxorem viro opposita ante litem contestatam, & eximit eam à pœna, & etiam adulterum, si probetur; sed si post litem contestatam opponitur, non impedit accusationem, sed de ea cognoscitur, & si probetur, uterque legitimè puniatur: si autem adulter ante litis contestationem eam opponit, perimit accusationem, postea non potest eam opponere, & si opponat, nihil sibi prodest, nec viro nocet. Hoc dicit.

(1) *Cinco años ante.* Concordat cum *L. adulter, C. eod. & supra eod. L. 4. & dixi in L. 3.*

(2) *Por quita.* Adde *L. fin. tit. 1. supra ead. Partit. & L. 2. §. si publico, ff. de adulter.* sed an admittetur alius isto casu ad accusandum mulierem & hodie in his regnis stante lege Fori? Clarum est, quod non; de jure vero antiquo videbatur, quod sic, cum aliis citra maritum etiam constante matrimonio, arguendo lenocinium mariti, hoc permittebatur, *L. constante, ff. eod. & quia absolutoria*, de qua hic, non videtur super facto principali, sed ab observatione iudicii propter mariti lenocinium.

(3) *Pena de adulterio.* Adde *L. auxilium, ff. de minor. & L. qui domum, ff. de adulter. & infra tit. 22. L. fin.*

(4) *Se podria aprouechar.* Sed an hoc procedet hodie stante lege Fori, quod marito non accusante, ab alio non possit accusari? Et videtur quod sic, quia respectu

o de los seys meses, de que fablamos en la quarta ley ante desta. E otrosi dezimos, que si la muger que fuesse acusada de adulterio dixesse en manera de su defension, ante que respondiesse al acusamiento, que non auia por que responder, porque el adulterio de que la acusauan fuera fecho con plazer de su marido, o que el mesmo fuera alcahuate; que prouando vna destas razones, non es tenuta de responder a la acusacion; ante la deuen dar por quita (2), tambien a ella como a aquel con quien dizen que fizo el adulterio. E demas, deue recibir pena de adulterio (3) el marido que la acusaua, porque aquel yerro auino por su culpa, e por su maldad. Mas si tal defension como esta pussiesse la muger, despues que el pleyto de la acusacion fuesse començado en juyzio por demanda e por respuesta, como quier que ella non se podria aprouechar (4) estonce de tal defension, empero empece al marido; de manera, que si ella puede prouar lo que razona, deue el auer porende la pena sobredicha. E aun dezimos, que si la acusacion del adulterio fuesse fecha contra algund ome, si el acusado pusiesse ante si la defension sobredicha contra el marido de la muger acusada, ante quel pleyto de la acusacion fuesse començado por demanda e por respuesta, que si lo prouare deue valer, assi como sobredicho es. Mas si tal defension pusiesse ante si, despues que

accusationis mariti nihil est immutatum, *L. præcipimus, in fin. C. de appellation.* sit ergo cautus advocatus mulieris, ut ante litem contestatam de lenocinio faciat opponi, quia alias non evadet punitionem, sed & punietur adhuc maritus de lenocinio. Cogita tamen, quia videtur durum, ut mulier puniatur arbitrio viri hodie, in cuius manibus ponitur, cum ipse auctor fuerit criminis, & quod ex suo crimine reportet lucrum dotis & arrharum, ut in *L. penult. infra, eod. & fortè in practica non posset obtineri*, sed absolveretur mulier lenocinio probato, etiam opposita exceptione lenocinii post litem contestatam, & quia stantè dicta lege Fori, non videtur in hoc militare eadem ratio, quæ erat tempore juris antiqui, nam de jure antiquo dabatur accusatio patri, & aliis, de quibus supra in *L. 2. & 3. & præferebatur pater arguendo maritum de infamia, vel collusionem cum uxore, ut in L. 2. §. fin. cum L. sequent. ff. eod.* Præterea de jure antiquo, licet constante matrimonio alius extra maritum non admittebatur ad accusationem adulterii, tamen si prius maritum lenocinii accusaverit, benè admittebatur, ut in *L. constante, ff. eod. & sic nil mirum*, ut etiam post litem contestatam exceptione opposita puniretur mulier, cum aliis isto casu competeat ius accusandi; cum verò hodie his non competat, videtur quod mulier non sit punienda juxta pœnas dictæ legis Fori, sed sit absolvenda. Cogita, quia est passus notabilis, & corroboratur quod dixi ex dictis Glossæ & Angeli ibi, in *L. si uxor, §. judex, ff. eod.* ubi est glossa quam Angelus ad hoc notat, quod exceptio lenocinii ante litem contestatam opposita, extraneo accusante de adulterio, non relevat mulierem accusatam; non enim potest mulier objicere, tu non potes me accusare, quia adulterium commisi ex lenocinio viri mei: & similiter notat ibi, quod neque talis exceptio objicitur contra maritum, si accuset jure extranei, quod dicit Angelus menti tenendum.

que el pleyto fuesse començado por demanda e por respuesta, maguer la prouasse, non se aprouecharia della, nin empeceria (5) al otro contra quien fuesse puesta.

L E Y VIII.

De las otras defensiones que puede poner ante si el varon, o la muger, que fueren acusados de adulterio, contra los que los acusan.

SI el marido acusasse a su muger de adulterio, o a algun otro ome con quien dixesse que lo auia fecho, si el por si dexasse el acusamiento con intencion de lo non seguir dende en adelante; si despues quisiere tornar otra vez a la acusacion, puede poner ante si esta defension el acusado, diziendo, que non es tenuto de responder a la acusacion, nin de seguir el pleyto, porque otra vez lo començo, e se dexo dende (1). Eso mismo seria, si alguno a quien ouiesse fecho adulterio su muger, dixesse delante del Judgador, que la non queria acusar (2), e despues fiziesse contra aquello que auia fecho, e la acusasse; que puede poner tal defension ante si, para descharlo. Otrosi dezimos, que si despues que la muger ha fecho el adulterio, la recibe el marido en su lecho (3) a sabiendas, o la tiene en su casa como a su muger, que del yerro que ouiesse fecho en ante (4) que la acogiesse, non

la podria despues acusar; e maguer la acusasse, non seria tenuta de responder a la acusacion, poniendo ante si tal defension como esta. Ca, pues que assi la acojo en su casa, entiendese que la perdono, e non le peso del yerro que fizo.

L E Y IX.

De las otras defensiones que puede poner ante si el varon, o la muger, que fueren acusados de adulterio, contra los que los acusan.

OME vil, o de malas maneras, que ouiesse fecho adulterio, si quisiese acusar a su muger desse mismo yerro, non seria la muger tenuta de responder, poniendo tal defension (1) ante si, e prouando que tal era, ante quel pleyto sea començado por demanda e por respuesta. Otrosi dezimos (2), que si algun ome fuesse acusado, que ouiesse fecho adulterio con alguna muger que nombrasen señaladamente en la acusacion, e despues lo diesse el Judgador por quito, porque non gelo pudiesen prouar; si despues desso acusassen a la muger de aquel mesmo yerro, de que el varon era ya quito por juyzio, que puede ella poner por defension ante si, que non deue responder, porque aquel ome de quien la acusauan, fue ya quito de aquel adulterio por juyzio. Pero si la acusassen que otra vez despues fiziera adulterio con aquel

(5) *Nin le empeceria.* Et de ratione differentie inter mulierem & extraneum, vide per Bart. in *dict. L. 2. §. si publico.*

L E X VIII.

Repellit uxor virum, si accusationem adulterii prius intentatam deseruit, aut si coram iudice dixit se accusare nolle, vel in lecto suo vel in domo eam scienter post adulterium retinuit; quia per talem retentionem videtur ei pepercisse. Hoc dicit.

(1) *Se dexo dende.* Concordat cum *L. 2. §. 1. ff. eod. & L. abolitionem, C. eod.*

(2) *La non queria acusar.* Concordat cum *L. si maritus sit, §. si negaverit, ff. eod. & vide in cap. si illic, 23. quæst. 4. ubi Gloss.*

(3) *En su lecho.* Prosequitur verba Hostiens. in *summa, eod. tit. vers. qualiter*, ibi repellit etiam uxor maritum, quia cum expulisset eam propter adulterium de quo accusat, postea reconciliavit eam sibi, vel scienter retinuit, vel eam cognovit, & sic serò accusat mores ejus, quos semel approbavit, *ff. eod. L. si uxor, §. penult. incipit, sed & si qua, & L. quæsitum.*

(4) *En ante.* Nota hoc verbum, nam innuit, quòd si post aliud adulterium commisisset, accusare eam potest; quod & tenet Gloss. in *cap. plerumque, in verbo neque reconciliata, de donat. inter vir. & uxor.* licet Gloss. in *L. castitati, C. eod.* voluit contrarium, & Salicetus in *L. quoniam Alexandrum, eod. tit.*

L E X IX.

Exceptio adulterii à viro vili commissi, ei per uxorem ante litis contestatam opposita & probata, perimit ejus accusationem: idem si ab hujus viri accusatione fuit adulter absolutus ob probationis defectum, quia prodest uxori, nisi post relapsa est in crimine: condemnatio tamen adulterii non nocet adulteræ, ratione, de qua in textu. Item

contrahens cum vidua, non potest eam accusare de adulterio prius commissio. Hoc dicit.

(1) *Tal defension.* Hoc intellige secundum jus canonicum, ut habetur in *L. 6. tit. 9. 4. Partit. & ibi dixi.* Ista tamen lex Partitarum, situata sub isto libro & titulo, vult, quòd hoc procedat etiam in foro seculari, & videtur habere ortum à *L. si uxor, §. judex, ff. de adulter.* ibi cum dicit, periniquum enim videtur, ut pudicitiam vir exigat ab uxore, quam ipse non habet. Glossa tamen & Doctores ibi intelligunt illam legem, quando maritus esset leno uxoris; unde dicit ibi Albericus, quòd si vir committat adulterium cum uxore alterius, non repellitur ab accusando uxorem suam, allegat *L. 1. C. de adulter.* sed committendo lenocinium, sic, quia videtur particeps delicti. Idem tenet Angelus ibi, cum apostillat textum ibi in parte *pudicè vivens*, ubi dicit, quòd licet maritus sit impudicus, quia fortè tenet amasiam, propter quod mulieres quantumcunque castissimæ exasperantur, ut dicit textus in *authent. de nupt. cap. 14. §. mitiores, collat. 4.* non tamen est licitum uxori committere adulterium, & si committit, potest per dictum virum, licet impudice viventem, accusari de adulterio, per textum ibi cum glossa. Lex ista Partitarum non potest recipere istum intellectum, ut loquatur de lenocinio, & maximè, quia jam dixerat de hoc in *L. 7. supra eod.* Quidquid tamen esset de jure isto Partitarum, hoc est expeditum per *L. 2. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* ut de adulterio viri uxor de adulterio accusata non possit opponere ad evadendum criminalem punitionem, ut etiam dixi in *dict. L. 6. tit. 9. 4. Partit.*

(2) *Otrosi dezimos.* Concordat cum *L. denuntiassse, §. quæritur, ff. de adulter. & adde L. 21. tit. 22. 3. Partit. & quæ ibi dixi, & hodie stante L. 80. in Ordination. Tauri*, non poterit ista exceptio poni in practica, cum masculus & foemina simul de adulterio debeant accusari, si vivunt.

aquel ome que fuera ya dado por quito por juyzio, dezimos, que non valdria tal defension, ante deue responder al acusamiento. E aun dezimos, que maguer fuesse dada sentencia contra este sobredicho que auia fecho el adulterio, con todo esso, non deue empecer a la muger (3), nin le deuen dar pena por ende. Ca podria ser, que en la sentencia seria auenido algun yerro, o que seria dada por falsos testigos, o por enemistad, o por malquerencia que ouiesse el Judgador contra el acusado, o por otra razon alguna semejante destas. Otro si podria auenir, que la muger seria sin culpa, e auria por si mejores testigos, o mas leal Judgador, o algunas razones por que se salvaria derechamente. Otro si dezimos, que si alguno casasse con muger biuda, e despues el mesmo la acusasse del adulterio que auia fecho en vida del otro marido que se le murio, que lo non puede fazer. Ca, pues que le plugo (4) de casar con ella, entiendese que se pago de sus maneras; e por ende non la puede despues acusar de lo que ante ouiesse fecho; e si la acusasse, puede la muger poner esta defension ante si para desecharlo, e deuengela caber.

LEY X.

Como deue yr el Judgador adelante en el pleyto de la acusacion del adulterio, despues que fuere començado.

LAS mugeres, e los varones, que fazen adulterio, punan de lo fazer encubiertamente, quanto mas pueden, porque non sea sabido, nin se pueda

(3) Non deue empecer a la muger. Concordat cum *L. denuntiasset*, §. fin. ff. eod.

(4) Le plugo. Adde *L. si uxor*, in fin. ff. eod. & cap. quemadmodum, de iurejur.

LEX X.

Probatur adulterium per testes, sive sint servi adulteri vel adulteræ; & ut melius dicant veritatem, faciat eos iudex de bonis communis emi justo pretio; & post depositionem torqueantur, & si perseveraverint in testificatis, stabitur eorum attestationi: sed si crimen non probetur, solvet accusatur accusato domino servorum damna, & litis expensas. Nec potest mulier de adulterio accusata lite pendente servum suum manumittere, nec alius dominus servum suum, qui vivebat cum ea, donec lis fuerit finita. Hoc dicit.

(1) Prouar. Adde *L. consensu*, §. virum, *C. de repud.* & *L. i. tit. 16. 3. Partit.* non enim facile quæ domi geruntur per alios possunt probari, quam per domesticos, & adde *L. jure mariti*, in fin. *C. de adulter.* & *L. si postulaverit*, §. haberi, ff. eod. & *L. in adulterii*, *C. eod.*

(2) Contra sus señores. Adde *L. vim passam*, §. fin. ff. eod. & *C. eod. L. 3.* & *L. i. C. de question.* & *L. de incestu*, & *L. extraneo*, in princ. ff. eod.

(3) Comprar. Concordat cum *L. si postulaverit*, §. jubet, ff. eod. & quod Glossa ibi dicit, quod fiscus det pretium, hic aliter statuitur, scilicet quod emanatur de publi-

prouar (1). Onde, porque tal yerro como este non se pueda encobrir, e sean escarmentados los fazedores del, e los otros que lo vieren, o lo oyeren, se recelen de lo fazer; tenemos por bien, que los sieruos de cada vn ome, o muger, que fueren acusados de adulterio, puedan prouar, e testiguar contra sus señores (2) sobre tal yerro como este, si el adulterio non pudiere ser prouado por otros omes libres. E porque los sieruos non puedan dezir mentira, o negar la verdad, por miedo que ayan de sus señores, o por gualardones que atiendan dellos, mandamos, que los sieruos que biuen con los acusados, ante que les sea fecha pregunta del adulterio, que los faga comprar (3) el Judgador de los bienes del Concejo de aquel lugar, dando a su señor por ellos precio guisado; e despues (4) que los ouiere comprado, pregunteles (5), que digan verdad de lo que saben del adulterio, de que es acusada su señora, e fagan escreuir lo que dixeren, e de si deuelos meter a tormento (6); e si estonce se acordare el dicho dellos con lo que dixeran primeramente ante que los atormentassen, deue creer su testimonio, e non de otra guisa. E si por auentura, el adulterio non se pudiesse aueriguar, e el acusado recibiere algund daño en los sieruos, porque non gelos mercaron por tanto como valian; estonce deue ser emendado el daño, e el menoscabo, que le viniessse por esta razon, con las costas, e los menoscabos que ouiesse fecho en el pleyto; e esta emienda deue ser fecha de los bienes del acusador (7). E otrosi dezimos, que

co, de bonis loci, seu universitatis villæ vel civitatis, ubi cognoscitur de adulterio.

(4) Despues. In *L. si postulaverit*, §. 11. vers. ratio; ff. eod. aliter dicit: imò quod antequam publicentur, interrogentur, & torqueantur, & ita etiam declarat Glossa quæ summat istam materiam, in *L. verba*, *C. eod.* & vertitur multum interesse in hoc, nam vilioris pretii sunt servi post torturam, quam ante: sed melior videtur practica hujus legis Partitarum, quia servi liberius dicent veritatem postquam exierunt de dominio accusati vel accusatæ, quam antea.

(5) Pregunteles. Nota benè istam practicam, ut prius servi testes simpliciter interrogentur, & eorum dictum scribatur, & ita demum torqueantur.

(6) Meter a tormento. Præcedere tamen debent prius indicia contra accusatum vel accusatam, ut in *L. i. in princ.* & ibi Bart. ff. de question. & Gloss. in *L. i. C. de question.*

(7) De los bienes del acusador. Concordat cum dict. *L. si postulaverit*: §. si reus, ff. eod. & *C. eod. L. 3.* ubi Glossa distinguit tres casus. Primus, quando extraneus, non dominus servi torti, fuit accusatus, & isto casu ab utroque, scilicet accusatore & accusato medietas solvitur, & unum simplum tantum emendatur; medietas tamen, quam solvit accusatus absolutus, venit in condemnationem expensarum, in quibus accusator fuit condemnatus, secundum Cynum, & Salicetum in dict. *L. 3.* & Bart. in dict. *L. si postulaverit*. Secundus, qui ponitur in ista lege, quando do-

LEY XII.

Como deue ome afrontar a aquel de que ha la sospecha por razon de su muger.

que mientras durare el pleyto del acusamiento, e del adulterio, la muger que es acusada, non ha poder de aforrar (8) ninguno de sus sieruos que sepan la fazienda della. E aun dezimos, que si sieruos algunos biuen con la muger acusada en el tiempo que dizen que fizo el adulterio, que los non pueden aforrar sus señores (9) fasta que el pleyto de la acusacion sea librado; e esto es, porque el Judgador pueda mejor saber la verdad dellos (10).

LEY XI.

Como se puede prouar, e aueriguar el adulterio, por razon de sospecha.

A Veriguarse puede el adulterio a las vegadas, non tan solamente por prueuas, mas aun por sospechas; esto seria, como si algun ome fuesse acusado que ouiesse fecho adulterio con alguna muger, e el, queriendose amparar de la acusacion, dixesse delante del Judgador, que el non podia ser acusado que tal yerro fiziesse con ella, porque era su parienta muy de cerca; e el Judgador, creyendo lo que dize el acusado, lo diesse por quito de la acusacion. Ca si acaesciesse que se muriesse el marido della, e despues desso el que fuera acusado casasse (1) con ella, aueriguase porende el adulterio de que ante la acusaron, e deue recibir pena porende.

dominus servi fuit accusatus. Tertius, quando ipse servus tortus fuit accusatus, tunc eo absoluto duplum emendat accusator domino servi, *L. fin. ff. de calumn. dict. L. si postulaverit, in fin.* & de ratione quare hoc casu solvit duplum, vide per Salicet. in *dict. L. 3.* si tamen accusatus sit condemnatus, dic ut in *L. patre vel marit, ff. de question.*

(8) *De aforrar.* Adde *L. 3. & fin. C. eod. & L. prospexit, ff. qui & a quibus manumis. liber. non fiant.*

(9) *Aforrar sus señores.* Reprobatur dictum Glossæ in *dict. L. 3.* dum vult, quod quando servi non sunt patris mulieris, sed alterius extranei, licet sint in usu mulieris, possunt statim manumitti; cujuscunque enim sint, ex quo sunt torquendi, prohibetur manumissio, ut hic vides, & probatur in iuribus de quibus supra: si verò sint extra usum mulieris, non prohibentur manumitti, sive sint patris, vel alterius, ut hic vides; quod limitat & intelligit Salicetus in *dict. L. 3. col. 2.* nisi sit præsumptio jam deducta in iudicio, quod sciant aliquid de adulterio illi qui sunt extra usum, licet non sint mulieris; nam cum tunc sunt torquendi, ut in *dict. L. si postulaverit, §. haberi*, per consequens non sunt interim manumittendi, secundum Salicetum in *dict. L. 3. col. 1. vers. unde ego eos sic con-*

(10) *Verdad dellos.* Nam & servi extranei torquentur, ut dixi supra gloss. proxim. ut habetur in *dict. L. si postulaverit, §. haberi*, vers. *Divus*, quando sunt in usu mulieris; vel etiam si non essent in usu, quando est probatum aliquid ex quo præsumatur, quod sciant aliquid de facto adulterii, ut dixi supra.

LEX XI.

Si accusatus objicit consanguinitatem cum adultera, &

Sospechando algun ome que su muger faze adulterio con otro, o que se trabaja de lo fazer, deue el marido afrontar en escrito (1) ante omes buenos a aquel contra quien sospecha, defendiendole que non entre en su casa, nin se aparte en ninguna casa, nin en otro lugar, con ella, nin le diga ninguna cosa; porque ha sospecha contra el, que se trabaja de le fazer desonrra; e esto le deue dezir tres vezes (2). E si por auentura, por tal afrenta como esta non se quisiere castigar, si el marido fallare despues desso a aquel ome con ella en alguna casa, o lugar apartado, e lo matare, non deue recibir pena ninguna porende. E si por auentura, lo fallare con ella en alguna calle, o carrera, deue llamar tres testigos (3) e dezirles assi: Fago de vos afruentas, como fabla con mi muger contra mi defendimiento. E estonce deuele fazer prender, e darlo al Judgador; e si non le pudiere prender, deuelo dezir al Judgador del lugar, e pedir de derecho, que lo recabde; e el Judgador deuelo assi fazer. E si fallare en verdad que fablo con ella despues que le fue defendido, assi como sobredicho es, deuel dar pena de adulterio, bien assi como si fuesse acusado, e vencido dello. E aun si el marido lo fallase hablando con ella en la Iglesia, despues que el

ob hoc fuit absolutus, si post mortem viri cum ea nupsit, præsumitur propter hoc cum ea adulterium perpetrasse, nec est opus alia probatione. Hoc dicit.

(1) *Casasse.* Concordat cum *L. si qui adulterii, C. eod. & L. 12. tit. 14. 3. Partit.* ubi vide quæ dixi.

LEX XII.

Si suspicans contra aliquem de uxoris adulterio, tertio protestetur quod cum ejus uxore non loquatur, nec secum in aliqua domo conveniat, ob suspicionem, quam habet, & si postea in aliquo loco segregato invenerit, poterit eum impunè occidere. Si verò invenerit in via eos confabulantes, voces tres testes de colloquio, & capiat, vel faciat capi eum, & probata confabulatione judex puniet eum, ac si fuisset de adulterio probatum. Si tamen vir in ecclesia inveniat eum confabulantem cum uxore, per ecclesiasticas personas capi faciat, & tradi judici seculari, ut puniat. Hoc dic.

(1) *En escrito.* Concordat cum *authent. si quis ei, C. eod. & in corpore unde sumitur, & cum L. 12. tit. 14. 3. Part.* ubi vide quæ dixi, & quod sit necessaria scriptura, tenet Salicetus ibi, & quod sit cum tabellione, deciditur in *dict. L. 22.*

(2) *Tres vezes.* Non sufficeret si semel addendo eodem instanti, quod protestatur semel, bis, & tertio; facit quod notat Gloss. & ibi Bart. in *L. si convenerit, ff. de pignor. acton.* de eo qui dicit solve, solve, solve, & tradit Jason in *L. qui bis, col. 2. ff. de verb. oblig.* & quod tradit Bart. in *L. item apud Labeonem, §. ait Prætor, ff. de injur.*

(3) *Tres testigos.* Ita habetur in *dict. authent. & in dict. L. 2.*

el gelo ouiesse defendido, non le deue prender, mas el Obispo, o los Clerigos del lugar, lo deuen prender, e darlo en poder del Juez a la demanda del marido, porque pueda ser tomada vengança de aquel que este yerro faze.

L E Y XIII.

Como vn ome puede matar a otro que fallasse yaziendo con su muger.

Ley 3.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

El marido que fallare algund ome vil (1) en su casa, o en otro lu-

L E X XIII.

Ubiunque maritus invenerit aliquem cum uxore coeuntem, occidat eum, nisi ille sit ejus patronus, aut dominus, vel multum honorabilis persona, tunc enim non occidat, sed accuset eum, & adulteram coram iudice; nec eam sic deprehensam occidat, sed vocatis testibus deprehensionis tradat eam iudici legitime puniendam. Hoc dicit.

(1) *Ome vil.* Concordat cum *L. marito*, 1. respons. ff. eod. & *L. Gracchus*, C. eod. & quis dicatur vilis, arbitrio iudicis relinquitur, secundum Cynum, Salic. & Doctor. in dict. *L. Gracchus*. Angelus ibi dicit, quod secundum qualitatem facientis & recipientis dicuntur viles personæ, quæ habentur in *L. humilem*, vers. *humiles*, de incest. nupt. & in *L. fin. tit. 14. 4. Partit.* Sed an vassallus possit occidere dominum cum uxore turpiter inventum, Luc. de Penn. in *L. 2. C. in quibus casib. colon. censit. domin. accus. pos.* dicit quod non, quia persona domini vassallo sancta est habenda, & quia si tenetur parcere famæ domini, *L. si adulterium*, §. *penult. ff. eod.* multo fortius vitæ ejus. Sed an de jure regni hodie maritus possit occidere quemcunque inventum turpiter cum uxore, etiam si sit nobilis, vide quod sic, per textum in *L. 2. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* & per *L. 82. in Ordinam. Tauri*, ubi indistinctè permittitur occisio adulteri & adulteræ in isto casu marito, & tenent ibi aliqui ex Glossatoribus illarum LL. & arbitror, quod ita servaretur in practica; leges tamen prædictæ non arctant ad id concludendum, verba namque dictæ *L. 2.* sunt in hunc modum: *que toda muger que fuere desposada por palabras de presente con ome que sea de catorze años complidos, e ella de doze años acabados, e fiziere adulterio, si el esposo los fallare en uno, que los pueda matar si quisiere a ambos a dos, assi que non pueda matar al uno, e dexar al otro, padiendo los a ambos a dos matar*, quia licet dicta *L.* non distinguat adulterum vilem à nobili, vel non vili, tamen ita est intelligenda & restringenda per alias leges, *L. sed & posteriores*, ff. de legib. cap. cum expediat, de elect. lib. 6. & idem est dicendum de dicta *L. 82.* cum ita generaliter disponat: unum tamen considerari debet, ex quo videtur quod ista differentia per dictas LL. regni sit sublata, quia cum contra istam *L. Partitarum*, & jus commune antiquum, permittant, quod possit maritus occidere uxorem turpiter ita repertam, sine aliqua distinctione, sit vilis vel non vilis, idem videntur velle in adultero, valet enim argumentum in correlativis, *L. fin. C. de indict. viduit. tollend.* etiam in pœnalibus, ut tradit ibi Jason col. 3. vers. 2. *principalis conclusio*, cum enim in eo, in quo militabat major ratio, sit sublatum, per consequens etiam id in quo minor erat ratio prohibitionis, dicit namque *L. nec in ea*, §. 4. ff. eod. ideo autem patri, non marito mulierem, & omnem adulterum permissum est occidere, quia plerumque pietas paterni nominis consilium pro liberis capit; ceterum mariti calor, & impetus facile sævientis fuit refræmandus. Sed quid si maritus sit vilis homo, utrum liceat ei occidere adulterum, & uxorem adulteram turpiter inventos? Et textus cum glossa in *L. 3. ff. de adulter.* innuere videtur quod non, & in specie tenet Alberic. post Oldral. & Bart. in dict. *L. marito*, §. *illud*, ff. eod. eo quia vilis persona non potest accusare jure mariti, ergo non licet occidere per dictum §. *illud*: in contrarium videtur *L. si uxor*, §. 1. ff. eod. ibi: *neque enim soli, inquit, Atrida uxores suas amant*, & sic etiam vilibus permittitur accusare jure mariti, ergo & occidere, & adde *L. nisi igitur*,

gar (2), yaziendo con su muger (3), puelo matar sin pena ninguna (4), maguer non le ouiesse fecho la afruenta que diximos en la ley ante desta. Pero non deue matar la muger (5), mas deue fazer afruenta de omes buenos, de como lo fallo; e de si, meterla en mano del Judgador, que faga della la justicia que la ley manda. Pero si este ome fuere tal, a quien el marido de la muger deue guardar, e fazer reuerencia, como si fuesse su señor (6), o ome que lo ouiesse fecho libre (7), o si fuesse ome hon-

potest dici quod loquatur quando pater & maritus in accusando concurrunt, nil mirum si præferatur pater, quando maritus sit vilis; non tamen ibi negatur, quin maritus etiam vilis possit accusare jure mariti: & forte ex generalitate dictarum LL. regni hodie istud ultimum procederet, & servaretur in practica. Similiter hodie de jure regni, stante dispositione *L. 82. in Ordin. Tauri*, non procedet quod notat Alberic. & Bart. in dict. §. *illud*, quod si uxor ducta sit contra leges, & sic matrimonium non tenuit, non liceat occidere adulterum marito, cum non possit tunc accusare jure mariti, per *L. si uxor*, §. *sed si ea*, ff. eod. cum per dictam *L. Tauri*, possit talem uxorem, & adulterum accusare maritus, ergo & occidere.

(2) *En otro lugar.* Nota bene, quia addit ista lex ad dictam *L. marito*, in princ. ff. eod. & videtur sequi in hoc dictum Azonis C. eod. in summa, col. fin. Doctores communiter dicebant contrarium, dicentes authenticam *si quis ei*, & in corpore unde sumitur, procedere in suo casu speciali.

(3) *Yaziendo con su muger.* Sufficiet quod reperias eos in rebus veneris, *L. quod ait lex*, ubi Gloss. ff. eod. Bart. in *L. capite quinto*, ff. eod. & vide Bart. in *L. 2. ff. de furtis*, de deprehensio in domo alicujus, ubi pulchra mulier est: & an probetur adulterium eo ipso, quod quis tenet uxorem alicujus sub specie famulæ invito marito, vide Baldum in *L. eam*, C. *si mancip. ita venier. ne prostit.* inducentem illam legem ut præsumatur fornicatio, & adde quomodo probetur adulterium, Bart. in *L. 2. §. fin. & in dict. L. quod ait lex*, ff. de adulter. Angelum Aretin. in tractatu maleficior. in parte che me ay adulterato, 2. & 5. col. & adde Gloss. in cap. neque aliqua, 27. quæst. 1. & in cap. dixit dominus, 23. quæst. 1. & de muliere quæ cum alio viro ivit in balneum, vide Gloss. in cap. non oportet, 71. dist. adde Gloss. in *L. 1. C. de extraordin. crimin.*

(4) *Sin pena ninguna.* Adde dict. *L. marito*, & *L. Gracchus*, inadvertenter ergo dixit Angelus Aretin. in suo tractat. malefic. in parte che me ay adulterato, col. 1. regulam esse, non licere marito impunè occidere adulterum etiam vilem, inventum in actu veneris, licet interficiens vilem levius teneatur.

(5) *Matar la muger.* Hoc hodie correctum est per dictas LL. Regni, ut dixi.

(6) *Su Señor.* Sic dicit Azon. C. eod. in summa, col. fin. cum dicit, cui non debet reverentiam, & allegat *L. si adulterium*, §. *liberto*, ff. eod. qui §. loquitur in liberto; sed arguitur de liberto ad vassallum, quia vassallus æquiparatur liberto, Bald. in *L. liberti*, libertæque, penult. col. C. de oper. libertor. & tradit Francisc. Curtius in suo tractat. feudali, in 4. parte, in 1. causa amissionis feudi, in 4. quæst. per Jason. in *L. si non sortem*, §. *libertus*, ff. de cond. indebiti.

(7) *Libre.* Adde dictum §. *liberto*; sed an stante generalitate dictarum LL. regni, de quibus dixi supra ead. *L. in gloss. 1.* licebit dominum, vel patronum occidere? Videtur quod non, per textum in dict. §. *liberto*, ibi: Certè si patronum, qui sit ex eo numero qui deprehensus ab alio interfici potest, in adulterio uxoris deprehenderit, deliberandum est, an impunè possit occidere, quod nobis durum esse videtur, nam cujus famæ, multo magis vitæ parcendum est. Si tamen de facto occiderit, mitius punietur propter justum dolorem, *L. si adulterium*, §. *Imperatores*, ff. eod. *L. Gracchus*, C. eod. & infra eod. *L. proxima.*

honrrado (8), o de gran lugar, non lo deue matar porende; mas fazer afruenta, de como lo fallo con su muger, e acusarlo dello ante el Judgador del lugar; e despues que el Judgador supiere la verdad, deuel dar pena de adulterio.

L E Y XIV

Como el padre que fallasse algun ome yaziendo con su fija, que fuesse casada, los deue matar a ambos, o non a ninguno.

Ley 4.
tit. 23.
lib. 8.
Recop.
Ley 3.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

A Su fija (1) que fuesse casada (2), fallandola el padre (3) faziendo adulterio con algund ome en su casa mesma, o en la del yerno, puede matar (4) a su fija, e al ome que fallare faziendo enemiga con ella; pero non deue matar al vno, e dexar el otro (5), e si lo fiziere, cae en pena, assi como adelante se demuestra. E la razon (6) por que se mouieron los Sabios antiguos a otorgar al padre este poder de matar a ambos, e non al vno, es esta; porque puede el ome auer sospecha que el padre aura dolor de matar su fija, e porende estorcera el varon por razon della. Mas si el marido ouiesse este poder, tan grande

(8) Ome honrrado. Id est, non vilis.

L E X XIV.

Pater adulteræ potest occidere adulterum, & filiam in sua vel generi domo in adulterio deprehensos, nec potest uno dimisso alium occidere. Item si vir, uxorem & adulterum deprehensos in adulterio, non servata legis forma, occidit, aut pater adulterum filia dimissa, quia vir præ nimio dolore, & pater præ nimio amore creduntur fecisse, si occidens est vilis, & occisus honorabilis, damnabitur perpetuò ad Regis opera; si verò erant æquales, in insulam relegantur quinquennio: sed si occidens erat minor, arbitrio Iudicis minori tempore relegatur. Hoc dicit.

(1) *A la su fija.* Concordat cum *L. patri*, ff. eod. & intelligitur de filia, quæ est in patris potestate, ut loquitur dicta *L. patri*, de qua ista sumpta est; non enim per matrimonium filia liberatur à patris potestate, *L. si uxor*, C. de condit. insertis, unde videtur, quòd cum hodie de jure regni per matrimonium filia liberetur à patris potestate, ut in *L. 47. in Ordin. Tauri*, pater non poterit filiam neque adulterum occidere. Michael tamen, unus de glossatoribus legum Tauri in *L. 82.* tenet contrarium, imò quòd hoc jus competat patri, etsi filia non sit in potestate; movetur per textum in *L. penult. tit. 7. lib. 4. For. LL.* ubi habetur, quòd nec dum pater, sed & frater, patruus, vel avunculus, vel alius cognatus, qui domi eam habeat, potest eam occidere, & adulterum, & sic dicit ibi probari, quòd non sit curandum de patria potestate, ex quo illa lex permittit non habentibus jus patriæ potestatis: sed revera illa lex non potest allegari pro lege, ubi de ejus observantia non probaretur, neque credo illam esse usitatam; unde videtur hodie (liberata filia à patris potestate per contractum matrimonii) patri hoc jus non competere.

(2) *Casada.* Non ergo in virgine, vel vidua hoc jus patri competit, & facit *L. nec in ea*, §. 1. ff. eod. licet faciat in contrarium *cap. si verò*, el 1. de sent. excommun. in vers. *nec ille*, sed loquitur respectu pœnæ excommunicationis capituli *si quis suadente*, qui requirit dolum, qui tali casu cessare videtur propter magnitudinem doloris: & facit quod statim dico de filio occidente adulterum inventum cum matre, in gloss. sequenti.

(3) *El padre.* Quid in filio reperiente aliquem virum tur-

seria el pesar que auria del tuerto que recibiesse, que los mataria a entrambos. Pero si el padre de la muger matasse al que fallo yaziendo con su fija, e perdonasse a ella; o si el marido matare a su muger fallandola con otro, e al ome que assi lo desonrrasse; maguer non guardasse todas las cosas, que diximos en las leyes ante desta, que deuen ser guardadas, como quier que erraria faziendo de otra guisa, con todo esso, non es guisado que reciba tan gran pena, como los otros que fazen omezillo sin razon; esto es, porque el padre, perdonando a la fija, fazelo con piedad; otrosi, matando el marido de otra guisa que la ley mandasse, muese a lo fazer con gran pesar que ha de la desonrra que recibe. E porende dezimos (7), que si aquel a quien matasse fuesse ome honrrado, e el que lo matasse fuesse ome vil, que deue el matador ser condenado para siempre a las lauores del Rey. E si fuessen iguales, deue ser desterrado en alguna Isla por cinco años. E si el matador fuesse mas honrrado que el muerto, deue ser desterrado por mas breue tiempo, segun aluedrio del Judgador ante quien tal pleyto acaeciesse.

LEY

piter cum matre? Glossa in *L. quod ait lex*, ff. eod. ponit opiniones, & nihil decidit. Cynus, Salicetus & Doctores dicunt, non licere filio, per *L. patri*, cum *L. sequenti*, ff. eod. & bene facit secundum Salic. dicta *L. Gracchus*, quæ filiis permittit ad jussum patris; jussu ergo non præcedente non possunt filii impunè occidere: aliud tamen est in raptu, ut habetur in *L. unic. post princ. C. de raptu virg.* multo minus ergò licebit fratri, patruo; vel avunculo, & adde Angelum Aretin. in tractat. maleficior. in parte che me ay adulterato, vers. an patri liceat.

(4) *Puede matar.* Sed an istæ LL. quæ patri, vel marito permittunt adulteros interficere, valeant? Et videbatur, quòd non, quia talis permissio est illicita, & nutritiva peccati, ut dicit Gloss. in *cap. inter hæc*, 33. quæst. 2. quam sequitur Abb. in *cap. veniens*, el 2. de sponsal. & in *cap. cum esses*, de testam. in repetitione, Richardus in 4. distinct. 37. quæst. 2. artic. 1. Felinus tamen in *cap. ecclesia Sanctæ Mariæ*, col. 15. de constitut. vers. item posset, non absurde inferri dicit, tutius esse tenere, quòd in terris Imperii, & aliis Ecclesiæ non subjectis, tales homicidium impunè committant, ex quo legibus hoc permittitur; & ita dicit sentire Joan. de Anania in *cap. interfecisti*, col. 2. de homicid. neque lex hoc permittens secundum eum videtur hoc inducere ex causa vindictæ, sed potius tollerasse propter doloris magnitudinem; & inde est; quòd consideravit lex, quòd uno impetu fiat, ut *L. quod ait lex*, §. quod ait, ff. de adulter. & his adde quæ dixi in *L. 5. tit. 3. ead. Partit.*

(5) *Dexar el otro.* Cum ambos possit occidere, ut dicit *L. 2. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* & quid si unus auferat? Vide in dict. *L. quod ait lex*, ad fin. ff. eod. ubi vide per Angelum, quid si fugiat in aliud territorium, qui allegat Oldral. & Joan. And. quòd non liceat occidere fugientem in alienum territorium, vide per eum, & *L. quis sit fugitivus*, §. idem Celsus, ff. de edicto edicto. quod forsitan posset limitari & intelligi, nisi ambo territoria sint sub eodem Principe, ex quo auctoritate legis & Principis hoc facit.

(6) *La razon.* Hæc ponitur in *L. neque in ea*, §. ideo, ff. eod.

(7) *Dezimos.* Adde *L. si adulterium*, §. Imperatores, ff. eod. & C. eod. *L. Gracchus*, *L. lex Julia*, §. fin. ff. ad leg. Jul. repetund.

LEY XV.

Que pena meresce el ome, o la muger, que faze adulterio; e como se pueden perder la dote, e las arras, e como se pueden cobrar.

LL. 1.
3. y 4.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

Acusado seyendo algund ome, que ouiesse fecho adulterio, si le fuesse prouado que lo fizo, deue morir (1) porende: mas la muger (2) que fiziesse el adulterio, maguer le fuesse prouado en iuyzio, deue ser castigada, e ferida publicamente con açotes, e puesta, e encerrada en algun Monasterio de dueñas; e demas desto, deue perder la dote (3), e las arras (4) que le fueron dadas por razon del casamiento, e deuen ser del marido (5). Pero si el marido la quisiere perdonar despues desto, puedelo fazer fasta dos años. E si le perdonare el yerro, puedela sacar del Monasterio, e tornarla a su casa: e si la recibiere despues assi, dezimos, que la dote, e las arras,

LEX XV.

Adulterii poena mors est in adultero; adultera verò publicè flagellatur, & amittit dotem suam & arras, quæ applicantur viro, & detruditur in monasterium, & infra biennium reconciliare potest illam sibi vir ejus, quod si faciat, dotem, & arras, & alia reaccepit uxor; post biennium autem, vel ante illud, & reconciliationem viro mortuo, habitum compellitur recipere, & remanere perpetuò in monasterio, cujus bona, extra dotem & arras, diuiduntur inter liberos, & monasterium, duæ partes liberis, & una monasterio datur. Si liberos non habeat, sed ascendentes qui non consenserunt in illius crimine, duæ partes monasterio, & una ascendentibus datur. Si tamen adulteravit cum servo, ambo igne cremantur. Item quoad amissionem arrarum & dotis, aut bonorum ratione præsumpti adulterii, sat est viro, si probet uxorem contra prohibitionem ejus fugisse ad domum suspecti hominis de adulterio cum illa; talem tamen dotem, & arras & bona, tenetur vir tantum liberis ex illa susceptis relinquere: si tamen vir pepercerit uxori, nil in prædictis juris sibi remanet. Hoc dicit.

(1) *Morir.* Adde *L. quamvis*, la 2. *C. eod.* & ibi Salicet. *col. fin.* & approbatur opinio Glossæ in *L. 2. §. miles*, ff. *de his qui notant. infam.* & in *L. Claudius*, ff. *de his quibus ut indig.* & in *L. qui cum uno*, §. *adulterii*, ff. *de re milit.* & reprobat opinio Joan. posita in glossa in *L. si quis viduam*, ff. *de question.* cum qua glossa ibi transire videtur etiam Cynus in dict. *L. quamvis*. De jure regni imponitur poena, de qua in *L. 1. tit. 7. lib. 4. For. LL.* quæ est in usu, & servari juvetur in *L. 81. in Ordin. Tauri*, de jure verò canonico imponitur poena, de qua in *cap. de benedicto*, 32. *quæst. 1.*

(2) *La muger.* Concordat cum *authent. sed hodie*, *C. eod.* sed de jure regni hodie servatur dicta *L. Fori*, in masculino, & in femina.

(3) *La dote.* Habes hic expressum, quòd licet uxor accusetur à viro de adulterio criminaliter, perdit dotem, & applicatur viro; quod videtur contra id quod habetur in *authent. sed hodie*, *C. eod.* juxta opinionem Joan. de Imol. & Alex. in *L. cum mulier*, la 1. ff. *solut. matrim.* ubi Alex. *col. fin.* & adde ad istam legem Partitarum textum in *authent. ut liceat matri, & avia*, §. *quia verò plurimas*, collat. 8. & Bald. & Salic. in dict. *authent. sed hodie*, & tam de dote, quam de aliis bonis servanda est hodie dispositio legis Fori, *tit. 7. L. 1. lib. 4.* & *L. 82. in Ordin. Tauri*. Quid autem in fornicatione spirituali? Vide per Abb. in *cap. fin. de convers. conjug.* ubi quòd perdit dotem, & si maritus haberetur in

e las otras cosas que tienen de consuno, deuen ser tornadas en aquel estado que eran ante que el adulterio fuesse fecho. E si por aventura, non la quisiessse perdonar, o si muriesse en ante de los dos años, estonce deue ella recibir el abito del Monasterio, e servir en el a Dios para siempre, assi como las otras Monjas. E los otros bienes que ouiere, que non sean de dote, nin de arras, si ouiere fijos, o nietos, deuen ellos auer destos bienes las dos partes, e el Monasterio la tercera. E si fijos, o nietos non ouiere, estonce, si tal muger ha padre, o madre, o auuelo, o auuela, que non fuessen consentidores del adulterio, deuen auer la tercia parte, e el Monasterio las dos. E si por aventura, non ouiere ningunos destos parientes sobredichos, deuen ser todos los bienes del Monasterio en que fue metida. Pero si la muger casada (6) fuesse prouado que fiziesse adulterio con su sieruo (7), non deue auer la pena sobredicha, mas deuen ser quem-

hæresim, perdit donationem propter nuptias.

(4) *Arras.* Adde Gloss. in *cap. plerumque*, de *donat. inter vir. & uxor.*

(5) *Del marido.* Si tamen maritus habeat liberos ex ista uxore, mortuo patre, liberi habere debent, ut in *authent. ut liceat matri & avia*, *cap. 9. §. si vir*, & *cap. quia vero plurimas*, & Gloss. in *cap. 1. ut lite non contestata*, ubi Bald. & Andr. Siculus num. 64. & adde dictam *L. Fori*, ubi hoc habetur, & amplius, quòd & si sint liberi cujuslibet eorum, idem servetur.

(6) *Casada.* Ex hoc verbo videtur ista lex velle intelligere *L. unic. C. de mulier. quæ servis prop. se injun.* in conjugata domina servi; Glossa tamen ibi in verbo *admittit*, quam ibi notat Salicetus, vult quòd procedat siue mulier sit nupta, siue non. Glossa in *cap. si qua*, 12. *quæst. 2.* intelligit etiam dictam *L. in domina servi adulterante*; non tamen negat, quòd idem non esset in non nupta: & fortè dicendum esset, quòd si domina servi non esset nupta, non habet in ea locum poena hujus legis, neque dictæ *L. unic.* quod & suadet ex *L. 2. infra*, *tit. 19.* ubi servus comburi jubetur, in domina virgine vel vidua nihil poenæ imponit. Doctores tamen indistinctè illam legem intelligunt in nupta & non nupta; abhorret enim multum lex mulierem servo proprio se commiscere, ut Angelus ibi dicit. Tu cogita, & vide quæ dico in gloss. proxima.

(7) *Con su sieruo.* Adde *L. unic. C. de mulier. quæ servis prop. se injunx.* & durius statuitur hic contra mulierem quam ibi; non enim ibi jubetur tradi igni mulier, sicut hic, etsi adulterium cum servo proprio committeret; & mulier incontinens inter servos est dedecus totius cognationis, *L. unic. C. de senatusconsult. Claud. toll.* & ibi Baldus. Et quid si sit vidua vel virgo illa, quæ servo proprio commiscetur? Dic ut in dict. *L. unic.* & per Angel. Aret. in suo tract. *malefic. in parte che me hay adulterato*, *col. 7.* & adverte eum ibi dicit de familiaribus juxta dictam *L. quam allegat*: & vide quæ dixi suprà in gloss. super parte *casada*. Et si esset familiaris ille cum quo domina se commiscuit, videtur quòd quoad eum locum habeat poena dictæ *L. unic.* & ita intelligatur Angelus, & probatur in dict. *L. 2. tit. 19. infra eod.* cum dicit, *o siroiente*: & vide de hoc *L. 1. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* unde & Joan. Fab. in §. *item lex Julia de adulteriis*, *Instit. de public. jud.* extendit dictam *L. unic.* ad quoscumque, qui debent mulierem servare; & ideo videtur, secundum eum, quòd si custos carceris cognoscat mulierem captam sibi commendatam, acriter puniatur, & de consuetudine regni Franciæ suspendatur.

mados (8) ambos a dos porende. Otrosi dezimos, que si alguna muger casada saliesse fuera de casa de su marido (9), e fuyesse a casa de algun ome sospechoso, contra voluntad de su marido, o contra su defendimiento, si esto pudiere ser prouado por testigos que sean de creer, que deue perder porende la dote, e las arras, e los otros bienes que ganaron de consuno, e ser del marido: pero si fijos le fincassen desta muger mesma, ellos lo deuen auer despues de la muerte de su padre; e maguer aya fijos de otra muger, non deuen auer alguna cosa destos bienes atales. E si por auentura la perdonare el marido, e la recibiere, non aura despues demanda en estos bienes por esta razon.

LEY XVI.

Que pena merecen aquellos que a sabiendas se casan dos vezes.

Maldad conocida fazen los omes en casarse dos vezes a sabiendas, biuiendo sus mugeres; e otrosi las mugeres, sabiendo que son biuos sus maridos. Otros y ha, que son desposados por palabras de presente, e nieganlo, e desposanse, e casanse con otras mugeres. E aun otros y ha, que seyen dos desposados, assi como de suso di-

ximos, maguer non se casen, son sabidores que aquellas con quien son desposados, que se casan con otros; e callanse, e dexan fazer el casamiento, o las casan ellos mesmos con otros que non saben esto. E porque de tales casamientos nacen muchos deservicios a Dios, e daños, e menoscabos, e desonrras grandes a aquellos que reciben tal engaño, cuydando casar bien, e lealmente, segun manda Santa Iglesia, e casan con tales con quien bien despues en pecado; e quando cuydan estar asosegados en sus casamientos, e han sus fijos de so vno, viene la muger primera, o el marido, e faze departir el casamiento, e fincan por esta razon muchas mugeres escarnecidas, e desonrradas, e malandantes para siempre, e los omes perdidosos en muchas maneras. Porende mandamos (1), que qualquier que fiziere a sabiendas tal casamiento, en alguna destas maneras que diximos en esta ley, que sea porende desterrado en alguna Isla por cinco años, e pierda quanto ouiere en aquel lugar do fizo el casamiento, e sea de sus fijos, o de sus nietos, si los ouiere. E si fijos, o nietos non ouiere, sea la meytad de aquel que rescibio el engaño, e la otra mitad de la Camara del Rey: e si amos fueren sabidores que al-

gu-

(8) *Quemados.* Sed an hodie procedat ista poena stante lege Fori, quæ servatur in usu, per quam adulter & adultera iuventur poni in manibus viri? Et videtur quod adhuc isto casu speciali procedat; sicut enim ut dicit Angel. in dict. *L. unic. per authent. sed hodie, C. de adulter.* non tollitur poena illius legis etiam respectu mulieris, & satis probatur hic in ista lege Partitarum, sic est dicendum, quod neque ista specialis poena in isto casu non tollatur per dispositionem legis Fori. Sed quid si servus sit proprius viri, non uxoris? Videtur idem dicendum, cum inter eos sit usus promiscuus, & quedam societas, *L. 1. ff. rerum amotar.* Bald. in *L. nulla, C. de iure dotis*, facit *L. sciendum, §. si fundus, ff. qui satisd. cog.* & quia videtur eadem ratio, & causari idem dedecus ex tali commixtione: cogita tamen super his tu qui habes majus otium.

(9) *De su marido.* Sumpta videtur ista lex ex textu in *L. consensu, §. vir quoque, C. de repud & ex authent. de nuptiis, cap. 14. §. mitiores, collat. 4. & ex L. fin. tit. 2. lib. 3. For. LL. & a L. 5. tit. 5. lib. 4. ejusd. Fori*: & tene menti istam legem quæ latius declarat dictas LL.

LEX XVI.

Illa quæ continentur in legibus suprâ dictis, vendicant sibi locum de jure antiquo, quando sine colore matrimonii committitur adulterium; ubi autem sub matrimonii aut sponsaliorum colore quis secundò nubit durantibus primis sponsalis, seu matrimonio, aut consentit copulatum aut obligatum sibi alteri nubere, malum manifestum facit, & in peccato vivit, aut alium vivere facit, & occasionem dat ad magna inconvenientia, de quibus in textu; & ideo ad quinquennium in insulam relegatur, & perdit omnia bona, filiis aut nepotibus applicanda, quibus non extantibus Regi medietas, & alia damnum passo applicabitur, & si uterque contrahentium scivit, quilibet in sua insula relegabitur; & bona ejus qui filios, vel nepotes non habet, Regis Camerae applicabuntur. Hoc dicit.

Tom. III.

(1) *Mandamos.* Nova decisio circa adjectionem poenarum videtur ista, nam *L. eum qui duas, C. de adulter.* aliter disponit. Item, & si teneatur opinio Glossæ in *§. si adversus, Institut. de nupt.* & in *§. 1. in authent. de incest. nupt.* quod qui binas contrahit nuptias, prima uxore vel primo viro vivente, puniatur poena contrahentium incestas nuptias; aliter hic statuitur, licet in multis sequatur illam poenam, de qua in dicta *L. eum qui duas, & in dict. authentic.* ubi Angelus dixit, opinionem Glossæ ibi, quod procedat illa authentica in quibuscumque illicitis nuptiis, esse veram: & adde Angelum Aretin. in tract. malefic. in parte che me ay adulterato, col. 8. ubi dicit, quod vidit multos errare in intellectu dictæ *L. eum qui duas*, punientes capitaliter eum, qui actualiter habet duas uxores, cum tantum secundum eum debeat imponi poena stupri, prout vult etiam Salicetus in dict. *L. eum qui duas.* Hodie est in usu poena de qua in *L. 6. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* quæ videtur tantum loqui respectu poenæ virorum; unde fortè in foeminis habet locum hujus legis Partitarum dispositio, nisi foemina conjugata vivente primo viro cum alio contrahat, cui se carnaliter commisceat; tunc habebit locum poena legis Fori tit. 7. lib. 8. in *L. 1. & 2. tit. 15. lib. 8. Ordin. Regal.* & quod in casu suo habetur in *L. 7. ejusd. tit.* & qui accusat eos, quia dicit contraxisse secundo, primo matrimonio durante, debet probare vitam primi conjugis, neque sufficet, quod probetur præsumptivè ea præsumptione, qua lex præsumit aliquem vivere usque ad centum annos, secundum Bart. in *L. si inter, ff. de rebus dub.* ubi & Socinus. An autem inquisitores hæreticæ pravitatis cognoscant de isto crimine, videas Lapum, & Dominic. in cap. accusatus, §. sane, de hæretic. lib. 6. quod sic, & Gundisal. & Villadiego in tractat. de hæretic. pravitare, quest. 9. qui distinguit inter contrahentem clam, vel palam; vide de hoc Didacum à Covarruvias 2. part. sui tractat. matrim. cap. 7. §. 3.

guno dellos era casado, e a sabiendas caso con el, estonce deuen ser amos desterrados cada vno en su Isla, e los bienes de qualquier dellos, que non ouiere fijos, nin nietos, deuen ser de la Camara del Rey.

TITULO XVIII.

De los que yazen con sus parientas, o con sus cuñadas.

Ley 7.
tit. 19.
lib. 5.
Recop.

MVy grand pecado fazen los omes, yaziendo con sus cuñadas o con sus parientas; a que dizen en latin, incestus. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los Adulterios, queremos aqui dezir deste pecado, que cosa es, e fasta qual grado deue ser pariente, o cuñado, el que yaze con la muger, para caer en este pecado: e quien lo puede acusar despues de caydo, e ante quien, e en que manera, e a quien: e que pena merece el ome, o la muger, si le fuere prouado este yerro: e por que razones se puede escusar desta pena.

LEY I.

Que cosa es el pecado que faze ome con su parienta, a que dizen en latin, incestus: e fasta qual grado es pariente de la muger el que faze este pecado.

Ley 7.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

YAzer ome con su parienta, o cuñada, es pecado (1) que pesa mucho a Dios, e que tienen los omes por muy gran mal, e llamanlo en latin, incestus; que quiere tanto dezir, como pecado que es fecho contra castidad; e

TITULUS XVIII.

De crimine incestus.

LEX I.

Incestus est coire scienter cum consanguinea, vel affine infra quartum gradum, & dicitur incestus, quasi contra castitatem factus. Hoc dicit.

(1) *Pecado.* Est enim grauius adulterio, ut in cap. adulterii, 32. quæst. 7. & §. sunt enim, sub cap. 10. & adde cap. de his, 35. quæst. 3. & cap. fin. 35. quæst. 8.

(2) *Con su parienta.* Incestus enim est consanguinearum, vel affinium abusus, cap. lex illa, 36. quæst. 1. Item committitur incestus cum filia filiae, vel filii uxoris, ut in Levitic. cap. 18. v. 10. & 11. Hostiens. tit. de adulter. in summa, & vide in materia 36. quæst. 3. per totum.

(3) *Quarto grado.* Ut in cap. non debet, de consanguin. & affin. & in L. 12. tit. 2. Partit. 4. & fiet computatio secundum jus canonicum iuxta ea quæ traduntur per Decium consil. 158. vol. 1.

(4) *Con cuñada.* Et an requiratur quod affinitas sit copula consummata? Vide per Gloss. in cap. si quis desponsaueris, 27. quæst. 2. per Bald. in L. affinitatis, C. communia, de success.

LEX II.

De incestu potest accusare quilibet de populo coram

cae en este pecado el que yaze a sabiendas con su parienta (2) fasta el quarto grado (3), o con cuñada (4), que fuesse muger de su pariente fasta en esse mesmo grado.

LEY II.

Quien puede acusar al que cae en pecado de incesto, e ante quien, e en que manera, e a quien.

AL que yoguiesse con su parienta, o con su cuñada, puede acusar cada ome del Pueblo, fasta aquel tiempo (1), que diximos que puede ser acusado de adulterio el que lo fiziere: e puedelo fazer ante el Judgador del lugar do fue fecho el yerro, o delante aquel que ha poder de apremiar el acusado: e deue ser fecha la acusacion deste pecado, en aquella mesma manera, que diximos, que pueden fazer la del adulterio. Otrosi, puede ser acusado deste yerro todo ome que lo fiziere, fueras ende moço menor de catorze años, e la moça menor de doze.

LEY III.

Que pena merece el que yoguiesse con su parienta, o con su cuñada; e por que razones se puede escusar desta pena.

COn parienta, o con cuñada, faziendo algun ome pecado de luxuria a sabiendas, non se auiedo ayuntado a ella por razon de casamiento, si le fuere prouado en juyzio por testigos que sean de creer, o por su conocimiento, deue auer pena de adulterio (1). Esta mesma pena deue auer la muger (2) que

Ley 7.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

judice loci maleficii, vel iudice rei: & fit hæc accusatio sicut de adulterio: & potest fieri intra illud tempus, quo adulterium; contra impuberem tamen masculum vel feminam non habet locum accusatio incestus. Hoc dicit.

(1) *Fasta aquel tiempo.* Usque ad quinquennium scilicet, ut in L. 4. supra tit. 17. & in L. mariti, §. quinquennium, §. fin. ff. de adulter.

LEX III.

Pœna incestus est, quod si fiat citra matrimonium, puniatur pœna adulterii. Si autem sub matrimonii figura seu colore, si est honorabilis, perduto honore in insulam perpetuò deportatur; & si filios non habet alterius matrimonii, ejus bona Regis Cameræ applicantur. Si autem est vilis, publicè verberatus deportatur, & de dote & arris fiet quod dicitur quarta Partida huj. lib. tit. de matrim. Hoc dicit.

(1) *Pena de adulterio.* Quæ mortis est in masculo, ut in L. penult. supra, tit. 17. & medietatis bonorum publicatio, ut in L. 5. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal. & adde L. inter liberas, §. 1. & Gloss. in L. si adulterium cum incestu, in princip. ff. de adulter.

(2) *La muger.* Si referas, cum dicit, esta mesma pena, ad pœnam viri, erit in muliere similiter pœna mortis; si vero referas ad pœnam adulterii, qui videtur prior & benignior sensus, erit pœna detrusionis in monasterium, ut in dict. L. penult. & in authent. sed ha-

que a sabiendas fiziere este pecado. E si por aventura, alguno casasse a sabiendas (3) con su parienta, quel perteneciese fasta el grado sobredicho, e se ayuntasse a ella carnalmente, si fuere ome honrrado (4) deue perder la honrra, e el lugar que tenia, e ser desterrado para siempre en alguna Isla. E siijos non ouiere legitimos de otro casamiento, deuen ser todos sus bienes de la Camara del Rey; fueras ende, si tal casamiento como este fuese otorgado por dispensacion del Papa. E si aquel que fiziesse el casamiento fuere ome vil, deuenle dar açotes publicamente, despues desterrarlo para siempre, assi como de suso diximos: e de las arras, e dotes, que fuessen dadas por razon de tales casamientos dezimos que deue ser guardado lo que diximos en la quarta Partida deste libro en el titulo de los Casamientos, en las leyes que fablan en esta razon (5).

TITULO XIX.

De los que yazen con mugeres de Orden, o con biuda que biua honestamente en su casa, o con virgines, por falago, o por engaño, non les faziendo fuerza.

Castidad es una virtud que ama Dios (1), e deuen amar los omes. Ca, segund dixerón los Sabios anti-

hodie, C. de adulter. si tamen adulterium & incestus concurrant, tunc sine dubio erit poena mortis etiam in muliere, ut in L. si adulterium cum incestu, in princip. & ibi notat Bartol. ff. de adulter. & Ang. in tractatu malefic. in parte che me ay adulterato, col. 5. ad fin. facit cap. relegendes, 23. quæst. 5. Quid tamen si coitus essent inter ascendentes, & descendentes? Videtur, quod tunc puniatur poena mortis etiam mulier, cum ille non solum dicatur incestuosus coitus, imo & nefarius, & facit quod habetur Levitici cap. 18. v. 8. & 10. neque ista lex Partitarum de tali nefario coitu videtur loqui, sed de incestu inter collaterales & affines, qui propriè dicitur incestus, ut in §. ergo, Institut. de nup. inter ascendentes & descendentes dicitur nefarius, ut dixi, & tradit Angelus Aret. in dict. tract. in parte che me ay adulterato. col. pen. & habetur in authent. de incest. nupt. in princ. in contrarium facit L. 13. tit. 2. Partit. 4. quæ & coitum cum filia dicit incestuosum. Item & idem Angelus Aretin. ubi suprâ, dicit coitum nefarium & incestuosum puniri ut adulterium; & fortè ista tanquam benignior sententia servaretur in practica; & adde ad prædicta quæ dixi in L. penult. tit. 13. Partit. 6.

(3) *A sabiendas.* Sciens factum, sed ignorans jus; nam si utrumque sciret, non levius, sed durius esset puniendus, si ageretur ad poenam de stupro & incestu; si verò agatur ex constitutionibus, quæ puniunt incestas nuptias, requiritur quod contraxerit dolosè & scienter, & ideo quacunque ignorantia ab ista poena excusaretur, unde quando incestus fit sub colore matrimonio distinguitur ut per Bartolum in L. si adulterium cum incestu, in princ. penult. & fin. col. ff. de adulter. & per Angel. in eadem L. §. incestum.

(4) *Honrrado.* Concordat cum authent., incestas, C. de incest. nupt. & cum corpore unde illa sumitur; & dis-

guos (2), tan noble, e tan poderosa es la su bondad, que ella sola (3) cumple para presentar las animas de los omes, e de las mugeres castas, ante Dios; e porende yerran muy grauemente aquellos que corrompen las mugeres, que bien de esta guisa en Religion, o en sus casas, seyendo biudas, o seyendo virgines. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los que yazen con sus parientas, o con sus cuñadas; queremos aqui dezir, de los que fazen pecado de luxuria con tales mugeres como estas. E demostraremos las razones, por que yerran grauemente los que fazen este pecado, maguer non lo fagan por fuerça: e quien puede acusar a los fazedores de este pecado, e ante quien: e que pena merecen, despues que les fuere prouado.

LEY I.

De las razones por que yerran los omes grauemente, que yazen con las mugeres sobredichas.

Grauemente yerran los omes que se trabajan de corromper las mugeres Religiosas (1), porque ellas son apartadas de los vicios, e de los sabores deste mundo, e se encierran en el Monestrio para fazer aspera vida, con intencion de seruir a Dios. Otrosi dezimos, que fazen gran maldad aquellos que so-

Ley 7.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

LL. del
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

tingue ut dixi suprâ in gloss. proxim. Et quod ad iudicandum incestas nuptias inspicatur jus canonicum, & non civile, vide per Decium consil. 158.

(5) *En esta razon.* Imo vide in L. 50. & 51. tit. 14. 5. Partit.

TITULUS XIX.

De stupratoribus virginum, &c.

IN SUMMA.

(1) *Que ama Dios.* Castitas Deo placet, vide in cap. ut lex continentia, 27. quæst. 1.

(2) *Antiguos.* Habetur hoc in authent. de lenonibus. §. sancimus.

(3) *Sola.* Non intelligas quod aliæ virtutes hoc non possunt facere, & intellige quod castitas sola potens est Deo animas præsentare, scilicet sine aliis virtutibus; non tamen intelligas quod aliæ virtutes absint, & non exigitur, quod concurrant æquè principaliter, sed saltem debet habere accessorie, quia non potest quis habere unam virtutem sine aliis, licet possit habere opus virtutis, ut dicit glossa notabilis in cap. nisi cum pridem, in verbo virtutem, de renuntiis. Abb. in cap. 1. de voto, & in proæmio Decretal. col. penult.

LEX I.

Graviter peccat qui corrumpere procurat monialem, aut virginem, aut viduam honestam, etiam ipsis volentibus, quia magis peccat, quam si violenter raperet. Hoc dicit.

(1) *Religiosas.* Tria peccata committit accedens ad monialem; incestum, quia sponsa Dei est, qui est pater noster. Item adulterium, quia sponsam alterius corrumpit. Item sacrilegium, quia est res sacra, ut per Gloss. in cap. virginibus, 27. quæst. 1.

sacan con engaño, o falago, o de otra manera, las mugeres virgines, o las biudas, que son de buena fama, e bien honestamente; e mayormente, quando son huespedes en casa de sus padres, o dellas, o de los otros que fazen esto vsando en casa de sus amigos: e non se puede escusar, que el que yoguiere con alguna muger destas, que non fizo muy gran yerro, maguer diga que lo fizo con su plazer della (2), non le faziendo fuerça. Ca, segund dizen los Sabios antiguos (3), como en manera de fuerça es, sosacar, e falagar las mugeres sobredichas, con prometimientos vanos, faziendoles fazer maldad de sus cuerpos; e aquellos que traen esta manera, mas yerran que si lo fiziessen por fuerça.

(2) *Della.* Nam licet mulier velit, non licet eam stupro cognoscere, propter sexus fragilitatem, ut hic, & in *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* & in §. in fin. *Institut. quibus alien. non licet*, in volentem enim non licet peccare, *L. lege, §. idem Divus, ff. ad leg. Cornel. de sicar. vers. planè, L. 3. §. si quis volentem, ff. de liber. homin. exhibend.*

(3) *Los sabios antiguos.* In *L. unic. C. de rapt. virgin.*

L E X II.

Eadem poena, quam incestum committens patitur, tenetur virginem dolose corrumpens, seu cum honesta vidua, vel religiosa coitum faciens; qui si fuerit homo honorabilis, perdit medietatem bonorum Regis cameræ applicandam; & si fuerit vilis, publicè flagelletur, & in insulam per quinquennium condemnatur; si tamen servus de domo fuerit, comburatur: & si mulier non fuerit honesta, religiosa, nec virgo, nec vidua bonæ famæ, sed vilis, ejus accessus est impunibilis. Hoc dicit.

(1) *Aquel tiempo.* Quinquennium scilicet, ut dixi supra tit. 18. *L. 2.*

(2) *Como muger de orden.* Ut hic vides, stuprum monialis eadem poena punitur qua stuprum alterius virginis, vel viduæ, quando stuprum committitur sine raptu; per legem tamen Ordinamentorum aditur publicatio medietatis bonorum, ut in *L. 5. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* & adde *cap. si qua monacharum, 27. quest. 1.*

(3) *Deue perder.* Concordat cum §. item *lex Julia de adulteriis vers. sed eadem lege, Institut. de pub. judic.* & procedit ista poena, ut hic & ibi habetur, quando stuprum fit sine vi. Sed an procedat etiam si mulier seducta fuerit blanditiis & suasionibus viri? Videtur quod sic, per id quod habetur supra *eod. L. 1.* In contrarium facit quod notat Andr. de Isern. in tit. *quæ sunt regalia, in parte contrahentium incestas nuptias, col. 4.* ubi tractat de intellectu dicti versic. *sed eadem lege*, ubi dicit, quod verus intellectus illius §. sit, quando sine vi, sine rapina, sine interpellatione virginem stupravit; nam si nolentem virginem rapuisset & asportasset de domo, vel domum introisset sine virginis voluntate, & sic per vim, licet postea cum ejus voluntate, postquam domum ingressus fuit, eam stupraverit, inspiciendum est potius initium violentum, introitum scilicet sine voluntate mulieris, argumento *L. clam possidere, in princ. ff. de adquir. poss.* & esset tunc poena *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* quando in fine dicit, *sive volentibus, &c.* Item si interpellasset, vel sollicitasset, vel odiosis artibus circumvenisset, licet postea volentem, quia hoc ipsum vellet ab insidiis nequissimi hominis est, qui meditabatur rapinam, *L. 1. C. de raptu virgin.* pro quo est *L. 1. §. fin. ff. de extraordin. crimin.* unde magnus saltus est secundum eum à publicatione partis bonorum ad poenam capitis propter rapinam, interpellationem & sollicitationem. His verò cessantibus habet locum dictus vers. *sed eadem lege*; hæc dicit Andr. de Iser. Idem videtur fuisse de mente Jacobi de Bello Viso, quem refert Albericus in *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* cum dicit,

L E Y II.

Quien puede acusar al que yoguiere con alguna de los mugeres sobredichas.

Aquellos, que diximos en el titulo ante deste, que pueden acusar a los que fizieren pecado de incesto, en aquella manera misma, e fasta aquel tiempo (1), e ante aquellos Judgadores, pueden acusar a los que fazen pecado de luxuria con muger de Orden (2), o con biuda que biue honestamente, o con muger virgen, assi como de suso diximos; e si les fuere prouado, deuen auer pena en esta manera. Que si aquel que lo fiziere fuere ome honrrado, deue perder (3) la meytad de todos sus bienes, e deuen ser de la Camara del Rey. E si

quod quando voluntas hominis præcessit voluntatem mulieris, punitur capite, sive vim fecerit, sive non, allegat dict. *L. 1. §. fin. ff. de extraordin. crimen & dict. L. raptores*, & §. *sin autem per vim, Institut. de pub. judic.* intelligit ergo dictum vers. *sed eadem lege*, quando non præcessit viri interpellatio, seu corruptela; si ergo voluntas mulieris præcessit, habet locum poena dicti vers. *sed eadem*; si præcessit voluntas hominis, habet locum poena dictæ *L. 1. §. fin. ff. de extraordin. crimin.* si autem est dubium, tunc illius præsumam voluntatem præcessisse, qui iuit ad domum alterius, argumento *L. 1. §. cum arietes, ff. si quadrup. pauper. fec. dicat.* si autem fuit extra domum, neque apparet cuius voluntas præcesserit, in dubio præsumam masculi voluntatem præcessisse, argumento dict. *L. raptores*, & dict. *L. unic. C. de raptu virgin.* secundum Bald. post Jacob. de Bello Viso, & Thomam de Formagli in dict. *L. raptores.* Idem videtur voluisse Bartolus in dict. *L. 1. §. fin. ff. de extraordin. crimen.* cum opponendo de dicto §. item *lex Julia vers. sed eadem lege*, respondet post Jacobum de Arena. quod in casu dicti §. final. intervenit aliqua violentia interpellando, vel conducendo eam, vel committendo. Pro hoc etiam facit textus in *cap. 43. in authent. de sanctiss. Episcop.* cum dicit: *si quis rapuerit, aut sollicitaverit, aut corruerit ascetiam, aut diaconissam*, & *cap. si quis rapuerit, 27. quest. 1.* neque in casu in quo mulieris voluntas præcedens attenderetur, sufficeret probari per solam confessionem mulieris, maxime si monialis esset, secundum Joan. Fab. in *L. unic. C. de raptu virg.* unde lex ista Partitarum, quæ idem disponit quod dictus vers. *sed eadem lege*, ita intelligenda & limitanda est, prout Doctores commiter intelligunt illum §. & ad legem supra proximam responderi potest, quod ibi non tractat de poena, sed probat atrocitatem criminis in persuadente & interpellante virginem, vel viduam honestè viventem: vel potest dici, quod quando simus certi de interpellatione & sollicitatione viri, tunc durius punitur, juxta textum in dict. §. fin. si verò simus in dubio, quo casu Doctores præsumunt voluntatem & sollicitationem masculi præcessisse, quod isto casu temperetur poena, ne in tali dubio propter præsumptiones imponatur poena capitalis, & sic quod lex supra proxima intelligatur de tali præsumptione: nam si de interpellatione constaret, majorem poenam vult inferri, cum dicat: *aquellos que traen esta manera, mas yerran que si lo fiziessen por fuerza*, si gravius errant, ergo gravius puniantur. Cogita tamen super his, quia ex istis LL. in hoc titulo positis & in titulo sequenti videtur, quod poena in hac lege posita, imposita etiam sit persuadentibus sine vi virgines vel viduas; & arbitror quod in practica non imponeretur poena capitalis, de qua in dict. *L. 1. §. final.* nisi aliqua vis, vel conamen intervenerit, seu comitum corruptio, prout Glossa ibi videtur intelligere illum §. Et nota, quod extra poenam de qua hic videtur condemnandus virginis stuprator & seductor, ut det dotem congruam mulieri stupratæ, quantum plus ipsa dare debeat, seu sit datura alteri viro ratione defloratio.

fuere ome vil, deue ser açotado publicamente, e desterrado en alguna Isla por cinco años. Pero si fuesse sieruo (4), o siruiente de casa (5), aquel que sosacare, o corrompiere alguna de las mugeres sobredichas, deue ser quemado por ende: mas si la muger que algun ome corrompiesse non fuesse Religiosa, nin virgen, nin biuda, nin de buena fama, mas fuesse alguna otra muger vil (6), estonce dezimos, que le non deuen dar pena porende, solamente que non le faga fuerça (7).

TITULO XX.

De los que fuerzan, o lleuan robadas, las virgines, o las mugeres de Orden, o las biudas que bien honestamente.

ATreuimiento muy grande fazen los omes que se auenturan a forçar las mugeres, mayormente quando son de Orden, o biudas, o virgines que fazen buena vida en sus casas. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los que por falago (1), o por engaño, las corrompen, queremos en este dezir, de los que pasan a ellas por fuerça, o las lleuan. E demostraremos, que fuerça es esta. E quantas maneras son della: e quien puede fazer acusacion sobre tal fuerça, e ante quien, e quales: e que pena merecen los fazedores, e otrosi los ayudadores.

tionis, argumento *cap. fin. de injur.* & ejus quod notat Joan. Andr. post Abb. antiquum in *cap. 1. in fin. de adulter.* & hoc potest peti in accusatione criminali incidenter, juxta notata per Bartol. in *L. interdum, §. qui furem, ff. de furtis*, quia extra poenam, rei vel damni persecutio est, ut in *§. fin. Institut. de furtis, §. 1. Institut. vi bonor. raptor.*

(4) *Sieruo.* Adde *L. unic. C. de mulier. quæ sero. prop. se injunxer.*

(5) *Siruiente de casa.* Maximè extenditur hic dispositio dictæ *L. unic. C. de mulier. quæ sero. prop.* & adde *L. 1. tit. 15. lib. 8. Ordinam. Regal.* & adde quæ dixi suprâ tit. 17. in *L. penult. in gloss. super verbo con su sieruo.*

(6) *Muger vil.* Concordat cum *L. si ea, & L. quæ adulterium, C. de adult.* ad eam enim, quæ vulgariter & more meretricis vivit, impunè habetur accessus, ut in dict. *LL. & in L. si uxor, in prin.* ubi notat Ang. *ff. eod.* & punctualiter nota Doctores, vel scholares habentes accessum ad istas fantolastras, quòd ille coitus non est accusabilis, neque punibilis, licèt talis mulier stet in alterius concubinato reprobato. Bartolus etiam in dict. *L. si uxor, in fine princ.* notat ex illa lege, quòd quæ semel fuit vulgaris, si postea stet innupta sine viro, accessus ad eam est impunitus.

(2) *Fuerza.* Imò videtur, quòd raptus meretricis sit impunitus, ut in *L. verum, & ibi notat Bartolus, ff. de furtis*, & notat Gloss. in *L. unic. C. de rapt. virgin.* ubi Baldus refert opiniones quorundam in hoc, an talis meretrix esset nupta, vel non; vel an in meretrice apparebant signa poenitentiae, & tunc habet locum poena; aut non apparebant, & tunc non habet locum; quod Baldus dicit satis tolerabile: idem in effectum vult Paul. de Cast. in *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* distinguens nuptam ad innupta, & in non nupta, an habuit justam causam contradicendi, quia fortè volebat redire ad ho-

LEY I.

Que fuerza es esta que fazen los omes a las mugeres, e quantas maneras son dellas.

FOrçar, o robar muger virgen, o casada, o religiosa, o biuda que biua honestamente en su casa, es yerro, e maldad muy grande, por dos razones. La primera, porque la fuerça es fecha sobre personas que bien honestamente, e a seruicio de Dios, e a buena estança del mundo. La segunda es, que fazen muy gran desonrra (1) a los parientes de la muger forçada, e muy gran atreuimiento contra el Señor, forçandola en desprecio del Señor de la tierra do es fecho. Onde, pues que segun derecho deuen ser escarmentados los que fazen fuerça en las cosas ajenas, mucho mas lo deuen ser los que fuerçan las personas, e mayormente los que lo fazen contra aquellos que de suso diximos: e esta fuerça se puede fazer en dos maneras; la primera con armas; la segunda sin ellas.

LEY

nestam vitam, vel quia rapiens erat ejus affinis seu consanguineus; & dicit Angelus in dict. *L. verum* caveant fornicantes à meretrium nuptarum amplexu, cum eas nuptas sciunt: adde etiam Salicet. in *L. unic. col. 1. C. de raptu virg.* ubi quid si, quando dicit se velle poenitere, est in habitu & loco meretricio: & adde ad prædicta Gandinum in suo tract. *malefic. sub rub. de aliquibus questionibus variis in maleficiis, col. 2. vers. quæro, de facto fuit.* Item Baldus in *L. fin. de rerum divis.* vult quòd talis vim inferens meretrici puniatur extra ordinem crimine injuriarum, *L. Lex Cornelia, in princ. ff. de injur.* Tu tene menti istam *L. Partitarum* indistinctè prohibentem etiam mulieri vili fieri vim; & vide *L. fin. infra, tit. 20.*

TITULUS XX.

De raptu virginum.

IN SUMMA.

(1) *Falago.* Nota hoc verbum ad id quod dixi in *L. fin. suprâ, tit. 19. in fine glossæ magnæ.*

LEX I.

Cum vis facta circa res puniatur, multo magis punibilis est ubi violantur maximè mulieres virgines, aut nuptæ, aut moniales, vel honestè viduæ, quia delinquitur contra honestas personas in servitio Dei & in decorem humanum positas, & injuriantur graviter earum consanguinei, & Princeps, cujus justitia vilipenditur in dedecus totius terræ, ubi talis violentia committitur; & fit violentia hæc cum armis, vel sine armis. Hoc dicit.

(1) *Desonrra.* Maximum dedecus est mulieri, & magnus dolor est parentibus mulierum cognosci & stuprari, *L. unic. & ibi notat Bald. C. de raptu virgin.* & habetur hic.

LEY II.

Quien puede acusar a los que fazen fuerza a las mugeres, e ante quien los pueden acusar.

Ley 2.
tit. 13.
lib. 8.
Recop.

EN razon de fuerça que fuesse fecha contra alguna de las mugeres sobredichas, pueden fazer acusacion los parientes della. E si ellos non la quisieren fazer, puedela fazer cada vno del Pueblo (1), ante el Judgador del lugar do fue fecha la fuerça, o ante aquel que ha poderio de apremiar al acusado: e pueden acusar a todos aquellos que fizieron la fuerça, e aun a los ayudadores dellos.

LEX II.

Possunt accusare raptum consanguinei, quibus nolitibus, quilibet de populo; & coram iudice rei potest accusari raptor, & ei auxilium præstans. Hoc dicit.

(1) *Cada vno del pueblo.* Est enim crimen publicum, quia non solum quando violentia fit in personam, puniatur, verum etiam si fiat in rebus, & major est violentia personalis, quam vis quæ rebus infertur, ut in *L. in servorum, ff. de penis*; & quid sit crimen publicum satis probatur in dict. *L. unic. C. de raptu virgin.* & hoc respectu inquisitionis & accusationis, respectu tamen capturæ quam perimit dicta lex auctoritate propria parentibus & consanguineis injuriam patientibus; & tutoribus & curatoribus, non videtur quod sit facultas capiendi alii ultra istos; qui enim nullatenus sunt attinentes, & quorum non interest, non habent potestatem capiendi, nisi forsitan essent comites itineris, ut in *L. item apud Labeonem, §. comitem, ff. de injur.* vel nisi vocarentur ad juvandum injuriam passum, *L. 2. cum sequent. ff. de furtis*: sit ergo cautus injuriam patiens ut clamet, occurrere, nam tunc intelligitur vocare & omnes tanquam vocati possunt juvare & injuriantem capere, Angel. in dict. *L. unic.*

LEX III.

Rapiens viduam honestam, aut virginem, aut nuptam, aut religiosam, probato delicto occiditur, & ejus bona applicantur raptæ, nisi & ipsa sup raptori postea nupserit, tunc enim bona erunt parentum raptæ, qui nec raptui assentiunt; aliàs erunt cameræ Regis, salva uxoris raptoris dote, debitisque ante sententiam per delinquentem contractis. Idem de rapiente propriam sponsam de futuro, de scienter auxilium ad prædicta præstans: si autem rapta erat religiosa, habet locum dicta corporalis poena, & bona applicantur monasterio, unde raptor eam extraxit: rapiens autem aliam à prædictis, arbitrio iudicis punitur, personis, loco, & tempore consideratis. Hoc dicit.

(1) *O casada.* Nota hoc, quia *L. unic. C. de raptu virgin.* & *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* tantum de virgine dicunt desponsata, vel non desponsata, & adde *L. 3. tit. 10. lib. 4. For. LL.* imò dicit, quod & illa lex habet locum in raptu conjugatæ, ut ibi colligitur, & tenet Baldus & Doctores ibi, etiamsi uxorata sit meretrix.

(2) *O yaziendo.* Solus ergo raptus sine commixtione sufficit ad incurrendam poenam hujus legis, vel sola copula violenta; vide de primo, per Joan. de Anan. in *cap. fin. de raptor.* & per Hippolyt. à Marsillis in *L. unic. col. pen. C. de rapt. virgin.* vers. *quæro ulterius*, & in secundo ista lex reprobatur dicta Alb. de Gandino in *suo tract. malefic. sub rubric. de multis questionibus depend. ab statu, circa maleficia, col. 5. & 6. vers. item pone questionem de facto*, quem refert & sequitur Paul. de Cast. in *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* & in quantum dixit, quod qui virginem projecit in terram & eam per vim stupravit, quod non debet mori de jure, sed quod teneatur lege Julia *de vi*, contrarium apertè dedidit ista lex, & voluit Bald. in *L. si quis non dicam*

LEY III.

Que pena merecen los que forzaren alguna de las mugeres sobredichas, e los ayudadores dellos.

RObando algund ome alguna muger biuda de buena fama, o virgen, o casada (1), o religiosa, o yaziendo (2) con alguna dellas por fuerça, si le fue re prouado en juyzio, deue morir por ende; e demas, deuen ser todos sus bienes de la muger que assi ouiesse robada, o forçada. Fuera ende, si despues desso ella de su grado casasse (3) con el que la robo, o forço, non habiendo otro marido. Ca estonce, los bienes del for-

Ley 2.
tit. 13.
lib. 8.
Recop.
Ley 7.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

ca-
rapere, ad fin. C. de Episc. & Cleric. & Angelus Aretin. in suo tract. malefic. in parte che me ay adulterato, col. 7. & facit ad istam legem L. 2. tit. 31. de las penas, infra ead. Partit. in vers. otrosi dezimos, & litera rubricæ hujus tituli, cum dicit: de los que fuerzan, o lleuan robadas, &c.

(3) *Casasse.* Non intelligas quod per matrimonium cum rapta raptor liberetur à poena mortis; hoc enim non dicit lex ista, neque justa videretur forsitan esse lex quæ tale quid diserneret, cum invitaret ad delinquendum. Paul. tamen de Cast. in *L. raptores, C. de Episc. & Cleric.* vult, quod per contractum matrimonii evitet poenam legalem, per textum in *cap. 1 & 2. de adulter.* si rapta & parentes ejus consentiant, aliàs secus; & ita dicit se consuluisset in civitate Mantuæ, & per hoc evasisse quandam à morte. Anton. tamen, & Abb. & post eum Joan. de Ana. in dict. *cap. 2.* dicunt illud capitulum procedere in foro Ecclesiæ; potuit enim Papa mitigare duritiam juris civilis in suo foro, sed in foro civili servabitur lex ex quo ex ipsius observantia non imminet periculum, & sic videtur, quod illa capitula solum locum habeant in terris subjectis Ecclesiæ temporaliter; sed in terra imperii servabitur jus civile. Præterea dicta capitula non loquuntur in raptu, sed in simplici stupro sine vi, & ut hic vides loquitur ista lex respectu bonorum, quæ raptæ applicantur, ut contracto matrimonio cum raptore ipsa non lucretur bona raptoris, sed applicantur ejus parentibus qui in raptu, vel matrimonio non consenserunt, in quo concordat ista lex cum *authent. de rapt. mulier. collat. 9.* sed an hoc, quod hic circa ista bona disponitur, contrahente rapta cum raptore procedat de jure canonico? Glossa dixit, quod sic, in *cap. cum secundum leges de hæret. lib. 6.* movetur Glossa, quia lex civilis non propriè poenam infert contrahenti, sed potius lucrum aufert, quod ipsa lex raptæ foeminae dederat; verum sicut lex dedit, lex auferre potest: idem tenet Salicet. non allegata dicta glossa in dict. *unic. L. C. de rap. virg. col. 3. vers. circa quod quæro*: sequitur etiam dictum illius glossæ Anton. in *cap. 1. de sponsal.* ubi & Felin. & Joan. Andre. Anch. & Dominicus in dict. *cap. cum secundum leges.* Joan. de Anan. in *cap. penult. de raptor.* Contrarium tamen, imò quod foemina rapta per matrimonium cum raptore talia bona non amittat, tenet Glossa in *cap. de puellis, 36. quest. 2.* quam sequuntur Abb. Aret. Felin. & Decius n. 34. in *cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ, de constitut.* idem Abb. in *cap. 1. de sponsal. & in cap. penult. col. 2. de raptor.* Freder. consil. 36. Archid. in dict. *cap. cum secundum leges, Alexand. in L. Sejus & Augerius, ff. ad leg. Falcid.* movetur, ne timore amissionis bonorum liber assensus ad conjugium impediatur, ut & tradit Didacus à Covarruvias, regalis Audientiæ Granatensis nunc benè meritis auditor, in *suo epitome matrimoniali, 2. part. cap. 3. §. 9. in princ.* movetur, quia hæc bona raptoris sine aliqua conditione à lege ipsi raptæ deferuntur: & licet lex civilis prohibeat matrimonium inter raptam & raptorem, ut in dict. *L. unic.* illa lex non adjecit poenam prædictam huic prohibitioni, unde non potest eadem lex civilis auferre in poenam matrimonii contracti bona illa, quæ absque conditione raptæ detulerat: sed

çador deuen ser del padre, e de la madre de la muger forçada, si ellos non consintiesen en la fuerça, nin en el casamiento. Ca, si prouado les fuesse que auian consentido en ello, estonce deuen ser todos los bienes del forçador de la Camara del Rey. Pero destos bienes deuen ser sacadas las dotes, e las arras, de la muger del que fizo la fuerça. E otro-si los debdos que auian fecho fasta aquel dia, en que fue dado juyzio contra el. E si la muger que ouiesse seydo robada, o forçada, fuesse Monja, o Religiosa, estonce todos los bienes del forçador deuen ser del Monesterio (4) donde la saco. E a tanto tuuieron los Sabios antiguos este yerro por grande, que mandaron, que si alguno robasse, o lleuas-se su esposa (5) por fuerça, con quien non fuesse casado por palabras de presente, que ouiesse aquella mesma pena, que de suso diximos, que deuia auer el

que forçasse a otra muger, con quien non ouiesse debdo. E la pena, que diximos de suso, que deue auer el que forçasse alguna de las mugeres sobredichas, essa misma deuen auer los que le ayudaron (6) a sabiendas a robarla, o a forçarla: mas si alguno forçasse alguna muger otra, que non fuesse ninguna destas sobredichas, deue auer pena por-ende, segun aluedrio (7) del Judgador; catando, quien es aquel que fizo la fuerça, e la muger que forço, e el tiempo, e el lugar, en que lo fizo.

TITULO XXI.

De los que fazen pecado de luxuria contra natura.

Sodomitico dizen al pecado en que caen los omes (1) yaziendo vnos con otros, contra natura, e costumbre natural (2). E porque de tal pecado na-

*Ley 1.
tit. 21.
lib. 8.
Resop.*

cen

sed si non esset alia ratio præter istam, vehementer obstaret lex ista Partitarum, quæ ita defert tale lucrum foeminae raptæ, ut si postea nubat raptori, perdat tale lucrum, & sic à principio qualificatæ & sub ista conditione dedit luctum, quasi non aliter; ad tempus enim concessisse videtur & sub tali conditione; si tali non nubat, quæ secundum Salicetum ubi suprà, est honesta conditio, & viduitatem non inducit, ideo seruanda *L. legatum*, & *L. filia*, ff. de annuis legat. *L. pater Severinam*, ff. de cond. & demonst. neque matrimonium punitur, sed ineffrenata libido, potuit lex hæc bona, quæ fisco Regis erant applicanda, mulieri sub tali conditione deferre; & cum habeamus istam legem Partitarum ita declarantem, stante varietate opinionum, videtur standum huic legi; alia tamen ratio, quia ex timore poenæ impeditur libertas matrimonii, mihi magis urget. Tu dato otio latius considera.

(4) *Del Monesterio*. Concordat cum *cap. si quis rapuerit*, 27. quæst. 1. & cum *authent. de sanctissimis Episc. cap. si quis rapuerit*, fin. & ibi statuitur annalis præscriptio contra monasterium bona raptoris non petentem, & quod fisco applicentur: & adverte, quia ista poena necdum imponitur ibi rapienti monialem, verum etiam solicitanti eam vel corruptenti. Lex tamen ista Partitarum tantum statuit in raptu poenam istam, & vide quæ dixi in *L. 1. suprà tit. 1. in gloss. magna*.

(5) *Su esposa*. Adde *L. unic. C. de rapt. virgin.* & nota istam legem Partitarum intelligentem & limitantem illam in sponsa de futuro, & quod non committatur raptus in sponsa de presenti vel uxore; habet enim maritus manus injectionem in uxorem, argumento *L. sicut*, ff. de oper. libert. Quid autem si volebat ingredi monasterium? Dic, ut in quæstione disputata, quam ponit Joan. Anan. in *cap. quæ contra jus, de reg. jur. lib. 6.* per Bald. in *dict. L. unic. col. fin.* ubi & Salicet. Joan. de Anan. in *cap. fin. col. penult. de raptor.* Et quid si ante raptum præcessit tractatus matrimonii, & raptus sit ad contrahendum liberè extra domum parentum? Vide in *cap. penult. de raptor.* ubi per Abb. & Doctores.

(6) *Le ayudaron*. Adde *dict. L. unic. C. de rapt. virgin.*

(7) *Segun aluedrio*. Nota istam legem ad id quod dixi suprà tit. 19. in *L. fin. in gloss. fin.*

TITULUS XXI.

De crimine nefando.

IN SUMMA.

(1) *Omes*. Idem in mulieribus, si una foemina cum alia agat contra naturam, vel masculus cum foemina contra naturam, ut tradit Gloss. in *L. fœdissimam*, C. de adulter. ubi Salicet. Angel. Aretin. in *tractac. malefic. in parte che me ay adulterato*, col. 6. & habetur ad Romanos *cap. 1. Tom. III.*

v. 26. ibi: *nam foemina eorum immutaverunt naturalem usum in eum usum, qui est contra naturam*, & adde *cap. adulterii*, & *cap. usus*, 32. quæst. 7. ex quo videtur dicendum, quod foemina in hoc peccantes poena flammæ puniuntur, secundum pragmaticam Catholicorum Regum, jubentem hoc crimen contra naturam puniri tali poena, præsertim cum dicta pragmatica non se restringat ad viros, sed disponat de persona cuiuscunque conditionis contra ordinem naturalem coeunte; quod cum verificetur in foeminis sic peccantibus, ut dictum est, & tradit Abulensis sup. *Matth. cap. 5. quæst. 215.* ubi ad hoc inducit auctoritatem Pauli de qua suprà, explanans latè hoc ibi probari: Ipse tamen Abulensis ibid. *quæst. 217.* dicit, quod iste coitus foeminae cum foemina non reperitur punitus lege divina, neque humana, & *quæst. 216.* dicit, quod licet hoc sit peccatum grave, non tamen ita grave sicut vitium sodomiticum viri ad virum, nam major est permutatio ordinis naturæ in sodomitico, quam in isto; nam in illo vir cognoscitur, qui non est extremum ad passionem, hic autem foemina, quæ ad passionem apta est, licet non sit conveniens agens. Secundo, quia in illo perficitur coitus, & imago Dei deterpatur; in isto autem, secundum eum, impossibile est foeminas ipsas polluere, sed solum deordinatur voluntas earum, quia consentiunt in libidinem, & vehementissimo desiderio illam prosequuntur; non possunt tamen eam consequi, & ipsæ sciunt quod non consequentur. Tertio, quia per sodomiticum magis repugnatur intentioni naturæ, quæ est ad gignendum, ut latius per illum ibi videbis, qui tamen non allegat dictam glossam *L. fœdissimam*, sed tantum *L. cum vir*, ejusd. tit. quam voluit glossa dictæ *L. fœdissimam*, extendere ad istum coitum foeminarum, neque allegat *authent. ut non luxur. contra naturam*, quæ generaliter loquitur, licet ex relatione punitionis civitatis Sodomorum videtur se referre ad coitum sodomiticum: & idem potest ad dictam pragmaticam responderi; unde cum in poenis mitior debeat fieri interpretatio, fortè non venirent puniendæ istæ foeminae in hoc delinquentes poena flammæ prout vitium sodomiticum, sed pena alia arbitraria citra mortem, quæ erit gravior, quando mediante aliquo instrumento virginitas violetur: licet enim non reperiat specialis poena in hoc scelere foeminarum imposita propter voluntatem perniciosæ libidinis, licet effectu potiri non possent, extra ordinem puniendæ sunt, ut alias dicit *L. 1. ff. de extraordin. crimin.* & cum scelus sit gravissimum, & illicitum, & à jure damnatum, & si deficeret poena specialiter statuta, succedit arbitraria, *L. 1. ff. de effract. cap. de causis, de officio deleg.*

(2) *E costumbre natural*. Et sic peculiari modo dicitur peccatum contra naturam, nam & largo modo omne peccatum est contra naturam, secundum Damas. *lib. 2. cap. 4. & fin.* & tradit S. Thom. 2. 2. quæst. 10 art. 1.

Mmm

Leyes
1. y 2.
tit. 21.
lib. 8.
Recop.

cen muchos males en la tierra do se faze, e es cosa que pesa mucho a Dios con el, e sale ende mala fama, non tan solamente a los fazedores, mas aun a la tierra (3) do es consentido; porende, pues que en los otros titulos ante deste fablamos de los otros yerros de luxuria, queremos aqui dezir apartadamente deste, e demostraremos, donde tomo este nome, e quien lo puede acusar, e ante quien. Et que pena merecen los fazedores, e los consentidores.

LEY I.

Onde tomo este nome el pecado que dizen Sodomitico, e quantos males vienen del.

Sodoma, e Gomorra, fueron dos Ciudades antiguas, pobladas de muy mala gente, e tanta fue la maldad (1) de los omes que biuian en ellas, que porque vsauan aquel pecado que es contra natura, los aborrecio nuestro Señor Dios de guisa, que sumio ambas las Ciudades (2) con toda la gente que y moraua, e non escapo ende solamente, sinon Loth, e su compañía, que non auian en si esta maldad: e de aquella Ciudad Sodoma, onde Dios fizo esta marauilla, tomo este nome este pecado, a que llaman Sodomitico. E deuese guardar todo ome deste yerro, porque nacen del muchos males, e denuesta, e desfama a si mismo el que lo faze. Ca por tales yerros enuia nuestro Señor Dios sobre la tierra, donde lo fazen, fambre, e pestilencia (3), e tormentos, e otros males muchos, que non podria contar.

LEY II.

Quien puede acusar a los que fazen el pecado sodomitico, e ante quien, e que pena merecen auer los fazedores del, e los consentidores.

Cada vno del Pueblo puede acusar a los omes que fiziessen pecado con-

(3) A la tierra. Adde cap. flagitia, 32. quest. 7. & in Pragmatica Regum Catholicorum poena flammaram puniente hoc crimen.

LEX I.

Dicitur Sodomita à Sodoma, & Gomorra civitatibus ob hoc crimen submersis; & facienti & passo dedecus & infamia generatur; multaque propter hoc veniunt pestilentie, & multa mala. Hoc dicit.

(1) La maldad. Ecce hæc fuit iniquitas Sodomæ, superbia, saturitas panis, & abundantia, & otium ipsius & filiarum ejus, & manum egeno & pauperi non porrigebant, & elevatæ sunt, & fecerunt abominationes coram me, Ezechielis cap. 16. v. 49.

(2) Ambas las Ciudades. Et alias finitimas, ut habetur Genesis cap. 19. v. 24. & in cap. sed continuo, de poenit. dist. 1. & in cap. clerici, de exces. prælator.

(3) Fambre, e pestilencia. Adde textum in authent. ut non luxurietur contra natur. collat. 6. & in dict. cap. clerici.

tra natura, e este acusamiento puede ser fecho delante del Judgador do fiziessen tal yerro. E si le fuere prouado, deue morir (1) porende tambien el que lo faze, como el que lo consiente. Fuera ende, si alguno dellos lo ouiere a fazer por fuerça, o fuere menor de catorze años (2) Ca estonce non deue recibir pena, porque los que son forzados non son en culpa; otrosi, los menores non entienden que es tan gran yerro como es, aquel que fazen. Essa misma pena deue auer todo ome, o toda muger, que yoguiere con bestia (3); e deuen demas matar la bestia para amortiguar la remembrança del fecho.

Leyes
1. y 2.
tit. 21.
lib. 8.
Recop.

TITULO XXII.

De los Alcahuetes.

Alcahuetes son vna manera de gente de que viene mucho mal a la tierra. Ca por sus palabras dañan a los que los creen, e los traen al pecado de luxuria. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de todas las maneras de fornicio, queremos dezir en este de los Alcahuetes, que son ayudadores del pecado. E mostraremos, que quiere dezir Alcahuete. E quantas maneras son dellos. E que daños nascen dellos. E de sus fechos. E quien los puede acusar. E ante quien. E que pena merecen, despues que le fuere prouada la alcahueteria.

Ley 4.
tit. 11.
lib. 8.
Recop.

LEY I.

Que quiere dezir Alcahuete, e quantas maneras son dellos, e que daño nace dellos.

Leno en latin, tanto quiere dezir en romance, como alcahuete, que en-

LEX II.

Quilibet de populo coram Judice loci, ubi committitur hoc crimen, potest illud accusare; ejusque poena est ultimum supplicium, nisi per vim committatur, aut committens si minor quatuordecim annis, qui non punitur eadem poena, quam patitur consentiens: vel cum bestia coiens, & bestia occiditur. Hoc dicit.

(1) Morir. Concordat cum L. cum vir, C. de adulter. & dict. authentic. ut non luxur. contra naturam, & vide in dicta Pragmatica Regum Catholicorum.

(2) Menor de catorze años. Quid tamen si esset doli capax? Vide quæ dixi in L. 9. tit. 1. ead. Partii. in gloss. 2.

(3) Con bestia. Adde cap. mulier, 15. quest. 1. & Levitic. in cap. 20. v. 15.

TITULUS XXII.

De lenonibus.

LEX I.

Leno est decipiens mulieres, ut fornicentur, & est quin-

Ley 4.
tit. 11.
lib. 8.
Recop.

gaña las mugeres, sosacando, e faziendo-las fazer maldad de sus cuerpos. E son cinco maneras (1) de alcahuetes. La primera es, de los vellacos malos que guardan las puras, que estan publicamente en la puteria, tomando su parte de lo que ellas ganan. La segunda, de los que andan por trujamanes alcahotando las mugeres, que estan en sus casas, para los varones, por algo que dellos resciben (2). La tercera es, quando los omes tienen en sus casas captiuas, o otras moças (3) à sabiendas, para fazer maldad de sus cuerpos, tomando dellas lo que assi ganaren. La quarta es, quando el ome es tan vil, què el alcahueta a su muger (4). La quinta es, quando alguno consiente que alguna muger casada, o otra de buen lugar, faga fornicio en su casa (5) por algo que le den, maguer non ande por trujaman entre ellos. E nasce muy gran yerro destas cosas atales. Ca por la maldad dellos muchas mugeres que son buenas, se tornan malas. E aun las que ouïessen començado a errar, fazense con el bollicio dellos peores. E demas, yerran los alcahuetes en si mismos, andando en estas malas fablas, e fazen errar las mugeres, aduziendolas a fazer maldad de sus cuerpos,

e fincan despues deshonnrradas porende: e aun sin todo esto, leuantasse por los fechos dellos, peleas, e muchos des-acuerdos, e otrosi muertes de omes.

LEY II.

Quien puede acusar a los alcahuetes, e ante quien; e que pena merescen, despues que les fuere prouada el alcahoteria.

A Los alcahuetes puede acusar cada vno del Pueblo, ante los Judgadores de los lugares do fazen estos yerros: e despues que les fuere prouada el alcahoteria, si fueren vellacos, assi como de suso diximos, deuenlos echar fuera de la Villa (1) a ellos, e a las tales putas. E si alguno alogasse sus casas a sabiendas a mugeres malas para fazer en ellas puteria (2), deue perder las casas, e ser de la Camara del Rey; e demas, deue pechar diez libras de oro. Otrosi dezimos, que los que han en sus casas captiuas, o otras moças para fazer maldad de sus cuerpos, por dineros que toman de la ganancia dellas, que si fueren captiuas, deuen ser forras, assi como diximos en la quarta Partida deste libro en el titulo (3) de los Aforramien-

LL. 4.
5. y 10.
tit. 11.
lib. 8.
Recop.

quintuplex. Quidam enim sunt ribaldi, meretrices publicas custodientes. Alii mediatores inter homines, & foeminas, ad commiscendum inducentes. Alii, suas ancillas, vel famulas prostituentes, & lucrum earum recipientes. Alii, suarum uxorum lenones. Alii, consentientes, quod in eorum domibus conjugata, vel alia foemina boni generis fornicetur pretio recepto. Et propter tales lenones, bonæ malæ, & malæ peiores efficiuntur, & rixæ, discordiæ, & mortes ex eorum permissione subsequuntur. Hoc dicit.

(1) *Cinco maneras.* Sumpta est ista lex à *L. palam §. lenocinium, ff. de ritu nupt.* & in aliquo à *L. auxilium, §. in delictis, ff. de minor.* & a *L. athletas §. ait Prætor, ff. de his qui notant. infam.*

(2) *Por algo que dellos resciben.* Quid si nihil recipiant? Glossa dicit esse idem, si ex consuetudine hoc faciant, in *dict. L. palam, §. lenocinium*, ubi & Glossa querit, & non solvit, an sit idem, si semel tantum non ex consuetudine, vel lucri causa aliquis, vel aliqua hoc faciat, vide quæ dicam infra *L. proxima*

(3) *O otras moças.* Vide in *dict. L. athletas, §. ait Prætor*, & in *dict. §. lenocinium, L. palam, ff. de ritu nuptiar.*

(4) *A su muger.* Vide in *dict. §. ait Prætor*, & in *dict. §. in delictis.*

(5) *En su casa.* Concordat cum *L. 1. §. fin. ff. de extraordin. crimin.* & cum *L. qui domum, ff. de adulter.* cum tamen subdit, *por algo que le den*, videtur quod & idem sit, etsi pretio id non faciat, sed gratis ut in *L. & si amici, ff. de adulter.* & ibi Angelus exponit in commodante domum; & Albericus ibi post Oldra. notat contra præstantem qualecunque auxilium malefactori, sine quo maleficium non poterat perpetrari, quod teneretur eadem poena, qua teneretur malefactor, & facit optimus textus in *authent. ut nulli judicium, §. si quando vero, collat. 9.* & in specie ad dictam *L. qui domum*, tradit And. de Iser. in *cap. 1. in princ. col. 4. quibus mod. feud. amittat.* alibi tamen notat Baldus ex textu ibi, mihi puniri aliquem, in cuius domum fit aliquid, eo patiente, quam ipsum delinquentem. *Tom. III.*

tem principalem. Vide Bald. in *L. cum ancillis, C. C. incest. nupt.* sed tandem dicit, vide *L. & si amici, ff. de adulter.*

LEX II.

Quilibet de populo accusare potest lenones: & poena ribaldi (de quo supra *L. proxim.*) cum meretrice quam custodit, est, quod expellitur à villa; locans autem scienter domum ad meretricium, perdit eam, Regis cameræ applicandam, cum decem libris auri. Prostituens verò ancillam perdit eam, & ipsa consequitur libertatem. Si autem est alumna libera, dotet eam, unde vivere possit in matrimonio collocata. Et si non habet unde dotet, vel dotare nolit, occidetur. Leno autem propriæ uxoris, vel virginis, aut religiosæ seu honestæ vitæ, vel conjugatæ pro pretio, occidetur, & idem de lena. Hoc dicit.

(1) *Echar fuera de la Villa* Concordat cum *authent. de lenon. in §. sancimus, collat. 3.* & notat Joann. de Plat. in *L. cum supra virentes, C. de re milit. lib. 12.* hodie per legem Ordinamenti *lib. 8. tit. 14. L. fin.* durius statuitur contra istos rufianos, & istas meretrices, vide ibi.

(2) *Para fazer en ellas puteria.* In qua sint tales lenones seu aliquis leno partem capiens de pretiis sortiti, ut dicit textus in *dict. authent. de lenon.* unde ista sumpta est: nam alias dicit *L. ancillarum ff. de petit. hered.* in domibus honestissimorum virorum lupanaria exercentur: vel si intelligas indistinctè prohiberi locationem domus ad lupanar exercendum, non servatur de consuetudine, prout dicit Angelus in *dict. L. ancillarum*; notat tamen, quod licet civitas haberet speciale privilegium imponendi vectigalia & gabellam, tamen non potest imponere gabellam mulieribus in lupanari existentibus, quando illud lucrum nefandissimum est, secundum Ang. in *dict. authent. de lenon. in princ.*

(3) *En el titulo* Vide *L. 4. tit. 22. Partit. 4. & L. si lenones, C. de Episc. audient.*

tos de los siervos, en las leyes que fablan en esta razon. E si fueren otras mugeres libres, aquellas que assi criaron, e tomaren precio de la puteria que assi les fizieron fazer, deuenlas casar, e darles dotes (4), tanto de lo suyo, aquel que las metio en fazer tal yerro, de que puedan biuir; e si non quisieren, o non ouieren de que lo fazer, deuen morir porende (5). Otrosi, qualquier que alcahotasse a su muger (6), dezimos, que deue morir porende. Essa mesma pena deue auer el que alcahotasse a otra muger casada, o virgen, o Religiosa, o biuda de buena fama, por algo que le diessen (7), o le prometiessen de dar. E lo que diximos en este titulo, ha lugar en las mugeres (8) que se trabajan en fecho de alcahoteria.

TITULO XXIII.

De los Agoreros, e de los Sorteros, e de los otros Adeuinos, e de los Fechizeros, e de los Truhanes.

Adeuinar las cosas que han de venir cobdician los omes naturalmen-

(4) *Darles dotes.* In *authent. de lenonibus*, §. *sancimus*, in verbo *præconizamus*, hoc non dicitur, sed simpliciter imponitur pœna mortis: unde tene menti istam legem benignius in punitione in hoc se habentem: & nota eam ad id quod tradit Albericus in *L. si lenones*, C. de *Episc. audient*.

(5) *Morir porende.* Hoc idem quoad pœnam mortis in *dict. authent. de lenon.* ut dixi *suprà gloss. proxim.*

(6) *A su muger.* Sive recipiat pretium, sive non, quia non distinguit illa lex: & est leno, qui adulterium subiecit, vel pretium pro comperto adulterio accepit, vel quæstum ex adulterio uxoris fecerit, *L. auxilium*, §. *in delictis*, ff. de *minor. L. mariti*, §. *plectitur*, & §. *qui quæstum*, ff. de *adulteriis*. Sed quid si nullo pretio accepto tacet, & dissimulat uxoris adulteria? Videtur hunc non puniri pœna mortis, sed aliàs extra ordinem: in contrarium tamen videtur textus in *dict. L. mariti*, §. *qui quæstum*, vers. *quod si patitur*, cum dicit, quod si patitur uxorem delinquere, non ob quæstum, sed ob negligentiam, vel culpam, vel quantamcunque patientiam, vel nimiam credulitatem, extra legem positus est: sed fortè illa lex intelligi debet, quando patientiam suam potest obumbrare prætextu ignorantie, & incredulitatis, quia in actibus vene- reis eam non deprehendit, licet aliqui sibi referant. Si verò sit certa ejus scientia, & constat, quod dissimulat adulteria, in quibus perseverat uxor, videtur plectendum esse extra ordinem judicis arbitrio, seu pœna in hoc consueta, facit ad hoc *L. mariti*, in *princ. ff. de adulter.* & quæ notat Salic. C. *eod. in L. 2.*

(7) *Por algo que le diessen.* Perfecto flagitio intellige, aliàs non deberet mori, sed aliter puniri, ut in *L. 1. §. fin. ff. de extraordin. crimin.* Sed quid si nullo dato pretio, interpellavit, seu persuasit leno, vel lena virginem, vel aliam mulierem, de quibus hic? Videtur idem dicendum, si perfectum fuit adulterium vel stuprum, quod aliàs factum non fuerat, ut probatur in *dict. §. fin.* & sic quod hic suppleatur *maximè*; vult enim denotare frequentiam facti, nam communiter fit hoc dato pretio, non importare quod hoc sit necessarium ad punitionem, & facit quod dixi *suprà eod. in L. 1. in gloss. fin.* fortè posset dici, quod tunc puniatur pœna mortis, quando principalis delinquens tali pœna teneretur. Si verò aliàs veniret puniendus principalis, eadem deberet puniri leno talis, ut in *L. qui domum*, cum *L. sequenti*, ff. de *adulter.* & quæ dixi in *dict. gloss.* & dicit Lucas de Penna in *L. fin. C. de spectacul. & lenon.* quod in Regno Siciliæ patres prostituentes publicè filias, &

te: e porque algunos dellos pruevan esto en muchas maneras, yerran (1) ellos, e ponen otros muchos en yerro. Porende, pues que en el titulo ante deste fablamos de los Alcahuetes que fazen errar a los omes, e a las mugeres, en muchas maneras, queremos aquí dezir destos, que son muy dañosos a la tierra. E demostraremos, que quiere dezir Adeuinança. E quantas maneras son della. E quien puede acusar a los fazedores della. E ante quien puede ser demandada. E que pena merescen, los que se trabajan a obrar della, como non deuen.

LEY I.

Que cosa es Adeuinanza, e quantas maneras son della.

Adeuinança tanto quiere dezir, como querer tomar el poder de Dios (1) para saber las cosas que estan por venir. E son dos maneras de adeuinança (2): La primera es, la que se faze por arte de Astronomia (3), que es vna de las siete Artes liberales: esta, segund el Fuero de las leyes, non es defendida (4) de vsar a los que son Maes-

lenæ aliæ puniuntur pœna truncationis nasi, ex constitutione illius Regni.

(8) *Mugeres.* Adde *dict. L. palam*, §. *lenocinium*, ff. de *ritu nuptiar.*

TITULUS XXIII.

De Maleficiis, & Mathematicis.

IN SUMMA.

(1) *Yerran.* Divinatio regulariter sonat in malum, i. quæst. 1. cap. nunquam.

LEX I.

Divinare est Dei potestatem ad futura præscienda velle recipere. Et est duplex divinatio: unaque fit per artem liberalem Astrologiæ, & ita non potest peritis vetari, quia procedit secundum cursum naturalem planetarum. Alia est auguriorum, sortium, fictionum, & similium, & ista est prohibita, nec debent exercentes in regno habitare, nec aliquis eos in domo sua receptet, nec celet. Hoc dicit.

(1) *De Dios.* Isaia cap. 41. v. 23. *Annuntiate quæ futura sunt, & sciemus, quia Dii vos estis*, & Actuum 1. v. 7. *Non est vestrum nosse tempora, vel momenta, quæ Pater possuit in sua potestate*, & adde *L. 2. C. de paganis*.

(2) *Dos maneras de adeuinanza.* Vide per Archidiaconum in *cap. accusatus*, de *hereticis*, lib. 6.

(3) *Astronomia.* Dissuadet Innocenc. usum astronomiæ, & usum ipsius, quia non ducit ad pietatem, & facile ducit ad idolatriam, in *cap. ex tuarum*, de *sortileg.* Et si quis consideratione astrorum utatur ad præcognoscendum futuros casuales, vel fortuitos eventus, aut etiam ad cognoscendum per certitudinem futura opera hominum, quia procedit hoc ex falsa & vana opinione, & operatio dæmonis se immiscet, est illicitum & superstitiosum: si tamen aliquis utatur consideratione astrorum, ad præcognoscendum futura quæ ex coelestibus causantur corporibus, puta siccitates, & pluvias, & alia hujusmodi, non est illicitum, secundum S. Thom. 2. 2. quæst. 95. art. 5.

(4) *Non es defendida.* Cap. si quis artem grammaticam, 37. dist. & cap. ex tuarum, de *sortileg.* est enim una (ut hic dicitur) de septem artibus liberalibus, quarum magistris præbetur immunitas, *L. 1. in princ. ff. de variis, & extraord. cognition. L. in honoribus*, §. *philosophis*, ff. de *vacat. muner. L. fin. ff. de muner. & bonor.* & adde

Ley 5.
tit. 1.
lib. 8.
Recop.

Ley 5.
tit. 3.
lib. 8.
Recop.
Ley 5.
tit. 1.
lib. 8.
Recop.

Maestros, e la entienden verdaderamente; porque los juyzios, e los asmamientos, que se dan por esta Arte, son catados por el curso natural (5) de las Planetas, e de las otras estrellas; e fueron tomadas de los libros de Ptolemeo (6), e de los otros sabidores, que se trabajaron de esta sciencia. Mas los otros que non son ende sabidores, non deuen obrar por ella; como quier que se deuen trabajar, de aprender, e de estudiar en los libros de los Sabios. La segunda manera de adeuinança es, de los agoreros (7), e de los sorteros (8), e de los fechizeros, que catan agujeros de aues, o de estornudos, o de palabras, (a que llaman Proverbio) o echan suertes, o catan en agua, o en cristal, o en espejo, o en espada, o en otra cosa luziente; o fazen fechuras de metal (9), o de otra cosa qualquier; o adeuinança en cabeça de ome muerto, o de bestia, o en palma de niño, o de muger virgen. E estos truhanes, e todos los otros semejantes dellos, porque son omes dañosos e engañadores, e nascen de sus fechos muy grandes males a la tierra; defendemos que ninguno dellos non more en nuestro Señorío, nin vse y destas cosas; e otrosi, que ninguno non sera osado de los acoger (10) en sus casas, nin encubrirlos.

De los que encantan spiritus, o fazen ymagines, o otros fechizos, o dan yeruas, para enamoramiento de los omes, o de las mugeres.

NECROMANTIA (1) dizen en latin, a un saber estraño que es para encantar spiritus malos: e porque de los omes que se trabajan a fazer esto, viene muy grand daño a la tierra, e señaladamente a los que los creen, e les demandan alguna cosa en esta razon, acaesciendoles muchas ocasiones por el espanto que resciben, andando de noche, buscando estas cosas atales en los lugares estraños, de manera que algunos dellos mueren, o fincan locos, o desmemoriados; porende defendemos, que ninguno non sea osado de se trabajar, nin de vsar de tal enemiga como esta, porque es cosa que pesa a Dios, e viene ende muy grand daño a los omes. Otrosi defendemos, que ninguno non sea osado de fazer ymagines de cera, nin de metal, nin otros fechizos, para enamorar (2) los omes con las mugeres, nin para departir el amor que algunos ouiesen entre si. E aun defendemos, que ninguno non sea osado de dar yeruas, nin breuaje, a algund ome, nin a muger, por razon de enamoramiento (3), porque acaesce a las vegadas, que destos breuajes vienen a muerte los omes que

Ley 5.
tit. 1.
Ley 5.
tit. 3.
lib. 3.
Recop.

adde Gloss. in cap. non liceat, 26. quæst. 5. & §. *hista*, 26. quæst. 2. sub cap. 1. ubi quod ista scientia abiit in desuetudinem.

(5) *Curso natural*. Licitum est per considerationem astrosum præcognoscere futura, quæ causantur ex coelestibus corporibus (ut supra dixi) sicut eclipsim, siccitatem, pluuiam, & huiusmodi, *L. eorum*, *C. de malefic. & mathem.* & hic: ut & dicit Hieronym. ad Fabiolam, ratione cuncta sunt plena, & adhærent terrena coelestibus; imò ratione terrenorum & temporum, caloris, & frigoris, & inter utrumque temperies de cœli cursu, & ratione descendit: & dictum est de stellis in Genesi, ut sint in signum, & tempora, & dies, & annos. Sed Astronomia quæ ex falsa & vanâ opinione procedit, superstitiosa, & illicita divinatio dicitur, & de tali patenter loquitur *L. item apud Labeonem*, §. *si quis Astrologus*, ff. *de injur.* & cap. non liceat, 26. quæst. 5. *L. multi*, *C. de malefic. & mathem.* tradit latè Joann. And. in dict. cap. *ex tutarum*.

(6) *Ptolemeo*. In utraque lingua diversorum sunt in Astronomia scripta volumina, inter quos Ptolæmeus Rex Alexandriæ apud Græcos habetur præcipuus: hic canones instituit, quibus cursus astrorum inveniuntur, secundum Isidor. *lib. 3. Etymologiarum*, cap. 25. Rex etiam Alfonsus istarum legum conditor, præcipuus & insignis in hac scientia memoratur, cujus extant tabulæ Alfonsinæ, quæ in studiis generalibus leguntur.

(7) *De los agoreros*. Adde *L. nullus*, & *L. culpa*, & *L. nemo*, *C. de malefic. & mathem.* 26. quæst. 5. *per tot.*

(8) *Sorteros*. Vide *L. 26. quæst. 1. per totum*, & *S. Thom. 2. 2. quæst. 95. art. fin.*

(9) *Fechuras de metal*. Vel ceræ, ut dicit Gloss. *C. eod. in L. multi*, ubi Angelus notat contra facientes istas

imagines, qui pungendo eas, vitas hominum labefactant; & ideo dicit, non derideas ista: & in *L. eorum*, dicit, non trufes, cum audis istas facturas fieri, quæ veræ sunt.

(10) *Acoger*. Adde *L. nullus*, *C. eod.* & *L. fin. C. de paganis & templis eorum*.

L E X II.

Necromantia est incantatio dæmonum: & quia est ars nimis damnosa credentibus illam, mortem, aut furorem, aut dementiam incurrentibus, propter ea, & principaliter propter Dei offensam damnatur, & interdictum ejus usus: nec ad maris, & foeminae amorem conjungendum fieri debent imagines, aut pocula, propter periculum quod inde sequi posset. Hoc dicit.

(1) *Necromantia*. Hæc est illicita, licet in ea aliæ scientiæ licitæ permiscantur, secundum Bald. in *authentic. habita*, col. 6. *C. ne filius pro patr.* & ut testatur Isidor. *8. lib. Etymologiarum*, cap. 9. hæc vanitas magicarum artium ex traditione Angelorum malorum in toto terrarum orbe plurimis seculis valuit, & per quandam scientiam futurorum, & infernorum, & invocationes eorum, inventa sunt aruspiscia, augurationes, & ipsa quæ dicuntur oraçula, & necromantia, & vide in cap. *neque mirum*, 26. quæst. 5. item secundum Isidor. *ubi supra*, & habetur in dict. cap. *neque mirum*, necromanti sunt, quorum per cantationibus videntur resuscitati mortui, divinare, & ad interrogata respondere. *Necro* enim græcè, latine mortuus, *mantia* divinatio nuncupatur; ad quos suscitandos cadaveri sanguis adjicitur, nam amare dæmones sanguinem dicunt, ideoque quoties necromantia sit, cruor aqua miscetur, ut colore sanguinis facilius provocentur.

(2) *Para enamorar*. Adde *L. eorum*, in princ. *C. eod.*

(3) *Por razon de enamoramiento*. Adde *L. si quis aliquid ex*, §. *qui abortionis*, ff. *de panis*, & *L. 3. §. 1. ff. ad*

que los toman, e han muy grandes enfermedades, de que fincan ocasionados para siempre.

LEY III.

Quien puede acusar a los truhanes, e a los baratadores sobredichos, e que pena merescen.

Ley 5.
tit. 3.
Ley 5.
tit. 1.
lib. 8.
Recop.
Ley 6.
tit. 3.
lib. 8.
Recop.

Acusar puede cada vno del Pueblo (1) delante el Judgador a los agoreros, e a los sorteros, e a los otros baratadores de que fablamos en las leyes deste titulo. E si les fuere prouado por testigos, o por conocencia dellos mismos, que fazen, e obran contra nuestro defendimiento, alguno de los yerros sobredichos, deuen morir (2) por ende. E los que los encubrieren en sus casas a sabiendas, deuen ser hechados de nuestra tierra por siempre. Pero los que fiziessen encantamiento, o otras cosas, con entencion buena, assi como sacar demonios de los cuerpos de los omes; o para desligar (3) a los que fuessen marido, e muger, que non pudiessen conuenir; o para desatar nube, que echasse granizo, o niebla, porque non corrompiesse los frutos; o para matar lagosta, o pulgon, que daña el pan, o las viñas; o por alguna otra razon provechosa (4) semejante destas, non deue auer pena; ante dezimos, que deue recibir gualardon por ello.

TITULO XXIV.

De los Judios.

Judios son vna manera de gente, que como quier que non creen la Fe de

ad leg. Corn. de sicar. & dicit Ang. in L. 1. §. non autem, ff. si quis test. liber esse jussus fuer. caveant illi, qui per modum joci, siue per jocum immiscent in poculis quædam, propter quæ quis solet interdum infamari ad tempus, nam si contingeret poculatum mori, tenetur immiscens lege Cornelia: secus si dedisset poculum ad finem bonum, & exirus fuisset prauus; unde si mulieri dedisset poculum ad concipiendum, & mulier decessisset, quoniam tunc non dabat operam rei illicitæ, ideo non punitur, L. 3. §. sed ex senatusconsulto, ff. ad leg. Corn. de sicar.

LEX III.

Quilibet de populo potest augures, & alios sortientes, & baratores accusare, & debent puniri poena mortis, & occultatores eorum relegantur perpetuo. Si tamen quis incantationibus, aut aliis utatur bona intentione ad expellendos dæmones à corporibus hominum, aut ad dissolvenda ligamina conjugum, quando non conueniunt inter se, aut ad nubem deviandam, ne grandine fructus pereant, vel similia, non est puniendus, sed præmiandus. Hoc dicit.

(1) *Cada uno del pueblo.* Adde *L. fin. C. eod. & L. 1. tit. 4. lib. 8. Ordinam. Regal. & L. etsi excepta, C. eod.*

(2) *Deuen morir.* Adde *L. nemo, C. eod. & dict. L. 1. & Pragmatica Regis Joannis II.*

(3) *Para desligar.* Vide in *cap. si per sortitias*, 33. *quest. 1.*

nuestro Señor Jesu Christo, pero los grandes Señores de los Christianos siempre sufrieron que biuiessen entre ellos. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los adeuinos, e de los otros omes que dizen que saben las cosas que han de venir; que es como en manera de menospreciamiento de Dios, queriendose ygualar con el, en saber los sus fechos, e las sus poridades; queremos aqui dezir de los Judios, que contradizen, e denuestan el su nome, e el su fecho marauilloso, e santo, que el fizo, quando el embio el su Fijo nuestro Señor Jesu Christo en el mundo, para los pecadores saluar. E demostraremos, que quiere dezir Judio. E donde tomo este nome. E por que razones la Egle-sia, e los grandes Señores Christianos los dexan biuir entre si. E en que manera deuen fazer su vida entre los Christianos. E quales cosas non deuen vsar, nin fazer, segund nuestra Ley. E quales son aquellos Juezes que los pueden apremiar por maleficios que ayan fecho, o por debdo que deuan. E como non deuen ser apremiados los Judios, que se tornen Christianos. E que mejoría ha el Judio por tornarse Christiano, de los otros Judios que se non tornan. E que pena merescen los que le fizieren daño, o deshonrra. E que pena deuen auer los Christianos, que se tornan Judios. E los Judios que fizieren a los Moros que fuessen sus sieruos, tornar a su Ley.

Leyes
2. y 3.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

LEY

(4) *Razon provechosa.* Concordat cum *L. eorum, C. eod.* ubi Bart. dicit, quod illa lex facit contra dictum Beati Thomæ, qui reprobatur istas incantationes: sed dicit Bartolus, quod potest loqui de foro conscientie, & quod illa lex loquatur in foro civili, ut non puniantur, unde dicit se respondisse, quod dissolvens istas malitias, non debet puniri: de jure canonico ista non licent etiam ad finem boni, 26. *quest. 2. cap. illos, cap. ex tuarum, & cap. fin. de sortileg.* Angelus tamen in *dict. L. eorum*, intelligit, dum tamen istæ incantationes fiant virtute divina, non per invocationem dæmonum, quia istud est prohibitum omni jure. Ad hoc satis facit dicta Pragmatica Regis Joannis II. cum dicit: *por sanar la dolencia que llamam Rosa.* Ista enim quæ sunt superstitiosa, & quæ de per se non possunt naturaliter causare istos effectus, neque possint operari tanquam causæ, sed solum quasi signa, & sic pertinent ad pacta significationum cum dæmonibus inita, sunt illicita, secundum S. Thom. 2. 2. *quest. 96. ad 2. & vide in cap. qui sine salvatore*, 26. *quest. 2.* licebit ergo per preces sacrorum verborum procurare salutem, vel alia utilia, dummodo habeatur solum respectus ad sacra, & ad virtutem divinam, ut tradit Albericus in *dict. L. eorum*, & dicit Baldus in *L. fin. in princ. col. 1. C. communia, de legat.* quod aliquando dæmones qui sunt infra lunam & aerem, permissione divina affligunt nostra corpora & nostra bona, & ideo fiunt quædam incantationes, per quas Angeli boni nos tuentur contra malitiam dæmonum.

LEY I.

Que quiere dezir Judio , e de donde tomo este nome de Judio.

Ley 2.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

Judio es dicho (1) aquel que cree , e tiene, la Ley de Moysen , segun sueña la letra della ; e que se circuncida , e faze las otras cosas que manda su Ley. E tomo este nome del Tribu de Juda (2), que fue mas noble , e mas esforçado que los otros Tribus ; e demas , auia otra mejoría , que de aquel Tribu auian de esleer Rey de los Judios. E otrosi , los de aquel Tribu en las batallas ouieron siempre las primeras feridas. E la razon por que la Iglesia , e los Emperadores , e los Reyes , e los Principes , sufrieron a los Judios , que biuiesen entre si (3), e entre los Christianos , es esta ; porque ellos biuiesen como en catiuero (4) para siempre , porque fuessen siempre en remembrança (5) a los omes , que ellos venian del linaje de los que crucificaron a nuestro Señor Jesu Christo.

LEY II.

En que manera deuen fazer su vida los Judios entre los Christianos , e quales cosas non deuen vsar , nin fazer , segund nuestra Ley ; e que pena merescen los que contra ello fizieren.

Mansamente , e sin mal bollicio , deuen fazer vida los Judios entre los

TITULUS XXIV.

De Judæis.

LEX I.

Judæus dicitur credens legem Moysis secundum sonum litteræ , circuncisionem & alia illius servans : & vocantur Judæi à Tribu Juda , quæ nobilior , & fortior aliarum tribuum fuit ; & Rex fuit eis ex illa , & priores in præliis & in vulneribus erant Judæi illius tribus : & tolerati fuerunt à principibus Christianis inter se , ut in captivitate perpetua essent , & videntes illos rememorentur , quod sunt descendentes eorum , qui dominum crucifixerunt. Hoc dicit.

(1) *Es dicho.* Prosequitur dicta Innoc. in summa , eod. tit. ubi quod Judæi dicuntur , qui ad litteram Mosaycam legem tenent , scilicet circuncidendo , & alia legalia ad litteram faciendo ; ideo hi qui nimis adhærent litteræ , judaizare dicuntur , cap. unic. de sacra unction. §. penult.

(2) *Del tribu de Juda.* Quæ inter alias tribus bellicosior extitit , & in bellis primam aciem & regni privilegium obtinuit , secundum Hostiens. ubi suprâ. Dicuntur etiam Hebræi ab Heber , cujus familia cultum tenuit unius Dei , cæteris idolatria fœdatis , secundum eundem Hostiens. post Dam.

(3) *Biuiessen entre si.* Ab istis regnis ejecti fuerunt per Reges Catholicos , ut patet in pragmaticis , ubi narrantur ejectionis causæ ; & ubi Christianis imminet periculum vel scandalum , isti justè expelluntur. Vide per Oldral. consil. 87. quæritur an princeps , & Joan. And. in additionib. ad Speculator. tit. de Judæ. & per Alber. in rubr. C. de Judæis.

(4) *En catiuero.* Licet propria culpa Judæos servitute subjecit , ipsos tamen tolerat pietas Christiana , cap. etsi Judæos , in princ. de Judæis.

Christianos , guardando su Ley , e non diziendo mal de la Fe de (1) nuestro Señor Jesu Christo , que guardan los Christianos. Otrosi se deuen mucho guardar , de predicar , nin conuertir (2) ningun Christiano , que se torne Judio , alabando su Ley , e denostando la nuestra. E qualquier que contra esto fiziere , deue morir (3) porende , e perder lo que ha. E por que oymos dezir , que en algunos lugares los Judios fizieron , e fazen el dia del Viernes Santo (4) , remembrança de la Passion de nuestro Señor Jesu Christo , en manera de escarnio , furtando los niños , e poniendolos en cruz , e faziendo ymages de cera , e crucificandolas , quando los niños non pueden auer ; mandamos , que si mas fuere de aqui adelante , en algund lugar de nuestro Señorío , tal cosa assi fecha , si se pudiere aueriguar , que todos aquellos que se acertaron y en aquel fecho , que sean presos , e recabdados , e duchos ante el Rey : e despues que el Rey sopiere la verdad , deuelos mandar matar abiltadamente , quantos quier que sean. Otrosi defendemos , que el dia del Viernes Santo ningund Judio non sea osado de salir fuera de su casa , nin de su barrio , mas esten y encerrados fasta el Sabado en la mañana ; e si contra esto fizieren , dezimos , que del daño , e de la desonrra que de los Christianos rescibieren , non deuen auer ninguna emienda.

LEY

(5) *Remembranza.* Sic habetur in Psalm. 58. v. 12. & tradit Bernard. in Epistola ad clerum , & populum Spirensem : Deus ostendet mihi (inquit Ecclesia) super inimicos meos , ne occidas eos , ne quando obliuiscantur populi mei ; vivi quidem apices nobis sunt repræsentantes dominicam passionem , propter hoc dispersi sunt in omnes regiones , ut dum justas tanti facinoris poenas luunt , testes sint nostræ redemptionis.

LEX II.

Mansuetè & sine strepitu inter Christianos , ubi tolerantur , Judæi vivere debent , custodientes legem suam , non maledicendo fidem Christi Domini nostri , non debent prædicare , nec convertere Christianum , laudantes legem Moysis , & ignominando nostram , sub pœna mortis & amissionis bonorum. Item non debent in die Parasceves in commemorationem passionis Domini pueros aut imagines cereas crucifixere sub vilissimæ mortis pœnæ Regis judicio statuenda. Item in prædicta die Veneris sancti , omnes Judæi clausi maneant in suo vico , & domibus usque ad Sabbati primum mane ; alias exeuntibus , & damnum passis à Christianis , nullum jus eis fiet. Hoc dicit.

(1) *De la fe de.* Adde cap. in nonnullis , in fin. de Judæis , & cap. etsi Judæos , & C. eod. L. Judæos.

(2) *Nin conuertir.* Adde L. penult. C. de apostat.

(3) *Deue morir.* Adde dict. cap. in nonnullis , cum dicit : Præcipimus præsumptores hujusmodi per Principes seculares condignæ animadversionis adjectione compesci ; animadversio merum imperium denotat ; unde in hoc casu (secundum Hostiens. in summa ejusd. tit. §. & in quibus , col. 2.) animadvertere est animam à corpore vertere , ff. de jurisdict. omn. judic. L. 3.

(4) *Viernes Santo.* Adde cap. 2. & cap. in nonnullis , vers. in diebus , eod. tit.

LEY III.

*Que ningun Judio non puede auer oficio,
nin dignidad, para poder apremiar
a los Christianos.*

Antiguamente los Judios fueron muy honrrados (1), e ouieron muy grand preuillejo sobre todas las otras gentes. Ca ellos tan solamente eran llamados Pueblo de Dios. Mas porque ellos fueron desconocidos (2) a aquel que a ellos auia honrrado, e preuillejado, e en lugar de le fazer honrra, deshonnaronlo, dandole muerte muy abiltadamente en la Cruz; guisada cosa fue, e derecha, que por tan grand yerro, e maldad, que fizieron, que perdiessen la honrra, e el preuillejo que auian. E porende, de aquel dia en adelante que crucificaron a nuestro Señor Jesu Christo, nunca ouieron Rey, nin Sacerdotes, de si mismos, assi como auian ante. E los Emperadores, que fueron antiguamente Señores de todo el mundo, touieron por bien, e por derecho, que por la traycion que fizieron en matar a su Señor, que perdiessen porende todas las honrras, e los preuillejos que auian; de manera, que ningun Judio nunca ouiesse jamas lugar honrrado, nin oficio publico (3), con que pudiesse apremiar a ningun Christiano en ninguna manera.

Ley 3.
tit. 3.
lib. 8.
Recop.

LEY IV.

*Como pueden auer los Judios Synoga entre
los Christianos.*

Synoga es lugar do los Judios fazen oracion; e tal casa como esta non

LEX III.

Antiquitus Judæi nimis honorati fuerunt, quasi populus Dei; sed quia ingrati Deo & Christo fuerunt, ipsum inhonorantes, & turpissima crucis morte occidentes, justè privati sunt à Deo & omnibus gentibus honore & privilegio suo: & à morte Christi deinceps Reges & Sacerdotes sicut antea non habuerunt, & statutis Imperatorum & Regum privati sunt omni officio publico & honore, ne Christianum aliquomodo subicere possent. Hoc dicit.

(1) *Honrrados.* Prosequitur dicta Azon. eod. in summa, & vide C. eod. tit. in L. jussio.

(2) *Desconocidos.* Vide Chrysost. in serm. 3. feriæ 5. Passionis, tom. 3. exclamantem contra Judæam, his verbis: O quam benè furor cæcus es; quàm digno præcipitio jactaris in insaniam? Quænam excæcatio est pertinacissimæ mentis, sic velle alium perdere, ut prior malis ipsa perire sub alieno exitio? Tuos impia jugulas, & in tuam sobolem parricidalem vibras dexteram: ecce currit per tui generis prosapiam, nunquam expiandi vena facinoris, &c.

(3) *Oficio publico.* Adde cap. nulla, § 4. dist. & cap. eum sit, & cap. penult. de Judæis, & C. eod. L. fin. & in authent. jussurandum quod præstat ab his, col. lat. 2. ubi Glossa.

LEX IV.

Synagoga est locus, ubi Judæi orant, non tamen illam facere possunt in regno sine Regis mandato, sed antiquas synagogas reficere possunt, seu renouare, si dirutæ sint in

pueden fazer nueuamente en ningund lugar de nuestro Señorío, a menos de nuestro mandado. Pero las que auian antiguamente, si acaesciesse que se derribassen, puedenlas fazer, e renouar (1) en aquel suelo mismo, assi como se estan, non las alargando mas, nin las alçando, nin las faziendo pintar. E la Synoga que de otra guisa fuesse fecha, deuenla perder, e ser de la Eglesia mayor del lugar donde la fizieren. E porque la Synoga es casa do se loa el Nome de Dios, defendemos, que ningund Christiano non sea osado de la quebrantar (2), nin de sacar ende, nin de tomar alguna cosa por fuerça. Fuera ende, si algund malfechor se acogiesse a ella. Ca a este bien lo podrian y prender por fuerça, para leuarlo ante la Justicia. Otrosi defendemos, que los Christianos non metan y bestia, nin posen (3) en ella, nin fagan embargo a los Judios, mientra que y estuuieren faziendo su oracion segund su Ley.

Ley 2.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

LEY V.

*Como non deuen apremiar a los Judios en
el dia de Sabado; e quales Juezes los
pueden apremiar.*

Sabado es dia/en que los Judios fazen su oracion, e estan quedos en sus posadas, e non se trabajan de fazer pleyto, nin merca ninguna. E porque tal dia como este son ellos tenudos de guardar segund su Ley, non los deue ningund ome emplazar, nin traer a juyzio,

Ley 2.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

eodem solo, tantum servata sola forma dirutarum anteriorum, absque aliqua additione, vel decoratione picturæ; & quia in synagoga laudatur Dei nomen, propterea frangi à Christianis, vel aliquid de ea capere interdicitur; nisi malfactor ibi fugiat, quia potest capi in ea, & extrahi causa justitiæ. Item in synagoga non intromittatur jumentum ali-quod; neque hospitium in ea fiat, dum orant Judæi in illa. Hoc dicit.

(1) *Renouar.* Adde cap. Judæi, & cap. consuluit, eod. tit. & C. eod. L. fin. §. illud.

(2) *Quebrantar.* Adde cap. sicut, eod. tit.

(3) *Posen.* Adde L. in synagoga, C. eod. & L. nullus.

LEX V.

Sabbatum est festa Judæorum, quod juxta legem eorum servant, & in eo non exercent negotia, nec mercaturam, unde tali die sicut non citant, neque conveniunt in judicio Christianos per se, vel per procuratores, ita à Christianis non citantur, neque trahuntur ad judicium in civilibus; & si citentur, aut ad judicium trahantur, non tenentur respondere, neque sententia teneret tali die lata contra illos: si tamen delinquant, benè possunt tali die capi. Item litigia inter Christianos & Judæos, per Christianos judices sunt terminanda, non per senes eorum. Item nullus Christianus potest capere aut injuriari Judæum, aut ejus bona, sed petat coram judice quod sibi debet; alias si aliquid vi vel furto à Judæis acceperit, duplo condemnabitur. Hoc dicit.

zio, en el. E porende mandamos (1), que ningund Judgador non apremie, nin constriña a los Judios, en el dia del Sabado, para traerlos a juyzio por razon de debdas; nin los prendan, nin les fagan otro agrauio ninguno en tal dia. Ca assaz abundan los otros dias de la semana, para constreñirlos, e demandarles las cosas que segund derecho les deuen demandar: e al emplazamiento que les fiziessen para en tal dia, non son tenudos los Judios de responder. E otrosi, sentencia que diessen contra ellos en tal dia, mandamos que non vala. Pero si algund Judio firiessse, o matasse, o robasse, o furtasse, o fiziessse, algund otro yerro, semejante destos, por que deuen recibir pena en el cuerpo, o en el auer, estonce, los Judgadores lo pueden prender en el dia del Sabado. Otrosi dezimos, que todas las demandas que ouieren los Christianos contra los Judios, e los Judios contra los Christianos, que sean libradas, e determinadas por los nuestros Judgadores de los lugares do moraren, e non por los viejos dellos (2). E bien assi como defendemos que los Christianos non puedan traer a juyzio, nin agrauiar a los Judios, en dia de Sabado, bien assi dezimos, que los Judios, por si, nin por sus Personeros, non puedan traer, nin agrauiar a los Christianos, en esse mesmo dia. E aun demas desto defendemos (3) que ningund Christiano non sea osado de prender, nin fazer tuerto por si mismo, a ningund Judio, en su persona, nin en sus cosas. Mas si querella ouiere del, demandege-lo ante nuestros Judgadores. E si alguno fuere atreuido, e forçare, o robare alguna cosa dellos, deuegela tornar doblada.

(1) Mandamos. Adde *L. die Sabbati*, *C. eod.* & *cap. sicut Judæi*, *eod. tit.*

(2) Viejos dellos. Adde *L. Judæi*, *C. eod.*

(3) Defendemos. Adde *cap. sicut*, *eod. tit.* & *C. eod. L. nullus.*

LEX VI.

Judæi exemplis bonis, testimoniis Sacræ Scripturæ, blanditiis charitativis convertendi sunt ad fidem Christi, non vi, vel premendo illos; quia Christus voluntarios credentes, non coactos vult. Item si Judæus Christi fidem spontaneè recipere velit, non debent impedire id aliis Judæi ullo modo; & si ob id quod baptismum accipit, ab eis lapidetur, vel occidatur, omnes hujusmodi facinoris perpetratores comburi debent: si autem non occidant, sed aliter injuriant, vel expellant, pro modo injuriæ, aut expulsiōnis, puniuntur à judice in personis, & bonis, satisfacto damno & injuriā illius. Item si Judæi ad fidem convertan-

Tom. III.

LEY VI.

Como non deuen ser apremiados los Judios que se tornen Christianos; e que mejoría ha el Judio que se tornare Christiano; e que pena merecen los otros Judios, que le fiziessen mal.

FVerça, nin premia non deuen fazer en ninguna manera a ningund Judio, porque se torne Christiano (1); mas por buenos exemplos, e con los dichos de las Santas Escripturas, e con falagos los deuen los Christianos conuertir a la Fe de nuestro Señor Jesu Christo; ca el non quiere, nin ama seruiçio, que le sea fecho por premia. Otrosi dezimos, que si algund Judio, o Judia, de su grado se quisiere tornar Chrstiano, o Christiana, non gelo deuen embargar los otros Judios en ninguna manera. E si algunos dellos lo apedreassen, o firiessen, o matassen, por quanto se quisiessse tornar Christiano, o Christiana, o despues que fuesse baptizado; si esto se pudiere aueriguar, mandamos, que todos aquellos matadores, o aconsejadores de tal muerte, o apedreamiento, sean quemados (2). E si por aventura, non lo matassen, mas lo firiessen, o lo deshonorassen, mandamos, que los Judgadores del lugar do acaecièr, apremien a los feridores, e a los fazedores de la deshonrra, de manera, que les fagan fazer emienda por ello. E demas, que les den pena poren-de, segund que entendieren que merecen de la recibir, por el yerro que fizièron. Otrosi mandamos, que despues que algunos Judios se tornaren Christianos, que todos los de nuestro Señorío los honrren, e ninguno non sea osado de retraer a ellos (3), nin a su linaje, de como fueron Judios, en manera de denuesto; e que ayan sus bienes (4) e de todas sus cosas, partiendo con sus hermanos, heredando lo de sus padres, e de sus madres, e de los otros sus parientes, bien assi como si fuessen Judios (5); e que

*Ley 2.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.*

*Ley 2.
tit. 10.
lib. 8.
Recop.*

tur, ab omnibus sunt honorandi, neque eis, aut generi ipsorum rememoranda est macula Judaismi: item succedunt parentibus & cognatis Judæis, & ad omnes honores & officia habilitantur. Hoc dicit.

(1) Torne Christiano. Adde *cap. sicut*, *eod. tit.* & *45. dist. cap. qui sincera*, & *cap. de Judæis*.

(2) Quemados. Adde *L. Judæis*, *C. eod.*

(3) Retraer a ellos. Adde *cap. eam te, de rescript.* & in *cap. Judæi*, §. *si quis*, isto *tit.* & *L. Ordinam. tit. de las injurias*, *lib. 8.*

(4) Sus bienes. Adde *dict. cap. Judæi*, §. *si quis praterea*, & in *quadam Extravag. in communibus, sub tit. de Judæis*, incipit, *dignum*, & vide Joan. de Anania in *cap. Judæi*.

(5) Como si fuessen Judios. Facit ad quæstionem illam, an Judæi succedant parentibus suis, secundum legem Moysaycam, vel secundum legem communem, inter quas in hoc est differentia; nam ex dispositione legis civilis formi-

Non

cum

que puedan auer todos los oficios, e las honrras, que han todos los otros Christianos.

L E Y VII.

Que pena merece el Christiano que se tornare Judio.

Ley 6.
tit. 1.
lib. 1.
Recop.

TAN malandante seyendo algund Christiano, que se tornasse Judio, mandamos que lo maten por ello, bien assi como si se tornasse Hereje (1). Otrosi dezimos, que deuen fazer de sus bienes (2) en aquella manera, que diximos, que fazen de los aueres de los Herejes. (3).

L E Y VIII.

Como ningund Christiano, nin Christiana, non deuen fazer vida con Judio.

Leyes
2. y 4.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

Defendemos que ningund Judio non sea osado de tener en su casa Christiano, nin Christiana, para seruirse dellos (1); como quier que los puedan auer, para labrar, e endereçar sus heredades de fuera, o para guardarles en camino quando ouiessem de yr a algund lugar dubdoso. Otrosi defendemos, que nin-

cum masculis æqualiter succedunt, *L. maximum vitium, C. de liber. præter.* & tamen per legem Mosaycam masculis excludunt foeminas, ut habetur Numer. 26. cap. Item secundum jus commune nulla est prærogativa primogenituræ, quod tamen est de lege Mosayca, ut patet Deuteronom. 21. Item de jure legis Mosaycæ ascendentes excluduntur à fratribus, ut habetur in dicto cap. Numer. 26. cujus contrarium est de jure communi, ut in *authent. de hered. qui ab intest. ven. cap. 1. & 2. L. 4. tit. 13. Partit. 6. Calderin. consil. 30. sub tit. de testament.* tenet, quod succedant secundum legem Mosaycam, & non secundum jus commune. Joan. de Anan. in cap. *Judei*, el 2. de *Judeis*, facit aliqua argumenta in contrariam partem. Vide ibi per eum, & conclusionem Calderini tenet ibi Felinus, & idem Felin. in cap. 1. de *constit. col. 10.* & novissimè Joann. Lecirier in suo tract. *primogenituræ*, lib. 1. quæst. 16. ubi latè poteris videre.

L E X VII.

Infelix Christianus, qui Judæus efficitur, occiditur velut hæreticus: & idem de bonis ejus fit, quod de bonis hæretici est statutum. Hoc dicit.

(1) *Hereje.* Facit ad quæstionem illam, de qua per Jason. in §. fuerat, col. 21. *Institut. de action.* quod mulier Judæa, sicut hæretica, non gaudet privilegio dotis.

(2) *Sus bienes.* Adde L. 1. C. de apostat.

(3) *De los herejes.* Vide infra tit. 26. L. 2. & quæ ibi dico.

L E X VIII.

Inter Christianos & Judæos non debet esse commercium, unde nec Christianus aut Christiana servit Judæis, etsi laboratores Christiani cultivare Judæorum prædia conducti possunt, aut ire in Judæorum custodia, dum itinerantur per loca dubia. Item nullus Christianus, vel Christiana convivare Judæum, vel Judæam potest, & idem è contra. Neque bibant Christiani de vino per Judæos facto; neque in balneis conviant cum eis: neque medicinas accipiant Christiani de Judæorum manu; consulere tamen medicum Judæum Christianus potest, dummodo medicinas Christiani manu, qui sciat, & intelligat quod jubetur, fiant. Hoc dicit.

(1) *Para seruirse dellos.* Concordat cum cap. 2. & cap. *Judei*, el 2. & cap. ad hæc, & cap. etsi Judæos, & cap. fin. eod. tit.

(2) *Comer.* Christiani non debent manducare cum Ju-

gund Christiano, nin Christiana, non combide a ningun Judio, nin Judia, nin reciba otrosi combite dellos, para comer (2), nin beuer en vno (3), nin beuan del vino que es fecho por mano dellos. E aun mandamos, que ningund Judio non sea osado de bañarse en baño en vno (4) con los Christianos. E otrosi defendemos, que ningund Christiano non reciba melezinamiento (5), nin purga, que sea fecha por mano de Judio. Pero bien puede recibirla por consejo de algund sabidor, tan solamente, que sea fecho por mano de Christiano, que conozca, e entienda las cosas que son en ella.

L E Y IX.

Que pena mercesce el Judio que yaze con Christiana.

ATreuencia, e osadia muy grande fazen los Judios, que yazen con las Christianas. E porende mandamos, que todos los Judios, contra quien fuere pro- uado de aqui adelante que tal cosa ayan fecho, que mueran (1) por ello. Ca si los

Ley 7.
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

dæis sub nobis degentibus, ut hic & in cap. nullus, & in cap. omnes, 28. quæst. 1. cum Sarracenis tamen scilicet nobis subditis, possumus comedere, cap. ad mensam, 11. quæst. 3. & ratio diversitatis est, quia Judæi propter abusionem scripturarum, & contemptum ciborum nostrorum, magis videntur fidem nostram impugnare ad hoc, 23. quæst. 4. cap. infideles: cum aliis autem Sarracenis, scilicet hostibus, comedere non debemus, nisi prædicatores simus, quibus hoc speciali privilegio indulgetur: & potest quilibet habita licentia Prælati eis prædicare, sed tamen debent abstinere à carnibus diebus prohibitis, cap. quam sit, de Judæis & Sarracenis, dum tamen id, quod apponitur, non sit idolis immolatum, quia tunc sanctius est mori fame, quàm tali cibo vesci, cap. sicut satius, 32. quæst. 4. quod quidam intelligunt, quando fieret ad venerationem idoli, aliàs in summa necessitate famis, cum horrore & execratione posset inde quis ad sustentationem naturæ sumere. Hoc tradit Hostiens. in summa, de Sarracen. §. qualiter, qui tandem ad finem dicit, quod cum Sarraceni hodie discernant cibaria nostra, non licet cum his, sicut neque cum Judæis, comedere, sive subditis, sive hostibus, nisi ex speciali privilegio, ut in dict. cap. quam sit, vel nisi in summa necessitate, ut dictum est; cum Indis ergo infidelibus maris Oceani, si non discernunt cibos nostros, licebit nobis comedere, dummodo non sit idolis immolatum, ut dictum est.

(3) *En uno.* Nam inter epulas facilè quis decipitur, 22. quæst. 4. cap. unusquisque, & tradit Joan. de Plat. in L. omnes qui quolibet, C. de Decurion. lib. 10.

(4) *Bañarse en baño en vno.* Adde cap. nullus, & cap. omnes, 28. quæst. 1.

(5) *Melezinamiento.* Ut in dict. cap. nullus, & nota istam legem ad declarationem illius capituli, ubi vide Glossam & Archidiaconum, qui vult, quod in necessitate maxima possit vocari medicus Judæus, cum alius inveniri non potest; & in tanta necessitate permittetur etiam præparatio medicinæ à medico Judæo.

L E X IX.

Judæus non fornicetur cum Christiana sub poena mortis, quia cum Christi sponsis adulterat, & Christiana punitur ea poena, de qua infra tit. 25. L. fin. Hoc dicit.

(1) *Mueran.* Tene menti istam legem, quia imò quod non deberet isto casu imponi poena mortis, consuluit Odrald. consil. 333. incipit, qualiter, & facit ad istam legem L. ne quis Christianum, C. de Judæis.

los Christianos que fazen adulterio con las mugeres casadas, merescen porende muerte, mucho mas la merescen los Judios que yazen con las Christianas, que son espiritualmente esposas de nuestro Señor Jesu Christo, por razon de la Fe, e del Baptismo, que rescibieron en nome del. E la Christiana que tal yerro fiziere, non tenemos por bien que finque sin pena. E porende mandamos, que si fuere virgen, o casada, o biuda, o muger baldonada que se de a todos, que aya aquella mesma pena, que diximos en la postrimera ley en el titulo de los Moros, que deue auer la Christiana que yoguiere con Moro.

L E Y X.

Que pena merescen los Judios que tienen Christianos por sieruos.

Comprar, nin tener, non deuen los Judios, por sus sieruos, ome nin muger, que fuesse Christiano (1); e si alguno contra esto fiziere, deue el Christiano ser tornado en su libertad; e non deue pechar ninguna cosa del precio que fue dado por el, maguer el Judio non supiesse, quando lo compro, que era Christiano. Mas si el Judio sopiesse que lo era, quando lo compro, e se siruiesse del despues como de sieruo, deue el Judio morir (2) porende. Otrosi defendemos, que ningund Judio non sea osado de tornar su captiuo Judio, nin Judia, maguer sean Moros, o de otra gente barbara. E si alguno contra esto fiziere, el sieruo, o la sierua, a quien tornare Judio, o Judia, mandamos que sea porende libre, e tirado de poder de aquel, o de aquella, cuyo era. E si por auentura, algunos Moros, que fuessen captiuos de Judios, se tornassen Christianos, deuen ser luego libres; assi como se demuestra en la quarta Partida deste libro, en el titulo de la Libertad (3), en las leyes que fablan en esta razon.

L E X X.

Judæus Christianum emere non debet etiam ignorans, & si emat, in pristinam libertatem restituitur absque aliqua restitutione pretii; si autem sciens emit, poena mortis puniatur. Item Judæus non potest mancipium suum Judæum facere, sive Sarracenus, seu alterius sectæ sit; & si aliter faciat, eo ipso fit liber, & extra potestatem Judæi ementis; & Sarracenus captivus Judæi, si Christianus fiat, efficitur liber. Hoc dicit.

(1) Christiano. Concordat cum L. 1. C. ne mancip. Christian. & adde cap. Judas, 17. quest. 4. & cap. 2. & cap. fin. de Judæis, sed an poterit Judæus emere solum, in quo sunt ascriptitii Christiani, videas per Gloss. & Tom. III.

L E Y XI.

Como los Judios deuen andar señalados, porque los conozcan.

Muchos yerros, e cosas desaguisadas, acaescen entre los Christianos, e los Judios, e las Judias, e las Christianas, porque bien, y moran de consuno, en las Villas, e andan vestidos los vnos assi como los otros. E por desuiar los yerros, e los males, que podrian acaescer por esta razon, tenemos por bien, e mandamos, que todos quantos Judios, o Judias, biuieren en nuestro Señorío, que traygan alguna señal cierta (1) sobre sus cabeças; e que sea atal, por que conozcan las gentes manifestamente, qual es Judio, o Judia. E si algund Judio non leuare aquella señal, mandamos que peche, por cada vegada que fuere fallado sin ella, diez maravedis de oro; e si non ouiere de que los pechar, resciba diez açotes publicamente por ello.

TITULO XXV.

De los Moros.

Moros, son vna manera de gente, que creen que Mahomat fue Propheta, e Mandadero de Dios: e porque las obras que fizo non muestran del tan grand santidad, por que a tan santo estado pudiesse llegar, porende la su Ley es como denuesto de Dios. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los Judios, e de la su ciega porfia, que han contra la verdadera creencia; queremos aqui dezir de los Moros, e de la su necesidad, que creen, e por que se cuydan saluar. E demostraremos, porque han assi nome. E quantas maneras son dellos. E como deuen beuir entre los Christianos. E que cosas son aquellas que les son vedadas de fazer, mientras que y biuieren. E como los Christianos con buenas palabras los deuen conuertir, e non por fuerza, o premia, a la Fe. E que pena meresce, quien

Joan. de Plat. in L. quemadmodum, & in L. fin. in fine, C. de agricolis, censitis, & colon. lib. 11. & vide cap. 2. de Judæis.

(2) Morir. Durius assumit hic poenam capitalem, de qua in dict. L. 1. C. ne Christianum mancipium heretic. quam Glossa ibi.

(3) De la libertad. Imò tit. 21. in L. fin.

L E X XI.

Judæi signum supra caput asportare tenentur, ut discernantur à Christianis; aliàs sine eo inventus decem morapetinos aureos solvet, aliàs flagella totidem, si non habet de quo solvat, recipiat in corpore. Hoc dicit.

(1) Señal cierta. Adde cap. in nonnullis, eod. tit.

quien los embargare que se non tornen Christianos, o los deshonrrare, de dicho, o de fecho, despues que lo fueren. E otrosi, que pena meresce el Christiano, que se torna Moro.

LEY I.

Onde tomo este nome Moro, e quantas maneras son dellos; e en que manera deuen biuir entre los Christianos.

Ley 4.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

Sarracenus en latin, tanto quiere dezir en romance, como Moro; e tomo este nome de Sarra (1), que fue muger libre de Abrahan; como quier que el linaje de los Moros non descendiesse della, mas de Agar, que fue seruienta de Abrahan. E son dos maneras de Moros. La vna es, que non creen en el Nueuo, nin en el Viejo Testamento. E la otra es, que rescibieron los cinco Libros de Moysen, mas desecharon los Profetas, e non los quisieron creer. E estos atales son llamados Samaritanos, porque se leuantaron primeramente en una Cibdad que auia nome Samaria; e destos fabla en el Euangelio, do dize, que non deuen vsar, nin biuir en vno, los Judios, e los Samaritanos. E dezimos, que deuen biuir los Moros entre los Christianos, en aquella mesma manera, que diximos en el titulo ante deste, que lo deuen fazer los Judios, guardando su Ley, e non denostando la nuestra. Pero en las Villas de los Christianos non deuen auer los Moros Mezquitas (2), nin fazer sacrificio publicamente ante los omes. E las Mezquitas, que deuiian auer antiguamente, deuen ser del Rey, e puedelas el dar a quien se quisiere. E como quier que los Moros non tengan buena Ley, pero mientras biuieren entre los Christianos en segurança dellos, non les deuen tomar, nin robar (3) lo suyo, por fuerça; e qualquier que contra es-

TITULUS XXV.

De Sarracenis.

LEX I.

Sarracenus à Sara nomen assumpsit, licet à Sara Sarraceni verè non descendant, sed ab Agar serva Abrahæ. Et duplex secta est eorum, uni qui nec credunt novo, nec veteri testamento: alii qui quinque libros Moysis receperunt, & ideo Samaritani nuncupantur, ut illi de quibus in Evangelio Joan. 4. Sarraceni vivere possunt inter Christianos, modo & forma, qua Judæi, de qua supra tit. proximo: non tamen possunt habere mesquitas in Christianorum villis, nec sacrificium publicè facere; & licet isti malam legem habeant, dum in securitate Christianorum vivunt, non debent deprædari violenter sub dupli pœna. Hoc dicit.

(1) *De Sarra.* Prosequitur dicta Hostiens. in summa, eod. tit. §. & unde dicantur, & vide 22. quæst. 4. cap. recurrat, & cap. dixit Sara.

to fiziere, mandamos que lo peche doblado, todo lo que assi les tomare.

LEY II.

Como los Christianos con buenas palabras, e non por premia, deuen convertir los Moros.

POR buenas palabras, e conuenibles predicaciones, deuen trabajar los Christianos de convertir a los Moros, para fazerles creer la nuestra Fe, e aduzirlos a ella, e non por fuerça (1), nin por premia; ca, si voluntad de nuestro Señor fuesse de los aduzir a ella, e de gela fazer creer por fuerça, el los apremiaria, si quisiesse, que ha acabado poderio de lo fazer; mas el non se paga del seruicio quel fazen los omes a miedo, mas de aquel que se faze de grado, e sin premia ninguna: e pues el non los quiere apremiar, nin fazer fuerça, por esto defendemos, que ninguno non los apremie, nin les faga fuerça sobre esta razon. E si por aventura, algunos dellos de su voluntad les nasciesse que quisiesse ser Christianos, defendemos otrosi, que ninguno non sea osado de gelo vedar, nin gelo contrallar en ninguna manera. E si alguno contra esto fiziesse, deue rescebir aquella pena que diximos en el titulo ante deste, en la ley (2) que fabla: Como deuen ser escarmentados los Judios que embargan, o matan a los de su Ley, que se tornan Christianos.

Ley 1.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

LEY III.

Que pena merescen los que baldonan a los Conversos.

Bluen, e mueren muchos omes en las creencias estrañas, que amarian ser Christianos, si non por los abiltamientos, e las desonrras, que veen rescebir de

Ley 2.
tit. 10.
lib. 8.
Recop.

(2) *Mezquitas.* Adde L. 1. & L. nemo, C. de pagan. & templ. cor. & L. omnia.

(3) *Nin robar.* Adde L. Christianis, C. eod.

LEX II.

Sarracenus sponte, non coactè debet ad fidem converti, & cum converti volentem impediens incurrit pœnam, de qua supra tit. proxim. L. 6. Hoc dicit.

(1) *Por fuerça.* Vide quæ latè dixi in L. 2. tit. 23. 2. Partit.

(2) *En la ley.* Vide in L. 6. supra tit. 24.

LEX III.

Postquam quis ad Fidem Catholicam venerit, debet honorari; nec debet ab aliquo injuriari, vocando eum conversum, & simile opprobrium; alias arbitrio judicis puniatur magis quàm si Christianum, ex genere & Christianorum parentum linea, injuriis afficeret. Hoc dicit.

L E Y IV.

Que pena meresse auer el Christiano que se tornare Moro.

de palabra , e de fecho , a los otros que se tornan Christianos , llamandolos Tornadizos (1) , e profaçandolos en otras muchas maneras malas , e denuestos : e tenemos , que los que esto fazen , yerran en ello malamente ; e que todos les deurian honrrar a estos atales por muchas razones , e non desonrrarlos. Lo vno es , porque dexan aquella creencia en que nascieron ellos , e su linaje. E lo al , porque despues que han entendimiento , conocen la mejoría de nuestra Fe , la resciben , apartandose de sus padres , e de sus parientes , e de la vida que auian acostumbrada de fazer , e de todas las otras cosas en que resciben plazer. E por estas desonrras que resciben , tales y ha dellos , que despues que han recibido la nuestra Fe , e son fechos Christianos , arrepientense , e desamparanla , cerrandoseles los corazones , por los denuestos , e los abiltamientos que resciben ; e porende mandamos , que todos los Christianos , e Christianas de nuestro Señorío , fagan honrra , e bien , en todas las maneras que pudieren , a todos quantos de las creencias estrañas vinieren a nuestra Fe ; bién assi como farian a otro qualquier , que de sus padres , o de sus auuelos , ouiesse venido , o seydo Christiano : e defendemos , que ninguno non sea osado de los deshonnar de palabra , nin de fecho , nin de les fazer tuerto , nin daño , nin mal , en ninguna manera. E si alguno contra esto fuere , mandamos , que reciba pena de escarmiento porende , a bien vista de los Judgadores del lugar ; e dengela mas crudamente , que si lo fiziesse a otro ome , o muger , que todo su linaje de auuelos , o de visauuelos , ouiesse seydo Christianos.

ENsandescen a las vegadas omes y ha , e pierden el seso , e el verdadero entendimiento , como omes de mala ventura , e desesperados de todo bien reniegan la Fe de nuestro Señor Jesu Christo , e tornanse Moros : e tales y ha dellos , que se mueuen a lo fazer , por sabor de biuir a su guisa ; o por perdidas que les auienen , de parientes que les matan , o se les mueren ; o porque pierden lo que auian , e fincan pobres ; o por malos fechos que fazen , temiendo la pena que merecen por razon dellos : e por qualquier destas maneras sobredichas , o de otras maneras semejantes , que se mueuen a fazer tal cosa como esta , fazen muy grand maldad , e muy grand traycion. Ca , por ninguna perdida nin pesar (1) que les viniesse , nin por ganancia , nin por riqueza , nin buena andança , nin sabor que entendiessen auer en la vida deste mundo , non deuen renunciar la Fe de nuestro Señor Jesu Christo , por la qual serian saluos , e aurian vida perdurable para siempre. E porende mandamos , que todos quantos esta maldad fizieren , que pierdan porende todo quanto auian , e non puedan llevar ninguna cosa dello ; mas que finque todo a sus fijos (2) , si los ouieren , aquellos que fincaren en la nuestra Fe , e la non renegaren : e si fijos non ouieren ellos , a los mas propincos parientes que ouieren , fasta el dezeno grado (3) , que finquen en la creencia de los Christianos ; e si tales fijos , nin parientes , non ouieren , finquen todos sus bienes para la Camara (4) del Rey : e demas desto mandamos , que si fuere fallado , el que tal yerro fiziere ,

Ley 6.
tit. 1.
lib. 1.
Recop.
L. 10.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

(1) Tornadizos. Adde L. 2. tit. 9. lib. 8. in Ordinam. Regal. & L. fin. eod. tit. & L. fin. tit. 1. lib. 1. ejusd. Ordinam. & cap. eam te , de rescript. & Gloss. Montal. in L. 2. tit. 3. lib. 4. For. LL.

L E X IV.

Christianus se faciens Sarracenum , occiditur & perdit omnia bona filiis catholicis applicanda ; eis autem non extantibus , catholicis consanguineis usque ad decimum gradum , quibus non extantibus Regis Cameræ applicantur. Hoc dicit.

(1) Perdida , nin pesar. Quid si aliquis coactus negat Christum ore , sed non corde ? Vide Gloss. in cap. non solum , 11. quæst. 3. quæ concludit , quod mortaliter peccat , quia nulla conditione debet ad hoc adduci , 22. quæst. 2. cap. primum , nam etsi non vult negare Christum , vult tamen istud propter quod negat , scilicet vitam , 15. quæst. 1. cap. merito. Fortè tamen iste in foro exteriori mitius veniret puniendus propter vim , & metum sibi

illatum , argumento ejus quod notat Bartol. in tractat. de tyrannia , col. 3. vers. sed pone , Joan. de Imol. consil. 34. visis , & ponderatis , & Abbas consil. 13. nitat in præsentia causa , esset tamen adhuc puniendus , quia si vassallus , seu subditus Regis tenetur pro eo mortem subire , cum fuerit necesse , ut habetur in L. 4. tit. 24. Partit. 4. quanto magis Christianis per suo Rege Christo , qui est Rex Regum , & dominus dominantium ; & licet vis conditionalis excuset à tanto , non tamen à toto , 2. quæst. 1. cap. in primis.

(2) A sus fijos. Concordat 1. quæst. 4. cap. Judæi ; de jure tamen canonico , quod in hoc servandum est , videtur quod bona istorum non devolvuntur ad filios , sed ad fiscum , ut in cap. contra Christianos , de hæretic. lib. 6. ubi Glossa : tales enim apostatæ hæretici reputantur , & ut contra tales est procedendum , ut ibi dicit textus , & adde quæ dixi in L. 7. Partit. 6. tit. 7.

(3) Dezeno grado. Ut in L. 6. tit. 13. Partit. 6.

(4) Para la Camara del Rey. Adde L. 1. de Apostat. & suprâ tit. 24. L. 7.

re, en algund lugar de nuestro Señorío,
que muera (5) por ello.

L E Y V.

*Que pena meresce el Christiano que se torna-
re Moro, maguer se arrepienta despues,
e se tornare a la nuestra Fe.*

L. 10.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

A Postata en latin, tanto quiere de-
zir en romance, como Christiano
que se torno Judio, o Moro, e despues
se arrepiente, e se torna a la Ley de
los Christianos: e porque tal ome co-
mo este es falso, e escarnecedor de la
Ley, non deve fincar sin pena, maguer
se arrepienta (1). E porende dixerón los
Sabios antiguos (2), que deve ser en-
famado para siempre; de manera, que
su testimonio nunca sea cabido, nin pue-
da auer oficio, nin lugar honrrado, nin
pueda fazer testamento, nin pueda ser es-
tablescido por heredero de otros en nin-
guna manera. E aun demas desto, ven-
dida, o donacion que le ouiessem fecho,
o que fiziesse el a otro, de aquel dia en
adelante que le entro en el coraçon de fa-
zer esto, non queremos que vala; e es-
ta pena tenemos que es mas fuerte a
este atal, que si lo matassen. Ca la vi-
da deshonrrada le sera peor que muer-
te, non pudiendo vsar de las honrras,
e de las ganancias, que vee vsar comu-
nalmente a los otros.

(5) *Muera.* Est enim hic ut hæreticus puniendus, dict.
cap. contra Christianos, de hæretic. lib. 6.

L E X V.

Apostata dicitur ex Catholico factus infidelis, & pos-
tea ad fidelitatem reversus: iste est infamis, & non potest
testari, nec ad honores aspirare, & est incapax hæreditatis
institutus, nec per eum contractus celebratus, postquam
de infidelitate incepit cogitare, valet: & hæc poena est
major morte, quia inter homines vivens eorum honoribus
caret. Hoc dicit.

(1) *Se arrepienta.* Idem habetur in *L. hi qui sanctam*,
in fin. *C. de Apostat.* de qua ista sumpta est: limita tamen,
& intellige nisi per inquisitores hæreticæ pravitatis, vel
Judices ecclesiasticos, cognoscentes de hæresi, admittantur
ad reconciliationem, & ad gremium ecclesiæ, nam tunc
idem in apostatis erit dicendum, quod in aliis hæreticis ad
reconciliationem admissis, cum apostasia non constituat di-
versam speciem ab hæresi, sed tantum addat quandam cir-
cunstanciam aggravantem, ut dicit S. Thom. 2. 2. q. 12.
art. 1. in solutione ad tertium, & probatur in dict. cap.
contra Christianos, de hæretic. lib. 6. ita in specie vult
Doctor noster de Villadiego in suo tract. de hæretic.
pravit. q. 20. col. 4. neque ob stare dicit dicta *L. hi qui*
sanctam, quæ dicit, eos revertentes non fore admittendos,
nam illa lex secundum eum non est admittenda, cum dis-
ponat de materia mere spirituali, scilicet hæresis, quæ est
merè ecclesiastica, neque sub laicorum judicio potest ca-

L E Y VI.

*Que pena meresce el Christiano, o la Chris-
tiana, que son casados, si se tornare
alguno dellos Judio, o Moro,
o Hereje.*

L OS Reyes, e los Principes, por esso
quiso nuestro Señor Dios, que ouies-
sen Señorío sobre los Pueblos, porque
la justicia fuesse guardada por ellos: e
aun, porque quantas vegadas nasciessen
pleytos nuevos, o contiendas, entre los
omes, las quales non se pudiesen li-
brar por las Leyes antiguas, que por
ellos fuesse fallado consejo de nuevo, por
que se pudiesen librar derechamente: e
porende mandamos (1), que si por auen-
tura acaesciesse de aqui adelante, assi
como acaescio en otro tiempo, que al-
guna muger de nuestra Ley fuere casa-
da, e se tornare Mora, o Judia, o He-
reje, e en aquella Ley que rescibe de
nuevo se casare, o fiziere adulterio (2),
que las dotes, e las arras, e todos quan-
tos bienes de consuno ouieren ella e su
marido a la sazón que tal yerro fizie-
re, que sean todos del marido (3): e
esta pena, que diximos, que devia auer
la muger, essa mesma dezimos que de-
ue auer el marido, si se tornare Moro,
o Judio, o Hereje: pero estos bienes
atales que gana el marido por el yerro
que faze su muger, si fijos le fincaren
de aquella muger mesma, ellos los de-
uen heredar despues de la muerte de su
padre: e maguer ouiesse fijos de otra mu-
ger, non deuen auer destos bienes nin-
guna cosa. Esso mesmo, dezimos, que de-

L. 10.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.

dere, ut in cap. ut inquisitionis, vers. prohibemus, de hæ-
retic. lib. 6.

(2) *Sabios antiguos.* Ut in dict. *L. hi qui sanctam*, C.
de apostat.

L E X VI.

Si fidelis conjugata ad infidelitatem transeat, seu hære-
tica fiat, & cum infideli nubat, vel adulteretur, perdit do-
tem, arras, & omnia bona, quæ communiter cum viro
habebat, applicanda viro; & post ejus mortem filiis ejus
matrimonii dumtaxat in eis successuris: idem de viro in
infidelitate lapso. Hoc dicit.

(1) *Mandamos.* Ex verbis procemii hujus legis videtur,
quod ista sit nova Alphonsi Regis decisio, cui non sit dare
concordantem.

(2) *Fiziere adulterio.* Imo, & ex sola fornicatione spi-
rituali, cum fidem deserit, & ad infideles se confert, per-
dit dotem, ut notat Abb. in cap. fin. de convers. conjug.
dixi-supra tit. 17. in *L. fin.*

(3) *Todos del marido.* Sed nonne ista bona confiscantur?
Dic, quod sic, ut in cap. cum secundum leges, de hæ-
retic. lib. 6. & tradit in terminis Joan. And. in dict. cap.
fin. de convers. conjugat. in differentiis quas ponit inter
fornicationem carnalem, & spiritualementem; quomodo ergo po-
terunt dari marito; certè miror de decisione ista hujus le-
gis, & arbitror quod non procederet, sed bona confisca-
rentur, tam in uxore, quam in marito, apostatantibus à
fide.

deue ser en los bienes del , quando fiziere tal yerro como este.

L E Y VII.

Como si alguno renegare la Fe de nuestro Señor Jesu Christo, puede ser acusada la fama del, cinco años despues de su muerte.

Renegando algund ome la Fe de nuestro Señor Jesu Christo, e tornandose despues a ella, segund de suso diximos, si acaesciesse que en su vida non fuesse acusado de tal yerro como este, tenemos por bién, e mandamos, que todo ome pueda acusar su fama, desde sea muerto, fasta cinco años (1). E si en ante deste plazo lo acusare alguno, e fuere prouado que fizo tal yerro, deuen fazer de sus bienes, assi como diximos en las leyes ante (2) desta. E si

L E X VII.

Si in sua vita quis non fuit de apostasia accusatus, post mortem intra quinquennium ejus fama per quemlibet potest accusari; & si probetur, fiet de ejus bonis, ut in legibus suprâ proximis. Hoc dicit.

(1) *Cinco años.* Concordat cum *L. 2. C. de apostat.* & loquitur aptius ista lex quàm illa.

(2) *Ante desta.* *L. 4. & 6.* ubi vide quæ dixi.

(3) *Dende en adelante.* Nota benè, quòd inquisitores hæreticæ pravitatis, quando cognoscunt contra defuncti memoriam, non poterunt confiscare bona post quinquennium à morte defuncti, adde Bartol. in dict. *L. 2. C. de apostat.* & Abb. in cap. cum nobis, col. 3. de præscript. ubi hoc limitat, & intelligit quatenus bona veniunt confiscanda fisco Principis secularis, juxta dictum Glossæ in *L. Manichæos, C. de hæretic.* Si verò essent applicanda fisco ecclesiæ, tunc requiritur tempus quadraginta annorum, per textum in cap. 2. de præscript. lib. 6. vide etiam per Felin. in dict. cap. cum nobis, col. 4. & 5. & idem erit dicendum in crimine læsæ majestatis, prout & voluit Gloss. in dict. *L. Manichæos*, Abb. & Felin. in dict. cap. cum nobis, Angelus Aretin. in tractat. maleficior. in parte che ay tradito la patria, col. penult. per viam tamen exceptionis benè quis admittetur, excipiendo etiam post quinquennium, quia quæ temporalia sunt ad agendum, perpetua sunt ad excipiendum, *L. pure*, in §. fin. ff. de doli except. *L. 3. C. de exception.* neque ad hoc obstat *L. nam posteaquam*, §. si minor, ff. de jurejur. neque *L. Papinianus*, §. si filius, ff. de inoffic. testam. cum glossa ibi, & Paul. de Castro in utraque lege, ubi dicitur quòd quando in potestate illius, qui allegat exceptionem, fuit agere, & non egit intra terminum limitatum actioni, non auditur postea allegans per viam exceptionis; nam procedunt illi textus, quando solum competebat actio à jure, quæ poterat intentari per viam actionis & exceptionis, & opposita exceptione operatur vim actionis, ut in exemplis illarum legum; secus enim est, quando à lege datur actio & exceptio, nam tunc terminus præfixus actioni, non censetur præfixus exceptioni, textus singularis in dict. *L. pure*, §. fin. *L. querela*, cum gloss. *C. de fals.* & ibi Bart. idem Bart. in *L. Divus*, ff. de re judic. Abb. in cap. licet, de probation. col. 7. & in cap. cum venerabilis, de exception. col. 9. cum ex quocumque delicto oriatur à lege actio & exceptio, ut in *L. quoniam Alexandrum, C. de adulter. L. 2. §. si publico*, & ibi Bartol. ff. eod. & dict. *L. querela*: notat Gandinus in tract. malefic. tit. quomodo cognoscatur de delicto per exceptionem, & est casus in *L. si quis in gravi*, §. si quis ultro, ff. ad Sillan. & in crimine læsæ majestatis, est textus in *L. qui cum major*, §. si libertus, ff. de bonis lib. adde etiam ad hoc Bartol. in *L. 2. ff. de exception.* & Angel. & Bald. in dict. §. si filius, ubi ista ita videntur intelligere & declara-

por auentura non fuesse acusado en su vida, nin despues de su muerte fasta cinco años, dende en adelante (3) non lo puede ninguno acusar.

L E Y VIII.

Por que razones el Christiano que se torna-re Judio, o Moro, e se arrepiente despues, tornandose a la Fe de los Christianos, se puede escusar de la pena sobredicha.

Contecer podria, que algunos de los que renegassen la Fe Catholica, e se tornassen Moros, se trabajarian de fazer algund granado seruicio a los Christianos, que se tornaria a grand pro de la tierra: e porque los que se trabajassen de fazer tal bien como este sobredicho, non finquen sin gualardon (1), tenemos por bien

re: facit quod eleganter voluit Bald. in *L. quæsitum*, §. fin. ff. de pecul. ubi dicit, quòd licet jus dicendi nullum præscribatur certo tempore, tamen jus excipiendi de nullitate non præscribitur: idem tenet Joan. de Imol. in *Clement. 1. de re judic.* ubi dicit, quòd nullitas potest intentari, tam agendo, quàm excipiendo; & quando intentatur agendo, certo tempore finitur, sed per viam exceptionis durat perpetuò, & idem tenet Præpos. in cap. dilecto, de appellat. item in dict. §. si minor, & in dict. §. si filius, idem consequitur agendo, & excipiendo, ex quo sequitur, quòd semper est actio; nam cum intentatur querela per viam exceptionis, intentatur ad finem, ut rescindatur testamentum, & hæreditas veniat filio; & cum intentatur restitutio in integrum per exceptionem, intentatur, ut retractetur contractus: sed cum excipitur de crimine hæresis, vel læsæ majestatis, non ideo intentatur exceptio, ut memoria defuncti damnetur, & bona confiscentur, sed ut repellatur qui agit ab agendo, & pars justè possidens defendatur excipiendo. Unde distinguendi sunt tres casus: unus, cum solum datur exceptio, & non actio, veluti in pacto de non petendo; & tunc indubiè exceptio est perpetua, cum non sit in potestate nostra agere. Alius casus, quando solum competit actio à jure, & non datur exceptio expressè, & isto casu loquuntur dictus §. si filius, & §. si minor. Alius & tertius casus est, cum à lege datur expressè actio, & etiam expressè exceptio; & tunc licet præscribatur actioni, non præscribitur exceptioni: vel dic, quòd tunc præscribatur exceptioni, quando ad eam habendam requiratur aliquod præambulum, quod certo tempore est limitatum, ut est restitutio in integrum, ut in dict. §. si minor, & rescisio testamenti, ut in dict. §. si filius, nam cum non possit per exceptionem obtineri, nisi habito illo præambulo, nil mirum, si præscribatur exceptioni, præscripto illo præambulo: quando verò ipso jure sine tali præambulo competit, exceptio durat perpetuò, & cessat ratio dicti §. si filius, & dicti §. si minor. ita tenent Bald. & Angel. in dict. *L. querela*, & sentit Bald. in dict. §. si minor, col. fin. in princ. hoc etiam ostenditur, nam licet de adulterio possit accusari intra quinquennium, ut in *L. mariti*, §. præterea, ff. de adulter. *L. adulter, C. eod.* potest tamen excipi perpetuò pro retentione dotis, ut dicit Glossa in *L. fin. C. de adulter.* & ibi Salicet. & ibi clarius Angelus & Baldus.

L E X VIII.

Christianus, si factus Sarracenus, aliquod servitium magnum fecit Christianis, parcitur ejus vitæ, licet Sarracenus remanserit: & si ad fidelitatem redierit, non patietur aliquam poenam de appositis contra apostatam. Hoc dicit.

(1) *Sin gualardon.* Indulget Princeps propter servitia, ut hic, & in *L. 1. tit. 32. infra ead. Partit. §. sed quod Principi*, Institut. de jur. natural. gent. & civil.

bien (2), e mandamos, que les sea perdonada, e quita la pena de la muerte, que diximos en la quarta ley ante desta, que deuián rescebir, por razon del yerro que fiziessen. Ca assaz daría a entender el que tal cosa fiziessen, que amana a los Christianos, e que se tornaria a la Fe Catholica, si lo non dexasse por verguença, o por afruenta de sus parientes, o de sus amigos. E porende mandamos, e queremos, que le sea perdonada la vida, maguer finque Moro. E si despues que ouiesse fecho tal seruicio a los Christianos como sobredicho es, se arrepintiesse de su yerro, e tornasse a la Fe Catholica, mandamos, e tenemos por bien, que sea otrosi perdonada la pena del enfamamiento, e non pierda sus bienes (3); e que ninguno non sea osado, dende en adelante, de gelo retraer, nin de le empecer en ninguna manera; e que aya todas las honrras, e que vse de todas las cosas, que los Christianos han, e vsan comunamente, bien assi como si nunca ouiesse renegado de la Fe Catholica.

(2) *Tenemos por bien.* Nova videtur hæc decisio, ut patet ex hoc verbo, & etiam ex hoc verbo *queremos* inferius ista lege posito, ut dixi in *L. 22. tit. 1. ead. Partit.* & non scio concordantem.

(3) *Non pierda sus bienes.* Necesse fuit hoc exprimere, quia in istis apostatis revertentibus ad fidem, non habet locum jus postliminii. Procedit enim illud, cum quis capitur ab hostibus, ut *ff. de captiv. per totum*: & secus est, cum quis sponte efficitur hostis & hæreticus, quia non recuperat bona, licet postmodum ad fidem redeat, nisi restituatur, ut legitur, & notatur in *cap. displicet, in cap. ipsa pietas, 23. quæst. 4.* Abb. in *cap. inter quatuor, col. 2. de major. & obed.* Sed an prosit sibi ista remissio, videtur quod non, cum bona istius ex novis constitutionibus applicentur fisco ecclesiæ, ut refert Felin. in *cap. cum nobis, col. pen. de præscript.* cum dicit, quod bona damnatorum de hæresi, non applicantur hodie fisco sæculari, etiam Principis non recognoscentis superiorem, ut cavri dicit in pluribus constitutionibus modernis, de quibus Bibliotheca Papæ in libro, qui dicitur *tractatus inquisitorum, cap. 24.* & traditur per Francisc. Pavi. in *consilio ibi relato.* Doctor tamen de Villadiego in *suo tractatu, de hæretica pravitate*, allegat quandam Extravagantem Clementis, ex qua dicit, hodie bona hæreticorum dividi in tres partes; quarum una assignatur domino temporali; alia officialibus inquisitionis; tertia verò ipsi officio: dicit tamen illam loqui de inquisitoribus Italiæ, & quod ad alias Provincias non extenderetur: de jure verò Canonico antiquo, bona laicorum hæreticorum fisco sæculari applicantur, *cap. excommunicamus, el 1. de hæretic. & cap. vergentis, & in cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6.* dicendum ergo, quod in his bonis, quæ hodie fisco Regis applicantur, procedet hæc lex.

LEX IX.

Sarracenorum, vel aliorum legatus, fidelis, vel infide-

LEY IX.

Como los Moros que vienen en mensageria de otros Reynados a la Corte del Rey, deuen ser saluos, e seguros, ellos e sus cosas.

Mensageros vienen muchas vegadas de tierra de Moros, e de otras partes, a la Corte del Rey: e maguer vengan de tierra de los enemigos por mandado dellos, tenemos por bien, e mandamos, que todo Mensajero que venga a nuestra tierra, quier sea Christiano, o Moro, o Judio, que venga, e vaya seguro, e saluo (1) por todo nuestro Señorío; e defendemos, que ninguno non sea osado de fazer fuerça, nin tuerto, nin mal, a el, nin a sus cosas. E otrosi dezimos, que maguer el Mensajero que viniesse a nuestra tierra, deuiésse alguna debda a ome de nuestro Señorío, que fuesse fecha ante que viniesse en la mensajería, que non le prendan por ella, nin lo traygan a juyzio; mas las debdas que fiziessen en nuestra tierra, despues que viniesse en la mensajería (2), si non las quisiesse pagar, bien gelas puede demandar, e apremiarlo por juyzio, que las pague.

LEY X.

Que pena meresce el Moro, e la Christiana que yoguieren de so vno.

Si el Moro yoguiere con la Christiana virgen, mandamos que lo apedreen (1) por ello; e ella

por lis, securè veniat, & redeat cum suis rebus: nec durante legatione poterit super debitis anterioribus, in Curia Principis ad quem mittitur, aut in ejus dominio conveniri, vel pignori: pro contractu tamen in legatione celebrato utique convenitur. Hoc dicit.

(1) *Seguro, e salvo.* Habent enim Legati, seu Ambasiatores securitatem à jure gentium; & nemo impunè potest eos offendere, *L. sanctum, ff. de rerum divis. L. fin. ff. de legation.*

(2) *En la mensajería.* Concordat cum *L. 2. §. legatis, & §. omnes autem, ff. de judiciis.*

LEX X.

Sarracenus Christianæ virginis, seu viduæ se commiscens lapidabitur. Et ipsa pro prima vice perdit medietatem bonorum, in qua succedunt parentes, vel avi; & eis non existentibus, Rex. Pro secunda autem vice, perdet omnia bona succedentibus applicanda, & occidetur. Si verò sit conjugata, ipse lapidabitur, & ipsa in potestate viri ponetur, ut eam comburat, vel ad libitum faciat. Si autem sit publica meretrix, pro prima vice ambo simul verberantur, pro secunda occiduntur. Hoc dicit.

(1) *Apedreen.* Adde *L. 9. supra, tit. 1.* & adde quod habetur *Numer. cap. 25. v. 14.* de Phinees, qui interfecit cocurtem cum Madianita, & reputatum est illi ad justitiam, & habetur in *cap. reos, 23. quæst. 5. & 2. quæst. 7. nos si incompetenter, §. his ita.* Doctores tamen communiter tenebant hunc Judæum, vel Sarracenum non esse puniendum pena mortis, propter concubitus cum Christiana, ut retuli de Oldrald. in *dict. L. 9.* quando non fiebat sub colore matrimonii, per *L. ne quis Christianam, C. de Judæis*: idem tenet Corneus *consil. 114. vol. 1.* Decius in *cap. consuluit, el 3. de appellat. & in cap. 1. de constit. n. 27.* ubi dixit, illud de Phinees esse secundum jus antiquum veteris testamenti, prout habetur in *dict. §. his*

ella (2), por la primera vegada que lo fiziere, pierda la meytad de los bienes, e heredelos el padre, o la madre, o el auuelo, si los ouiere; si non, ayalos el Rey. E por la segunda, pierda todo lo que ouiere, e heredenlo los herederos sobredichos, si los ouiere; e si non los ouiere, heredelos el Rey, e ella muera por ello. Esso mesmo dezimos, e mandamos, de la biuda que esto fiziere. E si yoguiere con Christiana casada, sea apedreado por ello; e ella sea puesta en poder de su marido (3), que la queme, o la suelte, o faga della lo que quisiere: e si yoguiere con muger baldonada que se de a todos, por la primera vez açotennlos de so vno por la Villa; e por la segunda vegada mueran por ello.

TITULO XXVI.

De los Hereges.

Hereges, son una manera de gente loca, que se trabajan de escatimar las palabras de nuestro Señor Jesu Christo, e le dan otro entendimiento (1), contra aquel que los Santos Padres les dieron, e que la Iglesia de Roma cree, e manda guardar. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de los Moros, queremos aqui dezir de los Here-

ges. E demostrar, por que han assi nome. E quantas maneras son dellos. E que daño viene a los omes de su compañía. E quien los puede acusar. E ante quien. E que pena merecen, despues que les fuere prouada la heregia.

L.E.Y I.
Onde tomaron nome los Ereges; e quantas maneras son dellos: e que daño viene a los omes de su compañía.

Hæresis en latin, tanto quiere dezir en romance, como departimiento (1); e tomo de aqui este nome Herege, porque el Hereje es departido de la Fe Catholica de los Christianos: e como quier que sean muchas sectas, e maneras de Herejes, pero dos son las principales. La primera es, toda creencia que ome ha, que se desacuerda de aquella Fe verdadera, que la Iglesia de Roma (2) manda tener, e guardar. La segunda es, descreencia que han algunos omes malos, e descreydos (3), que creen que el anima se muere con el cuerpo, e que del bien, e del mal, que ome faze en este mundo, non aura gualardon, nin pena, en el otro: e los que esto creen, son peores que bestias. E de los Herejes, de qualquier manera que sean, viene muy grande daño a la tierra; ca

(1) *Departimiento.* Prosequitur dicta Azonis C. eod. in summa.

(2) *Iglesia de Roma.* Adde cap. hæc est fides, 24. quest. 1. & cap. quoniam vetus oriens, & cap. ad abolendam, de hæretic. & hæreticus dicitur quis variis modis, vide Gloss. in cap. illi qui, §. quia verò, 24. quest. 3.

(3) *Descreydos.* Qui recesserunt à fide, & errant in articulis fidei, ut in cap. 1. de summa Trinit. & Fid. Cathol. & adde L. 98. tit. 4. 1. Partit. Quod autem anima non moriatur, cum separetur à corpore, probat Ambrosius in lib. de bono moris, cap. 9. & 10. ubi & rationem humanam adducit, quod anima sit quæ vitam infundit; & cui anima infunditur, vita infunditur, & à quo anima discedit, vita discedit; anima ergo vita est. Quomodo ergo potest mortem recipere, cum sit contraria? Sicut enim nix calorem non recipit, nam statim solvitur, & lux non recipit tenebras, nam statim discendit, infuso enim lumine, tenebrarum horror aufertur; & sicut admoto igne, nivium rigor desinit; ita & anima, quæ vitam creat, mortem non recipit, non moritur. Probat etiam ibidem immortalitatem animæ auctoritatibus divinis. M. Tullius etiam in libro de Republica, probat immortalitatem animæ, eo fundamento, quod justitia distributiva non habet locum in præsentī vita; quia cum justitia sit habitus animi communi utilitate servata, suam cuique tribuens dignitatem, videmus ad sensum, quod non semper bonis bona obveniunt, aut malis mala, neque boni præmiantur, neque mali puniuntur; sed multo potius bonis mala, malis bona frequentius accidunt: unde si justitia in hac vita locum non habet, superest, quod si mundus providentia regitur, prout regitur, necesse sit aliam vitam esse, in qua justis præmia, & malis supplicia distribuuntur. Videas etiam per Beatum Gregor. in Dialog. lib. 4. cap. 4. ubi videbis de intellectu illorum verborum Ecclesiastes, cap. 3. v. 19. *Hominis, & jumentum unus est interitus*, quod loquitur videlicet Salomon ibi in hoc disputando, non diffiniendo. Videas etiam de immortalitate animæ per Chrysostomum sermone 4. de Providentia, vel fato, col. antepenult. & penult.

Ooo

§. his ita, & refert Andream Siculum idem tenentem consil. 63. vol. 4. col. penult. Nicol. Boetium decision. 316. col. 3. ubi dicit hanc opinionem esse communem: & sequitur Alciatus lib. 7. Parerg. cap. 23. ubi & damnat sententiam quandam in hoc prolatam erga virilium amputationem, quam videbis relatam in fine dicti consilii Oldrald. Tene ergo menti istam legem Partitarum cum dicta L. 9. supra, tit. 24. quæ jubent istos puniri poena mortis, etsi coitus sit sine titulo matrimonii.

(2) *Ella.* Tene menti istam legem Partitarum circa istam poenam, quæ imponitur foemina Christianæ cum Pagano, vel Judæo coeunte.

(3) *De su marido.* Nota ad L. Fori, lib. 4. tit. de los Adulterios, L. 1.

TITULUS XXVI.

De Hæreticis.

IN SUMMA.

(1) *Dan otro entendimiento.* Adde cap. hæreticus, 24. quest. 3. & cap. non adferamus, 24. quest. 1. & cap. inter hæc hircum, el 2. de panit. dist. 3. & dicit B. Gregorius, 5. lib. Moral. cap. 18. quod hæretici communem scientiam habere fugiunt, ne cæteris æquales æstimantur, occulta vel nova semper exquirunt, quæ dum alii nesciunt, apud imperitorum mentes ipsi de scientiæ singularitate gloriantur.

LEX I.

Hæreticus dicitur à Fide Catholica separatus: & si multiplex sit hæresis, duæ hæreses sunt principales. Prima illius qui aliquid deviat à Fide Catholica, ab his quæ tenet Ecclesia Romana. Secunda est credentium animam cum corpore mori, nec de bonis post mortem præmium, nec de malis poenam, futurum, qui sunt bestiales: & de omni hæresi magnum damnum patriæ venit, quia hæretici corrumpunt fidelium voluntates. Hoc dicit.

Tom. III.

se trabajan siempre, de corromper las voluntades de los omes, e de los poner en error.

LEY II.

Quien puede acusar a los Herejes, e ante quien, e que pena merescen despues que les fuere prouada la heregia: e quien puede heredar los bienes dellos.

Ley 1.
tit. 3.
lib. 8.
Recop.

LOS Hereges pueden ser acusados de cada vno (1) del Pueblo, delante

Accusare potest hæreticum quilibet de populo, coram Episcopo loci vel ejus Vicario, qui pugnare debet bonis sermonibus & blandis verbis convertere illum ad fidem; & si hæreticus poeniteat, reconciliandus est, & parcat ei Episcopus. Si vero est pertinax, judicabit eum hæreticum, & tradet judici seculari, ut eum puniat. Et si fuerit Prædicator flammis exurit. Idem de credente animam eum corpore mori, & de hæretico opera Prædicatoris exequente. Si autem credit, & non exequitur, perpetuo exulet, aut in carcere (donec poeniteat) ponatur. Et bona in hæresi decedentium, aut de hæresi damnatorum, applicantur filiis, vel descendentiis; quibus deficientibus, Regi. Et si hæreticus est clericus, potest ecclesia bona intra annum petere, & si neglexerit, habebit Regis camera. Sed si non credit, sed ad hæreticorum legentium vadit doctrinam, solvet Regis cameræ decem libras auri. Et si non habuerit unde, dentur ei publice quinquaginta flagella. Hoc dicit.

(1) Pueden ser acusados de cada uno. Est enim publicum crimen, *L. Manichæos*, & eod.

(2) Delante de los Obispos. Crimen hæresis est merè ecclesiasticum, ideo cognitio pertinet ad Episcopum, ut hic, & in *cap. ad abolendam*, in *princip. eod. tit.* & ibi quod pertinet ad capitulum sede vacante. Legatus etiam Apostolicæ Sedis est iudex competens, *cap. ut commissi, eod. tit. lib. 6.* Item & Inquisitores per Sedem Apostolicam deputati, *cap. per hoc, & cap. ut inquisitionis, de hæretic. lib. 6. Clement. 1. eod. tit.* & per commissionem Apostolicam factam Inquisitoribus de hoc crimine non tollitur potestas Ordinariis, ut in *dict. cap. per hoc*, & poterit rectè cognosci, tam per Judicem, ubi delictum hoc quis commisit, quam per eum in cujus territorium hæreticus se transtulit, ut in *cap. ut commissi*, §. 1. & ibi Gloss. *de hæretic. lib. 6.* facit *L. Arriani, C. eod.* quod ubique possit puniri, quia ubique videtur delinquere, adde Bald. in *L. 2. C. de malefic. & matthem.* bene tamen videtur, quod si petatur remissio, quod remittendus esset ad iudicem delicti, quia ejus delicta magis ibi poterunt esse nota, secundum Archid. in *dict. cap. ut commissi*, ubi vide per Dominicum in *vers. & contra illos*, distinguentem, quod aut expedit quod remissio fiat ad locum delicti, veluti, quia ibi fuit publicum crimen, & sic expedit eum puniri in loco delicti, & tunc sit fienda remissio, alias non; vide ibi, & adde quod habetur in *cap. ut commissi, eod. tit. lib. 6.* & proceditur in isto crimine simpliciter, & de plano, sine strepitu, & figura iudicii, ut in *cap. fin. in princip. de hæretic. lib. 6.*

(3) Deuenlos perdonar. Redeuntes ergo ab hæresi admittendi sunt, & evadent per hoc poenas criminis, quando non sunt relapsi, ut in *cap. super eo, de hæretic. lib. 6.* & tradit S. Thom. in 2. 2. q. 11. art. 4. & habetur in *cap. ad abolendam, eod. tit.* Quod intellige si continuo post deprehensionem erroris, ad fidei Catholicæ unitatem spontè recurrant, abjurata hæresi, ut probatur in *cap. ad abolendam, in princip. de hæretic.* & *cap. ut officium, in princ. eod. tit. lib. 6.* proviso solerter, ut ibi habetur, ne simulata conversione redeant fraudulentè, sub agni specie lupum gerentes.

Sed est dubium quando dicantur continuo, seu confessim redire, & Archid. *cap. ut commissi*, §. neque non, *de hæretic. lib. 6.* dicit, quod illi qui veniunt infra tempus gratiæ, admittendi sunt; & hoc innititur consuetudini, quam servare solent inquisitores hæreticæ pravitatis, qui in principio inquisitionis præmittunt sermones ad populum, ubi habent inquirere, ubi admonent omnes hæreticos ex edicto, ut recognoscentes errorem suum ad fidem Cato-

de los Obispos (2), o de los Vicarios que tienen sus logares: e ellos deuenlos examinar en los articulos de la Fe, e en los Sacramentos; e si fallaren que yerran en ellos, o en alguna de las otras cosas que la Iglesia Romana tiene, e deue creer, e guardar, estonce deuen pugnare de los conuertir, e de los sacar de aquel yerro, por buenas razones, e muchas palabras; e si se quisieren tornar a la Fe, e creerla, despues que fueren reconciliados deuenlos perdonar (3). E si por auen-

licam convertantur, certo termino præfixo, in quem veniant, & istud appellatur tempus gratiæ: subdit tamen Archid. quod etiam post tempus gratiæ admittendi sunt, re integra, utpotè quia aliquis non fuit personaliter requisitus, neque contra eum probationes sunt receptæ, argumento *cap. si tibi absentii, de præbend. lib. 6.* si tamen post prædicta tempora venerit, indignus est venia, licet errorem detegat; & remittit ad notata in *L. 1. C. de his, qui latron. occulti.* & sic recitando ipsum transit Joan. And. & etiam Dominic. ibi. Hostiens. verò in *summa tit. de hæretic. §. qualiter*, & §. quando, & qualiter, apertè sentit, quod antea, quam quis sit convictus de hæresi, admittatur confitens errorem suum, & volens reconciliari, dummodo iudex videat ipsum contritum, & speret de conversione sua. Joan. And. in *cap. excommunicamus*, el 1. §. damnati, eod. tit. sentit, quod neque dum antea quam sint convicti, imò etiam postquam sunt condemnati per sententiam, possunt redire & evadere poenam mortis, & idem sentit glossa notabilis in *cap. penult. eod. tit.* in contrarium tamen videtur textus in *dict. cap. ad abolendam*, qui, ut in principio glossæ dixi, videtur requirere quod continuo, seu confessim redire debeant & sponte; post damnationem verò videntur facere timore poenæ, imò & post probationes timore probationum. Zenze. & Card. in *Clement. ad nostrum*, §. penult. eod. tit. tenent; quod si postquam negaverunt, sunt convicti, non admittantur ad finem evadendi poenam corporalem. Abb. in *dict. §. damnati*, tenet idem quod Joan. And. ibi tenuit, & adducit textum in *cap. accusatus, de hæretic. lib. 6.* ubi relapsis dumtaxat non parcutur. Semel ergo lapsis parcendum est, ex quo volunt ad fidem reverti, licet condemnati sint; dicit tamen quod ista opinio apertè non probatur jure, imò potius posset defendi contrarium, quia dictus §. damnati, nullam indulgentiam dat damnatis, & dictum *cap. ad abolendam*, vult quod statim redeant & sponte, & *cap. penult. eod. tit.* loquitur de deprehensis in hæresi, & non de condemnatis: aliam tamen opinionem tanquam mitigationem dicit sequendam, & quod ad *cap. ad abolendam*, satis coloratè possit responderi, quod satis incontinenti dicitur redire, si nullam dilationem expectat, neque poenæ impositionem, *cap. ponderet*, 50. dist. vel potest dici secundum eum, quod aut sunt condemnati de hæresi, sed adhuc non traditi curiæ seculari, & habet locum poenitentia; aut sunt traditi curiæ seculari, & tunc non sit locus poenitentia. Doctor noster de Villadiego in suo tract. *de hæretic. pravit. quæst. 20.* recitatis his opinionibus dicit, quod ubi ad sententiam esset processum contra hæreticum, nullo modo ejus conversio esset admittenda ad effectum evadendi poenam mortis, per textum in *dict. cap. penult. in vers. damnati*, & in §. si qui autem, ubi autem ad condemnationem non esset processum, etiam si esset per testes, vel alias probationes de hæresi convictus, credit revertentem admitti debere, per textum in *cap. accusatus, in princ.* & apertius in §. ille quoque, eod. tit. lib. 6. Joan. de Anan. tractat etiam de hoc in *cap. excommunicamus*, §. damnati verò, quem legit sub principio eod. tit. qui recitat opinionem Joan. Andr. & Abb. tandem dicit esse considerandum, quod textus in *dict. cap. ad abolendam*, non propriè loquitur de condemnatis, sed de illis qui sunt deprehensi in hæresi; unde ipse concludit, quod posset fortè considerari, quod aut quis est convictus & condemnatus per iudicem, & tunc poterit in continentem redire post sententiam, & quod ita intelligatur textus in *dict. cap. ad abolendam*: aut est damnatus à jure, tanquam indubitans hæreticus, ut in casu dicti *cap. excommunicamus*, & tunc non possit, & ita loquatur dictum *cap. excommunicamus*, in §. damnati verò. Mihi verò satis pa-

aventura, non se quisieren quitar de su porfia, deuenlos judgar por Herejes, e darlos despues a los Juezes seglares (4), e ellos deuenles dar pena en esta manera: que si fuere el Hereje Predicador (5), a que dizen Consolador (6), deuenlo quemar en fuego, de manera que muera. E essa misma pena deuen auer los descreydos, que diximos de suso en la ley ante desta, que non creen auer gualardon, nin pena, en el otro siglo. E si non fuere Predicador, mas creyente (7), que vaya, e este con los que fiziessen el sacrificio, a la sazón que lo fiziessen, e que oya cotidianamente (8), o quan-

do puede, la predicacion dellos, mandamos, que muera por ello essa misma muerte (9); porque se da a entender (10) que es Hereje acabado, pues que cree, e va al sacrificio, que fazen. E si non fuere creyente en la creencia dellos, mas lo metiere en obra (11), yendose al sacrificio dellos, mandamos que sea echado de nuestro Señorío para siempre, o metido en carcel, fasta que se arrepienta, e se torne a la Fe. Otrosi dezimos, que los bienes de los que son condenados por Herejes, o que mueren conocidamente en la creencia de la heregia, deuen ser de sus

fi-

placet opinio Doctoris nostri de Villadiego, per textum in dict. cap. penult. ubi hoc etiam voluit Antonius. Et bene facit ista lex Partitarum cum vult, ut locus sit veniæ, conversionem debere fieri ante sententiam: fortè tamen posset non improbabiler dici, quòd etsi convertatur post sententiam, sit admittendus, si iudici videatur ejus conversionem veram esse, & non fictam, & probabiliter hoc appareat; quia conversionem esse ante sententiam, vel post, non est parcendi ratio, sed veritas contritionis cum spe non recidivandi præsumpta, ut vult Sylvester in summa in parte hæresis, la 1. v. 12. quæritur. Nota etiam, quòd licet rediens ab hæresi evadat poenam mortis, non tamen evadit poenam perpetui carceris, ut in dict. cap. penult. commutatur tamen hodie ista poena in aliam, si visum fuerit superiori, ut habetur in cap. ut commissi, eod. tit. lib. 6. Et ista intelligenda sunt in hæreticis non relapsis, nam relapsi sine aliqua audientia sunt seculari iudici relinquendi, ut in dict. cap. ad abolendam, vers. illos quoque, & dict. cap. accusatus, & in cap. super eo, eod. tit. lib. 6.

Et hæreticus patronus reversus, an recuperet jus patronatus? Vide Gloss. in cap. maximum, 1. quæst. 7. quæ dicit, quòd sic, nisi lata esset sententia super amissione juris patronatus. Abb. verò in cap. quia diligentia, de elect. dicit quòd ubicunque præcessit bonorum publicatio ab homine, vel à jure, non recuperat quis bona per poenitentiam, nisi princeps de gratia restituat eum ad pristina bona, & vide per Rodium in tract. de jure patronat. chart. 15. col. 3. qui dicit opinionem Abb. esse veriorrem.

Quid autem de illo contra quem crimen hæresis est probatum, ipse verò semper negavit se commisisse, dicit tamen se tenere & profiteri quod sancta credit ecclesia, & sic semper tenuisse & credidisse; an iste dicatur conversus, vel an adhuc iste, ut impoenitens sit curiæ seculari tradendus? Videas decisionem Dominorum de Rota 875. incipit, accusatus de hæresi, in antiquis, ubi deciditur quòd sit adhuc curiæ seculari tradendus, & voluit Hostiens. in summa, de hæretic. §. qualiter deprehendatur, vers. si verò negaverit, licet contrarium probare nitatur Boerius decis. 341. si tamen non simpliciter negaret, sed diceret, se ideo negare, quia non habet memoriam, quòd hæreticalia dixisset, & si est probatum, remittit se ad testes, videtur, quòd in isto aliter esset dicendum, ex dicto Bartoli in L. de ætate, §. nihil, ff. de interrog. action.

(4) Darlos despues a los Juezes seglares. Concordat cum cap. penult. vers. damnati, eod. tit. & cap. excommunicamus, §. damnati verò, eod. tit. & si est Clericus committens hoc crimen, damnatus degradatur, & traditur curiæ seculari, neque habet locum tunc quod habetur in cap. cum non ab homine, de judic. per dict. cap. excommunicamus, & cap. ad abolendam, eod. tit. & dixit Gloss. in dict. cap. cum non ab homine.

(5) Hereje Predicador. Concordat cum L. quicumque, C. eod. circa fin. & magister erroris hæretici hæresiarcha est dicendus, cap. qui aliorum, 24. quæst. 3.

(6) Consolador. Vide in cap. filii vel hæredes, de hæretic. lib. 6.

(7) Creyente. Credentes erroribus hæreticorum, hæretici sunt, & ut tales sunt puniendi, cap. penult. in fin. eod. tit. & unus modus ad probandum, quod credunt erroribus hæreticorum, ponitur in ista lege, scilicet cum vadit

Tom. III.

ad sacrificium cum eis, & audit prædicationes ipsorum, ut in L. quicumque, C. eod. & in L. i. C. de pagan. & tradit Azon. C. eod. in summa, sive ergo adoraverunt, vel reverentiam more hæreticorum exhibuerunt, consolationem vel communionem ab hæreticis receperunt, vel similia perpetrant, quæ pertinent ad ritum ipsorum, meritò dicuntur credentes, nam ex factis præsumitur affectus, cap. qui viderit, & cap. sicut enim, 32. quæst. 5. de bigam. cap. nuper, & plus est facto, quàm verbo aliquid dicere, cap. dilecti, de appellat. non facilè tamen debet quis ita judicari credens, ut reputetur hæreticus, quia neque in hoc crimine sufficit vehemens præsumptio ad damnationem, ut in cap. litteras, de præsumpt. ubi de hoc, nisi essent talia indicia & præsumptiones, quæ probationibus sunt habenda, ut ea quæ dixi, & quæ hic habentur; quia indicia quæ ad bonum retorqueri non possunt, neque ad aliud quàm ad id quod indicant, pro probationibus sunt habenda, L. dolum, C. de dolo, & tenent Archid. & Joan. Andr. in cap. 2. de hæretic. lib. 6. Item & dicentur credentes qui proprio ore dicunt se credere erroribus ipsorum, secundum eos ubi supra.

(8) Cotidianamente. Qui enim semel tantum audierunt sermonem, vel prædicationem hæreticorum, neque postea redierunt, non debent judicari credentes, cum approbare non videantur, quod postmodum evitarunt, argumento 1. quæst. 1. cap. constat, cap. ex studiis, de præsumpt. secundum Archid. & Joan. Andr. in dict. cap. 2. de hæretic. lib. 6. ubi & vide de illis, qui recipiunt libros hæreticorum; nisi illos statim incendio, vel alio modo destruxerunt.

(9) Essa mesma muerte. Ignis, quam superius dixit, quæ de consuetudine datur, secundum Hostiens. in summa, eod. tit. §. qua poena, col. 2. L. Arriani, & L. quicumque, C. eod. dicebant poenam mortis esse imponendam, & consuetudine & lege ista declaratum est, ut cremantur, adde Hostiens. & Joan. Andr. in cap. ad abolendam, eod. tit.

(10) Da a entender. Quid ergo si non constaret de factis, quæ ad ritum errantium pertinent, & per quæ error exprimitur, vel ex proprii oris confessione, ut jam dixi; an ex eo quòd visitat hæreticos, vel dat eis alimoniam, vel ducarum, vel similia facit, in quibus de ipsorum ritu nihil apparet expressum, præsumitur credens? Archid. ubi supra, & Joan. Andr. refert simpliciter & sequitur, non putat tales judicandos esse credentes, nisi prius fuissent lapsi, ut in cap. accusatus, §. ille quoque, eod. tit. lib. 6. nam pro pecunia fiunt sæpè talia, & quia dictum cap. penult. eod. tit. dicit, credentes erroribus; unde Archidiaconus istos, de quibus supra, non credentes, sed receptatores vel fautores judicat; dicit tamen graviter suspectos, quare posset eis indici purgatio, cap. excommunicamus, §. qui autem, eod. tit. & de contrahente familiaritatem cum hæreticis, vide in cap. inter solitudines, de purg. canon.

(11) Lo metiere en obra. Vide Azon. in summa, C. eod. ubi videtur distinguere, ut hic & L. quicumque, ubi Gloss. C. de hæretic. de jure tamen canonico credens erroribus hæreticorum est hæreticus & ut talis puniendus, cap. penult. de hæretic. & sic damnatus & traditus iudici seculari, poena mortis erit puniendus, quia standum est in hoc canonibus & non legibus; & cum capitulum ad abolendam, dicat, animadversione debita puniendos, de poena mortis debet intelligi, ut dixi in L. 2. tit. 24. supra ead. Partit.

Ooo 2

fijos (12), o de sus descendientes dellos. E si los non ouieren, mandamos que sean de los mas propincos parientes Catholicos dellos; e si tales parientes non ouieren, dezimos, que si fueren seglares los Herejes, el Rey (13) deve heredar todos sus bienes; e si fueren Clerigos, puede la Iglesia demandar e auer fasta vn año (14) despues que fueron muertos, lo suyo dellos. E dende en adelante lo deve auer la Camara del Rey, si la Iglesia fuere negligente en lo non demandar en aquel tiempo. E si por auentura, non fuere creyente, nin fuere al sacrificio dellos, assi como sobredicho es, mas fuere a oyr doctrina (15) dellos; mandamos, que peche diez libras de oro a la Camara del Rey; e si non ouiere de que lo pechar, denle cincuenta açotes publicamente.

LEY III.

Como los fijos que non son Catholicos, non pueden heredar con los otros en los bienes de su padre, que fuesse Hereje.

POr Hereje seyendo algun ome judgado, si este atal ouiesse fijos que sean Herejes, e otros que finquen en la Fe Catholica, e que la guarden, estos que fincaron en la nuestra Fe, mandamos, que ayan todos los bienes de su padre (1); e non sean tenudos de dar

(12) *De sus fijos.* Hoc hodie non procedit, ut dixi in L. 7. tit. 7. Partit. 6. vide ibi.

(13) *El Rey.* Vide quæ dixi supra tit. 1. in L. 8. in fine.

(14) *Fasta vn año.* Vide etiam quæ dixi in dict. L. 7. gloss. fin. & fortè ista præfixio anni non tenet contra ecclesiam ex his quæ ibi dixi, & faciunt quæ notat Gloss. & ibi Doctores in cap. satis perversum, 56. dist. & quia princeps secularis non se debet intromittere in statuendo aliquid circa istud crimen, quod in totum est de iudicio ecclesiæ, cap. ut inquisitionis, vers. prohibemus, de hæreticis, lib. 6. & cum Decretalis excommunicamus, §. 1. eod. tit. bona clericorum hæreticorum applicet ecclesiis, non potuit per legem secularem statui, quod post annum applicentur fisco regio: & pro hoc videtur textus in cap. 2. de præscript.

(15) *Oyr doctrina.* Concordat cum dict. L. quicumque, ad fin. C. eod. & vide per Gloss. in cap. penult. eod. tit.

LEX III.

In bonis parentis pro hæretico condemnato succedunt filii catholici, nec in eis faciunt partem aliis fratribus hæreticis: sed si postea filii hæretici convertantur ad fidem, habebunt suam partem de bonis parentis: de fructibus tamen perceptis nullam partem habebunt posteriores. Hoc dicit.

(1) *Los bienes de su padre.* Vide quæ dixi in L. 7. tit. 7. Partit. 6.

LEX IV.

De hæresi damnatus non potest habere honores nec dignitates seculares aut ecclesiasticas, & habitas perdit, & non facit testamentum nisi inter filios catholicos, nec est capax legati, aut hæreditatis, nec valet quicquid disponat à die, quo iudicatus est hæreticus. Hoc dicit.

(1) *Non deve auer.* Prosequitur dicta Azon. C. eod. in summa, cum dicit: Item non sunt creandi ministri eccle-

a los otros parte de ninguna cosa dellos. Pero si despues desso, conosciendo los otros su yerro se conuertiessen, e se tornassen a la Fe Catholica, tenudos son sus hermanos, de dar a cada vno dellos su parte de sus bienes de su padre; mas de los frutos, o de los esquilmos, que ouiessem estos hermanos Catholicos auidos de tales bienes, en el tiempo que los otros eran Herejes, non les deuen dar cuenta, nin ninguna cosa, si non quisieren.

LEY IV.

Como el que es dado por Hereje, non puede auer dignidad, nin oficio publico, mas deve perder el que ante tenia.

Dignidad, nin officio publico non deve auer (1), el que fuere judgado por Hereje. E porende non puede ser Papa (2), nin Cardenal, nin Patriarcha, nin Arçobispo, ni Obispo; nin puede auer ninguna de las honrras, e dignidades, que pertenecen a Santa Iglesia. Otrosi dezimos, que el que atal fuesse non puede ser Emperador, nin Rey, nin Duque, nin Conde; nin deve auer ningun oficio, nin logar honrrado, de aquellos que pertenecen a Señorío seglar. E aun dezimos, que si fuere prouado contra alguno, que es Hereje, que deve perder

siæ, neque alios possunt creare, ut infrà eod. L. omnes, & supra de Episc. audient. L. Archigerontes. Item ad regimen reipublicæ creari non debent, infrà de Judæis, L. ultim. redeuntes tamen ab hæresi, si humiliter redeant, ad pristinam dignitatem de benignitate ecclesiæ restituntur, cap. convenientibus, 1. quæst. 7. & cap. didici, & cap. maximum, & 23. quæst. 4. cap. ipsa pietas: de iuris tamen rigore non admittuntur, cap. 1. 1. quæst. 7. Item hæretici & filii hæreticorum non possunt obtinere beneficia ecclesiastica, neque publica officia, ut habetur in cap. quicumque, §. hæretici, & cap. statutum, el 2. de hæret. lib. 6. cap. constituit, 17. quæst. 4. Item neque honoris officia, neque esse medici neque chirurgi; vide in Pragmaticis, fol. 8. & sequent. Sed quæ dicuntur officia publica? Gloss. in dict. §. hæretici, dicitur quod iudicatura notoria, & his similia, & allegat cap. felicitis, vers. quod si quis, de pænis, lib. 6. ubi vide de aliis officiis, vide etiam in dict. pragmat. fol. 7. & 8.

(2) *Ser Papa.* Dixit Gloss. in cap. & dixit Dominus, de consecr. dist. 2. quod privilegium concessum ab apostolico hæretico, non valet. An tamen valeat sententia hæretici ligantis, vel absolventis subditos? Vide per Gloss. in cap. quod quidam, 1. quæst. 1. & in cap. cui est illata, 11. quæst. 3. & ibi Archidiacon. vide per Innoc. notabiliter in cap. nihil est, de elect. ubi dicit quod omnes qui habuerunt canonicum ingressum, licet postea fiant hæretici, ratum est, quod fit ab eis quousque tolerantur, nisi fortè essent ordinationes, vel consecrationes vel alia spiritualia, quæ quoad executionem irritæ sunt, nisi interveniat dispensatio, vel nisi essent leges vel ordinationes, quæ in ejus opprobrium cassantur, de hæretic. cap. fraternitatis: multo fortius cassantur, si à principio non habuerunt canonicum ingressum, ut quia simoniacè, vel per intrusionem, vel schismaticè, vel quia hæreticus vel excommunicatus assumptus est, alienationes & ordinationes ab eo factæ non valent, 12. quæst. 2. cap. alienationes.

Leyes
3. 7 4.
tit. 3.
lib. 8.
Recop.

der porende la dignidad que ante auia (3); e demas, es defendido por las leyes antiguas, que non pueda fazer testamento; (4) fueras ende, si quisiere dexar sus bienes a sus fijos Catholicos (5). Otro si dezimos, que non le puede ser dexada manda en testamento (6) de otro, nin ser establecido por heredero de otro ome. E aun dezimos, que non deue valer su testamento, nin donacion, nin vendida, que le fuesse fecha, nin la que el fiziesse a otro de lo suyo, del dia que fuesse judgado por Hereje (7) en adelante.

LEY V.

Que pena merecen los que encubren los Herejes.

Encubren algunos omes, e reciben en sus casas Herejes, que andan por la tierra a furto, predicando, e rebolviendo los coraçones de las gentes, e metiendolas en yerro; e los que esto fazen, yerran grauemente. E porende defendemos (1) a todos los omes de nuestro Señorío, que ninguno dellos non sea osado de recibir a sabiendas en su casa a ningun Hereje, nin consienta que muestre, nin predique a otros en ella, nin que se alleguen en su casa los Herejes, para auer su fabla, nin su cabil-do: e si alguno contra esto fiziere a sabiendas, mandamos, que pierda aque-

lla casa en que los acogiere para fazer alguna cosa destas sobredichas, e que sea de la Eglesia. Ca guisada cosa es, que aquel lugar do se ayuntan los enemigos contra la Fe Catholica, que sirua a la Eglesia (2), e que se ayunten y a las vegadas los fieles Christianos, que la creen, e la guardan, e la amparan. Pero si aquel que tuuiere en guarda casa de otro, e acogiere y los Herejes, sin mandado, e sin sabiduria de su señor della, maguer fagan y los Herejes las cosas que diximos en la ley ante desta, non deue por esso el señor perder la casa. Ca, pues que lo non sabe, non es en culpa ninguna. E porende mandamos, e tenemos por bien, que el que los rescibio, peche porende diez libras de oro a la Camara del Rey. E si non ouiere de que las pechar, que lo açoten publicamente por toda la Villa en el lugar do acaecière, pregonando el pregonero ante del por que razon le açotan.

LEY VI.

Que pena merecen los que amparan los Herejes en sus castillos, o en sus tierras.

Amparar non deue ningund Christiano a los Herejes en su casa (1), nin en su castillo, nin en otro lugar que aya: e los que assi los ampararen, yer-

Ley 2.
tit. 2.
lib. 8.
Recop.
Ley 4.
tit. 18.
lib. 8.
Recop.

LEX VI.

Nemo hæreticum in terra sua, vel domo sua defendat; aliàs si excommunicatus ab Episcopo per annum contumax fuerit, fit infamis, honores non habiturus: & si magnus dominus est, terram aut castrum habens, perit illud Regi applicandum, & expellitur à patria: & si minor fuerit, ejus corpus & bona sunt ad mercedem Regis, ut eum arbitrarie puniat. Hoc dicit.

(1) *En su casa.* Quid si filius receptet patrem hæreticum? Dic quòd regulariter filii vel alii consanguinei ex receptione mitius puniuntur, L. 2. ff. de receptor. Sed fortè hoc non procedet in isto gravissimo crimine hæresis, in quo pro delicto patris filii puniuntur, sicut & in crimine læsæ majestatis, L. quisquis, C. ad leg. Jul. majest. & in cap. vergentis, de hæretic. & in cap. filii, eod. tit. lib. 6. ita vult Doctor noster de Villadiego in suo tractat. de hæretica pravitate, quæst. 16. in fine, relinquit tamen super hoc cogitandum: & certè in filio receptante patrem hæreticum, majus dubium videtur, quàm in aliis consanguineis, ex eo, quod habetur Deuteronomii cap. 13. v. 6. 7. 8. & 9. ibi: *si tibi voluerit persuadere frater tuus filius matris tuæ, aut filius tuus, vel filia, sive uxor quæ est in sinu tuo, aut amicus quem diligis ut animam tuam, clam dicens: Eamus, & serviamus diis alienis, quos ignoras tu & patres tui, cunctarum in circuitu gentium, quæ juxta vel procul sunt ab initio usque ad finem terræ, non acquiescas ei, neque audias, neque parcat ei oculus tuus, ut miserearis & occultes eum, sed statim interficies; sit primum manus tua super eum & postea omnis populus mittat manum, &c.* Ponderandum est, quòd ibi non dicit aliquid de patre talia persuadente vel dicente, & videas ibi Abulensem: & quòd etiam filius revelare possit patrem hæreticum, & prosequi illum velut hostem fidei & etiam patriæ, satis probatur in L. minime, ff. de religiosis & sumpt. funer. & in L. postliminium, §. filius,

(3) *Que ante auia.* Adde L. 7. tit. 6. supra ead. Partit. & quæ ibi dixi: & dicit Bald. in repet. L. si lex, C. de emancip. liber. col. 5. quòd si aliquis Rex Christianus fieret hæreticus, quòd perdit jurisdictionem, & vacat regnum & concedendum est catholico occupanti.

(4) *Testamento.* Adde L. 16. tit. 1. 6. Partit. ubi vide quæ dixi, & in L. 7. tit. 7. ead. Partit.

(5) *Catholicos.* Hoc non procedit de jure canonico, cui in hoc standum est, ut tradit Alberic. in L. cognovimus, C. eod. & vide quæ dixi in dict. L. 7.

(6) *En testamento de otro.* Etiam militis, L. fin. C. eodem.

(7) *Por hereje.* Imò à die commissi criminis, secundum jus canonicum, cui in hoc standum est, ut in cap. cum secundum leges, de hæretic. lib. 6. & tradit Joan. Fab. Institut. quibus alien. liceat, vel non, in fine principii, & si hoc sanxit lex Partitarum in crimine læsæ majestatis, ut habetur in L. 4. tit. 2. supra, ead. Partit. idem & multo fortius in crimine hæresis, cum longè gravius sit æternam, quàm temporalem lædere majestatem, cap. vergentis, eod. tit. & C. eod. in authent. Gazaros.

LEX V.

Receptans, seu celans in domo sua scienter hæreticos, perdit eam ecclesiæ applicandam: sed si domus est aliena, non perdit dominus ignorans; sed tenens eam solvet Regi decem libras auri; & si non habet unde, publicè flagellatur præcone dicente coram eo causam poenæ. Hoc dicit.

(1) *Defendemos.* Concordat cum L. quicumque, §. universi, & §. 5. vers. quod si qui, & vers. eos verò, C. eod. sed an poterit indici purgatio, vel hæreticum hæreticum docere in domo, recipienti hæreticum in domo sua tanquam suspecto de hæresi, vide quæ notat Archid. & Joan. Andr. in cap. quicumque, eod. tit. lib. 6.

(2) *A la Yglesia.* Adde L. cuncti, C. eod.

yerran a Dios, e al Señor de la tierra, e dan carrera a los Herejes, de fazer, e de obrar sus maldades. Ca algunos y ha dellos, que dubdarian de ser Herejes por miedo de la pena, e non dubdan de lo ser, porque fallan quien los ampare: e porende dezimos (2), que si alguno los acogiere, e los amparare en su tierra, despues que fuere amonestado por sentencia de excommunication que diesse contra el algun Perlado de Santa Egle-sia, si fuere rebelde, e non obedeciere a la sentència del Perlado, e estuviere en esta rebeldia por vn año, dende en adelante, mandamos, que sea enfamado por ello, de manera, que jamas nunca pueda tener officio, nin lugar honrrado. E demas desto (3), si fuere Rico ome Señor de tierra, o de algun castillo, pierda porende el señorío que auia en la tierra, o en el castillo, e sea del Rey; e aun demas desto, que sea echado de la tierra: e si fuere otro ome vil, el cuerpo, e quanto ouiere, este a la merced del Rey, quel faga tal escarmiento, qual entendiere que meresce por tal yerro como este.

TITULO XXVII.

De los Desesperados que matan a si mismos, o a otros por algo que les dan; e de los bienes dellos.

DEsesperacion es pecado que nunca Dios perdona a los que en el caen; ca maguer los omes yerren en las ma-

lius, & ibi Bart. ff. de captiv. & per Bart. in L. si adulterium, §. libero, ff. de adulter. nascitur enim quis potius Deo & patriæ, quam parentibus, L. 1. §. si ea, ff. de ventre in posses. mittend. facit textus notabilis cum glossa ibi, in cap. fortitudo, 23. quæst. 3. L. veluti, & ibi Doctor. ff. de just. & jure, & Hieronymus super Ezechiel. post Deum diligendus est pater: quod tamen ad hoc teneatur filius, & aliàs puniatur ac si esset extraneus, in hoc, ut dixi, est dubium, & cogitandum, & fortè si pater esset pertinax in hæresi, ita quod filius nihil ad ejus correctionem proficeret, dicendum est, quod filius patrem neque dum non debet receptare, imò & tenebitur revelare; facit quod tradit Tullius lib. 3. de officiis, ubi inquires si pater conabitur tradere patriam, silebit ne filius? Respondet, quod primo obsecrabit patrem, ne faciat, & deinde si non proficiat, accusare debet, & si ad perniciem patriæ res spectabit, patriæ salutem anteponet salutis patris; tradit Albericus in dict. L. veluti, col. penult. & Lucas de Penn. in L. quicunque, C. de cohortal. lib. 12. & in L. in filiis, C. de Decurion. lib. 10. Si verò filius verisimiliter speraret de correctione patris, durum esset tunc eum receptantem patrem ita durè puniri, sicut si receptasset hæreticum extraneum. Tu latius cogita super his.

(2) *Dezimos.* Concordat cum cap. excommunicamus, §. credentes, eod. tit. ubi vide & alias poenas in quas incurrit fautor vel receptator hæretici.

(3) *De mas desto.* Tene menti istam legem Partitarum circa istam poenam, ultra poenas dicti cap. excommunicamus, in §. credentes.

neras que dichas auemos en estos tres titulos, solo que les finque la esperança, pueden ganar merced de Dios. Mas el que en desesperamiento muere (1), nunca puede llegar a el. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de los Judios, e de los Moros, e de los Herejes, queremos aquí dezir de los Desesperados, e mostrar, que cosa es Desesperamiento, e en quantas maneras caen los omes en el, e que pena merecen los desesperados en sus personas, e en sus bienes.

LEY I.

Que cosa es Desesperamiento, e en quantas maneras caen en el.

DEsesperamiento es, quando el ome se desfiuza, e se desampara de los bienes deste mundo, e del otro, aborreciendo su vida, e cobdiciando su muerte. E son cinco maneras de desesperacion de los omes. La primera es, quando alguno ha fecho gran yerro, e seyendo acusado (1) del, con miedo, o con verguença de la pena, que espera recibir porende, matase el mismo con sus manos, o beue a sabiendas yeruas con que muera. La segunda es, quando alguno se mata, con gran cuyta (2), o por gran dolor de enfermedad quel acaesce, non pudiendo sufrir las penas della. La tercera es, quando alguno lo faze con locura, o con saña. La quarta es, quando alguno, que es rico, e honrrado, e poderoso, veyendo que lo des-

TITULUS XXVII.

De bonis eorum qui mortem sibi consciverunt; & de assassinis.

(1) *Muere.* Nam concomittatur eum finalis impenitentia, ut tradit Gloss. in cap. si sacerdos, de penit. dist. 1. & cap. inter hæc, el 2. de penit. dist. 3. debemus ergo moli inter duas molas, spei scilicet & timoris, unde dictum est Deuteronomii 24. v. 6. Noli pignora re superiore mola neque inferiore, ille superiorem pignorat, qui non timet; ille inferiorem, qui ita timet, quod in desperationem cadit sicut Cain, vide Gloss. in cap. serpens, de penit. dist. 1.

LEX I.

Desperatio est, cum quis diffidit & derelinquit bona hujus seculi & futuri, abhorrens vitam & amplectens mortem; & est quintuplex. Prima, cum quis ob criminis conscientiam se occidit. Secunda est, cum præ nimio dolore, vel infirmitate se occidit. Tertia, quando cum furore aut ira id facit. Quarta, propter honores perditos, aut divitias. Quinta desperatorum hominum, qui assassini vocantur, qui pretio absque mortis metu homines occidunt. Hoc dicit.

(1) *Acusado.* Ut in L. 24. tit. 1. supra ead. Partit. ubi vide quæ dixi, an exigatur litis contestatio, ut præsumentur quis se occidisse metu criminis.

(2) *Cuyta.* Desperatio oritur ex tristitia, secundum illud, 2. ad Corinth. cap. 2. v. 7. ne fortè abundantiori tristitia absorbeat qui ejusmodi est, & tradit S. Thom. 2. 2. quæst. 20. art. 4.

heredan, o lo han desheredado, o le fazen perder la honrra, o el señorío (3) que ante auia, se desespera, poniendose a peligro de muerte, o matandose el mismo. La quinta es de los assessinos, e de los otros traydores, que matan a furto a los omes por algo que les dan.

L E Y II.

Que pena merescen auer los desesperados.

A Borrescen los homes a si mismos, quando son acusados de algun yerro que han fecho, de manera que se matan ellos mismos, assi como diximos en la ley ante desta. E de la pena que deuen auer estos atales, fablamos en el titulo de las Acusaciones, en la ley que comiença: Desesperado seyendo. E los otros desesperados que se matan ellos mismos por algunas de las razones que diximos en la ley ante desta, non deuen auer pena (1) ninguna; mas si matassen a otro, deuen rescebir la pena que dixi-

(3) *Señorio.* Refert Alber. in rubr. ff. de bon. eorum, qui mort. sibi conscru. de Catone qui se ipsum occidit magnitudine animi, ne Cæsari subiceretur; & de Lucretia legitur, quod mortem sibi intulit, ne stupro consensisse videretur.

L E X II.

Ponit poenam desperatorum hominum.

(1) *Auer pena.* Concordat cum L. 1. C. eod. & L. fin. §. si quis autem, ff. eod. & L. 24. tit. 1. ead. Partit. & vide Philip. Corn. 2. vol. consil. 195. & Decium consil. 438. hodie per L. Ordinamentorum, qui occidit se ipsum perdit bona, si descendentes non habeat, ut in L. 9. tit. 13. lib. 8. Ordinam. Regal. & eod. lib. tit. fin. cap. 19. fortè tamen cum dictæ LL. loquantur simpliciter, non exprimendo, & si quis ex aliis causis quam metu criminis se occidat, quod sint intelligendæ & limitandæ per istas leges, L. non est novum, & L. sed & posteriores, ff. de legib. ut evitetur legum correctio, cap. cum expediat, de elect. lib. 6. & quod notat Abb. post Hostiens. in cap. super quæstionum, in princ. col. 2. vers. item nota ex eisdem verbis, de officio delegati. Videnda tamen est dicta lex Ordinamenti in originali, ubi fortè colligetur, an voluit corrigere leges antiquas in hoc, vel eis addere; non tamen est licitum talibus rationibus in se insevire, ut tradit August. lib. 1. de Civitate Dei, cap. 18. cum multis sequentibus: vide etiam in cap. non est nostrum, 23. quæst. 5. ubi quod neque licet, ubi castitas impugnatur: vide etiam in cap. displicet, 23. quæst. 8. & secundum Philosophum 5. Ethicor. interimentes se ipsos privabantur antiquitus honore sepulturæ, & etiam hodie, 23. quæst. 5. cap. placuit: & vide in cap. ex parte, de sepult. & dicit Bald. in L. 1. col. pen. C. de servis fugit. quod bannitus non potest se ipsum impunè vulnerare, licet statuto dicatur, quod bannitus possit impunè offendi, quia ipse non est in banno sui ipsius; si verò se non occidit, sed se vulneravit, vide in L. fin. §. sic autem, ff. eod. & dixi supra ead. Partit. tit. 1. in L. 24.

L E X III.

Assesini qui habitum dissimulatum deferunt, ne cognoscantur, ut facinus conceptum ad effectum deducant, sunt multum periculosi; ideo nemo eos in sua domo recipiat, nec celet aliquo modo, sed notificent talem assessinum, quem scit in sua vel aliena domo esse, nec sibi aliquem occidendum mandet: & si sciens ubi occultè est, non revelet, capite punitur, & habetur pro diffidato a Rege &

mos en el titulo de los Omezillos, en las leyes que fablan en esta razon.

L E Y III.

Que pena merescen los assessinos, e los otros desesperados que matan los omes por algo que les dan.

A Ssesinos (1) son llamados vna manera que ha de omes desesperados, e malos, que matan a los omes a traycion, de manera que non se pueden dellos guardar. Ca atales y ha dellos, que andan vestidos como Religiosos, e otros, como pelegrinos, e otros que andan como labradores; e aluerganse, para labrar, con los omes, porque se aseguren con ellos; e andan muy encubiertamente en estas maneras sobredichas, e en otras semejantes destas, porque puedan cumplir su traycion, e su maldad, que han en el coraçon de fazer: e porque tales omes como estos son muy peligrosos, mayormente contra los Reyes, e contra los otros grandes Señores; porende defendemos, que ningun ome

Leyro.
tit. 23.
lib. 8.
Recop.

regnicolis, & quicunque potest eum impunè occidere: ipse autem assesinus occidens, & sibi mandans capite sunt plec-tendi. Hoc dicit.

(1) *Assesinos.* Non benè explicat ista lex, qui sunt isti assesini, neque etiam hoc benè declaratur in cap. pro humani, de homicid. lib. 6. ubi de istis habetur, & dicit Bald. in L. non ideo minus, in princ. C. de accusat. quod istud nomen non est nomen artis, & ideo non habemus de eo factam mentionem in iure civili; per æquipollentiam tamen dicit hoc haberi in L. non solum, §. si mandato, ff. de injur. ubi lex appellare videtur assesinum locatorem, dominum verò conductorem, & Bartolus ibi, col. 3. vers. venio ad conductorem, dicit, quod quando aliquis facit, vel fieri facit mediante pecunia, dicitur delictum magis atrox, & propter hoc poena posset augeri: & dicit Bartolus, & de facto videmus augeri in istos, qui in vulgari dicuntur assesini, & idem Bartolus in L. Cicero, ff. de panis, quod dicit facere contra assesinos, qui occidunt aliquem per pecuniam, unde patet de mente Bartoli & Baldi esse, quod ille qui conductus pecunia committit maleficio dicitur assesinus; & ita etiam tenet expressè Angel. Aret. in suo tractat. malefic. in parte Sempronium mandatorem, in princ. Item hoc voluit Joan. de Imol. & Dominic. in dict. cap. pro humani, & Salicetus in L. ea quidem, C. de accusat. qui dicunt, quod contra assesinos, qui pro pecunia occidunt homines, emanavit Decretalis illa: idem dicit Paul. de Castr. in L. 2. §. fin. ff. de eo per quem fact. erit, ubi est glossa singularis, quæ non est alibi secundum eum, quod tam ipsi assesini, quam hæredes ipsorum, teneantur pecuniam, quam receperunt, restituere ei, contra quem deliquerunt, ultra poenas criminales, quæ sibi imponuntur; quod perpetuè dicit menti tenendum, & Baldus ibi in lectura antiqua reputat mirabile, ubi Alexander ad hoc allegat alia. Hoc etiam videtur probari in ista lege in fine cum dicit, *por algo que les dan*: & ista opinio, ut arbitror, est de consuetudine approbata, ut isti dicantur assesini, & non est restringenda illa dispositio ad certum genus hominum, qui secundum aliquos erant servi, & Sarraceni, seu infideles prout voluerunt Archid. & Joann. Andr. in dict. cap. pro humani, & Francis. de Aretio consil. 163. col. 10. & licet lex ista Partitarum non benè exprimat, qui erant isti assesini, satis ex ea videtur colligi, esse homines desperatos, qui erant assueti ad istas prodigiones: & quia ista non solent fieri absque pecunia, cum isti nullam ab occisis recepissent injuriam, satis videtur, quod hæc faciebant conducti pecunia; & de talibus videtur quod debeat intelligi lex ista, prout & ipsa aperit ad finem.

ome non sea osado de los recebir a sabiendas en su casa, nin de los encubrir en ninguna manera. E si por aventura alguno contra esto fiziere, recibiendo alguno dellos, o encubriendolo, o mandandole matar (2) algund ome, maguer que non lo encubriesse el, nin lo recibiesse, si supiesse ciertamente que se allegaua en casa de otro alguno, e non lo descubriesse, mandamos que muera por ello. E si por aventura fuyesse, que non lo pudiessen auer para complir la justicia en el, damoslo por desafiado (3) de nos, e de todos los de nuestro Señorío; de manera, que qualquier que lo mate (4) de alli adelante, non aya pena ninguna. Otrosi dezimos, que los assessinos, e los otros omes desesperados, que matan los omes por algo que les den, que deuen morir porende; tambien ellos (5), como los otros (6) por cuyo mandado lo fazen.

(2) *Mandandole matar.* Licet mors non sequatur, ut habetur in dict. cap. 1. de homicid. lib. 6. & torquentur assesini, ut indicent mandatorem, secundum Baldum in dict. L. non ideo minus, in princ. C. de accusat.

(3) *Desafiado.* Concordat cum dict. cap. 1. §. 2. de homicid. lib. 6. & vide per Angel. consil. 14. incipit, nos Carolus.

(4) *Qualquier que lo mate.* Sed an ille talis poterit occidi mediante pecunia, hoc est, pretio ad hoc per aliquem recepto? Alberic. in 4. part. statutorum, quest. 20. concludit, quod sic, ex quo iste bannitus & diffidatus poterat impunè occidi; & Albericum sequitur Nellus in suo tract. bannitorum, in 1. parte secundi temporis, question. 12. dicens, decisionem Alberici esse veram, & in casu in quo occisor talis diffidati hoc faciat zelo vindictæ publicæ & exequendi istam legem & dispositionem dicti cap. 1. non peccaret, etiam in foro conscientiæ, ex quo talis occisor facit auctoritate legis, & sicut legis minister & executor, unde sicut iudex puniendo vel occidendo malefactorum secundum formam legis non peccat, imò meretur, ut in cap. reos, & per tot. 23. quest. 5. ita & iste, qui hoc facit auctoritate legis, & ob publicam utilitatem & vindictam: & ita tenet Albericus dicens, se auduisse à multis religiosis, quod theologi ita tenent in dict. L. 4. parte statutorum, quest. 19. Si tamen occiderent non isto zelo, sed zelo vindictæ, & pro lucro pecuniario, & delectatione effundendi sanguinem humanum, licet in foro exteriori isto casu non punirentur, tamen peccarent mortaliter in foro conscientiæ, secundum eum in dict. quest. 19. & 20.

(5) *Tambien ellos.* Sed quantum ad penas capituli 1. de homicid. lib. 6. videtur non teneri interficiens, prout & vult Franciscus de Aret. consil. 163. col. 10.

(6) *Como los otros.* Et nota, quod contra delinquentes in isto crimine sufficit, quod convincantur argumentis probabilibus, ut habetur & probatur in dict. cap. 1. §. 2. vers. & postquam, ubi Domin. col. penult. circa quod vide, quæ tradit Decius consil. 189. incipit lætatus sum plurimum, col. 2. & vide etiam Philippum in dict. cap. 1. in 11. notab. tenentem isto casu ratione periculi valere testes receptos lite non contestata, etiam parte absente, & non citata.

TITULUS XXVIII.

De maledicis seu blasphemis.

IN SUMMA.

(1) *Con saña.* Et sic calor iracundiæ non excusat blas-

TITULO XXVIII.

De los que denuestan a Dios, e a Santa Maria, e a los otros Santos.

DEnuesto, segun mostraremos, es cosa que dizen los omes vnos a otros con despecho, queriendo luego tomar vengança por palabra: e si esto non cae en aquellos omes que non han fecho cosa, por que gelo puedan dezir, nin por que se puedan vengar los dezidores; mucho menos cae a Dios, contra quien non pueden con derecho, nin con razon, ser asmada, nin dicha ninguna cosa, si non bien. E porende, pues que en los titulos ante deste fablamos de los Judios, e de los Moros, e de los Herejes, e de los Desesperados; que todos estos, cuydando creer, descreen en Dios, e cuydando que lo loan, lo denuestan; queremos aqui dezir de otros que con saña (1) cuydan denostar (2) a el, e a sus Santos. E demostraremos, quien puede acu-

sar

phemum, quod & Hostiensis in summa de maledic. §. fin. col. 1. planè fatetur contra irascentes Deo, vel ipsum causa iracundiæ blasphemantes, neque enim secundum eum ipsum blasphematur de facili, nisi iratus, ut tamen inter iracundiam & iracundiam distinguas; quia tanta potest esse, quod dementiæ æquiparetur, & tunc secundum eum potest procedere opinio Gofredi, qui voluit calorem iracundiæ excusare in blasphemia, ut benignius cum blasphemo ageretur, 2. quest. 3. cap. si quis iratus, & §. notandum, sub cap. 8. Abb. etiam in cap. 2. de maledic. idem vult quod Hostiensis, quando esset maximus calor iracundiæ, & justa causa provocatus esset, secus si esset injusta, veluti ex amissione facta in ludo. Et adde prædictis S. Thom. 2. 2. quest. 13. art. 2. in fine, ubi dicit, quod quando aliquis non advertit, hoc quod dicit esse blasphemiam, quod potest contingere cum aliquis subito ex aliqua passione in verba imaginata prorumpit, quorum significationem non considerat, & tunc est peccatum veniale, & non habet propriè rationem blasphemie. Sed quando advertit hoc esse blasphemiam considerans significata verborum, tunc non excusatur à peccato mortali, sicut neque ille qui ex subito motu iræ aliquem occidit juxta se sedentem. Quid autem in ebrio blasphemante? Abb. ibi voluit, quod excusetur ratione ebrietatis; Joan. de Ana. verò ibidem vult, quod ebrietas ex toto non excuset à delicto, sed minuat poenam, adde Lucam de Penn. in L. omnes iudices, C. de delator. lib. 10. ad fin.

(2) *Denostar.* Blasphemia est aliquid dictum, vel factum in contemptum Dei, etiam sine maledictione, cap. cum caput, 33. quest. 5. & potest contingere decem modis. Primo, cum attribuitur Deo, quod ei non convenit. Secundo, cum ab eo removetur, quod ei convenit, 23. quest. 4. cap. quando vult. Tercio, cum attribuitur creaturæ, quod Deo appropriatur, secundum S. Thom. 2. 2. quest. 13. artic. 1. Quarto fit blasphemia in Deum, quotiens ejus lata sententia contemnitur. Quinto, quotiens ejus Evangelium infamatur, dict. cap. cum caput. Sexto generalius, quotiens ejus legi obsistitur, aut Evangelio non creditur, cap. 1. & cap. cum sit, in princip. de Judæis. Septimo largius, quotiens per eum juratur aliter quam debetur, ut in authent. ut non luxur. contra naturam, 22. quest. 1. cap. si quis per capillum. Octavo, blasphemus est omnis simoniachus, qui gratiam Sancti Spiritus per pecuniam nititur comparare, 1. quest. 1. cap. Petrus. Nono, omnis magicam artem exercens, ibidem. Decimo, omnis hæreticus, ead. causa & quest. cap. si quis inquit, tradit Luc. de Penn. in L. omnes iudices, C. de delatorib. lib. 10.

Leyes
del ti-
tul. 4.
lib. 8.
Recop.

sar a estos, e quales, e ante quien, e que pena merecen tales denostadores como estos, despues que les fuere prouado.

LEY I.

Quien puede acusar a los que denuestan a Dios, e a Santa Maria, e a los otros Santos, e ante quien, e en que manera.

Ley 4.
tit. 4.
lib. 8.
Recop.

POR los yerros, e por los denuestos, que los omes fazen, si lo fizieren contra Dios, o contra Santa Maria, o contra los Santos, tenemos por bien, e mandamos, que todo ome, a quien non es defendido por las leyes deste nuestro libro, puede acusar (1) a quien quier que los faga, o los diga, delante del Judgador del lugar do fuere fecho el denuesto. E si acaesciere, que fuere ome rafez el que fiziere alguno destos yerros sobredichos, mandamos, que qualesquier que sean los que se acertaren y, le puedan acusar, e testimoniar contra el. E si el acusador lo pudiere prouar, aya el tercio que ouiere a pechar por pena el

LEX I.

Potest accusare blasphemantem quilibet de populo non vetitus, & hoc videntes possunt esse accusatores, & testes coram iudice loci pro contumelia Deo, vel Sanctis dicta vel facta; & si poena quæ infligitur sit pecuniaria, habet accusator tertiam partem; sed si accusator non probat, remanet mendax, & in expensis litis condemnabitur. Hoc dicit.

(1) *Acusar.* Adde quod habetur in *L. 4. tit. 8. lib. 8. Ordinam. Regal. & cap. si quis per capillum, cum gloss.* 1. 22. *quest. 1. Bart. in L. lex Cornelia, §. si quis libellum, in fin. ff. de injur. & in L. 1. col. 2. ff. de public. judic.* Bald. in rubr. *C. qui accus. non poss. col. 2. Gloss. in authent. quomodo oportet Episc. in fine, in glossa, super parte uniuersis*, Joan. de Plat. in rub. *C. de iure fisc. lib. 10.* Sed an teneatur quis accusare blasphemum? Textus cum glossa videtur quod sic, in *dict. cap. si quis per capillum*, & dicit Joan. de Anan. in *cap. 2. de maledic. col. 15.* quod si quis potest blasphemum testibus convincere, tenetur accusare, alias tacere potest; dicere tamen debet tali personæ, quæ posset prodesse, & non obesse, allegat Archid. & Joan. de Fan. in *dict. cap. si quis per capillum.* Videas etiam B. Chrysostomum in sermone ad populum Antiochenum super illud verbum Apostoli, *utere modico vino propter stomachum*, dicentem hæc verba: Si quempiam in bivio & foro Deum blasphemantem audieris, accede, increpa; & si verbera infligere oporteat, ne recuses, ipsius faciem alapa percutere, contere os ipsius, percussione manum tuam sanctifica. Et si ulli accusaverint, & si in carcerem traxerint, sequere: & si poenas iudex pro tribunali repoposcerit, dic cum libertate, quod Angelorum Regem blasphemavit: si enim Regem terræ blasphemantes puniri oportet, multo magis illum contumelia afflicientes: commune crimen est, publica injuria, cuique licet accusare volenti.

LEX II.

Homo dives, quanto nobilior tanto mensuratus, & reverentior Deo & Beatæ Virgini esse oportet, & si dejeret, tanto pejus est sibi, quanto altior aliis & dior; unde oburgans Deum, & Beatam Virginem Mariam, pro prima vice perdit terram per annum; pro secunda vice per duos annos, & pro tertia perpetuò. Hoc dicit.

(1) *Peor les esta el yerro.* Adde *cap. cum quidam*, & Glossa & Doctor. ibi, *ff. de iurejuran.* Nota etiam quod Tom. III.

fazedor del yerro, si la pena fuere de dineros, o de auer. E si el acusador non lo pudiere prouar, finque por mentiroso; e despues desto, peche al acusado las costas, e missiones, que fizo por razon del acusamiento.

LEY II.

Que pena merece el Rico ome que denostare a Dios, o a Santa Maria, o a los otros Santos.

LOS omes, quanto son de mayor linaje, e mas de noble sangre, tanto deuen ser mas mesurados, e mas apercebidos para guardarse de yerro. E a los omes del mundo, a que mas conuiene de ser apuestos en sus palabras, e en sus fechos, ellos son; porque, quanto Dios mas de honrra les fizo, e quanto mas honrrado, e mejor lugar tienen, tanto peor les esta el yerro (1) que fazen. E por ende mandamos, que si algun Rico ome (2) de nuestro Señorío denostare a Dios, o a Santa Maria (3), por la primera vez (4), pierda la tierra que tuiniere por

Ley 2.
tit. 4.
lib. 8.
Recop.

vn punitio majorum est exemplum, timor & metus minorum, *L. 2. & ibi Joan. de Platea, C. de petit. bonor. sublat. lib. 10.* & officiales potestatis delinquentes, gravius quam cæteri puniendi sunt, vide per Joan. de Plat. in *L. unic. de conductor. & procurator. sive actor. prædior. lib. 11.* per illum textum ubi familiares Principis magis puniuntur ex transgressione mandati, quam alii, & adde Gloss. & Bald. in *§. si rusticus, de pace tenend. & ejus viol. & §. si igitur*, & ibi Bartol. in *authent. ut jud. sine quoquo suffrag. collat. 2.* & quod Prælati durius puniantur, vide bonum textum in *cap. præcipue, 11. quest. 3.* & majori poena sunt digni, quibus major administratio est commissæ, *L. properandum, §. sin autem utraque, C. de jud. & adde in materia L. Presbyteri, C. de Episc. & Cleric. & ibi per Bald. & per Bart. in L. 1. §. 1. ff. de abigæis, & in L. si quis viduam. ff. de question. & in L. quidam, ff. de penis*, Joan. de Plat. in *L. 1. C. ut nemo ad suum patrocini. suscip. vic. vel rustic. eod. lib. 10.* & dicit Bald. in *§. si quis verò temerario, de pace juramen. firmand.* quod si ex nobilitate augeatur delictum, magis punitur nobilis; aut ex dignitate non augetur qualitas delicti, & tunc poena pecuniaria magis punitur nobilis, quam ignobilis, sed in corpore magis punitur ignobilis: vide etiam in hoc, quod dicit Bartolus in *L. fin. ff. de rerum divis. & in L. Pedius, ff. de incend. ruin. & nauf.* vide etiam glossam notabilem in *cap. qui contrarium*, & ibi bonum textum, 24. *quest. 1.* & per Joan. de Plat. in *L. quinque summates, C. de Decurion. lib. 10.* adde & Gloss. Cyn. & Doctor. in *L. nemo clericus, C. de summa Trinit. & Fide Catholic.* vide ibi omnino Baldum.

(2) *Rico ome.* Qui sunt isti, vide in *L. 10. tit. 25. 4. Partit.*

(3) *Santa Maria.* Quæ dignior est omnibus sanctis, ut in *cap. nova quedam, de penit. & remission.* & dicit Hostiens. in *dict. cap. 2. de maledic.* quod quidam ita sunt devoti Virginis gloriosæ, quod magis credunt peccare ipsam Virginem offendendo, quam Deum; de quo remittit ad notata in *cap. 2. de celebr. Miss.* & in arbitrariis plus debet puniri delinquens contra B. Virginem quam contra aliquem aliorum Sanctorum, secundum Abb. per textum ibi in verbo *maximè*, in *dict. cap.* si tamen malediceret, vel blasphemaret aliquem aliorum Sanctorum, dic ut in *L. sequenti.*

(4) *Primera vez.* Non ergo requiritur, quod sit consuetus blasphemus, ut hic vides, & in duabus LL. sequentibus, ut puniatur ut blasphemus; licet alias in casu *authent.*

vn año, e por la segunda vez, pierdala por dos años, e por la tercera, pierdala de llano.

LEY III.

Que pena meresce el Cauallero, o el Escudero, que dixere, o fiziere tal denuesto, como de suso diximos.

*Leyes
1. y 2.
tit. 4.
lib. 8.
Recop.*

EL Cauallero, o el Escudero, que tenga tierra, si denostare a Dios, o a Santa Maria, por la primera vez, pierda por vn año lo que tuuiere del Señor, e la segunda vez, pierdalo por dos años, e la tercera, pierdala (1) por toda via. E si non tuuiere tierra, e tuuiere cauallo, e armas, pierdalo por la primera vez. E si non tuuiere cauallo, nin armas, e tuuiere vna bestia, pierdala. E si non tuuiere bestia, e ouiere paños nuevos, tuelgagelos el Señor, e partalo de si. E si el Señor non lo fiziere, peche al Rey doblado, quanto el Cauallero, o

thent. ut non luxur. contra natur. dum imponit poenam capitis, Doctores intelligunt procedere in consueto blasphemare, ut tradunt Cynus, Bald. & Salic. in L. 2. C. de rebus credit. & tradit Jaso in L. 2. §. jurari, col. 4. ff. de iurejur. Bald. in L. 2. C. ad leg. Jul. majestatis, alias non consuetus ponendus est ad catenam, vel ad bukinam, vel aliter debet puniri arbitrio iudicis, secundum Salic. & Jason. ubi supra, & Joan. de Anania in cap. 2. de maledic. col. 10. ex lege tamen divina, ut habetur Levitici cap. 24. v. 16. blasphemus morte puniebatur; dicitur enim ibi: qui blasphemaverit nomen Domini, morte moriatur. Adverte ergo, quia per istas LL. imponuntur alie poene blasphemantibus, quam per jus antiquum imponebantur, & istas poenas approbat L. 1. tit. 8. lib. 8. Ordinam. Regal. cum adiectione tamen, quam L. 2. illius tituli ibi facit; quæ in adiectione illius poenæ videtur intelligenda de denegante Deum, ut innui videtur in Pragmatica Regum Catholicorum prima puniente aliquas blasphemias, de quibus ibi, poena carceris triginta dierum: & in denegante arbitror praticari poenam abscisionis linguæ, de qua in dict. L. 2. quam arbitror inferendam esse etiam pro prima vice, cum illa lex non exigit consuetudinem, & veniat poenam adjiciendo istis LL. Partitarum, & cum sit poena citra mortem, in qua Doctores exigunt consuetudinem, ut dixi, fundantes se ex §. fin. illius authent. ubi hoc non bene probatur, & ab illa poena capitis recessum hodie videtur; quia quando statutum minuit poenam, derogat primæ poenæ, & sic recessum est à poena capitis, L. qui cum uno, §. si post desertionem, ff. de re milit. Baldus in L. 2. in fine, C. de rebus credit. Sed an in poena carceris, quæ imponitur in dictis Pragmaticis pro verbis ibi contentis, & in Pragmatica invictissimi Regis nostri Caroli Cæsaris in urbe Toletio computetur tempus, quo delinquens stetit in carcere ante sententiam, vel an nihilominus post sententiam debet stare in carcere per triginta dies; videtur quod debeat computari, ne major afflictio addatur, ut in L. omnis, C. de penis, secundum intellectum Petri, & Saliceti ibi; & ita arbitror quod servatur de consuetudine. An verò sufficiat, quod stet interpolatè computatis triginta diebus in diversis vicibus? Et videtur quod non, ex his, quæ notat Angelus in L. 2. §. fin. ff. de condit. & instit. ubi dicit, quod qui stetit in carcere per duo semestria discontinua non excarcerabitur amore Dei, vigore statuti dicentis, quod qui stetit in carcere per annum excarcerari debeat, requiritur enim temporis continuitas; & ubi jus apponit tempus, intellige de continuo, cap. 1. & ibi notat Joan. Andr. de vita, & honest. clericor. lib. 6. cap. laudabilem, cum glossa ibi, de frigid. & malefic. & vide quæ latè tradit Alexand. consil. 135. volum. 4. incipit, clementissimi. Quid autem si esset aliquis nobilis, cui esset dedecus publicè incarcerari & vinculari, an possit cum eo

el Escudero, del Señor tenia. E si en todo esse año otro alguno lo recibiere, echandolo el Señor de si, o partiendose el del, por esta razón, peche por el doblado, quanto del Señor tenia. E si lo recibiere Cauallero, o Escudero, que non tenga ninguna cosa del Señor que lo echo de si, peche por el cient maravedis. E si qualquier destos sobredichos en esta ley, o en la ley que es ante desta, denostare a otro Santo (2), mandamos que aya la meytad de la pena sobredicha.

LEY IV.

Que pena merecen los cibdadanos, o los moradores de las Villas que fizieren el denuesto susodicho.

Cibdadano, o morador en Villa, o en Aldea que denostare a Dios, o a Santa Maria (1), por la primera vez pierda la quarta parte de todo lo que ouiere; e por la segunda vez la tercia par-

circa carcerem dispensari? Abb. post Hostiens. in cap. 2. de maledic. in casu illius capituli cum dicit textus, poenam imponens blasphemus, nullam misericordiam habiurus, dicit, quod ex magna causa potest adhiberi misericordia, ut si persona est nobilis vel honorabilis, quam non decet sic publicè poenitere; & vult hanc poenitentiam eleemosynis redimere, allegat cap. 1. de voto, & cap. mulieres, de sent. excommun. & cap. medicina, de poenit. dist. 1. Dicendum tamen est, quod circa poenam carceris, de qua in dicta Pragmatica, non licet etiam cum nobilibus dispensare, ut habetur expressè in capitulis correctorum cap. 25. ibi: item que lleven la Prematica; in modo tantum carceris distingui debent nobiles à plebeis, L. 1. ff. de custod. reorum, L. 4. infra, tit. 1.

LEX III.

Miles aut scutifer tenens ab aliquo domino terram, propter Dei vel Virginis Mariæ injuriam pro prima vice perdat eam uno anno, pro secunda duobus, pro tertia perpetuò: & si terram non tenet, perdat arma & equum pro prima; & si non habet, perdat unum jumentum, si habet, alias pannos novos auferat ei dominus, & abiciat eum à se: quod si facere nolit, solvat Regi duplicatum, quantum à domino tenebat injurians: idem de recipiente ipsum infra annum, & si nihil habet non abiciens eum, solvat pro eo centum morapetinos. Et quilibet de omnibus istis in hac lege & proxima dictis, alios objurgans Sanctos punitur in medietate dictarum poenarum. Hoc dicit.

(1) *Pierdala.* Ut tetigi supra L. proxima, procedit ista lex, & alie hujus tituli in blasphemis, quæ non sunt specificatæ in dictis Pragmaticis; quia in specificatis ibi, vel aliis similibus, servanda est earum dispositio; & recessum videtur à poenis harum LL. & L. 1. tit. 8. lib. 8. Ordinam. Regal.

(2) *A otro Santo.* Tene menti istam legem, quæ & in hoc servari jubetur per L. 1. tit. 8. lib. 8. Ordinam. Regal. & si sit civis vel rusticus, qui blasphemaret vel malediceret aliquem Sanctum, videtur quod similiter puniri debeat medietate poenæ, de qua in L. sequenti.

LEX IV.

Civis aut plebejus, vel rusticus Deum vel ejus Genetricem maledicens, pro prima vice quartam, pro secunda secundam, & pro tertia medietatem perdat bonorum; & si amplius fecerit, abiciatur à patria: & si fuerit de minoribus nihil habens, pro prima vice flagellatur, pro secunda cum ferro calido ad litteræ B. similitudinem signetur in labiis; & pro tertia vice abscindatur ei lingua. Hoc dicit.

(1) *Santa Maria.* De alio Sancto vide L. præcedentem, & ibi dixi.

parte, e por la tercera la meytad: e si de la tercera en adelante lo fiziere, sea echado de la tierra. E si fuere otro ome de los menores que non ayan nada, por la primera vez denle cinquenta açotes, por la segunda señalenle con fierro caliente en los beços, que sea fecho a semejança de B. E por la tercera vegada que lo faga, cortenle la lengua (2).

L E Y V.

Que pena merescce aquel que fiziere de fecho alguna cosa en denuesto de Dios, o de Santa Maria, e de los otros Santos.

DE fecho (1) obrando algun ome, en manera de denuesto, alguna cosa, como contra Dios, o contra Santa Maria, escupiendo en la Magestad, o en la Cruz, o firiendo en ella con piedra, o con cuchillo, o con otra cosa qualquier; por la primera vegada, aya toda la pena, el que lo fiziere, que diximos en las leyes ante desta, que deue auer por la tercera vegada, el que denuesta a Dios, o a Santa Maria. E si el que lo fiziere fuere de los menores, que non ayan nada, mandamos que le corten la mano porende. Otrosi dèzimos, que si alguno con saña escupiesse contra el Cielo, o firiessse en las puertas, o en las paredes de la Iglesia, aya la pena sobredicha que deue auer, el que denostare a Dios, o Santa Maria dos vezes.

(2) *Cortenle la lengua.* Hodie attenta L. 2. tit. 8. lib. 8. *Ordinam. Regal.* pro prima vice punitur, si denegat, ut dixi suprà eod. in L. 2. cum illa lex generaliter loquitur, & adjiciens poenam his LL. Partitarum, & videtur quòd illa sit practicanda in homine cujusque conditionis sit. Et adverte, quòd aliæ poenæ imponuntur per textum in dict. cap. 2. de maledic. quæ Decretalis servabitur, quando judex Ecclesiasticus punit blasphemum, quia crimen istud est mixti fori, ut tradit ibi Abbas. Sed an cum hodie facta pace cum offenso per viam transactionis liberetur quis à poena corporali, ut habetur (& ibi latè dixi, qualiter hoc procedat) in L. 22. tit. 1. ead. Partit. an si blasphemus confiteatur proprio Sacerdoti, & sic habuerit absolutionem, liberabitur ab istis poenis corporalibus? Bartolus voluit singulariter, quòd sic, in consil. suo 167. incipit, *minister fratrum de penitentia*; & secundum quod refert Jason in L. 2. §. jurari, col. 4. ff. de jurejuran. Bart. sequitur Florian. in L. 2. C. de rebus credit. Jason tamen ibi tenet contrarium, & adducit dictum Baldi in L. accusationem, C. qui accusar. non poss. quòd Episcopus quamvis sit legatus Dei, non potest remittere offensam Dei, si quis Deum blasphemaverit, & non potest facere pacem: allegat etiam Baldum in L. 1. C. de rapt. virgin. quòd de delicto, ubi offenditur Deus, non potest fieri concordia, nisi Papa remittat. Contra Bartolum etiam videtur tenere Joan. de Anan. in dict. cap. 2. de maledic. col. 10. per id quod habetur in cap. 2. de penit. & remiss. lib. 6. Ego etiam sentio in hoc contra Bartolum, non enim per penitentiam tollitur poena civilis, Glossa in cap. penult. de penit. dist. 1. & in cap. admonere, 33. quest. 2. & in cap. de his, de accusat. & in cap. 1. in gloss. 1. in fine, de schismat. in cap. gaudemus, in gloss. fin. de divor. & istud videtur tenendum, licet Thom. Ferrar. in suis Tom. III.

L E Y VI.

Que pena merescen los Judios, o los Moros, que denuestan a Dios, o a Santa Maria, o a los otros Santos; o fazen algunos de los yerros sobredichos en este titulo.

Como quier que non deuen apremiar a los Judios, ni a los Moros, para creer en la Fe de los Christianos; con todo esso, non tenemos por bien, que ninguno dellos sea osado, nin atreuido en ninguna manera, de denostar a Dios, nin a Santa Maria, nin a ninguno de los Santos que son otorgados por la Iglesia de Roma. Ca, si los Moros defien den en todos lugares, do han poder, a los Christianos, que non denuesten a Mahomat (1), nin digan mal de la su creencia, e los açotan por esta razon, e les fazen mal en muchas maneras, e los descabeçan aun; mucho mas guisada cosa es, que lo defendamos nos a ellos (2), e a los otros que non creen en nuestra Fe, que non osen ser atreuidos de dezir mal della, nin de la denostar. E porende mandamos, e defendemos a todos los Judios, e Moros de nuestro Señorío, que ninguno dellos non sea osado de denostar a nuestro Señor Jesu Christo, en ninguna manera que pueda ser, nin a Santa Maria su Madre, nin a ninguno de los otros Santos,

Leyes del tit. 4. lib. 8. Recop.

cautelis, cautel. 25. ponat istam cautelam, sequens dicta Bartoli.

L E X V.

Leges prædictæ loquuntur de objuratone verbali facta contra Deum, vel ejus Genitricem: si autem de facto quis vituperat, eorum majestatem vel crucem spernendo; vel spuendo, seu cum aliquo percutiendo, pro prima vice punitur, ut eos objurgans verbo tertia vice; & si est de minoribus nil habens, abscinditur ei manus: spuens autem in coelum, vel in ecclesiæ januam, ut in secunda vice verbis objurgans, punitur. Hoc dicit.

(1) *De fecho.* Tene menti istam legem gravius punientem blasphemum facto, quàm verbo; est enim blasphemare, ut dicit S. Thom. 2. 2. quest. 13. art. 1. contumeliam, vel aliquod convitium inferre in injuriam creatoris: & adde quod in hoc notat Angelus in L. ex Senatusconsulto, ff. ad leg. Corn. de sicar. & L. 1. C. nemin. licet signum salvator.

L E X VI.

Judæus; vel Sarracenus verbis vel factis Christum, vel Virginem Matrem, vel Sanctos, vel eorum ecclesias, seu figuras vituperans, arbitrio Regis corporaliter vel pecuniariter punitur. Hoc dicit.

(1) *A Mahomat.* Vide quæ de isto dicit Glossa, & ibi Cardin. in Clement. 1. de Judæis, & Sarrac.

(2) *Nos a ellos.* Coercentur Judæi, & Sarraceni per Principes Christianos, L. Judæos, C. de Judæis, & in dict. Clement. 1. in fine, ubi Gloss. & vide per Oldrald. consil. 36. & adde Gloss. in cap. qui syncera, 45. dist. & adde L. 34. tit. 3. lib. 8. *Ordinam. Regal.*

nin de fazer ninguna cosa de fecho contra ellos; assi como escopir contra la Cruz, nin contra el Altar, nin contra ninguna Magestad, que este en la Iglesia, o en la puerta della, que sea pintada, o entallada, en semejança de nuestro Señor Jesu Christo, o de Santa Maria, o de alguno de los otros Santos, e Santas: nin sea osado de ferir con mano, nin con pie, nin con otra cosa ninguna, en ninguna destas cosas sobredichas; nin de apedrear las Iglesias, nin de fazer, nin de dezir otra cosa, semejante destas, paladinamente, en desprecio, nin en desonrra de los Christianos, e de su Fe. Ca, qualquier que contra esto fiziere, escarmentargelo yamos en el cuerpo, e en el auer, segund entenderemos (3) que merece por el yerro que fiziesse. Ca guisada cosa es, e derecha, que los Judios, e los Moros, a quien nos consentimos que biuan en nuestra tierra non creyendo en la nuestra Fe, que non finquen sin pena, si denostaren, o fizieren de fecho alguna cosa publicamente contra nuestro Señor Jesu Christo, o contra Santa Maria su Madre, o contra la nuestra Fe Catholica, que es tan santa cosa, e tan buena, e tan verdadera.

TITULO XXIX.

De como deuen ser recabdados los presos.

LL. del
tit. 24.
lib. 4.
Recop.

Recabdados deuen ser los que fueren acusados (1) de tales yerros, que si gelos prouassen, deuen morir poren-de, o ser dañados de algunos de sus miembros; ca non deuen ser dados estos

(3) Segund entenderemos. Vide dict. L. 34. tit. 3. lib. 8. Ordinam. Regal.

TITULUS XXIX.

De custodia reorum.

IN SUMMA.

(1) *Acusados.* Non tractat hic titulus de captis pro debito pecuniario, quos si custodes non diligenter custodiant, & eorum culpa fugiant à carcere, tenebuntur custodes ad debitum eorum, ut probatur in L. fin. ff. eod. & ibi Angelus, & habetur in L. 12. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal. & adde Joan. de Plat. in L. quotiens, C. de exactor. tribut. lib. 10. & quod notat Bald. in L. 2. ff. qui satis. cogant. Et quid si cedat creditor custodi jus crediti contra debitorem fugitivum, & fidejussores; an recuperet virtute cessionis? Vide Alberic. 2. parte statutor. quest. 144. quod sic, tam contra principalem, quam contra fidejussores.

(2) *Fiadores.* Ubi venit imponenda poena corporalis, non relaxatur quis sub fidejussoribus, ut hic, & in L. 16. tit. 1. supra, ead. Partit. ubi vide quæ dixi.

LEX I.

Si quis est de aliquo crimine diffamatus seu accusatus,

atales por fiadores (2), porque si despues ellos entendiessen que el yerro les era prouado, con miedo de recebir daño, o muerte por ello, fuyrian de la tierra, o se esconderian, de manera que los non podrian fallar, para cumplir en ellos la justicia que deuián auer. Onde, pues que en los titulos ante deste fablamos de todos los malos fechos que los omes fazen, queremos aqui dezir, como deuen recabdar aquellos que fueren acusados, o fallados en alguno destos malficios sobredichos: e demostraremos, quando estos deuen ser recabdados, e por cuyo mandado, e en que manera: e quales deuen ser mandados meter en carcel, e quales tenidos en otras prisiones. E en que manera los deuen guardar los que deuen fazer esto. E que pena merecen los que los guardaren, quando fuye alguno dellos, por culpa, o por engaño dellos. Otrosi, que pena merece aquel que por fuerça sacare ome de la prision, o el que fiziere carcel de nuevo, en castillo, o en tierra que aya, sin mandado del Rey.

LEY I.

Como deuen ser recabdados los presos, e por cuyo mandado.

ENfamado, o acusado seyendo algun ome, de yerro que ouiesse fecho en alguna de las maneras que diximos en las leyes de los titulos desta setena Partida, puedelo luego (1) mandar recabdar el Juez ordinario ante quien fuesse fecho el acusamiento. E si por auentura se fuesse el malfechor de aquel lugar, des-

LL. del
tit. 24.
lib. 4.
Recop.
L. 3.
tit. 16.
lib. 8.
Recop.

judex mandabit eum capi; & si ad alium locum fugiat, judex ejus loci, ubi delinquens degit, cum litteris judicis accusationis requisitus, tenetur eum remittere. Hoc dicit.

(1) *Luego.* Non intelligas, quod statim facta accusatione, vel formata inquisitione, judex capere faciat reum; debet enim præcedere informatio aliqua delicti, saltem summaria ante capturam, ut probatur in L. Divus, la 1. & la 2. ff. de custod. reor. L. fin. C. de exhib. reis. debet præcedere aliquis cognitio, aliàs sine causa captus infamaretur qui sic statim ligaretur, & caperetur, ut dicit Gloss. in Clement. pastoralis, in verbo de more, de re judic. voluit glossa 1. in L. 2. C. de exhib. reis, & ibi Salic. Anton. & moderni, signanter Aretin. in cap. 1. de judic. ubi Aretin. col. 7. vers. ista conclusio. Angelus Aretin. in tract. malefic. in parte fama publica, col. 1. & cum recipitur talis informatio, non citatur reus, quia instrueretur ad fugam, & tantum fit ad informationem judicis, secundum Bald. in L. monente, in fin. C. de delator. lib. 10. & tradit Joan. Ber. de Luco, nunc benemeritus Episcopus Calagurritanus in sua praxi criminali, cap. 112. quem vide instruentem judicem, & notarium, ut ritè & plene talis summaria informatio copiat: & adde Angelum Aretin. in tract. malefic. in parte comparuerunt dicti inquisiti, col. 1. & nota, quod & si captura à principio fuit illicita, si postea appareant, ex quibus justificetur, non debet captus relaxari, sed confirmatur captura, ut tradit Socinus consil. 113. in fin. volum. 3.

Leyes
7. y 9.
tit. 23.
lib. 4.
Recop.
L. 4.
tit. 4.
lib. 8.
Recop.

despues que fuesse acusado, aquel mesmo Judgador ante quien lo acusaron, deue embiar su carta al Judgador del lugar do lo fallaren, que lo recabden, e lo embien antel, para fazer derecho del yerro de que fuesse acusado: e el Judgador del lugar do quiera que fuere fallado el malfechor, despues que la carta recibiere, deue-

lo fazer (2) assi, maguer non quiera.

LEY II.

Quales malfechores deuen ser recabdados sin mandamiento del Judgador.

Poderio non deue ome tomar, por si mesmo, para recabdar los malfechores, sin mandado del Rey, o de los que jud-

(2) *Deuelo fazer.* Nota benè, & adde quæ dixi in L. 18. tit. 1. *suprà*, ead. *Partit.* & adde L. 1. & 2. *per totum tit. 17. lib. 8. Ordinam. Regal. & in capitulis correctorum, cap. 27.* textus notabilis in *authent. ut nulli judic. cap. si verò quis comprehensorum, collat. 9. & in authent. si verò criminis, C. de adulter. & in authent. ut iudices sine quoquo suffragio, cap. 8. §. si quis autem, collat. 2. & in dict. §. si verò quis*, habetur de pœna iudicis non remittentis, & etiam dicta L. 2. tit. 17. lib. 8. *Ordinam.* vide etiam in ista materia remissionis glossam notabilem in *Clement. pastoralis* in verbo *de more, de re iudicata*; & adde L. 16. tit. 4. *suprà*, 3. *Partit.* quæ vult iudicem ex officio teneri ad remissionem istam in locum delicti, quæ intelligitur quando alias non esset de foro iudicis, ubi delinquens reperitur, & quando delinquens est condemnatus, vel bannitus. Et nota, quòd etiam iudex domicilii delinquentis tenetur ad istam remissionem, Bald. post Guilliel. in L. *præses*, la 2. ff. *de offic. præsid.* & sic etiam ille iudex qui per se potest punire, debet remittere, allegat L. *si cui*, §. *cum sacrilegium*, ff. *de accusat.*

Sed quid si iudex originis, vel domicilii prævenit in citando, iudex verò delicti prævenit in sententiando, quis eorum erit potior? Angelus Aretin. in *suo tract. malefic.* movet istam quæstionem in parte *iudex commisit*, ad fin. ubi refert, Baldum, & Imol. in L. *si pluribus*, ff. *de legat. 1.* formasse quæstionem in simili, volentes quòd ille qui processum inchoavit, præferatur, per dictam L. *si pluribus*, & per L. 1. ff. *de offic. consul.* & quia sicut in accusatione præfertur qui primo prævenit, ut in L. *qui crimen*, cum ibi notatis, C. *de accusat.* sic & iudex inquirens, cum in locum accusatoris succedat, ut notat Bartolus in L. 2. §. *si publico*, ff. *de adulter.* & quia quando secundum iudicium ita se habet ad primum, quòd lata absolutoria in primo opponetur in secundo, exceptio rei iudicatæ tunc ulterius procedere non potest, L. *fundum*, & L. *fundi*, & ibi Bartol. ff. *de except. & præscript.* sed in casu nostro sententia absolutoria in primo impediret secundum processum, ergo obstante pendentia primi processus, non poterit procedi in secundo; quod dicit habere Aretinus locum etiam quoad confiscationem bonorum, quia ille præfertur, qui primo cœpit inquirere; & pro istis delictis satis facit ista lex Partitarum, cum superius dixit: *si fuesse despues que fuesse acusado*, & hoc etiam tenet Petr. de Anchar. in *cap. postulasti, de foro compet. in repetit. in 2. opposit. col. 4.* & voluit Abb. in *cap. 1. de raptor.* cum dictis etiam Anchar. transire videtur Maria Socius in *dict. cap. postulasti, col. 11. & 12.* fortè tamen ista essent intelligenda, & limitanda, nisi præsumeretur fraus seu color quæsitus à reo, & ejus fautoribus, ut se præsentaret in loco originis, vel domicilii, ubi delictum ita non posset probari, sicut in loco delicti, nam tunc non debet hoc prodesse, argumento L. *& qui data opera*, ff. *ex quib. caus. major.* vel aliàs expediret, quòd remissio fieret ad locum delicti, ut dixi *suprà* tit. 26. in L. 2. in gloss. *super parte Obispos, ead. Partit.* Adverte tamen, quia Bald. in L. *executorem, col. 7. C. de execut. rei judic. vers. quæro de tali quæstione*, concludit post Dinum, quòd post condemnationem alibi factam, non debet remitti criminosus ad locum delicti, sed puniri debet in loco, in quo condemnatus est, per textum cum glossa in L. *relegatorum*, §. *interdicere*, ff. *de interd. & relegat.* ex quo vide velle Bald. quòd ante condemnationem, etiamsi prævenit in cognoscendo iudex originis vel domicilii, remittere teneatur ad requisitionem iudicis loci delicti; idem videtur de mente Saliceti in L. 1. C. *ubi de crimin. agi oportet.* Item & hoc voluit Gloss. in L. *à Divo Pio*, §. *sententiam Romæ*, ff. *de re judic.* ubi Alexand. col. 3. dicit sibi magis placere, quòd etiam post sententiam condemnationis latam à iudice loci domicilii, sit locus remissioni, si peratur à iudice loci delicti, prout & fuit de mente Glossæ ibi; movetur Alexander, quia militare videntur omnes rationes, per quas fuit inductum, quòd locus esset remissio-

ni; quæ melius, quàm alibi, colliguntur ex L. *capitalium*, §. *famosos*, ff. *de panis*, scilicet, ut alii terreantur, & solatio sit cognatis interemptorum; quæ rationes militantes etiam post latam sententiam ante executionem, sicut & ante sententiam: neque obstare dicit motivum Anchar. quòd alias ludibrio essent jura dicentia, quòd iudex domicilii sit etiam competens iudex; quia responderet, quòd valebit processus, & sententia iudicis domicilii, sed erit exequenda per iudicem loci delicti hoc petentem. Subdit tamen quòd Fulgos. in *dict. L. 1. C. ubi de crimin. agi oportet.* dicit, quòd si iudex domicilii præoccupat jurisdictionem in cognoscendo, & postea iudex delicti petat fieri remissionem, non tenebitur statim remittere, sed poterit perficere processum, & condemnare, argumento L. *si quis posteaquam*, & L. *ubi captum*, ff. *de judic.* sed lata sententia, debet nunc remittere, allegat in argumentum textum in L. *solent*, & in L. *non est dubium*, §. *illud*, ff. *de custod. reor.* & istam opinionem Fulgos. dicit sustentabilem Alexander, quia isto modo non offenduntur rationes, de quibus in dicto §. *famosos*, & opiniones modo isto reducuntur ad concordiam: & non erit verum dictum Dini, Baldi & Saliceti, quòd post latam sententiam non sit locus remissioni: posset etiam dici, quòd si offensus petat remissionem fieri ad iudicem loci delicti, etiam si iudex originis vel domicilii prævenit & condemnaverit, quòd sit fienda remissio; si verò ipse offensus petierit, quòd iudex domicilii perficiat processum inchoatum, & condemnet & exequatur sententiam, quòd sit audiendus; quòd videtur probari ex dicta L. 2. tit. 17. lib. 8. *Ordinam. Regal.* confidit enim lex de eo, quòd petet id, quòd melius erit ad punitionem delicti: & licet dicta lex loquatur in diverso casu, ejus ratio potest trahi ad istud; & saltem possit procedere, ubi iudex originis vel domicilii non esset impeditus, quin possit cogere testes, & habere probationes delicti, ita benè sicut & iudex delicti; nam si essent de hoc impedimenta, ut quia testes per quos potest probari delictum, non essent de Provincia iudicis domicilii, & non posset extra suam Provinciam cogi ad ferendum testimonia, L. 3. §. *fin. ff. de testib.* neque posset iudex domicilii eorum examinationem alteri committere, ut in *authent. apud eloquentissimum, C. de fide instrument. L. 27. tit. 16. 3. Partit.* propter quæ impedimenta si iudex domicilii procederet, remaneret crimen impunitum, quæ est potissima ratio secundum Petr. de Anchar. *ubi suprà*, quòd in gravioribus delictis fiat remissio ad locum delicti, quia ibi facilius crimina probabuntur; quæ ratio apertè colligitur ex *authent. ut nulli judic. §. & hoc verò considerantes, collat. 9.* & dixi *suprà*. Tene ista menti, & dato otio tutius considera.

Et cujus expensis debeat fieri ista remissio, habes decusum in *dict. L. 2. Ordinam. Regal.* de quo & vide per Bald. in §. *si iudex, de pace tenend. & ejus violat.* ubi dixit, quòd si iudex delicti ex officio petat remissionem, debet fieri expensis publicis illius terræ, ad quam fit remissio, argumento L. *mulier in opus salinarum*, ff. *de captiv.* Adverte etiam, quòd in levibus delictis non fit remissio, ut voluit Gloss. in *dict. Clement. pastoralis*, Petr. de Anch. in *dict. cap. postulasti*, & Dominicus in *cap. Romana*, §. *contrahentes*, in *fin. de foro compet. lib. 6.* & vide L. 16. tit. 4. 3. *Partit.* & probatur in *dict. §. si quis verò comprehensorum.* Ista tamen lex Partitarum indistinctè videtur velle, quòd in omnibus criminibus de quibus in hac septima Partita, fiat remissio, si petatur; videtur tamen limitanda & intelligenda, quando esset tale crimen, ex quo veniret pœna corporalis imponenda, ex ratione dicti §. *famosos*, & ita videtur probari, & decidi in *dict. L. 2. tit. 17. lib. 8. Ordinam. Regal. in princ.* cum dicit: *que meracen auer pena en los cuerpos.*

LEX II.

Nemo potest sine iudicis mandato aliquem capere, nisi falsarium monetæ, vel militiæ desertorem, aut publicum

judgan por el; fueras ende en cosas señaladas (1). La primera es, si alguno fuesse acusado, o enfamado, de falsa moneda (2). La segunda es, quando algun Cauallero fuesse puesto por guarda en frontera, o en otro lugar qualquier, si desamparasse la frontera (3), o el lugar do fuesse puesto, sin otorgamiento de su Mayoral. La tercera es (4), si fuesse ladron conocido, o robador, o ome que quemasse casa de noche, o cortasse viñas, o arboles, o quemasse miesses. La quarta es, quando alguno forçasse (5), o lleuasse robada, alguna muger virgen, o muger Religiosa que estouiesse en algun Monesterio para servir a Dios. Ca, a qualquier que ouiesse fecho algun yerro de los sobredichos en esta ley, todo ome lo puede recabdar, e aduzir delante del Judgador, do quier que lo fallare, porque se cumpla la justicia que mandan las leyes deste libro. Pero el tal Cauallero deue ser lleuado ante el Rey, o al Cabdillo de la Caualleria que desamparo, o al Mayoral Adelantado de la tierra, que le de pena, segun fuero, e costumbre de Caualleros.

latronem, vel domus incendiarium nocturnum, aut arborum, vinearum vel messium sectorem, aut virginis, vel religiosæ raptorem, vel eam asportantem; quos capiens ducat ad iudicem, & mittet militem ad Regem, vel ad locum quem deseruit, vel ad ejus terræ majorem præsidem, puniendum. Hoc dicit.

(1) *En cosas señaladas.* Tene menti istam legem & adde L. 5. & quæ ibi dixi, tit. 7. ead. Partit. & L. fin. cum Glossa ibi, C. de exhib. reis, & in istis casibus captus infra viginti horas debet exhiberi iudici, L. capite quinto, ff. de adulter. & adde etiam L. 7. & 8. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal. & in L. 1. ejusd. tit. & Specul. tit. de accusat. §. 1. col. 1. vers. hoc tamen fallit.

(2) *Falsa moneda.* L. 1. C. de falsa monet. & dict. L. 5.

(3) *Desamparasse la frontera.* Adde L. 1. & 2. C. quando liceat unicuique sine jud. se vind. & L. 3. tit. 8. ead. Partit. & quæ ibi dixi.

(4) *La tercera es:* Vide in dict. L. 1. & 2. & in dict. L. 3.

(5) *Forzasse.* Adde L. 1. C. de raptu virgin.

L E X III.

Miles in crimine militari delinquens, ut arma vendens, pignorans, vel locans, vel exercitus duci non obediens, vel in similibus, non potest capi nisi de Regis vel Ducis belli mandato; nec potest judicari nisi per eos: pro aliis verò criminibus atrocibus, ut cæde, rapina, furto, & similibus, judicatur per Regem vel præsidem terræ: sed pro levioribus criminibus, inter quæ manus percussio sine armis computatur, per iudicem loci, & lata contra eum sententia, remittitur Regi, vel ejus Alferio, ut exequatur eam. Hoc dicit.

(1) *Yerros.* Sequitur ista lex notata per Gloss. in L. magisterie, C. de jurisdict. omn. judic. & in L. 1. C. de exhib. reis, & in L. fin. ff. de accusat.

L E Y III.

Quales Juezes pueden fazer recabdar omes que fuessen Caualleros.

Y Erros (1), e malos fechos fazen los Caualleros (2) a las vegadas, que son contra buenas costumbres de la Caualleria. E a las vegadas fazen otros yerros que non son vedados señaladamente a los Caualleros, mas son defendidos comunamente a todos los otros omes, que los non fagan. E los yerros que son contra Orden de la Caualleria son estos (3): assi como vender, o empeñar, o jugar las armas; o non obedecer al Cabdillo, non faziendo su mandado, o faziendo contra lo que mandasse. Ca, en tales casos como estos, o otros semejantes dellos, non los puede ninguno (4) recabdar, nin judgar, nin dar pena, por los yerros que fiziessen, si non el Rey, o el Cabdillo de la hueste, que auia a judgar al que assi errasse, e a los otros Caualleros. Mas si fiziessen otros yerros, de aquellos que son vedados a todos los omes comunamente; assi como matar ome a tuerto, o robar, o forçar, o otros yerros semejantes destos; estonce, deuen ser reptados ante el Rey, o acusados, o recabdados antel Adelantado de la tierra (5), e recibir la pena que la ley manda, por el mal fecho que fizieron. E si los yerros que fiziessen fuessen mas lieues (6); assi co-

L. 3.
tit. 1.
lib. 6.
Recop.

(2) *Los Caualleros.* Quid si dubitetur sit miles, vel non, an gaudet privilegio militum, vel non? Dic quod cognoscet magister militum, ut in L. qui cum uno, §. reus, ff. de re milit. & in cap. si iudex laicus, de sentent. excomm. lib. 6. & tenet Joan. Faber. in dict. L. magisterie.

(3) *Son estos.* Habes hic, quod crimen dicitur militare, plenius quàm dicit Gloss. in dict. L. magisterie, & quàm Bald. in L. militibus, C. de testam. milit. & adde L. 2. & L. omne delictum, in princ. ff. de re milit.

(4) *Ninguno.* De crimine militari solus magister militum cognoscit & judicat, & intellige ubicunque delictum sit commissum, ut & tradit Salicetus in L. 1. C. de exhib. reis, qui & dicit, quod tali casu iudex, etiam milite non petente, debet eum remittere ad magistrum militum, & non statui actis & probationibus factis coram alio iudice propter ejus incompetentiam.

(5) *Adelantado de la tierra.* Et isto casu non tenetur præses Provinciæ remittere militem ad magistrum militum, cum talis reatus omne privilegium excludit, L. 1. C. ubi senat. vel claris. L. fin. ff. de accusat. posset tamen remittere, si vellet, ex voluntate, ut in dict. L. 1. ubi Gloss. C. de exhib. reis: & si Provincia in qua est miles, & delinquit in tali crimine, non esset posita sub præside, solus magister cognosceret; & si aufugisset à loco militiæ ubi deliquit, & reperitur in Provincia, in qua est præses, sub illo posset conveniri, ut in L. 1. C. ubi de crimin. agi oportet, & in L. 15. tit. 1. ista Partit. ne maleficium remaneat impunitum; neque contra hoc reperitur miles privilegiatus, secundum Salicetum in dict. L. 1.

(6) *Mas lieues.* Et si sint crimina mediocria, ut subicit, & habetur in L. de militibus, ff. de custod. reor. & explicat Cynus in dict. L. 1. C. de exhib. reis, quando miles intulit vim sine armis: & ex genere poenæ arguitur enormitas vel mediocritas criminis, cognoscitur etiam crimen ex genere poenæ, Bart. in L. penult. §. ad crimen, col. 5. ff. de pub. judic. Bald. in L. 1. col. 10. C. qui accus. non poss. cap. non asseramus, 24. quæst. 1. Decius consil. 65.

como malfetria, o si denostasse a alguno de palabra, o lo furiesse de mano sin arma ninguna, o si fiziesse otro yerro semejante destos; sobre tales yerros bien pueden ser acusados delante los Judgadores de los Lugares. Mas desde que ouieren oydo el pleyto de la acusacion, e dado la sentencia contra ellos, si el yerro fuere tal por que merezcan alguna pena, deuenlos embiar al Alferez del Rey, o al Cabdillo cuyos Caualleros son, que cumpla en ellos la justicia que el Rey manda; e el Alferez, o el Cabdillo, deuelo fazer assi.

LEY IV.

En que manera deuen recabdar los presos, e quales deuen ser metidos en prision.

Ley 6.
tit. 6.
lib. 2.
Recop.

MAndando el Rey, o el Judgador (1) recabdar algunos omes por yerro que ouiessem fecho, aquel, o aquellos que lo ouiessem de fazer por su mandado, han de ser mesurados en cumplir el

L E X IV.

Cum capitur quis pro crimine iudicis mandato, si est homo bonæ famæ, & vult cum uxore vel familia loqui antequam ad iudicem veniat, duci debet, si id roget, per domum suam, si eam in loco illo habet; sed taliter ducatur, ut cautus sit ducens ne fugiat, aut ecclesiam intrare possit: demum præsentetur Regi vel iudici, qui mandavit eum capi. Si tamen ille caprus est homo malæ famæ, ut latro, vel alius qui consuevit crimina facere, non debet ad domum duci, sed ad Regem vel Iudicem recta via; adductus autem captus ad iudicem, statim jurare faciat de veritate dicenda in facto illo pro quo captus est, & dictum in scriptis ponat; & persona in custodia tali, qualem delicti qualitas, & personæ honestas, vel vilitas exposcit. Hoc dicit.

(1) *El Judgador.* Non potest quis capi nisi de mandato iudicis, ut hic, & in *L. fin. C. de exhib. reis*, & suprâ *eod. L. 2.*

(2) *A su casa.* Adde *L. 2. C. de exhib. reis*, ubi habetur de dilatione quæ datur ad componendos mæstos pœnates, id est, rem familiarem, ut declarat ibi Gloss. & latius Specul. *tit. de accusat. §. 1. vers. scias igitur* & ut declarat ibi Salicetus, debet hoc fieri sub fida custodia, vel in carceribus positus, vel fidejussoribus relaxatus, secundum enormitatem delicti, & qualitatem personæ. Tu tene menti istam legem Partitarum.

(3) *Jurar que diga la verdad.* Per istam legem est quotidie in practica, quod accusato vel inquisito capto, recipitur ab eo iuramentum de veritate dicenda; & de ista lege meminit Rodericus Suarez in *comment. L. 4. tit. de las juras, lib. 2. For. LL. fol. 3. vers. unum nota perpetuo*: sic etiam Angel. Aret. in *suo tract. maleficio. in parte comparuerunt dicti inquisiti, in princip.* ponit hæc verba: Tu iudex non recipias aliquam responsionem in maleficiis, nisi juret reus de respondendo veritatem, & non sufficit, quod respondeat per verbum credit, imò per veritatem debet respondere, ut notat Bart. in *L. Marcellus, ff. rerum amot. & in L. inter omnes, §. rectè, in fin. ff. de furtis, & ibid. col. 2.* quod debet responderi sine dilatione; & facit pro hoc bonus textus in *cap. cum dilecti, de accusat.* Adverte tamen, quia Doctores in ista materia loquuntur diversimodè, nam Specul. *tit. de inquisit. §. viso igitur, col. 5. vers. inquisitores quoque*, dicit, quod inquisitores non exigant à reo iuramentum, quia non tenetur contra se jurare, sed promovens inquisitionem testes & probationes inducat; si tamen nullo prosequente, sed ex officio superioris inquiratur, tunc jurabit propter infamiam con-

mandamiento en buena manera. Ca, si aquel a quien ouieren de recabdar, fuere de buena fama, o de buena nombra dia, que aya casa, e muger, e fijos, e otra compañía, en el lugar do lo prenden, e rogare a aquellos que lo recabdan, que lo lleuen a su casa (2), que alguna cosa ha de dezir a su compañía, deuenle llevar a ella primeramente, guardandolo de manera, que se non pueda fuyr, nin encerrar en la Iglesia, nin en otro lugar: e despues deuenlo traer ante el Rey, o ante el Judgador que lo mandare prender. Mas si fuesse ome de mala fama, assi como ladrón, o robador conocido, o que ouiesse fecho otras malfetrias semejantes destas, non lo deuen llevar a su casa, nin a otro lugar, si non viniendose con el derechamente ante el Rey, o antel Judgador que lo mando prender: e estonce, el Rey, o el Judgador, deuele fazer jurar, que diga la verdad (3) de aquel fecho sobre que lo recabdaron, e deuelo

to-

tra se ortam, ut in *cap. 1. & cap. quotiens, de purgat. canon. cap. si constiterit, & cap. cum dilecti, de accusat.* idem etiam Specul. in *tit. de position. §. 7. videndum*, vers. 19. *considerandum est*, dicit, quod si ve agatur de crimine per viam accusationis, sive per modum inquisitionis vel exceptionis, non cogitur aliquis respondere se criminosum, juxta illud Chrysost. *non tibi dico, ut te perdas*, & ibi respondet ad *cap. dudum*, el 2. *de elect. & cap. per inquisitionem, eod. tit. & ad cap. 2. de confes. & ad dict. cap. si constiterit*, & ad alia jura; ponit tamen aliquos casus sequens dicta Innocentii in *dict. cap. dudum*, & *cap. 2.* in quibus tenetur respondere, super notoriis scilicet, seu manifestis per sententiam, vel alio modo; quia tunc peccatum esset celare veritatem, allegat *cap. tua, de cohab. clericor. & mulier.* super occultis verò non tenetur respondere. Item & tenetur super his, quæ impediunt executionem officii, vel retentionem beneficii, etiam post peractam pœnitentiam. Item, si dissimulatio criminis periculum inducit ut hæresis, vel dilapidationis, in quibus est periculum, si occulta sunt. Item si sit infamia super crimine, nam tunc etiam cogeretur infamatus se suo & aliorum juramento purgare, 2. *quæst. 5. cap. Presbyter* & quia peccatum est sustinere infamem in dignitate. Item debet respondere secundum eum, an sit condemnatus vel confessus de crimine. Abb. etiam in *dict. cap. 2. de confes. col. penult. & fin.* latè tractat hunc articulum, an positioni criminosa respondere debeat reus; & ibi ponit dicta Innocentii, & tandem se resolvit in duas conclusiones: prima, quod si proceditur per inquisitionem ex mero iudicis officio, tenetur inquisitus respondere positioni criminosa, si id de quo queritur, sit notorium, seu famosum, alias secus. Secunda, quod ad instantiam partis respondendum est positioni criminosa, si id de quo queritur sit famosum, & impediatur ordinis executionem, & beneficii remotionem de quo agitur, neque veniret imponenda pœna temporalis. Sylvester etiam in *sua summa, in parte confessio. 1. in princ. vers. 1.* in ista quæstione, an ad interrogationem iudicis quis obligatus sit fateri delictum, refert dicta Abb. in *dict. cap. 2.* addens idem esse, quando delictum esset semiplenè probatum, allegat. S. Thom. 2. 2. *quæst. 69. art. 1. & textum in dict. cap. cum dilecti*, & dicit hoc esse verum, quando agitur ad pœnam spirituales, non verò si esset alia pœna, & quod si factum non est notorium, neque flagrat infamia, non tenetur respondere, etiam si jurasset dicere veritatem, secundum Henric. de Gand. in 1. *quolibeto, quæst. 33.* neque est obediendum in hoc Prælato, quia est contra charitatem; & occulta non sunt publicanda, sed Deo soli relinquen-

da

todo fazer escreuir lo que dixere, e andar adelante en el pleyto. E si por auen-

tura, el preso conoscere el yerro (4) sobre que fue acusado, o recabdado, si el

da, *cap. si omnia*, & *cap. oves*, & *cap. ex merito*, 6. *quæst.* 1. & si procedatur ad instantiam partis, tenet conclusionem Abbatis. S. Thom. *in dict. quæst.* 69. *art.* 1. dicit, quod pertinet ad debitum iustitiæ, quando aliquis obediatur suo superiori in his, ad quæ jus prælationis se extendit; & iudex dicitur superior respectu ejus, qui iudicatur; & ideo ex debito tenetur accusatus iudici veritatem exponere, quam ab eo secundum formam juris exigit; & ideo si confiteri noluerit veritatem, quam dicere tenetur, vel si eam mendaciter negaverit, moraliter peccat. Si verò iudex hoc exquirat, quod non potest secundum ordinem juris, non tenetur ei accusatus respondere, sed potest vel per appellationem, vel aliter licite subterfugere, non tamen licet dicere mendacium; & non aliter declarat B. Thom. quando iudex de hoc interroget, an sit semiplenè probatum, vel ne, an sit infamia, vel non, an agatur ad poenam temporalem, vel spirituales: in eadem tamen *quæst.* *art.* 2. magis se declarat, cum dicit, non enim quis tenetur omnem veritatem confiteri, sed eam solam quam ab eo potest & debet requirere iudex secundum ordinem juris, puta, cum præcessit infamia super aliquo crimine, vel aliqua expressa indicia apparuerint, vel etiam cum præcessit probatio semiplena: & sic velle videtur, quod si ve agatur ad poenam spirituales vel temporalem, si sit casus, in quo iudex licite interroget, quod respondere tenetur: & dicta S. Thom. refert & sequitur Archidiaconus *in §. item quod dicit*, 2. 2. *quæst.* 2. Abb. *in cap.* 1. *de testib. cogend.* idem vult S. Thom. 2. 2. *quæst.* 33. *art.* 7. *in fin.* Ego qui ratione muneris huius, quod ob aliorum levamen libenter suscepi, cogor meam dicere sententiam: in ista varietate dicerem, quod in hac quæstione sit tantum attendendum, an iudex rite formans suum processum, possit interrogare, vel ne; neque curo quæ poena posset imponi, an spiritualis vel alia, an procedatur ex officio, vel ad instantiam partis, non enim inter hæc reperio bonam rationem diversitatis, crimen sit notorium vel famosum, vel ne; sed tantum an iudex licite interroget, vel ne, sequendo dicta S. Thom. & certè si crimen esset occultum, ita quod non possit probari, illud enim dicitur occultum, ut notat Abb. *in cap. ex literarum. de tempor. ordin.* & *in cap. vestra, de cohab. cleric. & mulier.* Dominicus & Alexand. *in cap. erubescant.* 32. *dist.* certè de talibus non debet se intrinsecare iudex terrenus, sed relinquere debet divino iudicio, ut in *dict. cap. erubescant*, & facit glossa notabilis in *Clement. 1. de hæret. in §. pen. super verbo eo ipso*, & quæ notatur *in cap. si sacerdos, de offic. ordinari.* & dicit Abb. *in cap. novit, de iudic.* & sequitur ibi Andreas Siculus, *col.* 57. quod in peccato occulto noto soli denuntianti, iudex non debet ad aliquem actum iudicalem procedere, neque subtrahere ei, de quo est sibi denuntiatus, sacramentum, neque eum in genere excommunicare. Et tradit Petr. de Palud. *in 4. sententiar. dist.* 19. *quæst. ult. art. fin.* quod quando crimen est occultum, & de eo non præcessit infamia, & non potest sufficienter probari, veluti quia scitur à solo denuntiante, tunc neque ipse qui scit, debet denuntiare, occultum, quæ probari non possunt, non sunt trahenda in publicum, dicit Gloss. *in cap. in scripturis*, 96. *dist.* Si verò crimen sit semiplenè probatum, vel sint de eo talia indicia per quæ reus posset torqueri, tunc iudex licite interrogat, & reus tenetur respondere, quia iudex secundum formam juris procedit, & interrogat; & ita procedat quod hic habetur in ista lege: si verò non adsint talia indicia, vel semiplena probatio, ex qua possit deveniri ad torturam, & cesset infamia; tunc reputo crimen occultum & improbabile, & iudex licite non potest interrogare, neque tenetur reus respondere, neque se prodere; & ita procedat dictum Chrysostomi, *non tibi dico, ut te prodas*, de quo habetur, *de penitent. dist.* 1. *in cap. quis aliquando, in §. his auctoritatibus.* Sis ergo cautus iudex, qui aliquando ex levi indicio capis, ne reus fugiat, qui antequam interroges, habears sufficientem probationem, saltem ad torturam, vel ita quod possit incuti terror torturæ, juxta id, quod dicit Bald. *in L. 2. col. 2. C. quorum appellat. non recip.* vel quod præcessit infamia, ut dictum est superius, ex qua esset indicenda purgatio; secus si non esset casus indicendæ purgationis, licet esset infamia, ut declarat Abb. *in dict. cap. 2. de confes. & Præpos. Alex. in cap. ex peniten-*

tibus, col. 1. §. dist. nam aliàs non rite procederes, neque posses reum interrogare licite, & damnares animam tuam, neque tunc te excusaret zelus iustitiæ, quo assereres te moveri, nam ut dicit Hostiens. quem ibi refert Abb. *in cap. cum in juventute, de purgat. canon.* non debet fieri aliquid ex solo zelo iustitiæ, nisi subsit iudicium rationis; quod dicit facere contra Religiosos Prælatos habentes tantum zelum in puniendis delictis, ut prætermittant ordinem iudicarium, inquirentes quoadque de criminibus omnino occultis: facit bene quod dicit Baldus *in L. 2. C. de exhib. reis*, ubi dixit, quod licet in criminali non fiant positiones à parte parti, sunt tamen interrogationes, quæ producuntur tantum iudici, & potest iudex ex mero officio interrogare in criminali, ubicumque movet eum æquitas, & maxime ubi est locus torturæ, allegat L. Divus Adrianus, *ff. de custod. reor.* ubi quod latrones interrogantur de consociis: & facit bene quod habetur Josue *cap. 7. v. 19.* ibi: *fili mi, da gloriam Domino Deo Israel, & confitere atque indica mihi quid feceris, ne abscondas, &c.* Habita verò tali probatione, licet quoad eam reus non fuerit citatus, ut dixi supra *eod. in L. 1.* securè poteris interrogare per istam legem quæ hoc vult, & quia jam non potest dici crimen omnino occultum; imò crimen, quod potest probari, ex quo adest semiplena saltem probatio, vel ad interrogandum, sufficiens ad torquendum; tamen si reus negaret, opus esset, quod in plenario iudicio reproducerentur testes, ut defensio reo non tollatur; neque mireris si summaria informatio delicti facta sine citatione partis sufficeret ad interrogandum sine tortura, cum & aliquando ex testibus ita receptis sequi potest condemnatio, ut tradit Baldus *in L. observare, §. proficisci.* vers. 6. *quæritur, ff. de offic. procons. & legat. & in re. petit. L. edita col. 5. C. de edendo, & in L. 2. ubi Bart. & Joan. de Plat. C. de naufrag. lib. 11.* Tu verò cum habueris majus otium, considera latius, & gratias age amico, qui suis laboribus ista contulit; & adde Episcop. Calagur. Joan. Bern. de Luco, *in sua praxi criminali, cap. 118.* quem post hæc vidi, qui faciens mentionem de ista lege Partitarum, an procedat in clericis, subdit, quinimo opinor, quod in laicis captis non liceat id indistinctè fieri salva iudicis conscientia, nisi iudex habeat contra rerum semiplenam probationem de dicto, aut expressa indicia, aut infamia; non tamen allegat aliquid ad hoc nisi S. Thom. *ubi supra*, ego eum allegavi, & Cayetan. ibidem dicentem addere unum notabile, quod in casu quo præcedunt indicia, debent manifestari reo, ut sciat se esse in tali articulo constitutum, qui tenetur obedire iudici præcipienti, & extorquenti veritatem; ac etiam ut possit se purgare, & contra illa opponere: unde infert dictus Episcopus, quod sicut ante torturam debet dari copia indiciorum, sic ante interrogationem, ut iudex justè interroget: & ad istam legem Partitarum dicit, quod loquitur in hominibus malæ famæ. Tu tamen tene quod dixi, quia lex ista in omnibus loquitur quoad juramentum, & receptionem confessionis rei; & illa distinctio bonæ vel malæ famæ, fit alio respectu, videlicet, an debeat deferri per domum, cum capitur, ad componendum rem familiarem, vel non, si statim deferatur ad carceres, ut ibi secundum verum sensum apparet; & quia non esset rectus sensus intelligere, quod ita demum liceat recipere juramentum à reo, ut veritatem dicat, si sit infamatus, cum fortioris potentie sit unus testis de visu, quam infamia: & practica quæ est vera legum intellectrix, in omnibus id intellexit, & admisit, unde stante ista lege & probatione indiciorum, quam dixi, videtur fortè dicendum, quod tunc, ut dixi, etiam non data ante copia indiciorum reo, iudex licite interroget.

(4) *Conoscere el yerro.* Sic & dicit Baldus per textum in *L. 2. C. de exhib. reis*, qui postquam reus est convictus, vel confessus crimen, licet reum ponere in compedibus, & ponere sibi in manus manicas ferreas: & debet ita fieri secundum eum, quando sine ligamine non potest commodè custodiri; nam si posset commodè custodiri sine legamine, tunc non possit vinculari, cum hoc fiat ad custodiam, non ad poenam, & adde infra *eod. in L. 6.* Quid tamen si non fateretur, sed negat reus crimen? Dic, ut per Bald. *in dict. L. 2. ad fin.* cuius resolutio est, quod si est suspectus de crimine, non tamen est convictus vel confessus, si crimen sit multum atrox, mittatur ad carceres, *L. 1. C. de custod. reor.* si crimen non

el yerro fuere tal, que merezca muerte, o otra pena en el cuerpo; estonce, si el recabddado fuere ome de buen lugar (5), o honrrado por riqueza (6), o por sciencia (7), non lo deuen mandar meter con los otros presos, mas deuenlo fazer guardar en algun lugar seguro (8), e a tales omes que lo sepan fazer guardar; pero poniendo todavia tal femencia en su guarda, que se pueda cumplir en el la justicia que el Fuero manda. E si fuere ome vil, deuenlo mandar meter en la carcel (9), o en otra prision, que sea bien recabddado (10), fasta que lo judguen.

LEY V.

En que lugar deuen tener presa, e recabddada la muger.

Ley 2.
tit. 24.
lib. 4.
Recop.

MVger alguna seyendo recabddada por algun yerro, que ouiesse fecho, que fuesse de tal natura, porque mereciesse muerte, o otra pena qualquier en el cuerpo, non la deuen meter en carcel con los varones (1); ante dezimos, que la deuen llevar a algun Monesterio (2) de dueñas, si lo ouiere en aquel

non sit ita atrox, poterit sub custodibus detineri in loco honestiori, L. 1. & L. Divus, ff. eod.

(5) Ome de buen lugar. Defertur nobilibus circa modum carceris, ut hic & in L. 1. ff. de custod. reor. & limita & intellige, ut in L. 6. infra eod. & nobili accusato potest pro carcere assignari totum palatium & civitas; & satisfacit rector statuto disponenti, quod accusatus ponatur in carcere, ubi dixit notabiliter Angelus in L. qui in carcerem, ff. quod met. caus. allegat pro singulari dictum Jason. in L. admonendum, col. 75. ff. de iurejur. & idem Angelus in L. 2. C. de exhib. reis, dicit, quod vidit multoties iudicem statuere accusato pro carcere unam civitatem: & dicit, quod potest hoc licite facere, quando personæ nobilitas hoc requirit, & iudex credit pro certo illum non fore culpabilem: vide etiam bonum textum in L. si gravius, C. de dignitat. lib. 12. ubi quod illustres de criminibus gravioribus impetiri, non detruduntur in carcerem, sed militari custodiæ committuntur; & de eorum criminibus debet fieri relatio Principi, neque per iudices minores puniuntur.

(6) Por riqueza. Defertur hic divitibus, & dicit Bartolus per textum ibi in L. capitalium, §. servi cæsi, ff. de penis, quod sicut nobiles ex consuetudine non suspenduntur, neque patiuntur viles poenas, idem est dicendum de aliis popularibus divitibus & honestioribus, & favendum est ditioribus, isti enim faciunt negotia universitatum, L. penult. in fin. C. de prædiis Decur. lib. 10. qui plus habet in terra, plus diligit, ut terra crescat; pauperes non cogitant nisi tumultuare civitatem, & illi sunt qui seditiones procurant, ut currant ad spolia, ut dicit Sallustius in Catilinario: tradit Andr. de Isern. in L. 1. in princ. de pace juramen. firmand.

(7) Por sciencia. Equiparantur hic litterari nobilibus de genere, adde Glossam 2. in L. 5. ff. pro socio. & cap. de multa, de præbend. & quando crimen est gravissimum, Doctor potest capi & incarcerari, Glossa, & ibi notat Joan. de Plat. in L. medicos, C. de profes. & medic. lib. 10. & vide infra eod. L. 6.

(8) Lugar seguro. Veluti in aliquo fortilitio, ut moris est: & adde ad istam legem Angelum in L. 2. C. de exhib. reis, & dict. L. 1. ff. de custod. reor. si tamen sit tale crimen, quod securè non potest tradi militibus custodiendus, ponetur in carceribus, ut in dict. L. 1. & L. Divus, eod. tit. & satis probatur in ista lege, cum in istis personis hoc specialiter permittat, quando possent

Tom. III.

lugar, e meterla y en prision, e ponerla con otras mugeres buenas, fasta que el Judgador faga della lo que las leyes mandan. Ca, assi como los varones, e las mugeres, son de departidas naturas, assi han menester lugar apartado do los guarden; porque non pueda dellos nacer mala fama, nin puedan fazer yerro, nin mal, seyendo presos en vn lugar.

LEY VI.

En que manera deuen guardar los presos, los que lo han de fazer.

Monteros, o Ballesteros, o otros omes qualesquier, que son puestos para guardar los presos del Rey, o de algun Concejo, non los deuen sacar de aquel lugar donde gelos mandaron tener, nin de la carcel, nin de la otra prision, para llevarlos a otra parte, en ninguna manera, sin mandamiento del Rey, o de aquel Judgador que gelos dio en guarda; fueras ende, para fazer algunas cosas que ellos non pueden escusar. E maguer diximos en la tercera ley an-

LL. del
tit. 24.
lib. 4.
Recop.

extra carceres custodiri alibi sub fida custodia.

(9) En la carcel. Adde L. 2. C. de exhib. reis, & L. 1. ff. de custod. reor. & C. eod. in L. 1. & L. 16. tit. 1. ead. Partit. & vide per Bald. in dict. L. 2.

(10) Bien recabddado. Et pro majori maleficio debet quis cautius custodiri. Vide Bald. in L. minime, C. de appellat.

LEX V.

Mulier capta non ponatur cum hominibus in carcere, sed in aliquo Monasterio monialium tradatur custodienda, ut ibi compedes, aut mulierum custodia sibi apponatur ne aliàs, si carcer virorum & foeminarum sit una, inhonestum quid succedat. Hoc dicit.

(1) Con los varones. Concordat cum L. quoniam, & cum authent. ibi posita, C. de custod. reor. & procedit hoc etiamsi sint mulieres meretrices inhonestæ, quia neque tunc includi debent cum viris, quia neque virorum honestas injurianda est, ut dicit Angelus in dict. L. quoniam: debet ergo tunc poni in alio carcere, & non cum mulieribus honestis, quia meretrices non sunt dignæ legum laqueis innodari, L. ea quæ, C. de adulter. secundum Petr. Alber. & Salicet. in dict. L. quoniam.

(2) Monesterio. Istud non est in usu, neque videtur expediens, cum iudex laicus non possit coercere malam custodiam, quæ fieret in monasterio: ex lege tamen ista, & ex dicta authentica, unde sumitur, satis innuitur, quod non gaudeat immunitate mulier, quæ ratione delicti carceratur in monasterio; quæ gauderet, si aliàs fugeret in monasterium; nam gaudet immunitate ecclesiæ secundum Archid. in cap. diffinit, 17. quæst. 4. & Sylvestrum in summa, in parte immunitas 3. fortè tamen ecclesia seu monasterium defenderet, ne per vim extrahatur, & ideo non est tutum, ut talis carceratio fiat.

LEX VI.

Fines mandati iudicis custodiendi sunt circa inearceratos, & de nocte custos major manu propria cipos & compedes claudat, & januam & claves cautè custodiat, interius dimissis hominibus cum captis, cum lumine, ne compedes limentur, & sole orto aperiatur carcer, ut lumen videant capti: & si quis inearceratus vult loqui cum alio, extrahatur à carcere; sed tunc custodiatur benè per consistentes. Hoc dicit.

Qqq

te desta, que el que fuere ome honrrado por linaje, o por riqueza, o por ciencia que ouiesse, que lo non deuen meter en carcel, nin en otra prision; con todo esso dezimos, que si el preso otorgasse delante del Judgador, que auia fecho el yerro por que auia seydo recabado, o gelo ouiesse prouado, e aquellos que lo tuuiesse en guarda, se temiessen que se yria; estonce, bien lo pueden meter en fierros, e tenerlo guardado en ellos, en el lugar que gelo encomendaron, de guisa, que puedan ser seguros del, que non se yra. Otrosi dezimos, que deuen ser acuciosos los que deuen guardar los presos, para guardarlos todavia con gran recabdo, e con gran femencia, e mayormente de noche (1), que de dia. E de noche los deuen guardar en esta manera (2); echandolos en cadenas, o en cepos, e cerrando las puertas de la carcel muy bien: e el carcelero mayor deue cerrar cada noche las cadenas, e los cepos, e las puertas de la carcel, con su mano mesma, e guardar muy bien las llaues, dexando omes dentro con los presos (3), que los velen con candela toda la noche, de manera que non puedan limar las prisiones en que yoguiere, nin se puedan soltar en ninguna manera: e luego que sea de dia, e sol salido (4), deuenles abrir las puertas de la carcel, porque vean la lumbre. E si algunos quisiessen hablar (5) con ellos, deuenlos estonce sacar fuera vno a vno, todavia estando delante aquellos que los han de guardar.

(1) *De noche.* Concordat cum *L. 1. C. eod.* ubi Angel. notat, quod qui debet custodire rem vel personam, debet de nocte duplicare custodiam, ex quo infert ad castellanos qui tenentur ad custodiam castelli.

(2) *En esta manera.* Tene menti istam legem, quæ latius in hoc loquitur, quàm dicta *L. 1.* de qua sumpta est.

(3) *Con los presos.* Non uni tantum custodia, sed duobus ad minus commitenda est, *L. fin. ff. de custod. reor.* ubi Angelus notat.

(4) *De dia, e el sol salido.* Facit ad illam quæstionem, de qua per Bart. in *L. aut facta, §. tempus, ff. de penis*, an mane vel sero dicatur dies aut nox, & Angelus in dict. *L. 1.* dicit, quod mane intelligitur post cantum galli, & sero intelligitur nox, quando factæ sunt tenebræ, ita quod homo de facili non recognoscitur, *cap. si perfodiens, de homicid.* cum ergo cælum albescit, dies est, licet sol non sit, cum speretur de proximo, & tanta sit claritas, qua homo bene recognoscitur: subdit etiam quod bene est verum, quod illa particula diei appellatur mane, non autem est dies propriè, ut in *L. Titius, ff. de liber. & posthum.* quod dicit notandum esse ad multa. Adde Bart. in dict. *§. tempus*, & in *L. Titius testamento, §. 1. ff. de liber. & posthum.* & in *L. qui duos, §. hæc conditio, ff. de manumis. testam.* Bald. in *L. fin. C. de his quibus ut indig.* & in *L. 2. ad fin. C. quibus res jud. non nocet*, & in *L. data opera, col. 8. C. qui accus. non poss.* & quæ notat Decius in mater. *consil. 354.*

(5) *Fablar.* Nota quod permittendum est carceratis,

L E Y VII.

Como deuen guardar el preso fasta que sea judgado.

Guardado deue ser el preso en aquella prision (1), o en aquel lugar, do el Judgador mando que lo guardassen, fasta que lo judguen para justiciarlo, o para quitarlo. E si el yerro que fizo fuere prouado por testigos verdaderos, o si el non se defendiere por alguna razon derecha, non le deue el Judgador mandar meter a la prision despues, mas mandar (2) que fagan del aquella justicia que la Ley manda: e si por auentura el yerro non fuere prouado por testigos, e lo conociere el, si la conosciencia fiziere por tormentos que le diessen, o por miedo que ouiesse, non lo deuen luego justiciar, fasta que lo otorgue otra vegada (3) sin ningun tormento que le den, nin por miedo que le fagan. E si lo otorgare a la segunda vez, non lo apremiando, nin le faziendo ningun mal, estonce deuen del fazer justicia. Otrosi mandamos, que ningun pleyto criminal non pueda durar mas de dos años (4); e si en este medio non pudieren saber la verdad del acusado, tenemos por bien, que sea sacado de la carcel en que esta preso, e dado por quito (5); e den pena al acusador, assi como diximos en el titulo de las Acusaciones, en las leyes (6) que fablan en esta razon.

*L. 22.
tit. 23.
lib. 4.
Recop.*

L E Y

aloqui cum procuratoribus & amicis, adde *L. 2. cum gloss. C. eod.* ex causa tamen, fortè si necdum ab eo est recepta confessio, jubetur aliquando, ne permittant, quod quis eis loquatur, ne instruantur ad negandum.

L E X VII.

In loco, in quo jussus est custodiri, usque ad sententiam est captus custodiendus: & si crimen probetur contra eum legitimè per testes, vel confessionem spontaneam, vel per torturam, in qua postea perseveret sponte, non reducat ad carcerem, sed statim de eo fiat justitia: nec duret instantia causæ criminalis ultra duos annos, intra quos accusatore non probante absolvitur reus, & accusator legitimè punitur. Hoc dicit.

(1) *En aquella prision.* Adde *L. carceri, ff. eod. & L. 10. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal.*

(2) *Mas mandar.* Nam poenæ reorum non debent differri, *L. fin. C. eod. & hic.*

(3) *Otra vegada.* Adde *L. 4. infra tit. 30. & quæ ibi dico.*

(4) *Dos años.* Concordat cum *L. fin. C. ut intra cert. temp. crimin. quæstio termin.* hodie tamen non est hoc in usu; imò durat instantia, & reus condemnatur vel absolvitur diffinitivè etiam post istud tempus, sive agatur per accusationem, sive per inquisitionem.

(5) *Por quito.* Absolvendo eum ab instantia & observatione judicii, condemnando accusatorem in expensis, ut declarant Gloss. & Doctor. in dict. *L. fin.*

(6) *En las leyes. 1. & 26.*

LEY VIII.

Como el Carcelero mayor deue dar cuenta cada mes vna vez, de los presos que tuuiere en guarda, a aquel que gelos manda guardar.

EL Carcelero mayor de cada lugar deue venir vna vez cada mes (1) delante del Judgador Mayoral que puede judgar los presos, e deuel dar cuenta de tantos presos que tiene, e como han nome, e por que razon yaze cada vno dellos, e quanto tiempo ha que yazen presos. E para poder esto fazer el Carcelero ciertamente, cada que le aduxeren presos, deuelos recibir por escrito, escriuiendo el nome de cada vno dellos, e el lugar do fue, e la razon por que fue preso, e el dia, e el mes, e la era en que lo recibe, e por cuyo mandado; e si algunos contra esto fizieren, mandamos que pechen a la Camara del Rey veynte marauedis de oro: e el Judgador de cada lugar deue ser acucioso para lo fazer cumplir, porque los pueda quitar, e condenar assi como dicho es en esta ley; e el Juez (2) que contra esto fiziere, deue ser tollido del officio por infamado, e pechar porende diez marauedis de oro al Rey.

LEX VIII.

Commentarienses carceris major quolibet mense veniat coram iudice, & ei relationem faciat de numero captorum, & de eorum nominibus, ætate, & de tempore quo quilibet fuit captus, & de causa quare; quia debet unumquemque ex carceratis recipere scribens personam, locum, & causam quare carceratur, diem, mensem & annum, & de cuius iudicis mandato capitur: & qui id per relationem iudici non manifestaverit, solvet Regis cameræ viginti morapetinos auri: & hoc iudex fieri faciat, aliàs ut infamis ab officio remotus solvet Regi decem morapetinos auri. Hoc dicit.

(1) *Cada mes.* Concordat cum *L. fin. C. de custodi. reor.*

(2) *El Juez.* Nota, quòd iudex debet esse diligens in relaxatione carceratorum, aliàs punitur, ut hic. Et hic sumitur practica implorandi officium iudicis, & pe-tendi, ut quis relaxetur, ubi nulla justa causa est retentionis, & fit protestatio iudici ad poenam hujus legis, secundum Angel. in *dict. L. fin.* ubi & Bald. dicit, quod in causis carceratorum dilationes debent breuiari.

LEX IX.

Si custos per commentariensem maiorem carceris

LEY IX.

Como los guardadores de los presos non merecen pena, si los otros sus compañeros, a que los encomiendan, se van con ellos.

ACaesce a las vegadas, que los que han en guarda a los presos, non pueden cada vno guardarlos, e acomiendanlos a otro quando van a alguna parte; e aquellos que fincan, otrosi contece a las vegadas, que maguer estan y todos a guardarlos, pero deuen dormir los vnos, e velar los otros. E porende dezimos, que si los que fincan por guardar los presos, o que los velan, se van todos, o alguno dellos, con los presos (1), e los otros que non estan delante, o que duermen, non lo saben, nin fazen engaño, nin malicia en esto; que non son en culpa, nin merescen pena ninguna porende. Mas aquellos que se fuessen con los presos, deuen morir (2) porende, quando quier que sean fallados; fueras ende, si alguno dellos fuere moço (3), o ome vil, o de mal seso. Ca estonce, non deuen dar la pena sobre dicha a el, mas a aquel que lo y puso; pero el Judgador deue dar a este tal, que se fue con los presos, otra pena, qual entendiere que meresce, segun su aluedrio. Ca non es guisado que finque sin pena, seyendo atal que entendiessse lo que fazia.

LEY

ponatur, & fugerit cum capto, occidetur ipse custos, nisi sit puer, aut vilis, qui minus punitur arbitrariè; sed eum ponens occidetur: alii autem custodes hujus sceleris non conscii, qui ibi non erant aut aliis vigilantibus dormiebant, non puniuntur, cum non sunt in culpa. Hoc dicit.

(1) *Con los presos.* Concordat cum *L. fin. ff. eod.* & ibi notat Bart. & Angelus ibi infert pro castellano, qui fuit proditus à custodibus intromittentibus inimicos in fortalitium; nam cum nemo possit à prodicione cavere, nisi sit divinus, ignoscendum est ei; & facit *ff. mandati, L. si fidejussor, §. in omnibus.*

(2) *Morir.* Adde *dict. L. fin. ff. eod. & L. milites.* ubi Glossa. Et nota istam legem ad declarationem illarum: est ergo hic specialis casus, in quo custodi imponitur poena mortis, quando ipse aufugit cum custodito; quod tamen hodie non procedit, nisi erat casus, in quo custodes tenebantur poena mortis, ut habetur in *L. 12. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal.* quam vide: si verò alias dolo vel culpa custodum evadat custoditus, dic ut infra *eod. L. 12.* & per Gloss. in *L. ad commentariensem, C. eod. & in dict. L. milites, & L. fin.*

(3) *Mozo.* Adde *dict. L. fin. C. eod. L. ad commentariensem.*

L. 12.
tit. 23.
lib. 4.
Recop.
L. 7.
tit. 26.
lib. 8.
Recop.

L E Y X.

Que pena meresce el fiador, si se fuye el acusado a quien fio.

Sobre fiadores (1) dan a las vegadas los Juezes algunos acusados, a tal pleyto, que los fagan cumplir derecho sobre los yerros de que los acusan: e porende dezimos, que si en la fiadura fuere puesta pena (2) señaladamente, que peche el fiador, aquella deve pechar, si non aduxiere (3) aquel a quien fio ante el Juez, para cumplir de derecho. E si non fuere puesta pena cierta en la fiadura, e fuere costumbre vsada en aquel lugar do acaesciesse, quanto deve pechar el que assi fia a otro por su faz, si non lo aduxiere a derecho, aquello

L E X X.

Si captum pro crimine, quod poenam corporis non irrogat, iudex dederit fidejussoribus de representando eum promittentibus, & stando juri sub aliqua poena certa; illam solvent fidejussores, si captum non representent. E si poena non apponitur, statum consuetudini quantum solvant; quod si nulla est consuetudo, iudicis arbitrio taxatur; sed fidejussor non potest ob hoc corporaliter puniri, licet reus puniatur. Hoc dicit.

(1) *Sobre fiadores.* Quod fit, quando non imponitur pro crimine poena corporalis, ut supra eod. in rubric. & dixi in L. 16. tit. 1. ead. Partit. licet tamen non poena corporalis, sed pecuniaria veniat imponenda, si accusatus, vel inquisitus confitetur crimen, non est relaxandus fidejussoribus; imò detinendus, & statim condemnandus, L. si confessus, ff. de custo. reor. & L. si quis, C. eod. & quando relaxatur, cum negat, tenentur fidejussores eum representare, quodcumque persona ejus erit necessaria, ut si iudex velit eum interrogare, vel torquere; & si poena sit arbitraria, tunc consideratur qualitas criminis, & consuetudo fori: unde si verisimile sit, quod poena erit corporalis, tunc idem quod de corporali erit dicendum; si verò talis poena arbitraria solet esse pecuniaria, idem est, quod de pecuniaria ordinaria, secundum Bald. in L. 2. C. de exhibend. reis. Et an fidejussor de iudicio sisti pro vulnere, seu accusatione vulneris, teneatur, si de vulnere postea sequatur mors? Vide Bartolum distinguentem in L. fidejussores magistratum, ff. de fidejuss. & Lucam de Penna in L. si quis decurio, C. de Decurion. lib. 10. referentem disputationem Jacobi de Bello Viso in L. sancimus, C. de fidejuss. cujus resolutio est, quod, aut accusatio fuit simpliciter de vulnere instituta, & fidejussores non tenentur morte sequuta ex vulnere; si verò in accusatione de vulnere mortifero agitatum est, & tunc si mortuo vulnerato petatur legitime vulnerantem de occiso puniri, & tenebuntur fidejussores ex fidejussione; si autem à nemine hoc petatur, dicit, ad hoc eos non teneri, cum neque reus teneatur, cum deficiat accusator, ff. de muneribus & honorib. L. rescripto, §. si quis accusatorem.

(2) *Pena.* Concordat cum L. si quis reus, ff. eod. & cum dictis Azon. C. eod. in summa, ad fin. vers. damnatur autem fidejussor. Quid autem si fidejussor promittit sistere reum sub poena mille marcharum auri, utrum possit tanta quantitas poenae imponi? Bald. quod sic, in L. qui crimen, C. qui accus. non poss. col. 3. & ibi respondet ad taxationem L. eos, C. de modo mulctar. de qua per Gloss. & Bart. in dict. L. si quis reum.

(3) *Si non aduxiere.* Et compellitur ad adducendum, & in exactione poenae iudicis oficio, secundum Bart. in dict. L. si quis reum, in fin. proceditur sine libelo, & ordine judiciario, quia contractus factus in iudicio habet vim confessionis, L. tale pactum, §. qui provo-

deue pechar que fuesse costumbrado. E si non es y costumbre vsada para esto, devele poner pena de pecho (4) el Judgador, segun su aluedrio: e sobre tal fiadura nol deuen dar pena en el cuerpo (5) al fiador, maguer aquel a quien fio. la mereciesse. Pero el Juez que diesse sobre fiador algund ome, que fuesse acusado sobre yerro que mereciesse muerte, o otra pena en el cuerpo, si le fuesse prouado, non se puede escusar que non sea en grand culpa quando lo diesse por fiadura; e puedele poner pena por ello (6) el Rey, segun su aluedrio, si el acusado se fuere.

L E Y

cavit, ff. de pact. & quia fit ad expeditionem litis, unde non debet operari novam litem, L. terminato, C. de fructib. & lit. expens. secundum Bald. in L. qui crimen, col. 2. C. qui accus. non poss. ubi & dicit, quod ex contractu judiciali oritur officium iudicis, in quo proceditur executivè, & potest etiam iudex procedere nemine petente. Vide ibi, & si fidejussor representavit principalem, & ille fugit de carcere, non tenetur fidejussor amplius ad sistendum; Bald. ibi, col. 3. vers. 10. queritur, de quo tamen vide latius per Lucam de Penna in L. si quis decurio, C. de Decurion. lib. 10. ex cuius dictis limitat hoc nisi in instrumentum fidejussionis caveretur de representando toties, quoties iudici videbitur: & vide etiam ad prædicta Joan. And. in addition. ad Speculad. tit. de accusator. §. sequitur videre de contumacia accusati, in verbo exceptis. Quid autem si fidejussor velit in se assumere onus defendendi reum, vide per Specul. tit. de accusat. §. sequitur, post vers. sed si dedit, & vide quæ dixi in L. 18. tit. 12. Partit. 5.

(4) *De pecho.* Adde L. 2. §. fin. ff. qui satis. cogant. & cap. cum homo. 23. quest. 5. ubi Glossa; nam numquam pro sola contumacia potest imponi poena corporalis, ut hic, & Gloss. 3. quest. 1. in summa, nisi in casu L. qui cum uno, §. qui post, ff. de re milit. secundum Bald. in dict. L. qui crimen, col. 2.

(5) *Pena en el cuerpo.* Vide Gloss. in dict. cap. cum homo, & per Cynum in L. ad commentariensem, C. de custod. reor. & videtur velle hæc lex quod neque si dolo non exhibeat, non puniatur corporaliter, cum ita generaliter loquatur; sed in L. si quis reum, unde sumpta est, dicitur, quod si dolo non exhibeat, extra ordinem puniatur, & sic arbitrio iudicis: vel dic, quod ista lex supleatur & limitetur per illam, ut si dolo non exhibeat, possit fidejussor fustigari vel relegari, aut acrius puniri, ut declarat Speculat. tit. de accusat. §. sequitur, vers. sed si dedit, & Angel. in dict. L. si quis reum. Quid tamen si de consuetudine in aliquibus locis servaretur, quod fidejussor teneatur ad poenam corporalem, si ad eam se obligavit? Dicit Bald. de pace Const. in vers. damna, in fin. quod valeret talis consuetudo, quia consuetudo habet potestatem in sanguine hominis, L. saccularii. §. sunt quedam, ff. de extraord. crimin. Et quid si fidejussor carcerati se obligat ad custodiendum, & ad poenam commentariensis? Vide per Salicetum in L. ad commentariensem, C. eod. quod tunc tenebitur eadem poena, qua teneretur custos carceris. Vide ibi per eum ponentem formam, ut iudex dicat, quod tradit eum fidejussoribus ut iudicis custodibus.

(6) *Pena por ello.* Nam posset iudex tali casu pati poenam corporalem, à qua ipse per dationem fidejussoribus liberasset malitiosè, vel lata culpa reum, ex his quæ dixi in L. 25. tit. 22. Partit. 3. & facit L. 12. in princ. infra, eod. ad id quod dixi de lata culpa, & quæ notat Angelus in L. milites, ff. de custod. reor.

LEY XI.

Que pena merecen los guardadores de los presos, si los fizieren mal, o desourra, por malquerencia que les ayan, o por algo que les prometam.

Ley 5.
tit. 24.
lib. 4.
Recop.

MVeuese los ome a buscar mal los vnos a los otros, por malquerencia que han entre si: e esto fazen algunos a las vegadas contra aquellos que son presos, dando algo encubiertamente a aquellos que los han en guarda, porque les den mal a comer, o a beuer, e que les den malas prisiones, e que les fagan mal en otras maneras muchas; e los que desto se trabajan, tenemos, que fazen muy grand yerro, e toman mala vengança sin razon. Ca la cárcel deue ser para guardar⁽¹⁾ los presos, e non para fazerles enemiga, nin otro mal, nin darles pena en ella. E porende mandamos, e defendemos, que ningun carcelero, nin otro ome que tenga presos en guarda, que non sea osado de fazer tal crueldad como esta, por precio que le den, nin por ruego que le fagan, nin por malquerencia que aya contra los presos, nin por amor que aya a los que los fizieron prender, nin por otra manera que pueda ser. Ca assaz abonda de ser presos, e encarcelados, e recebir, quando sean judgados, la pena que merecieren, segun mandan las leyes. E si algun carcelero, o guardador de presos, maliciosamente se mouiere a fazer contra lo que en esta ley es escrito, el Judgador del

lugar lo deue fazer matar⁽²⁾ por ello: e si fuere negligente en non querer escarmentar a tal ome como este, deue ser tollido del officio, como ome mal enfamado, e recebir pena porende, segund el Rey tuuiere por bien. E los otros que fazen fazer estas cosas a los carceleros, deuenles dar pena segun su aluedrio.

LEY XII.

Que pena merecen los guardadores de los presos, si se fuere alguno dellos.

Ley 12.
tit. 24.
lib. 4.
Recop.

EN cinco maneras podria acaecer que los presos se yrian de la carcel, por que se embargaria la justicia, que se non podria cumplir en ellos. La primera es, quando fuyessen por muy gran culpa⁽¹⁾, o por engaño de los que los ouiessem en guarda. Ca, en tal caso como este, deuen recebir los guardadores aquella mesma pena⁽²⁾ que deuián sufrir los presos. La segunda es, quando fuyen los presos por negligencia⁽³⁾ de los guardadores, en que non ay mezclado engaño ninguno. Esto seria, si los guardassen a buena fe, mas non con tan gran acucia como deuen; e en tal caso como este deuen ser tollidos del officio los guardadores, e castigados⁽⁴⁾ de feridas, de guisa que non pierdan los cuerpos, nin miembro ninguno: porque los otros que pusieren en su lugar, sean escarmentados porende, e metan mayor acucia en guardar los otros presos, que tuuieren en guarda. La tercera es, quando fuyen los presos por

LEX XI.

Custos carceris non exerceat contra captos carceris asperitatem seu crudelitatem in comedendo, vel bibendo, aut immoderatis captionibus eos opprimendo; alias iudex loci eum capite puniat: & si negligens fuerit, privabitur ab officio, & ut homo male infamatus, Regis arbitrio punietur. Hoc dicit.

(1) *Para guardar.* Carcer est ad custodiam, non ad poenam, ut hic & in *L. aut damnum*, §. *solent*, ff. *de penis*, & *cap. quomois*, de *penis*, lib. 6.

(2) *Matar.* Adde *L. 1. in fin. C. de custod. reor.*

LEX XII.

Si culpa lata vel dolo custodis fugiat captus à carcere, punitur eadem poena custos, qua puniendus erat captus; si autem negligentia custodis sine dolo, officio privatur, & corporaliter citra membri læsionem castigabitur: si verò casu fugiat, probato casu non punietur: sed si pietate eum fugere permittat, si captus erat vilis, vel custodis propinquus consanguineus, punitur sicut de negligentia; si alias, arbitrio iudicis punietur: idem si captus se præcipitet, vel se occidat: sed si custos eum occidit, aut cum quo se occidat det, capite punitur; si verò occasione aut infirmitate decedat non punitur; sed antequam à carcere educatur, notificetur iudici ne fraus fiat. Hoc dicit.

(1) *Por muy gran culpa.* Adde *L. milites*, ff. *eod.*

(2) *Aquella mesma pena.* Adde *L. fin. ff. eod.* & *L. ad commentariensem*, C. *eod.* & *L. milites*, ff. *eod.* & *L. 12. tit. 14. lib. 2. Ordinam. cum L. sequenti.* & licet contra fractorem carcerum inducatur quædam ficta con-

fessio, tamen contra custodem debet aliter probari, *L. non est dubium*, ff. *eod.* Bald. in dict. *L. ad commentariensem*: ficta enim confessio personam non egreditur: vide per Bart. in *L. cum filiusfamilias*, in fin. princ. ff. *de verb. oblig.*

(3) *Por negligencia.* Quæ in dubio præsumitur contra custodem, ut vult Gloss. in *L. fin. ff. eod.* & Bald. in *L. 1. fin. ff. de servis fugit.* si tamen custos reum vinculatum detinet, dicitur diligenter custodire, glossa notabilis in dict. *L. 1. §. fin.* & ibi Bald. Ang. in *L. milites*, C. *de custod. reor.* tradit latè Paris de Puteo in suo tractatu syndicatus, fol. 30. vers. *an si plures*, per totam chartam. Joan. de Plat. in *L. nemo carcerem*, col. 5. C. *de exactor. tribut.* lib. 10. ubi & dicit quòd excusatur ille, qui non adhibuit custodiam tam diligenter erga eum, qui erat de proximo liberandus; & vide etiam Angel. Aretin. in parte fama publica, 17. col. & vide ad istam legem *L. 12. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal.*

(4) *E castigados.* Nota benè, quia melius declaratur hic, quam in *L. fin. ff. eod.* de qua ista sumpta est. Vide hodie *L. 12. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal.* quæ vult isto casu aliter puniri, scilicet, ut stet in carceribus per annum vinculatus; quod & Paris ubi supra, dicit etiam disponi per quandam constitutionem regni Neapolis. Et speciale est in custode carceris, quòd etiam pro levissima culpa puniatur criminaliter, secundum Bald. in *L. si ejus*, §. *denique*, ff. *de usufruct.* alias incipit *L. denique consulens*; non tamen credo, quòd illa poena carceris per annum hodie practicetur in regao in custode.

ocasion (5), e non por culpa, nin por engaño de los guardadores; e en tal caso como este non deuen recibir pena ninguna, si prouaren la ocasion, e que non auino por su culpa. La quarta es, quando los guardadores dexan yr los presos que han en guarda, por piedad que han dellos; e en tal caso como este, si el preso que se fuere, fuere ome vil (6), o era pariente, o cercano de aquel que lo dexa yr, estonce el carcelero deue ser tollido del officio, e castigado de feridas, segun diximos de suso. Mas si tal ome non fuesse, deue auer pena segun aluedrio del Juez. La quinta manera es, quando el preso se mata el mismo estando en la prision, o despeñándose, o firiéndose, o degollándose; e en tal caso como este non deue el que guardaua el preso fincar sin pena (7), porque si fuesse guardado acuciosamente, non se podria assi matar. E porende deue ser tirado del officio, e castigado de feridas, assi como sobredicho es. E si por

(5) *Por ocasion.* Id est, casu fortuito, & concordat cum *L. milites, ff. eod.* & vide quæ in hoc notanter tradit Paris *ubi supra*, ubi & tradit, quid si consanguinei carcerati intra lignum perforatum vel intra panellos suturales, aut zoculos, vel intra unam tabulam pro cubili sternando, vel pro igne faciendo ferrum imposuerunt, quod cogitari non poterat, cum quo catenas limavit; & dicit tunc certè esse sine dolo & culpa custodis, licet soleat provideri secundum eum ferculum panis, vas vino plenum, pecia casei, & similia, quæ incidi solent.

(6) *Ome vil.* Fortè hoc, quia præsumetur cessare corruptio per pretium in custode, & adde *L. fin. ff. eod.* & fortè procedet quando misericordia ducti minorem in custodiendo diligentiam adhibeat; nam si dolo eos dimitteret, ut fugerent, tunc videtur quod puniretur, ut in primo casu hujus legis, & probari videtur in *dict. L. fin. & L. milites, ff. eod.*

(7) *Sin pena.* Adde *L. fin. ff. eod. & L. carceri*, & moris est secundum Angel. in *dict. L. carceri*, ut custodes carceris quotidie scrutentur de veneno, vel ferro.

(8) *Matasse al preso.* Adde *dict. L. fin.*

(9) *Breuaje.* Adde *L. carceri, ff. eod.*

(10) *Al Juez.* Ut testationibus hoc probetur, & sic custodibus venia detur, ut in *dict. L. fin. ff. eod.*

LEX XIII.

Si capti deliberatè fugerunt, omnes aut major pars, custodibus ignorantibus, postea capti, ut convicti judicantur; præsumitur enim delicti reus qui prædicto modo fugerit: sed si aliqui eorum fugerint, postea capti, strictioribus vinculis astringantur, & aliqua pœna arbitraria eis infligatur. Hoc dicit.

(1) *Acordandose.* Ex isto verbo, & cum inferius dicit *quebrantar*, videtur quod sola conspiratio sine fractura carceris, seu vinculorum, vel sola fractura sine conspiratione non sufficeret, ut fugiens à carcere haberetur pro confesso in crimine, pro quo erat carceratus; & idem videtur probari in *L. in eos, ff. de custod. reor.* de qua ista sumpta est. *L. tamen milites agrum, §. ejus fugam, vers. eum tamen, ff. de re milit.* vult quod fractio tantum sufficiat, & idem vult Bald. 3. volum. consil. 32. incipit, *primus articulus in nova impressione*, ibi cum dicit, aut detinetur pro inquisitione specialis criminis, & tunc aut fugit cum fractione, vel conspiratione, & loquitur *L. in eos, &c.* & idem velle videtur Bartolus in *dict. L. in eos*, & Angelus Aret. in tract. *malefic. in parte fama publica, col. 17.* videtur dicendum, quod sola fractio sine conspiratione non sufficeret, per istam legem & dictam

aventura, el guardador matasse al preso (8) que tuuiesse en guarda, o le diesse a sabiendas breuaje (9), o otra cosa con que se matasse el mismo, el que esto fiziesse, deue morir porende. Mas si el preso se muriesse por ocasion, o por enfermedad, estonce los que lo guardan non deuen auer pena ninguna; pero ante que lo saquen de la carcel, deuenlo fazer saber al Rey, o al Juez (10) que lo fizo prender; porque non pueda y ser fecho engaño.

L E Y XIII.

Que pena deuen auer los presos, que quebrantan la carcel, o la prision en que estan.

Acordandose (1) todos los presos que yoguiessen en vna carcel, o en vna prision (2), de quebrantar aquel lugar do los guardassen, e se fuessen (3) todos, o la mayor parte (4) dellos, sin sabiduria de los guardadores (5); si despues desso fue-

L. in eos, & ad dictum §. ejus fugam, potest responderi, ut intelligatur quando præcesit conspiratio, vel si non præcesit, quod sit ille specialis casus in milite frangente carcerem, ut puniatur ut desertor militiæ; & adverte, quod sola conspiratione, etsi non sit perfectum flagitium fugæ, & fractionis carceris, sufficere videtur ad istam fictam confessionem, & ita voluit Alberic. & Angel. in *dict. L. in eos*, per illum textum. Ista tamen *L.* videtur velle contrarium, cum dicit: *e se fuessen, &c.* sed cum postea in ratione ibi, *ca semeja*, tantum se fundat ad inducendam istam fictam confessionem in conspiratione, potest etiam induci ad id, quod Albericus, & Angelus dicunt per dictam *L. in eos*: vel dic, quod, aut tractatur de imponenda pœna propter fractionem carceris, non habito respectu ad crimen, pro quo custodiuntur, & isto casu sufficit sola effractio, vel conspiratio, ut probatur in *L. i. ff. de affractor. ibi: Saturninus etiam probat, eos qui de carcere eruperunt, sive effractis foribus, sive conspiratione cum cæteris, qui in eadem custodia erunt, capite puniendos*, & quod ita intelligatur textus in *dict. L. milites agrum, vers. eum tamen*: si verò habeatur respectus ad fictam confessionem maleficii, propter fugam carceris, & quod tunc requiratur conspiratio, ut ruptis vinculis effracto carcere evadant, ut hic & in *dict. L. in eos. L. ergo Ordinamenti in lib. 8. tit. fin.* cum dicit: *todo ome que fuyesse de la cadena, vaya por fechor*, intelligi debet juxta istam *L.* quando fuga fit cum conspiratione.

(2) *En vna carcel, o en vna prision.* Velati si per cameras sunt distincti, & quælibet camera suam habeat custodiam, facit *L. qua de tota, ff. de rei vendicatione.*

(3) *Se fuessen.* Quid si non perfecerunt conspirationem, quia fortè detecta fuit, vel non potuerunt, vel noluerunt? Albericus dicit in *dict. L. in eos*, quod habentur pro confessis de criminibus super quibus erant capti, & ita intelligit illam legem; quod non videtur admittendum, cum lex ista, & aliæ *LL.* regni requirunt fugam à carcere; unde tunc arctius custodientur, & pœna arbitraria punientur, secundum alium intellectum dictæ legis, secundum Alber. ibidem.

(4) *O la mayor parte.* Hoc non habetur ita expressum in *dict. L. in eos*; unde tene menti istam legem hoc declarantem, & intellige de majori parte carceratorum illius loci, vel cameræ, ubi custodiebantur: & non exigo, quod sit major pars omnium incarcerationum totius carceris, quando in diversis cameris & locis custodiuntur.

(5) *Sin sabiduria de los guardadores.* Hoc dicit, quia

fueren todos presos, o alguno dellos, tambien deuen los Judgadores justiciar aquellos que despues desso prendieren, como si les fuesse prouado el yerro sobre que los tenian presos. Ca semeja que se dan por fechores (6) de los yerros de que eran acusados, porque ante que los judguen, se acuerdan assi en vno a fuyr. Mas si por auentura non fuyessen todos, mas algunos dellos (7), e despues fueren presos otra vez, deuenlos meter en mas fuertes prisiones; e aun demas desto, deueles el Judgador dar alguna pena poren- de, segund su aluedrio (8).

LEY XIV.

Que pena merescen aquellos que por fuerça sacan algund preso de la carcel, o de la prision.

A Treuimiento muy grande faze el que saca por fuerça algund preso de la carcel, o de la cadena que es fecha por mandado del Rey. E porende mandamos,

quia si cum scientia vel negligentia custodum hoc fieret, mitius punirentur, ut habetur in *L. 1. ff. de effractor.* ubi Angelus notat, quod poena frangentis carcerem, quæ capitalis est, non comprehendit negligentiam commentariensis malè custodientis carceres, violentia nulla commissa, quod dicit pluries vidisse de facto; unde tales fugientes mitius puniuntur, & videtur esse ratio, quia cum intervenit scientia vel culpa custodum, invitantur quodammodo ad fugiendum, ex quo mitius debent puniri; quando verò hoc cessat, & violentia illata conspirant ad fugiendum, videntur ex conscientia sceleris id facere; unde nil mirum si habeantur pro confessis.

(6) *Que se dan por fechores.* Debet tamen constare, quod illud crimen fuit commissum ab aliquo, *L. si is, ff. de confess.* *L. 1. §. item illud, ff. ad Sillaniam.* nam ex vera confessione alias non punirentur, *L. inde Nratius, §. fin. ff. ad leg. Aquil. L. confessionibus, ff. de interrogatoriis actionibus.* Limita etiam, nisi carcerati legitimam habeant causam fugiendi, ut si de facto fuissent indebitè torti per judicem, tradit ut Alexand. consil. 144. volum 2. incipit, *post reditum consilium.* Limita etiam nisi accusatio esset inepta, & malè formata, nam licet ineptitudo libelli non impediatur veram confessionem, tamen impedit fictam confessionem, & legalem dispositionem, secundum Bald. quem vide *L. admonendi, col. 6. ff. de jurejur.*

(7) *Algunos dellos.* Si intelligas quando sine conspiratione fugerunt, planè procedit; si verò referas ad supradicta, ut sic, & si facta conspiratione fugiant, est notabilis ista lex declarans dictam *L. in eos*, & quæ ibi habentur: ideo tene menti.

(8) *Segund su aluedrio.* Colligitur hic quod fractor carceris punitur poena arbitraria, non capitali; unde videtur corrigi *L. 1. ff. de effractor.* & *L. milites agrum, §. ejus qui jugam. vers. eum tamen, ff. de re militari:* vel dic, quod illæ LL. procedant, quando fuit illata violentia custodibus, ut probari videtur in *L. si quis aliquid, §. miles, ff. de penis*, ibi: *dato gladio erupit*, & ita intelligit Oldral. in dict. *L. 1.* & refert Alber. in dict. *L. in eos.* Et adverte, quod si carcer esset injuriosus, veluti si quis captus esset à prædonibus vel infidelibus, & sic notum sit contra justitiam detineri, licitum est ei necdum rumpere & frangere carcerem, verumetiam detentores occidere, si non potest aliter evadere. Vide per Lucam de Penna in *C. prohibitum*, vers. *sed pone, C. de jure fisc. lib. 10.* & quod notat Gloss. in *Clement. pastoralis, de re judic. super verbo per violentiam*: & quid si detineatur a malis judicibus, vide per Lucam. ubi supra.

que si alguno fuere osado de sacar preso de la carcel del Rey, o de algund Adelantado, o del Comun de algund Concejo, o de otra prision qualquier, en que fuese metido por mandado del Rey, o de alguno de los otros que han poder de judgar por el; que deue recibir tal pena, qual deuia recibir (1) aquel que fue ende sacado por fuerça. Otrosi mandamos, e defendemos, que los Carceleros non sean osados de demandar, nin tomar carcelaje (2) a los que fueren presos, non auiendo fecho por que; mas luego que los Judgadores los mandaren sacar, los dexten yr en paz, e non les demanden por esta razon ninguna cosa; mas deuenlo pechar aquellos que los acusan, e los mesturaron, por que ouieron de ser presos.

LEY

LEX XIV.

Si quis per violentiam auferat captum à carcere seu à vinculis, in quibus detinebatur, ea poena, qua ipse captus puniendus erat, affigetur. Item custodes non petant, neque aliquo modo audeant exigere jus carcerarii ab eo qui reperitur inculpabilis; sed ab accusantibus vel denuntiantibus injustè, id petere justè possunt. Hoc dicitur.

(1) *Deuia recibir.* Concordat cum *L. 1. C. de his qui latron occulti.* quam ad hoc allegat Bart. in *L. 1. §. 1. ff. ne quis eum qui in jus vocat. est vi exim.* & hæc est regularis poena eximentis criminosum à carceribus: aliquando major est, ut si eximat à carceribus confessum, vel condemnatum de crimine, ubi est poena legis Julæ majestatis *L. cujusque*, & ibi Bart. *ff. ad leg. Jul. majest.* quod limitat Joan. Fab. in *§. penales, col. fin. Institut. de action.* quando erat captus de mandato Imperatoris, seu ab ipso Imperatore, quod Jaso ibi, *col. 13.* refert nota aurea dignum; dubitat tamen de eo propter generalitatem dictæ *L. cujusque.* Vide tamen ibi Gloss. quæ in una expositione voluit, ut procederet in capto ex crimine læsæ majestatis; & ista approbatur ex lege Partitarum supra *ead Partit. tit. 2. L. 1. vers. la onzena.* Item si eximat reum maleficæ artis à carceribus, est poena ultimi supplicii, *L. fin. C. de malefic. & mathem.* Item si quis eximat violentum raptorem, punitur poena decem librarum auri, ut in *authent. ut omnes obed. judic. provinc. §. arripiant*, & *§. fin.* Si verò quis non reum criminis eximat à carceribus, sed eum qui erat carceratus pro debito publico vel privato, tunc eximens tenetur solvere de proprio, ac si fidejussor esset exempti, *L. quotiens, C. de exactor. tribut lib. 10.* & procedit etiam si talis exemptus denuo incarcerationetur, Gloss. in dict. *L. quotiens*, & Salicet. in *L. in bonæ fidei, col. 6. C. de rebus credit.* & in *L. admonendi, ff. de jurejur.* si verò eximatur à carceribus, qui neque sit reus criminis, neque debitor, seu pro debito carceratus, tunc mulctatur à judice pecunialiter: hæc tradit Jaso in dict. *L. 1. §. 1. ff. ne quis eum qui in jus vocat. est vi exim. col. fin.* & tene menti, quia Bartolus diversi- modè loquitur in hoc, & Angelus Aret. in *tract. malefic. in parte fama publica, col. 9. & 10* & Lucas de Penna in dict. *L. quotiens.*

(2) *Carcelaje.* Tene menti istam legem & adde *L. 12. tit. 13. lib. 4. For. LL. & L. tit. 14. lib. 2. Ordinam. Regal.* ubi quid in curia Regis: & vide in volum. *Pragmaticar. in aranzello jurium algazelli, cap. 1.*

LEY XV.

*Que pena deuen auer aquellos que fazen
carcel de nueuo sin mandado del Rey.*

LL. del
tit. 20.
lib. 8.
Recop.

ATrenidos son a las vegadas omes y ha, a fazer sin mandado del Rey carceles en sus casas, o en sus Lugares, para tener los omes presos en ellas; e esto tenemos por muy gran atreuencia, e muy gran osadia, e que van contra nuestro Señorío los que desto se trabajan. E porende mandamos, e defendemos, que de aqui adelante ninguno non sea osado de fazer carcel (1) nueuamente, nin de vsar della, maguer la tenga fecha. Ca

LEX XV.

Qui audet facere privatum carcerem, jus domini regii usurpat, quia nulli licet facere novum carcerem, nisi de mandato Regis, ut Officiali, Civitari, aut Iudici loci, qui habent potestatem ab eo capiendi & puniendi: & si aliquis contrarium faciat, & aliquem capiat, & ponat in eo, capite punitur: & Iudices hoc corripere negligentes, aut Regem non certificantes, eadem poena affliguntur; sed ad tenendum proprios servos ne fugiant, licet domino cypum in domo tenere. Hoc dicit.

(1) *Fazer carcel.* Habere carcerem est publici juris, & meri imperii, & non convenit privatis, neque est concessibile, L. 2. ff. de orig. jur. Bald. in authent. sed omnino, col. 2. C. ne uxor pro marit. Bald. in L. imperium, col. 4. ff. de jurisd. om. judic. adde L. 1. C. de curios. & station. & L. 1. ibi Joan. de Plat. C. de cohartal. lib. 12.

(2) *E mettiesse omes en prision en ella.* Ex istis verbis videtur approbari hic opinio Jacobi Butri. de qua per Bald. in L. 1. C. de privat. carcer. inhib. de qua ista sumpta est, quod lex illa & ista procedant in eo, qui habet locum carceris deputatum ad tenendum ibi quoscunque homines; cum enim hic usurpet merum imperium, dicitur reus læsæ majestatis: & non intelligit solum in eo, qui casu hominem solum unum aliquantulum tenet carceratum. Et hujus sententiæ videtur etiam esse Lucas de Penna in dict. L. 1. C. de cohartal. col. 2. in fine, ubi dicit, quod si quis includit aut capit alium quasi habens publicam potestatem, vel ut ipsam usurpet, ut plurimi Comites, & Barones fecerunt hactenus, & calcata justitia indefessè peragunt, & isto casu dicit teneri crimine læsæ majestatis, & loqui dictam L. 1. C. de privat. carcer. cum dicit, *privati carceris exercere custodiam.* Alii verò secundum Bald. ubi supra, intelligunt dictam L. indistinctè, dummodo aliquis detineat captum ultra viginthi horas, quando habuit causam capiendi; vel etiam minus viginthi horis, si causam non habuit, ut in L. capite quinto, ff. de adulter. ubi Bart. dicit, quod habentes jus capiendi, & non detinendi, committunt carcerem privatum, si ultra viginthi horas detineant, per textum ibi; & idem tenet Ang. Aretin. in tract. malefic. in parte fama publica, column. 12. quod limita, ut in casu L. 17. tit. 26. 2. Partit. Subdit etiam Bartolus, quod si non habentes jus capiendi, neque detinendi, capiant & vulnerent, vel occidant incontinenti, inspicitur tantum illud delictum propter quod capiebant, L. illud, ff. ad leg. Aquil. si ex intervallo occidant, tunc de utroque tenentur de privato, scilicet carcere, & occiso, L. nunquam, ff. de privat. delict. hujus etiam sententiæ videntur Angelus & Salicetus. in dict. L. 1. C. de privat. carcer. Tene ergo menti istam legem Partitarum, quæ sequi videtur opinionem Jacob. Butri. & certè L. capite quinto, per quam moventur Bart. & alii, non benè probat, quod dicunt, quia ut dicit Bald. post Ray. ubi supra, L. capite quinto, non loquitur de ista materia, quia ibi fiebat detentio ad probandum; L. 1. C. de privat. carcer. loquitur, quando capiebat ad carcerem exercendum. Adverte tamen, quia L. 5. tit.

non pertenece a otro ome ninguno, nin ha poder de mandar fazer carcel, nin meter omes a prision en ella, si non tan solamente el Rey, o aquellos a quien el otorga que lo puedan fazer; assi como sus Oficiales, a quien otorga, e da su poder, de prender los omes malfechores, e de los justiciar; e a los Juezes de las Cibdades, o de las Villas, e a los omes poderosos, e honrrados, que son Señores de algunas tierras, a quien lo otorgasse el Rey que lo pudiesen fazer. E si otro de aqui adelante fiziere carcel por su autoridad, o cepo, o cadena, sin mandado del Rey, e metiesse omes en prision en ella (2), mandamos que muera por ello: e los nuestros

14. lib. 3. *Ordinam. Regal.* videtur sentire, quod etiam committatur crimen privati carceris, quando aliquis capitur à privato, etiam non animo exercendi, vel acquirendi jurisdictionem, sed quia sibi aliquid debetur: lex tamen illa refert se ad alias LL. regni, unde si de hoc non reperitur lex, non videtur de novo decidere aliquid illa lex: videtur tamen dicendum, quod si habens jus capiendi, & non detinendi, detineat captum, quod non exhibeat eum judici intra viginthi horas, quod licet non teneatur ex ista lege Partitarum, tenebitur tamen capitali poena, si ultra detineat, per dict. L. 1. C. de cohartal. secundum Lucam de Penna ibi, & quia tunc videtur quodammodo facere carcerem in domo sua, quod est etiam prohibitum L. regni, 17. tit. 14. lib. 2. *Ordinam. Regal.* & hoc ideo secundum eum, quia concessa sibi abutitur potestate, & ideo graviter puniendus, vide ibi iatius per eum. Si verò sit consuetus capere, & includere, tunc dicit Lucas de Penna quod talis secundum aliquos committit crimen plagii; quod ipse improbat, cum tunc non includat ut vendat, vel servitio captorum utatur, quod requiritur ad crimen plagii; unde dicit ipse, quod tenebitur, si fecerit cum armis, poena legis Julii de vi pub. vel si sine armis, de vi privat. non tamen se benè declarat, qua poena teneretur, quando hoc deduceret in consuetudinem: unde isto casu videtur hunc teneri poena hujus legis, quando esset consuetus ad hoc, seu pluries hoc exerceret, per textum in dict. L. 1. & per istam L. quando verò semel tantum fecisset, tunc benè procederet dictum Lucæ de Penn. saltem quando captus per vim non esset inclusus, neque tanto tempore detineretur, quod dici posset privatus propria libertate; nam si includeretur, tunc, jam videtur facere de novo carcerem, & includere, & sufficit, ut hic habetur cum superius dicit: *carcel nueuamente:* similiter quando tanto tempore detinetur, quod privatur libertate, jam videtur inclusus, & ita videtur de mente Angeli in dict. L. 1. C. de privat. carcer. & quia si hoc conceditur in capiente justè, quando magis in capiente & in includente injustè, ut poena capitali teneatur; probatur enim privata carceratio eo ipso, quod probatur inclusio, Gloss. & Bald. in L. si confidit, C. ad leg. Jul. de vi publica. Sed an officialis carcerans alibi, quam in loco publico, teneatur crimine privati carceris? Joan. de Plat. in L. nemo carcerem, col. 5. post Baldum, dicit quod non, quia officium velat maleficium, L. tres tutores, ff. de administ. tutor. allegat cap. si clericus, de sententia excomm. lib. 6. Et quid si carceratus multum de facili poterat rumpere carcerem, & evadere? Angelus in L. si quis moriens, §. subvenitur, ff. ad Sillan. dicit per illam legem, quod cum non dicatur vinculus, qui de facili potest liberari, non committeretur crimen privati carceris. Sed quid si creditor auctoritate judicis caperat debitorem, & eum ducebat ad carcerem, debitor rogavit eum, quod custodiret illum in domo sua, donec sibi solveret, quod si duceret eum ad carcerem, habebat alios multos creditores, qui sibi eum interdicerent; unde creditor tenuit, & custodivit eum in domo propria, an hoc sit carcer privatus? Albericus movet istam questionem, & dicit fuisse de facto, in dict. L. 1. C. de privat. carcer. & dicit obtentum fuisse, quod

tros Oficiales, do fiziessen tal atreuimien-
to como este, si lo supieren, e lo non
escarmentaren, o lo non vedaren (3), o
lo non fizieren saber al Rey, manda-
mos otrosi, que ayan aquella mesma pe-
na. Pero si algunos quisieren fazer cepos
en sus casas para guardar sus Moros (4)
catiuos, bien lo pueden fazer sin man-
dado del Rey, e non caen porende en
pena; pues que lo fazen para guardar sus
catiuos en que han señorío, e lo fazen
porque non se fuyan a tierra de Moros.

TITULO XXX.

De los Tormentos.

Cometen los omes a fazer grandes yer-
ros, e malos, encubiertamente, de
manera que non pueden ser sabidos, nin
prouados. E porende touieron por bien
los Sabios antiguos, que fiziessen tormen-
tar a los omes, porque pudiessen saber
la verdad ende dellos. Onde, pues que
en el titulo ante deste fablamos de los
presos, queremos aqui dezir, de como
deuen ser tormentados: e demostraremos,
que quiere dezir Tormento, e a que tiene
pro, e quantas maneras son del; e quien
lo puede fazer, e en que tiempo, e qua-
les; e en que manera, e por quales sos-

pechas, e señales, se deue dar, e ante
quien; e que preguntas les deuen fazer,
mientra que los tormentan. Otrosi, des-
pues que los ouieren tormentado, quales
conoscencias deuen valer, de las que son
fechas por razon de los tormentos, e qua-
les non.

LEY I.

*Que quiere dezir Tormento, e a que tiene pro,
e quantas maneras son dellos.*

TOrmento es vna manera de prueua (1)
que fallaron los que fueron amado-
res de la justicia, para escodriñar, e sa-
ber la verdad por el, de los malos fechos
que se fazen encubiertamente, e non pue-
den ser sabidos, nin prouados por otra
manera. E tiene muy gran pro para com-
plir la justicia. Ca por los tormentos los
Judgadores saben muchas vezes la verdad
de los malos fechos encubiertos, que non
se podrian saber de otra guisa. E como
quier que las maneras dellos son mu-
chas (2), pero las principales son dos. La
vna, se faze con ferida de açotes. La otra
es (3) colgando al ome, que quieren tor-
mentar, de los braços, e cargandole las
espaldas e las piernas de lorigas, o de
otra cosa pesada.

LEY

quòd non; allegat L. 3. §. si quis volentem, ff. de
liber. hom. exhib. & Gloss. in L. interdum, §. qui
furem, qui incipit, sed non videtur, ff. de furtis.

(3) Non vedaren. concordat cum dict. L. 1. C. de
privat. carcer.

(4) Guardar sus Moros. Sequitur Glossam dictæ
L. 1. ubi Cynus addit de patre quoad filium, cum sit
ad correctionem morum, L. 1. C. de emendat. servor.
& L. 1. C. de emendat. propinquor. & nota quòd
carcer domesticus non permittitur, nisi in casibus ex-
pressis in jure, L. Divus, ff. de offic. præsid. Bald.
in L. imperium, prima lectura, col. 4. ff. de juris.
omnium judic.

TITULUS XXX.

De questionibus.

LEX I.

Tortura est quidam modus probationis ad eru-
endum veritatem de maleficiis, quæ probari nequeunt,
inventus: & est duplex modus, unus cum flagellis, &
alius per brachiorum suspensionem, & pedum pondere
aggravationem. Hoc dicit.

(1) De prueua. Vide Azon. C. eod. in summa,
quem sequitur ista lex; dicit enim quòd quæstio est
inquisitio veritatis per tormenta, & vide Glossam etiam
in L. nullam, C. ex quibus caus. infam. irrog. vel
ut dicit Salicetus, C. eod. in rubr. inquisitio est, quæ
fit ad veritatem per tormenta eruendam: potest etiam
dici quòd tortura est poena, & dicit textus in authent.
ut nulli judicium, §. fin. collat. 9. quòd est gravior
poena, quam utriusque manus abscisio: non tamen
proprie dicitur poena, ut tradit Hippol. à Marsiliis in
L. Divus, ff. de quæstion. facit L. 1. §. quæstio-
nem, ff. ad Sillan.

(2) Son muchas. Varia genera tormentorum ponit
Hippol. in L. 1. ff. eod. num. 27. post Fran. Bru. in
Tom. III.

suo tract. de indic. & tort. ubi ponit illud de exci-
tando reo, ita quòd non sinatur dormire; & solent ju-
dices maleficiorum, quando crimen est gravissimum, no-
va tormentorum genera inferre, quando staret in chor-
da reus induratus, & eam parum æstimat, & indicia
sunt urgentia, ut tradit Paris de Puteo in suo tract.
syndicatus, fol. 113. col. 3. ubi dicit, se vidisse ex-
periri de quodam ribaldo, qui pro quinque carlines per-
mitebat sibi dari unum tractum chordæ: & ibi ponit
de abrasione pilorum totius corporis, & quòd iterata &
repetita tortura, postquam tortus quievit per aliquos
dies, magis timetur, & graviolem dolorem causat, prop-
ter carnem enim contusam & deinde solidatam, & re-
petita tortura causatur dolor intolerabilis; caveant tamen
judices à crudelitatibus & novis inventionibus tormento-
rum, ut dicit Joan. de Plat. in L. nemo capcerem, C.
de exactor. tribut. lib. 10. & ibi etiam optimus textus
contra judices sævos & perversos, inveniuntur novas &
inusitatas species tormentorum: ista, id est, exquisita tor-
menta non sunt danda nisi committentibus crimen læsæ
majestatis, homicidis, latronibus, stratarumque disroba-
toribus & parricidis, in quibus debet acerrimè fieri in-
dagatio, L. 3. C. de Episc. audient. L. 2. C. quo-
rum appellat. non recipit. secundum Paridem de Puteo
in suo tract. syndicatus, fol. 114. col. 3.

(3) La otra es. De istis duabus speciebus tormen-
torum, tangit Joan. de Plat. in L. quilibet, C. de De-
curion. lib. 10. & inferenda sunt tormenta in magnis
sceleribus, non extento eculeo, non sulcantibus ungulis,
non utentibus flammis, sed verberibus, 23. quæst. 5.
cap. circumcelliones: dicit tamen Lucas de Pen. in L.
1. C. de numerar. quòd hæc olim secundum canones,
nam hodie vix possunt adinveniri tormenta quæ suffi-
ciant ad scelestorum nequitiam deprimendam: & ponere
grave pondus super collum torti, genus tormenti est
reprobatum, L. lege Julia, & ibi Ang. ff. ad leg.
Jul. de vi public.

LEY II.

Quien puede mandar atormentar, e en que tiempo, e quales.

Ley 4.
tit. 2.
lib. 6.
Recop.

Tormentar los presos non deve ninguno sin mandamiento de los Judgadores ordinarios (1) que han poder de

LEX II.

Nullus sine iudicis mandato torqueri potest, neque iudicis mandato sine presumptionibus, aut suspicionibus certis delicti, minor tamen quatuordecim annis, aut miles, vel legum aut alterius scientiæ magister, seu consiliarius Regis, Civitatis, aut Villæ, non possunt torqueri, nisi in casu quando prius fuit notarius, & de falsitate ante consilium perpetrata sit delatus. Item nec prædictorum filii, si sint bonæ famæ: nec mulier dum est prægnans. Hoc dicit.

(1) *Ordinarios.* Nota bene, quod potestas torquendi est in iudicibus ordinariis, est enim hoc meriti impetiti, & non delegatur, ut in *authent. de testibus*, cap. 1. §. si verò ignoti, collat. 7. Bald. in *L. imperium*, in repetit. col. 4. ff. de juris. omn. iudic.

(2) *Presunciones, o sospechas.* Non debet quis torqueri, nisi præcedentibus indiciis, ut hic, & in *L. 1. ff. eod. & C. eod. L. 1. & L. milites*, & procedit etiam in crimine læsæ majestatis, Bald. post Gloss. in *L. si quis alicui*, C. ad leg. Jul. majestatis. Angelus Aretin. in tract. malefic. in parte che ay tradito la patria: & adverte, cum hic dicit, *sospechas ciertas*, quia debet dari de indiciis copia parti, & disputari super indiciis, & defendi reus, antequam perveniatur ad torturam; *L. unius*, §. cogniturum, ff. de quæstionib. Bartol. in *L. custodias*, ff. de public. iudic. & in *L. fin. col. 3. ff. de quæstionib.* Bald. in dict. *L. milites*, ad fin. Bart. in *L. unius* §. reus, ff. eod. Angelus Aret. in tract. malefic. in parte fama publica, col. 3. & 5. unde si aliàs timet torqueri, consilium est, quod appellet, ut tradit idem Ang. Aret. in dict. parte, col. 19. & adde Alexandrum notabiliter consil. 65. vol. 1. per totum, & consil. 180. col. 2. vol. 2. ubi quod testes debent recipi parte citata, & sic in iudicio plenario; quod & vult Bart. in dict. §. reus: & dicit Paris de Puteo in suo tractat. de syndicato, charta III. col. 1. quod iudices non torqueant ex processu informativo, aliàs tenebuntur in syndicato. Item si aliàs confessio extorqueatur per torturam, non valet, etsi reus multoties se ratificet, textus cum glossa & ibi Bart. in *L. penult. ff. de quæstionib.* ubi idem tenet Hippolytus plura adducens Alexand. dict. consil. 180. col. fin. idem Alexand. in consil. 5. vol. 1. in princip. ubi dicit, quod debent esse indicia sufficientia: & istud est tenendum, quicquid in contrarium dixerit Baldus in *L. unic. col. 5. C. de confes.* & Paris de Puteo in suo tractat. syndicatus, fol. 111. col. 3. ubi latè in hoc loquitur, qui in hoc fuit sibi contrarius, ut patet in eod. tract. fol. 116. col. 3. Item iudex debet pronuntiare super tortura inferenda, secundum Bart. in consilio suo incipit, punctus quæstionis, sequitur Franc. Bru. in suo tractat. de indic. & tortur. chart. 59. col. 4. Hippolyt. à Marsiliis in *L. 1. in princip. col. 3. ff. de quæstionib.* & potest à tali sententia appellari, cum contineat gravamen irreparabile, ut ibi per eos. Adverte etiam, quod licet quis non possit interrogari à iudice, nisi præcedant indicia, ante quam per juramentum recipiat ejus confessionem, ut dixi suprà tit. 1. *L. 4.* tamen si reus sponte nullis etiam indiciis præcedentibus confiteatur, tunc tenet confessio, & poterit condemnari, ut probatur in cap. 1. de accusat. lib. 6. & tradit Angelus Aret. ubi allegat Petr. de Anch. in suo tractat. malefic. in parte fama publica, col. 5. Limita tamen hoc singulariter, nisi ille, qui contra se confessus est nullis præcedentibus indiciis, asserat se confessum fuisse per torturam; nam quamvis non appareat aliquid de tortura, tamen appareat confessum fuisse detentum; talis confessio non erit efficax ad condemnandum, quasi non sit verisimilis, ita tenet Petrus de Anchar. per plura media, consil. 24. incipit. visa inquisitione, refert & sequitur Alexand. consil. 52. incipit viso themate, volum. 3. col. 2. ad fin. allegans ad hoc *L.*

fazer justicia. E aun los Judgadores non los deuen tormentar luego que sean acusados, a menos de saber ante presunciones, o sospechas (2) ciertas, de los yerros sobre que fueron presos. Otrosi dezimos, que non deuen meter a tormento, a ninguno que sea menor de catorze años (3), nin a Cauallero (4), nin a Maestro de las

Ley 7.
tit. 21.
lib. 8.
Recop.

de chivaleros, nin a maestro de las

1. §. Divus, ff. eod. & *L. qui sententiam*, C. de penis, & quod notatur in *L. 2. ff. de custod. reor.* & *L. sciant*, C. de probationibus, & quod notat Jacob. But. in *L. 2. C. quod metus causa*. Nota etiam, quod indicia supervenientia non confirmant torturam præcedentem sine indiciis, secundum Bart. in *L. maritus*, col. 1. ff. eod. Ang. Aretin. in suo tract. malefic. in parte fama publica, col. 20. vers. 5. quæro: quæ autem dicantur indicia sufficientia ad torturam, relinquitur arbitrio iudicis, secundum Bart. in *L. fin.* vers. sed quæro utrum, ff. eod. ubi vide de istis indiciis per eum, & Alexand. in addition. Gandin. etiam sub rubr. de quæstion. & torment. col. 2. vers. sed quæro, per quem etiam poteris videre de indiciis, quæ dicuntur dubitata; & de his, quæ dicuntur indubitata, sub rubr. & c. de presumpt. & indiciis, fol. 10. & 11. & per Paridem de Puteo in tractat. syndicatus, fol. 109. & 110. per Hippolyt. in practica, §. quoniam.

(3) *Menor de catorze años.* Minor neque ut principalis reus torquetur, ut hic vides, & tradit Angelus Aretin. in tractat. malefic. in parte fama publica, col. 20. vers. 6. quæro, talis debet terri leviter, vel ferula cædi, secundum Bartol. in *L. de minore*, in princip. ff. de quæstion. *L. 1. §. impubes*, & *L. excipiuntur*, ff. ad Sillan. Joan. de Anan. in cap. 1. penult. col. de delict. pueror. & per Hippolytum à Marsiliis in dict. *L. de minore*, in princip. col. 2. & in senibus decrepitis, vide *L. 3. §. ignoscitur*, ff. ad Sillan.

(4) *Cauallero.* Adde *L. milites*, C. eod. & *L. 24. tit. 21. Partit. 2.* & milites nostri temporis, cum non sint proprii milites, torquentur. Cynus in *L. 3. C. ad leg. Jul. majestatis*, & in *L. milites*. Angelus Aret. in dict. parte fama publica, col. 20. vers. 6. quæro. Alberic. in *L. militem*, C. de procurat. Vide tamen quæ dixi in *L. 49. tit. 5. Partit. 5.* in regno nobiles genere non torquentur, ut habetur in *L. 4. tit. 2. lib. 4. Ordinam. Regal.* In crimine tamen læsæ majestatis nobilis torqueri potest, ut in *L. nullus*, C. ad leg. Jul. majestat. ubi Glossa dicit, idem in crimine simoniæ; & Baldus ibi notat, quod licet illa *L. nullus*, ponat dictionem taxativam, non tamen casus similes excludit, sed dissimiles, sic & maleficus torquetur, etsi sit nobilis, vel in dignitate constitutus, *L. & si excepta*, C. de malefic. & mathem. Item torqueretur etiam nobilis in crimine sodomie ex pragmatica disponenti eundem processum etiam quad torturam servari in crimine isto, sicut in crimine hæresis, seu læsæ majestatis; ex quibus posset inferri, quod si nobilis accusaretur de crimine, in quo intervenit alevosia, quod possit torqueri, & ita audivi fecisse aliquos iudices maleficiorum; pro quo bene facit, quia in crimine ruptæ fidei magis punitur nobilis quam ignobilis, cap. cum quidam, de jurejur. ubi Bald. notat, quod nobiles, si delinquant in crimine proditoris, altioribus fureis debent suspendi, licet aliàs talis poena furcarum sit plebejorum, non verò nobilium, *L. 3. §. panæ*, ubi, Gloss. & Bart. ff. de re milit. & generosus proditori occidens generosum rumpit illam fidem inter generosos olim præstitam, de quo in *L. 1. tit. 21. lib. 4. For. LL.* Pro hoc etiam facit, quia ex indiciis provocabat generosus generosum ad duelum, ut tradit Bald. in princip. de pace tenend. col. 4. vers. sed nunquid; & pugna æquiparatur torturæ, ut ibi per eum, & dixi in *L. 4. tit. 3. suprà ead. Partit.* sed quia hoc nulla lege cavetur, non firmo istam extensionem, neque approbo talem practicam, nisi ubi tot & tanta indicia concurrerent, quod vix negari possit tunc de Principis conscientia, juxta dictam *L. nullus*, fortè hoc rectè procederet. De clerico dic, quod non torquetur, si sit in sacris constitutus, nisi sit infamatus, ut per Doctores in cap. 1. de deposito, ubi Abbas moderatus voluit hoc non requiri, imò sufficere contra cle-

Leyes (5), o de otro saber, nin a ome que fuesse Consejero (6) señaladamente del Rey, o del Comun de alguna Ciudad, o Villa del Rey, nin a los fijos (7) destos sobredichos, seyendo los fijos de buena fama, nin a muger que fuesse preñada (8), fasta que para; maguer que fallen señaladas sospechas contra ellos. Esto es, por la honrra de la sciencia, e por la nobleza que ha en si; e a la muger, por razon de la criatura que tiene en el vientre, que non merece mal. Pero dezimos, que si alguno de los Consejeros sobredichos ouiesse seydo Escriuano del Rey, o de algun Concejo, e le acusassen despues de alguna carta falsa (9), que ouiesse fecha ante que llegasse a la honrra (10) de ser

Consejero, que bien lo pueden poner a tormento para saber verdad, si es assi aquello de que le acusan, o non; si fuere fallada sospecha contra el.

LEY III.

En que manera, e por quales sospechas, deuen ser tormentados los presos, e ante quien, e que preguntas les deuen fazer mientras los tormentaren.

Fama (1) seyendo comunalmente entre los omes (2), que aquel que esta preso fizo el yerro por que lo prendieron, o seyendole prouado por vn testigo (3) que sea de creer, (si non fuere de aquellos que diximos en la ley ante desta,

clericum, quæ contra laicum, cujus opinionem sequitur Felinus in cap. olim, col. 3. vers. tertius casus, de rescrip. sed idem Felinus tenuit opinionem primam in cap. veniens, col. 2. de testibus, & in cap. universitatis, de sentent. excomm. & in cap. de hoc, de simon. & istam partem tenent alii relati per Hippolytum singul. 55. adde Joan. de Imol. in dict. cap. 1. col. 2. ubi dicit communiter approbari per Doctores, quod requiratur, quod clericus sit diffamatus; & qui istam partem tenent moventur ex illo textu. De advocato, quod de juris subtilitate regulariter non torqueatur, vide per Gandin. sub rubr. de question. & tormentis, col. 8.

(5) *Maestro de las Leyes, o de otro saber.* Nota bene, quod Doctores non debent torqueri, & de jure communi non reperies legem ita clarè hoc exprimentem; Doctores tamen ita dicebant, ut Cynus, & alii in L. milites, C. eod. Joan. de Plat. in L. 1. C. de professor. qui in urb. Constantinop. lib. 12. Joan. And. in cap. cum in contemplatione, de regul. juris.

(6) *Consejero.* Adde L. Divo Marco, & L. decuriones, C. de question. & L. omnes, C. de Decurionib. lib. 10. potest tamen fortis comminatio istis in dignitate positus fieri, & etiam usque ad tormenta duci, argumento L. nec quicquam, §. de plano, de offic. Proconsul. & L. 1. Præfetti vigil. secundum Joan. de Plat. in L. severam, C. de dignit. lib. 12. de quo fortè est dubitandum, & fortè in practica non servaretur, ex his quæ Bartolus notat in L. 1. §. Divo Serverus, ff. eod. & Angelus Aret. in tract. malefic. in parte fama publica, col. pen. & Bald. in L. unic. col. 6. & vers. 6. sequitur tertium membrum, C. de confess. Dicit etiam Joan. de Plat. ibidem, quod etiam si clarissimus questionatus perseveret in sua confessione, non debet condemnari, quia tortura præcedens fuit injusta, & per consequens omnia inde secuta, L. non dubium, C. de legib.

(7) *Nin a los fijos.* Usque ad pronepotes, ut habetur in dict. L. Divo Marco.

(8) *Preñada.* Adde L. prægnantis, ff. de penis, & L. Imperator, la 2. ff. de statu homin. Angelus Aret. in dict. vers. 6. quæro. Item neque torquetur intra quadraginta dies post partum, quia tunc est debilis, Bart. in dict. L. prægnantis, Bald. in dict. L. Imperator. Idem si non reperitur nutrix puero, differtur illatio torture, quando ex ipsa mulier redderetur inhabilis ad nutriendum puerum, Bald. in dict. L. Imperator.

(9) *Alguna carta falsa.* Adde L. si quis Decurio, C. de falsis. Item linita in crimine læsæ majestatis divinx, vel humanæ, L. 3. & L. nullus, C. ad leg. Jul. majestatis. & Angelus Aret. in tractat. malefic. in parte che ay tradito la patria, L. penult. tit. 22. Partit. 2. Vide etiam Glossam in constitutione prosequentes, regni Neapolitani, quæ ponit casus in quibus positi in dignitate possunt torqueri.

(10) *Llegasse a la honrra.* Sed an deposito officio torqueatur, qui fuit in dignitate? Bartolus vult, quod non, in L. milites, C. de question. loquitur tamen Bartolus in syndicato potestatis, ubi durant reliquæ præcedentis dignitatis: idem tamen Bart. in L. 1. C. de advoc. di-

vers. judic. dicit, quod advocatus, qui deposuit advocacy officium, adhuc est in dignitate, & non est torquendus: & id per hoc dictum Bartoli & alia tenet hoc Hippolytus à Marsiliis in L. edictum, ad fin. ff. de question.

LEX III.

Præcedente fama delicti communi inter homines contra reum, aut uno teste fidedigno contra eum deponente, probato delicto; si est homo malæ famæ, debet judex in loco secreto, nullo præsentem nisi se, & Notario ad torturam deputato, ministrisque torquentibus, torqueri facere captum, & judex interroget reum per se; nec dicat designativè interrogando, commisisti tu vel talis, sed generaliter quærat, quid scis de tali maleficio, ne occasionem aliàs mentiendi præstet: & idem debet judex servare in interrogatione delicti cujusvis à carceratis, qui deberent torqueri. Hoc dicit.

(1) *Fama.* Vides hic, quod fama sola de per se sufficit ad torturam; & nil mirum, quia facit semiplenam probationem, ut dixit Gloss. in L. 3. §. ejusdem, ff. de testibus, Gloss. in cap. 1. de appellation. debemus tamen considerare illa indicia, & illas præsumptiones, ex quibus fama traxit originem, qualiter urgeant, & secundum qualitatem earum fama sufficiet, vel non, ut magistraliter notat Bartolus in L. de minore, §. plurimum, pen. col. ff. de questionib. idem dicit Baldus §. part. consilior. suorum, consil. 302. incipit, quaritur an per solam diffamationem, ubi dicit, quod tunc ad tormenta venit per publicam famam, quando publica fama orta ex probabilibus causis, ex quibus surgunt indicia ad torturam; & dicitur origo ex probabilibus causis, quæ inducunt populum ad sic credendum, vel dicendum, aliàs non esset fama, sed magis vana vox populi, quæ non debet exaudiri, L. Decurionem, C. de penis, & ideo dicit ipse, sit judex cautus, nam non credo sufficere probare famam simpliciter, sed cum aliquo indicio legitimo, allegat Bart. ubi supra, & idem tenet Angel. in L. fin. C. de questionibus, & Gandin. sub rubr. de question. & torment. col. 8. vers. sed de uno.

(2) *Entre los omes.* Quæ sit fama, & quæ requirantur ad probationem famæ, & in quo loco debet esse, latè habes per Bart. in L. de minore, §. plurimum, ff. eod.

(3) *O seyendole prouado por vn testigo.* Sequitur dictum Glossæ in L. 3. C. ad leg. Jul. majest. & quæ notat Bartolus in L. fin. ff. de question. & intellige quando testis deponit de visu, nam aliàs indicium debet probari per duos testes, Gloss. in L. fin. C. familia erisc. Quid tamen si unus testis deponit de uno indicio, aliud de alio, & aliud de alio, an sufficiet ad torturam? Vide per Alexandrum consil. 62. ad fin. vol. 3. & intellige istam legem, quando esset iste integer testis; nam aliàs etiam in crimine læsæ majestatis unus testis non sufficeret ad torturam, ut in specie in crimine læsæ majestatis dicit Alexand. consil. 11. vol. 1. incipit, circa primum, & adde Angel. in L. fin. C. de question. & in L. si quis alicui, C. ad leg. Jul. majest.

que non sean metidos a tormento) e fuere ome de mala fama, o vil (4), puedelo mandar atormentar el Judgador. Pero deue el estar delante (5) quando lo atormentaren, otrosi el que ha de cumplir la justicia por su mandado, e el Escriuano que ha de escreuir los dichos de los que han a atormentar, e non otro (6). E deuele dar el tormento en lugar apartado, en su poridad, preguntando el Juez por si mismo en esta manera (7), al que metieren en tormento: Tu, fulano, sabes alguna cosa de la muerte de fulano? Agora di lo que sabes, e non temas, que non te faran ninguna cosa, si non derecho. E non deue preguntar, si lo mato el, nin señalar a otro ninguno (8) por su nome, por quien preguntasse; ca tal pregunta como esta non seria buena, porque podria acaescer, que le daria carrera para decir mentira. En esta manera misma deuen preguntar a los presos sobre todos los otros yerros, sobre que los ouiesen a atormentar.

(4) *O vil.* Vilis dicetur respectu hujus materie omnis ille, qui à jure non est privilegiatus, ne torqueatur (ut supra dixit), vel vilis persona dicetur, quæ commisit aliquod grave delictum, *L. 1. C. ubi senator. vel claris.* Bald. in *authent. si dicatur, in fin. C. de testibus*, vel supplendum est *maximè*, ut dicit Gloss. 15. *quest. 6. in summa*; vel fortè ideo dicit, quia si esset homo bonæ famæ, adjuvaret talis bona fama ad elidendum indicia, vel minuendum, *L. non omnes, §. à barbaris, ff. de re milit. cap. cum in juventute, de præsumption.* & tradit Bald. in *L. fin. col. fin. C. de probat.* Angel. in *L. milites, C. de question.* Bart. in *L. desertorem, §. sed si ex improviso, ff. de re milit.* non ergo intelligas, quòd ultra indicia, ut quis subiciatur torturæ, concurrere debeat, quòd sit malæ famæ, seu vilis, quia sufficiunt indicia, ut probatur apertè in *L. 24. tit. 21. Partit. 2.* ibi: *maguer que fallassen contra el señales, e sospechas*, probatur etiam in *L. 10. tit. 11. Partit. 3.* & ita practicatur.

(5) *Delante.* Non delegatur tortura, sed ipse ordinarius adesse debet, ut hic & dixi supra *eod. L. 2.*

(6) *Non otro.* Nota benè, & hoc fortè ideo, quia tortura infert injuriam, ut tradit Bald. in *L. 1. C. locati*, & ne videatur tortus ita nudus à multis, & quomodo cruciatur in tortura, & ideo cum tortura fiat in secreto, per indicia, & præsumptiones probatur quem fuisse tortum, secundum Bald. in *L. si quis in hoc genus, C. de Episc. & Cler.* debet enim judex in secreto recipere dictum torti ad similitudinem testis, habet enim tortus similitudinem cum teste, Gandin. *tit. de question. col. 7.* & vide Bart. in *L. custodias, ff. de pub. judic.* sed contra *ff. de adulter. L. si postulaverit, §. questioni*, & *§. jubet*, & Gloss. in *L. legis virtus, ff. de legib.* ubi quòd advocatus debet esse præsens, & etiam accusator: sed in *dict. L. legis virtus*, hoc solvit Guilielm. de Cug. & Albericus quòd non intelligitur de tortura, quæ fit in secreto, sed quando judex examinat, & cognoscit, & interloquitur, an aliquis sit torquendus, & vide per Gloss. in *authent. de testib. §. quia vero multi.*

(7) *En esta manera.* Multum nota, & tene menti ista verba, quæ ponit ista lex, tu judex cum torqueri facis aliquem reum, & ne confessionem extorqueas per suggestionem, & adde *L. 1. §. qui questionem, ff. eod.* & Angelus Aretin. in *tract. malefic. in parte fama publica, circa fin. vers. 3. sit benè cautus*, ibi cum dicit, vel dicat & rectius, si aliquod maleficium commiserit, & plus non dicat, neque ulterius interroget, alias fortè

LEY IV.

Que preguntas deuen fazer a los presos, despues que fueren tormentados; e quales conosciencias deuen valer, de las que son conocidas por razon de los tormentos, e quales non.

DEsque los presos fueren metidos a tormento, segun que de suso diximos, e ouieren dicho lo que supieren sobre aquello por que los atormentaron, e ouieren escrito sus dichos dellos, deuenlos tornar a la prision do solian estar ante que los tormentassen: e maguer que alguno dellos conosciessse, quando lo atormentassen, aquel yerro sobre que lo pusieron a tormento, non le deue poren- de el Judgador mandar justiciar luego; mas tornenlo a la prision fasta otro dia, e de si, fazer que lo adugan otro dia (1) ante el, e dezirle assi (2): Fulano, ya sabes como te metieron a tormento, e sabes que dixiste, quando te atormentauan; ago-

ille metu tormentorum inductus illud diceret, quod numquam scivit dicere, vel dicere potuisset, & sic contra jus confessionem haberet ex interrogatione in genere non descendendo ad particularia: cum reus responderit, videbis an concordet confessio cum dictis testium, seu indiciiis ex quibus torquetur, & perpendes, an confessio procedat ex conscientia criminis, vel ex dolore illato, & metu tormentorum; quæstioni fides non est semper adhibenda, *L. 1. §. questioni, ff. eod.* ubi Alberic. post Oldral. exponit *non semper*, puta quando discordat confessio torti ab indiciiis præcedentibus, multum terogo judex ad hoc advertas, ne damnes animam tuam, & ne damnes forsitam innocentem.

(8) *A otro ninguno.* Adde Gloss. & Bart. in *L. prius, ff. ad Sillan.* limita, & intellige, nisi contra talem alium sit aliqua in specie legitima præsumptio, ut tradit Salicetus in *L. fin. C. de accusat. vers. quero nunc de modo*, & *vers. quero nunc an cum tormentis.*

LEX IV.

Reus in tormentis confessus, scripta confessione, re-ducatur ad carcerem, & in crastinum judici præsentetur, & legatur sibi confessio tunc; & si sine tormentis perseveraverit, condemnabitur, nisi ante condemnationem judex fuerit de contrario certificatus, tunc verò absolvetur: si verò negaverit in causa prodicionis, falsæ monetæ, furti, rapinæ, repetetur bis tortura semel qualibet die; in aliis repetetur semel, & si non confiteatur, absolvitur. Si autem aliter quàm mandat leges, judex torqueat, vel propter inimicitias, aut dono, vel pretio torserit reum, & moriatur, vel membrum amiserit, patietur judex similem poenam, vel majorem, ejus persona & torti consideratis. Hoc dicit.

(1) *Otro dia.* Approbare videtur opinionem Jacob. But. in *L. 2. C. de custod. reor.* ubi dixit, quòd tortus debet quiescere saltem per unam diem naturalem post torturam, antequam ducatur ad tribunal, ut ratificet. Ista tamen lex non dicit, quòd debeat quiescere per diem naturalem integram, sed quòd die quo tortus est quiescat, & alio die ducetur ad tribunal: unde an debeat per viginti quatuor horas quiescere, vel minus, residebit in arbitrio judicis, secundum qualitatem torti, & tormentorum, ita quòd verisimile sit, quòd tormentorum dolor & metus cessaverit, prout voluit Bart. in *L. 1. §. Divus Severus, ff. de questionib.* & tenuit etiam Angelus Aretin. in *tract. malefic. in parte fama publica. col. penult.*

(2) *Dezirle assi.* Nota benè ad ista verba.

agora, que te non atormenta ninguno, di la verdad. E si perseverare (3) en aquello que ante dixo, e lo conosciere (4), deuelo estonce judgar (5), e mandar que fagan del la justicia que el derecho manda. Pero si en ante que fagan la justicia del, fallare el Judgador (6) en verdad, que lo que conosco non era assi; mas que lo dixo con miedo de las feridas, o con despecho que auia porque lo ferial, o

por locura, o por otra razon semejante destas, deuelo quitar (7). E si por auentura negasse (8) otro dia, delante del Judgador, lo que conosciere quando lo atormentaron; si este fuesse ome a quien atormentassen sobre fecho de traycion (9), o de falsa moneda, o de furto, o de robo, puedenlo meter a tormento, e aun dos vezes en dos dias departidos. E si lo atormentassen sobre otro yerro (10), deuenlo aun

(3) *Perseuerare*. Adde *L. 1. §. Divus Severus*, & *§. si quis ultro*, ubi Gloss. ff. eod. & *L. 5. tit. 13. Partit. 3.* & *L. 2. C. de custod. reor.* & Bart. In dict. *§. Divus Severus*, & dicunt Doctores, quod perseverare quis dicitur in confessione, quando perseverat extra loca tormentorum, illa non videns, præsertim si confiteatur coram amicis, Bald. in *L. 2. col. 2. C. quorum appellat. non recip.* & nulla data perseverantia in confessione facta formidine tormentorum, nullam facit talis confessio plenam neque semiplenam probationem, quoniam paribus passibus ambulant, in nullo modo coniteri, & confiteri formidine tormentorum, *L. 2. C. quorum appellat. non recip.* Gandin. sub rubr. de questionib. & torment. col. 5. vers. sed pone.

(4) *Lo conosciere*. Adde *L. 7. supra, tit. proximo*. ex hoc videtur, quod non possit procedere quod dixit Baldus in *L. unic. col. 5. C. de confess.* vers. sed nunquid, ubi vult, quod non requiratur hoc, sed sufficiat, quod non appellet; & quod intelligitur perseverare in confessione, si illam non revocat, vel non appellet, nam ut hic vides, exigitur expressa confessionis approbatio, seu ratificatio. Sed quid si perseveravit, & recognovit, an debeat audiri, si postea dicat se errasse, & corrigere velit errorem? Gandin. sub rubr. de questionib. & torment. col. 5. dicit quod sic, si dicat se errasse in facto, *L. 1. §. si quis ultro*, ff. eod. & *L. error*, C. de juris & facti ignor.

(5) *Estonce judgar*. Adde *L. 7. supra, tit. proximo*, non exigitur ergo, quod detur sibi dilatio ad faciendum defensiones; quod intellige, nisi reus hoc peteret, ut tradit Bald. in *L. 2. C. ut intra certum tempus crimin. quæst. termin.* & facit quod dixi in glossa proxima: & si fortè ex ipsa confessione constaret sibi competere aliquam defensionem, & requiri super hoc probationem, danda est dilatio, quia satis videtur peti ex quo defensio proponitur & allegatur, & iudex etiam ex officio illam debet perquirere, *L. 1. §. si quis ultro*, ff. eod.

(6) *Fallare el judgador*. Concordat cum *L. 1. §. si quis ultro*, ff. eod. & *L. Divi fratres*, ff. de pænis, nam salus hominis tanquam res publica est tuenda, dicit Baldus in *L. cum precum*, C. de liber. causa, & si liquet de innocentia, non statur confessioni; non tamen tenetur iudex intricare suum processum refricando in dubio ipsas confessiones, secundum Baldum ibidem.

(7) *Deuelo quitar*. Concordat cum dict. *L. 1. §. si quis ultro*, ff. eod. & adverte, quia lex ista non requirit, quod iudex, qui condemnabit, super hoc rescribat Principi, prout voluit Bartolus intelligere in dict. *§. si quis ultro*, imò ipse iudex hoc potest facere, quod est singulariter notandum, & vide quæ ibi planè tradit Hippolyt. à Marsilis, 3. charta. col. 4. cum sequent. & per Abb. & Felin. in cap. consanguinei, de re judic. & per Bart. in *L. fin. ff. de feriis*, ubi allegat dictum *§. si quis ultro*, & ex dictis Abb. in cap. suborta, pen. & fin. col. de re judic. Tu poteris istam legem Partitarum restringere, & limitare, quando ex notorietate facti constaret sententiam esse injustam, tunc enim ipse iudex citra Principem poterit ex justa causa supervenienti retractare sententiam; cum enim notoriè constet de injustitia non est quid ultra debeat sperari: si verò non ita evidenter constet, tunc constituto per aliquas probationes de innocentia rei, debeat rescribi Principi, & supersederi in executione pœnæ præsertim corporalis; si enim in omni casu hæc potestas iudici daretur rescindendi suam sententiam, daretur materia malignandi, & testes corrumpendi; vide ibi per Abb.

(8) *E si por auentura negasse*. Aliquando tamen non prodesset talis negatio, & revocatio confessionis factæ in tortura, si adhuc essent talia indicia, quæ conjun-

cta cum confessione quamquam extorta inducunt indubitabiliter veritatem, ita singulariter dicit Baldus in *L. fin. parum post principium*, C. de probationibus; quod dicit tenendum menti, nisi revocans probaret contrarium, vel clarè per indicia contraria evidentia; & ut apparet ex dictis Baldi in præcedentibus, videtur loqui quando erant indicia contra reum indubitata: contra Baldum tamen est quod notat Albericus in *L. edictum*, ff. de questionib. dicens, quod si contra aliquem fuit plene crimen probatum, & ille subiciatur nihilominus torturæ, in qua stet constans & neget, quod videtur per tormentum purgatus; & Albericum sequi videtur ibi Hippolytus à Marsilis, quia alios allegat: dicit tamen Albericus ibi, quod fatuus est iudex, qui torquet super criminibus plene probatis; & rectè dicit in hoc, quia ad tormenta in subsidium devenitur, si aliæ scilicet probationes deficiant, ut in dict. *L. edictum*; sed dictum principale Alberici fortè non est verum, quia non debuit esse in potestate iudicis per hanc viam excludere legis dispositionem, & probationes, ex quibus poterat reus damnari, *L. qui sententiam*, C. de pænis, & quia licet reus perseveret negando, tamen si crimen per testes est probatum, debet damnari, Bald. in cap. ad nostram, de probationibus, & magis in specie ad nostrum propositum in *L. 1. in fin. C. de juramento calumnie*; quando verò non esset plene probatum, verius & tutius videtur, quod tunc repetatur tortura, ut hic subditur: & sic dicit idem Baldus in *L. in bonæ fidei*, C. de rebus creditis, col. 3. vers. Item quero, quod ex confessione facta in tormentis, licet postea revocetur, remanet semiplena probatio, secundum Glossam in *L. 2. C. de custod. reor.* & ideo nisi revocans probet contrarium, compellitur perseverare in confessione per repetitionem tormentorum; & dicit ad hoc facere quæ notat Innocentius in cap. per inquisitionem, de elect. Bartolus etiam in *L. unius*, §. reus, ff. eod. dicit, quod quando contra reum apparent indicia manifesta evidentiora & multum urgentia, si in prima tortura reus nihil dixit, & stat durus, poterit iterum torqueri, & idem quando confitetur in prima tortura, & non perseverat, & idem vult Salic. in dict. *L. 2. C. de custod. reor. col. fin.* vers. quero tunc si reductus ad acta, neget, &c. & istud videtur tenendum, sive indicia sint de illis, quæ dicuntur indubitata, & esset casus in quo debeat imponi pœna corporalis, nam ex aliis non potest corporaliter damnari, & sic opus est repetitione torturæ, ut tradit latè Hippolyt. à Marsilis in *L. repeti*, ff. de questionib. col. 4. §. 5. & 6. sive sint alia indicia sufficientia ad torturam primam; nam si confessus fuit in tormentis, & postea neget, repetitur tortura, ut hic, & dicunt Doctores ubi supra, & Gandin. sub rubr. de questionib. & torm. col. 5. vers. sed pone. quod aliquis in tormentis.

(9) *De traycion*. Non nemini legem juris communis facientem istam distinctionem delictorum, in quibus bis repetatur tortura; facit tamen textus in authentic. ut iudices sine quoquo suffragio, cap. 10. vers. oportet enim, quem allegat Gandinus sub rubric. de questionib. & torment. col. 4. ad fin. ibi: assessores tamen; qui textus non loquitur de iteratione torturæ, sed de continuatione, ut declarat Alberic. in *L. repeti*, ff. eod. & ideo tu multum nota istam legem, & facit *L. edictum*, ff. eod.

(10) *Otro yerro*. In omnibus criminibus locum habet tortura, ut tradit Alberic. in *L. edictum*, ff. eod. & in *L. ex libero*, Gloss. & Bald. in *L. 1. C. eod.* Gloss. in cap. non solent, 2. quæst. 6. imò & in causa civili habet locum, si habeat delictum annexum, ut in cap. 1. de depos. ubi Joan. de Imol. unde consuluit Socin. consil. 219. incipit, circa primam difficultatem, quod in

aun meter otra vez (11) a tormento ; e si estonce non conosciessse (12) el yerro, deuele el Judgador dar por quito (13), porque la conosciencia que fue fecha en el tormento, si non fuere confirmada despues sin premia, non es valedera. E si algun Judgador atormentasse algun ome, si non en la manera que mandan las leyes deste nuestro libro, o si lo metiesse maliciosamente a tormento, por enemistad que aya contra el, o por don, o por precio, quel den aquellos que lo fizieron prender, o por otra razon qualquier; si del tormento muriere, o perdiere miembro por las feridas, deue el Judgador que lo mando atormentar, recebir otra tal pena, como aquella que fizo dar (14) a aquel, o

in causa usurarum locus sit torturæ; forte tamen esset dicendum, quod in causa criminali levi locus non sit torturæ, per textum expressum in *L. edictum, ff. eod.* & quæ dicantur delicta gravia vel levia, vide per Bartol. in *L. non solum, §. si mandato, ff. de injuriis*, & Joannem de Platea. in *L. si gravius, C. de dignitatibus, lib. 12.*

(11) *Otra vez.* Ex ista lege nota, quod regulariter exceptis delictis (de quibus supra) iudex tantum semel potest repetere torturam, quando in prima confessus non perseveravit. Quid autem si in prima negavit, an possit repeti tortura? Et dicendum est, quod si fuit sufficienter tortus, & nihil est confessus, non sit iterum torquendus, quia ex negatione purgata sunt indicia; nisi superveniant alia indicia nova validiora primis, nam tunc repetitur tortura, *L. unius, §. reus, ff. eod.* & tandem est omnium Doctorum communis opinio, prout attestatur Hippol. à Marsiliis in *L. repeti, ff. eod. col. 2.* quod leviter tortus potest repeti in tormentis, ut sufficienter torqueatur; sed si fuit tortus sufficienter, & duravit in negatione, tunc non poterunt repeti tormenta, nisi supervenientibus novis indiciis.

(12) *Non conosciessse.* Quid si confessus est in secunda tortura, & ductus ad tribunal iterum negat, an repeti debeat tortura? Videtur quod sic, ex his quæ dixi supra in gloss. super verbo negasse. Quid tamen si iterum tortus confitetur, & postea negat, an & sit repetenda tortura? Et videtur quod non sit repetenda hoc casu tortura ultra tertiam vicem computata prima, ex his quæ notat Angel. in *L. fin. C. de question. & Paul. de Cast. vol. 2. consil. 299. incipit, visa inquisitione, col. fin. & latè Paris de puteo in tract. syndicatus, fol. 123. col. 4. cum sequent. in vers. incipienti, viso de repeti. torti. & Hippol. in *L. repeti, num. 14. ff. de question. & num. 15. relaxabitur ergo tunc sub iudicibus.**

(13) *Dar por quito.* Adde *L. 26. supra tit. 1. ead. Partit. & quæ ibi dixi.*

(14) *Aquella que fizo dar.* Non intelligas, quod iudex qui illicitè & de facto aliquem torquere fecit, debeat similiter & iudex ipse torqueri, quia ut dicit Baldus in rubr. *C. de pœna jud. qui male jud. vers. quero qualiter*, non reperitur jure cautum, quod tortura alicui imponatur pro finali pœna delicti; sed vult dicere in hoc lex ista, quod si tortus moriatur ex tormentis, iudex damnetur ad mortem; si membrum perdidit, iudex similiter damnetur ad abscisionem, vel mutilationem membri, & durius, si id iudici videatur. Sed quid si tortus non perdidit vitam, vel membrum, qua pœna tunc punietur, ista lex non apperit; Baldus in *L. Decuriones, C. de question.* inducit illam legem quod de quacumque tortura, quam dolo malo iudex fecit, & sine causa, sit pœna capitalis, qui & dixit in *L. 1. C. de priv. carcer.* quod plus est torquere, quam in privato carcere retinere, *L. 1. C. de custod. reor.* sed pœna privati carceris est pœna mortis, ut supra tit. 29. *L. fin.* igitur ita & iudex punietur: & de isto dicto Baldi fecit mentionem Angelus Aretin. in tractat. malefic. in parte fama publica, col. 18. ad fin. idem vult Ange-

mayor, catando la persona que fue assi atormentada, e la del Judgador que lo mando assi fazer.

LEY V.

Quando el Judgador ouiere a mandar tormentar a muchos, a quales dellos deuen tormentar primero.

QVando alguno de los Judgadores ouiere de atormentar a muchos, por razon de algunos malos fechos, que sospechasse que fizieran, primeramente deue començar (1) a atormentar al menor de dias, o al que fue criado mas viciosamente; porque mas ayna (2) puede saber la verdad por este atal, que

lus in dict. *L. Decuriones*: & istam opinionem dicit videri magis communem Hippoly. à Marsiliis in *L. questionis modum, ff. eod.* Baldus tamen in dict. rubr. *C. de pœna jud. qui male jud.* dicit, quod talis iudex puniatur pro motu iudicis, & teneatur actione injuriarum, & Salicetus in *L. fin. illius tit.* & istud videtur tenendum, quia si lex ista Partitarum in casu, quo dolo malo iudicis fit tortura, de facto non imponit pœnam capitalem, nisi quando tortus moritur ex tormentis, patet clarè ex ea, quod ubi reus non fuit mortuus, neque membrum perdidit, quod non punietur capitaliter, sed arbitrio iudicis, attenta qualitate personæ iudicis, & torti, ut & hic habes, & adde *L. penult. C. eod.* Sed quid si iudex licitè jubet torquere, sed excedit modum, ita quod tortus moritur, vel debilitatur? Dic, quod tenebitur iudex, ut in *L. aut damnum, §. 1. ff. de pœnis*, Bart. in dict. *L. questionis modum*: & si dolosè iudex in hoc excessit, tenebitur pœna legis Corneliæ de siccar. si tortus moriatur, *L. antepenult. ff. ad leg. Jul. repet.* si verò non fecerit dolosè, sed culpabiliter, punietur pro modo ipsius culpæ; & in dubio excessus est ascribendus potius culpæ, quam dolo, secundum Salicet. in *L. Gracchus, C. de adulter.* & vide per Baldum in *L. 3. eod. tit.* & per Joann. de Plat. in *L. nemo carcerem, C. de exact. tribut. lib. 10. col. 2.* & per Baldum in *L. unic. col. 6. C. de confess.* & in *L. 1. C. de emendat. servor.* per Felinum in cap. cum non ab homine, in fin. de iudic. Et adverte, quod si iudex servavit modum in tortura, sed tortus debilitate naturæ sustinere non potuit, cum aliud sit aliis mortiferum, alii non, tunc non tenetur iudex; cum enim adhibuerit tormenta juris permissione, ex quibus aliqui deficere solent, ut habetur in dict. *L. aut damnum, §. 1.* iudex non peccavit, secundum Jacobum de Arena & Alberic. in dict. *L. aut damnum, §. 1.* quod limita, nisi iudex cognovisset, vel cognoscere debuisset debilitatem torti, cum tunc iudex non servet modum, ut in dict. *L. questionis modum.*

LEX V.

Cum plures sunt torquendi, incipiatur à minori ætate, vel à creato in delictis, quia citius eruetur veritas ab eo: & quilibet ad partem torqueatur, ne alterius dicta perpendere possit; & dicta torti uniuscujusque in ea forma per omnia quæ dixit, non unum pro alio ponendo, scribantur: & cavere debet iudex ne sit in tortura ita crudelis, quod ex ea mors vel membri mutilatio sequatur. Hoc dicit.

(1) *Deue començar.* Concordat cum *L. 1. §. & L. unius, in princ. ff. eod.*

(2) *Porque mas ayna.* Melius enim elicitur veritas à pueris, quam à senioribus, secundum Salomon. Vide Gloss. in cap. 1. 14. quæst. 2. & in delictis educati non ita sustinent tormenta, sicut alii robusti, & duri. Item si sunt torquendi pater & filius, incipiendum est à filio in conspectu patris, quia pater magis veretur de filio, quam de se ipso, *L. isti quidem, ff. quod metus causa, & in §. fin. Institut. de noxal.* Item foemina, citius torquenda est, quam masculus, quia homo ut majoris constantiæ tardius confi-

que por los otros : e de si , deue tormentar a todos los otros , e a cada vno dellos apartadamente , de guisa , que non pueda ninguno oyr , nin entender , lo que dixere aquel a quien atormentan. E los dichos de cada vno dellos deuenlos fazer escreuir en la manera que los dixeran , non cambiando ende ninguna cosa : e deuenlos fazer tormentar mesuradamente (3) , de manera , que por las feridas que les den , se mueuan a dezir la verdad ; todavia guardando que las feridas sean atales , que non mueran porende , nin finquen lisiados.

LEY VI.

Por que razones pueden tormentar al sieruo , que diga testimonio contra su señor.

SI ouieren a algun ome acusado sobre algun yerro , que le pusiesen que auia fecho , non puede el Juez meter a tormento al sieruo (1) del acusado , que diga testimonio contra su señor , nin contra su señora ; nin al que afforrado (2) ouiesse , nin al que ouiesse seydo su sieruo en ante (3) , maguer lo ouiesse vendido ; fueras ende en casos señalados. El primero es , si el señor fuesse acusado que ouiesse fecho adulterio (4) con muger de otri , o si acusassen otrosi a la señora ,

fitetur , & mulier citius , ut tradit Gandin. *sub rubr. de question. & torm. col. 2.* licet aliquando in contrarium evenit juxta illud Juvenalis : *fortem animum præstant rebus , quas turpiter audent.* Item dicit Gloss. in *L. nihil interest , ff. de adulter.* quod mulier patitur majora vulnera quam masculus ; & si non est verisimile magis de uno quam de alio , casu quo plures sunt torquendi , incipiendum est à magis suspecto , secundum Bart. per textum ibi in *dict. L. 1.* & vide per Hippolyt. ibi alia tradentem in *fin. col. princ. illius L.*

(3) *Mesuradamente.* Concordat cum *L. questionis modum , ff. eod. & L. de minore , §. tormenta ,* & adde quæ dixi suprà *L. proxima , in gloss. fin.*

LEX VI.

Non est servus contra dominum torquendus , vel liber- tus contra patronum , aut qui ante servus fuerat , nisi in septem casibus. Primus , in casu adulterii per dominum , vel dominam perpetrati. Secundus , in casu fraudis in Regis redditibus per collectorem commissi. Tertius , in causa proditi- onis. Quartus , si conjux in conjugis mortem laboravit. Quintus , si est servus communis , & unus dominorum de alterius morte tractavit. Sextus , si hæres de morte testato- ris accusatur , vel alius successor. Septimus , in accusatione falsæ monetæ ; & tunc non creditur isti servo sine tormen- tis & perseverantia spontanea post depositionem secutam. Hoc dicit.

(1) *Al sieruo.* Adde *L. 1. §. si servus , & L. ex libero , §. fin. ff. eod. & C. eod. L. 1. & L. servos , & L. 13. tit. 16. Partit. 3.* servus tamen mariti benè torquetur contra uxorem , ut in *dict. L. 1. §. servum mariti.* Item servus universitatis torquetur in caput singulorum , *dict. L. 1. §. servum communem , ff. eod.*

(2) *Ajorrado.* Adde dictum *§. si servus , & L. pridem , C. eod.*

que auia fecho adulterio con algun ome. El segundo es , si fuesse acusado que ouies- se fecho engaño en las rentas del Rey , seyendo Almojarife , o auierendolas a re- cabdar por el como cogedor (5) , o en otra manera. El tercero es , si fuesse acu- sado que ouiesse fecho alguna traycion (6) al Rey , o contra su persona , o contra su Señorío , o que se auia trabajado de la fazer. El quarto (7) es , si el marido fuesse acusado de muerte de su muger , o la muger de muerte de su marido. El quin- to es , si dos omes tuuiesen vn sieruo de consuno , e fuesse acusado alguno dellos , que se trabajaua de muerte del otro (8). El sexto (9) , quando algun ome fuesse acusado que matara a aquel que lo es- tablesciera por su heredero , o a aquel que auia de otra guisa derecho de here- dar ; ca el su sieruo bien lo podrian me- ter a tormento , que dicesse la verdad contra el. El septimo es , si alguno fues- se acusado de falsa moneda (10). Ca , en qualquier destos casos sobredichos , fallan- do el Judgador señales ciertas contra los señores (11) , bien puede meter a tor- mento los sieruos dellos , que digan lo que supieren : e aun lo que dixeran quan- do los atormentaren , ha menester que lo conozcan despues sin tormento (12). E en otro caso ninguno , fueras ende en estos casos sobredichos , non puede me- ter a tormento a ningun sieruo , que di- ga testimonio contra su señor , maguer fa-

(3) *En ante.* Adde *L. unius , §. servus , ff. eod.* secus si bona fide mihi servivit , secundum Azon. *C. eod. in sum- ma , col. fin.*

(4) *Adulterio.* Adde *L. 3. C. ad leg. Jul. de adulter. & L. extraneo , in princ. ff. de question. & C. eod. L. 1.* in causa tamen stupri vel incestus non torquetur servus con- tra dominum , *L. in incestu , ff. eod. & Gloss. in dict. L. extraneo.*

(5) *Cogedor.* Istud est , quod dicitur in *dict. L. 1. C. eod. fraudati census.*

(6) *Traycion.* Adde *L. 1. C. eod. & ff. ad leg. Jul. majestat. L. penult. & fin.*

(7) *El quarto.* Adde *L. fin. C. ad leg. Corn. de siccar.*

(8) *Del otro.* Adde *L. hoc quod placet , C. eod. & ff. eod. L. extraneo , §. 2. vers. quod congruit.*

(9) *El sexto.* Adde *L. & si percussor , §. 1. ff. ad Sillan.*

(10) *Moneda.* Nota hunc casum , quia non est de enu- meratis per Glossam in *dict. L. 1. C. eod. & non memini de lege juris communis , qua hoc caveatur ; fortè ideo hic posuit , quia istud crimen falsæ monetæ est crimen læsæ ma- jestatis , ut in *L. 1. ad fin. suprà , tit. 2. huj. Partitæ , & ibi dixi.**

(11) *Contra los señores.* Nota benè , quia neque his ca- sibus torquetur servus contra dominum , nisi præcedant in- dicia , & approbatur opinio Glossæ , quæ est communis , in *dict. L. 1. C. eod. & tradit Bart. in L. Divus , ff. eod. Sa- licet. in dict. L. 1. & L. neque si mors ; licet Azon voluit contrarium , C. eod. in summa , & Gloss. in cap. quæstio- nem , 12. quæst. 2. & vide quæ dixi in *L. 13. tit. 16. Partit. 3.**

(12) *Lo conozcan despues sin tormento.* Nota hoc , & adde *L. si postulaverit , §. penult. ff. de adulter. Bald. in L. fin. C. de question.*

fallasse (13) algunas señales ciertas contra el: nin otrosi non deue ser cabido lo que testimoniare el sieruo sin tormento, assi como diximos en el titulo de los Testigos (14).

LEY VII.

Como deuen tormentar a los sieruos, e a los siruientes de casa, por saber verdad.

Segura (1) non puede ser casa de ningun ome, si los siruientes del non guardaren al señor della, de si mismos, e de los estraños de fuera. E porende dixeron los Sabios antiguos, que quando el señor es muerto (2) por fuerça en su casa, quier de noche, quier de dia, que sus sieruos, o sus siruientes, que moraron con el en el lugar a essa sazón, deuen ser atormentados (3), porque pueda ser sabida la verdad, quien fueron aquellos que lo mataron. Esso mesmo deue ser guardado, si las mugeres, o los fijos (4) fueren fallados muertos en la casa. Pero si los sieruos, o los siruientes, que morauan con aquel que fue assi muerto, fuessen menores de catorze años, estonce non los deuen atormentar cruelmente, mas deuenlos espan-

(13) *Maguer fallasse.* Adde Gloss. in dict. L. 1. C. eodem.

(14) *De los testigos.* L. 13.

LEX VII.

Si dominus in sua domo occidatur, habetur quæstio ad sciendum quis commisit, de servis secum manentibus, morantibus, & interessentibus; aut ita distantibus, quod audire poterant voces: idem si occiditur domini filius aut uxor: sed minor quatuordecim annorum non torquetur, sed cum corrigia, ut dicat veritatem, leniter percutitur. Hoc dicit.

(1) *Segura.* Concordat cum L. 1. in princ. ff. ad Silvan. & adde L. 5. tit. 21. Partit. 4. & L. fin. tit. 8. supra, ead. Partit.

(2) *Muerto por fuerza.* Adde dict. L. 1. §. occisorum, ff. ad Silvan.

(3) *Atormentados.* Vide in dict. L. 1. in princ. & in L. prius, eod. tit.

(4) *Mugeres, o los fijos.* Adde dict. L. 1. §. domini, & §. si vir.

(5) *Espantar.* Adde dict. L. 1. §. impuberi, eod. tit.

(6) *Cohita.* Id est, tecto, ut in L. 1. 1. respons. & §. hoc autem, ff. ad Syllan. ubi & vide qualiter hoc accipitur.

LEX VIII.

Testem variantem, si est vilis, potest iudex tormentis subicere, nisi sit talis persona, quæ non debeat de jure torqueri. Hoc dicit.

(1) *Desuariando.* Concordat cum L. ex libero, in princ. ff. eod. ubi vide Bart. quem etiam vide in L. 1. §. qui questionem, eod. tit. & per Alexand. consil. 63. 1. vol. ubi de variante extra iudicium, & in iudicio: & nota, quod etiam delegatus Principis potest torquere testem coram se vacillantem, secundum Bald. in cap. 1. colum. 2. si de investit. inter domin. & vassal. & in L. imperium, in repet. col. 4. ff. de jur. omn. judic. ubi dicit, quod alius delegatus hoc non posset, sed remittere debeat eum ordinario. De clerico vacillante, an torqueatur, vide Gloss. in cap. penult. 5. quæst. 5. ubi, & per Archidiaconum & 15. quæst. 6. in summ. & quando dicatur testis vacilla-

tar (5), amenazandolos de los ferir con algunas correas, o feriendolos vn poquillo, porque puedan saber la verdad dellos. E esto que diximos en esta ley, se entiende de los sieruos que morauan en aquella cohita (6) de casas, do fallaron muerto a su señor, o tan cerca della, que podian oyr las bozes del señor, de aquel lugar do estauan.

LEY VIII.

Como puede el Judgador mandar tormentar al testigo, si viere que va desuariando en sus dichos.

ADucho seyendo algun ome para testigo delante el Judgador para firmar sobre algund fecho, si el Judgador entendiere, que anda desuariando (1) en sus dichos, e se mueue maliciosamente para dezir mentira; desque entendiere esto, bien lo puede meter a tormento (2); porque diga la verdad, e que se non cambie della en ninguna manera. Fuera de ende, si fuere de aquellas personas, que de suso diximos (3), que non deuen ser atormentadas.

LEY

re vide per Bald. in L. Præbyteri, C. de Episc. & Cleric. qui dicit hoc iudicis arbitrio relinquendum, neque sufficit solus pallor vultus vel trepidatio: & dicit Alberic. in dict. L. ex libero, quod testis dicitur vacillare, quando dubitativè dicit dictum suum, allegat 4. quæst. 3. cap. 1. §. 1. Et an cum debet torqueri testis, oportet prius disputari super indicibus? Vide per Bart. in L. unius, §. testes, ff. eod. qui dicit, quod non, quando indicia comprehenduntur ex dictis, quæ causam principalem tangunt: & idem in teste vacillante vult Baldus in L. milites, C. eod. & vide per Angelum Aretin. in tractat. malefic. in parte comparuerunt dicti inquisiti, col. 2. & quando testes debent torqueri, sufficit, quod torqueantur duo vel tres factum scientes, nam refrenanda est tortura, Bald. in L. data opera, col. 8. C. qui accusas. non possunt. Similiter si est præsumptio contra testem, quod sciat veritatem facti, & eam non dicit, potest torquere in criminalibus, secundum Baldum, post Glossam ibi in L. verba, C. de adulter. & ibidem, quod si testis sine tormentis dicit unum, & postea tortus aliud, quod tenet secundum dictum, & non primum, L. si postulaverit, §. penult. ff. de adulter. De testibus autem vilibus, quando torqueantur, vide per Bart. in authent. de testibus, §. si verò ignati, collat. 7. & quod testis tortus debeat ratificare dictum suum, vide supra eod. in L. 6. Et quid si liber homo variet in causa civili, vide per Bart. in L. Divus, in princ. ff. eod. & Gloss. in dict. L. ex libero, quæ dicit, quod sit torquendus, sicut & in criminalibus: & idem vult ibi Bart. & Albericus; & quod in contrarium ibi dicit Hippol. à Marsilio non est verum, & fortè inadvertenter in hoc locutus est.

(2) *A tormento.* Testis tortura non debet esse nimis aspera, neque nimis levis, sed moderata, vide Bald. in L. fin. C. eod.

(3) *Diximos.* Supra eod. L. 2. & nota benè: & facit, quod clericus, licet vacillet, non torqueatur, cum clericus, nisi sit diffamatus, non torqueatur, ut ibi dixi: vide quæ dixi supra ead. L. in gloss. 1. & quæ tradit Episcopus Calaguritanus in sua praxi criminali, §. 117. ad fin. ubi vult, clericum, etiamsi non sit Præbyter, in testimonio vacillantem non posse torqueri, contra Baldum & Albericum in L. Præbyteri, C. de Episc. & Cleric.

LEY IX.

Quales personas non deuen ser atormentadas, para que digan testimonio contra otro.

Personas ciertas son a quien non pueden apremiar que vengan dezir testimonio contra otro, en pleyto que pueda venir muerte, o perdimiento de miembro, si ellos de su voluntad, e sin ninguna premia, non quisieren venir a dezir lo que supieren sobre aquel fecho, por que ouiessem a dar testimonio. E son estos: todos los parientes que suben, o descenden por la línea derecha, fasta el quarto grado (1). Otrosi los de la línea de trauiesso, fasta en esse mismo grado. E pues que a ninguno dellos non pueden apremiar que vengan a dar testimonio contra tales parientes, mucho menos los pueden meter a tormento (2), que digan contra ellos. Esso mismo dezimos, que non pueden apremiar, nin meter a tormento, a la muger, que de testimonio contra su marido, sobre tal pleyto como sobredicho es, nin el marido contra su muger, nin el suegro, nin la suegra, contra sus yernos, nin las nueras contra ellos, nin los padrastrs, nin las madrastras, contra sus entenados, nin los entenados contra ellos, nin los aforrados contra los que los aforraron, nin contra sus mugeres, nin contra los padres dellos, nin los que los aforraron contra los aforrados, nin contra sus fijos; assi como diximos en el titulo de los Testigos, (3).

TITULO XXXI.

De las Penas.

Escarmentados deuen ser los omes por los yerros que fazen, assi como diximos en las leyes de los titulos ante deste: e porque los que yerran, non son todos eguales, e los yerros que fazen,

LEX IX.

Non possunt compelli ad ferendum testimonium contra alium in causa mortis, vel membri mutilationis, nec per consequens possunt ad testificandum torqueri ascendentes, vel descendentes usque ad quartum gradum, & collaterales usque ad eundem. Conjux, socer, gener, nurus, privignus, vitricus, libertus contra patronum, aut ejus uxorem, aut parentes, patronus contra liberum, & ejus filios. Hoc dicit.

(1) *Fasta el quarto grado.* Adde *L. 11. tit. 16. 3. Partit.* & vide quæ ibi dixi.

(2) *A tormento.* Concordat cum *L. 1. §. si servus bona fide, ff. de questionib. usque ad §. servum mariti.*

(3) *En el titulo de los Testigos.* Vide in *L. 10. 11. & 15. tit. 16. 3. Partit.*
Tom. III.

acaescen en departidos tiempos, por que por fuerza se han de crescer, e de menguar, las penas; porende, pues que en los titulos ante deste fablamos de todos los malos fechos que los omes fazen, por que merescen rescebir pena de tormentos, e de las penas de cada vno dellos; queremos aqui dezir en general de las Penas, que son gualardon, e acabamiento de los fechos malos. E mostrar, que cosa es Pena. E quantas maneras son della. E quien la puede dar, e a quien, e quando, e en que manera. E por que razones la pueden crescer, o menguar, o toller del todo.

LEY I.

Que cosa es Pena, e por que razones se deue mouer el Juez a darla.

Pena (1) es emienda de pecho, o escarmiento, que es dado segun ley a algunos, por los yerros que fizieron. E dan esta pena los Judgadores a los omes, por dos razones. La vna es, porque resciban escarmiento de los yerros que fizieron. La otra es, porque todos los que lo oyeren, e vieren, tomen exemplo (2) e apercibimiento, para guardarse que non yerren, por miedo de las penas. E los Judgadores deuen mucho catar, ante que den la pena a los acusados, e escodriñar muy acuciosamente el yerro, sobre que la mandan dar; de manera, que sea ante bien prouado (3) e catado, en que guisa fue fecho el yerro; ca si el yerro fue fecho a sabiendas, deuese escarmentar assi como mandan las leyes deste libro. E si auiniere por culpa de aquel que lo fizo, deue rescebir menor escarmiento: e si fuere por ocasion, non deue rescebir ninguna, segund diximos en el titulo de los Omezillos, e en los otros que fablamos en esta setena Partida.

LEY

TITULUS XXXI.

De Penis.

LEX I.

Pœna est emendatio pecuniaria, aut corporalis delictorum, quam possunt infligere iudices, ut delinquentes puniantur, & ceteris sint exemplum: & est pœna imponenda probato delicto, & regulanda pro modo illius. Hoc dicit.

(1) *Pena es.* Prosequitur diffinitionem Azon. in summa, & Gloss. ff. eod. in rubr.

(2) *Exemplo.* Adde quæ dixi in principio istius Partitæ 7.

(3) *Bien prouado.* Adde *C. eod. L. qui sententiam, & L. final. C. de probat.*

LEY II.

Como el ome non deve rescebir pena por mal pensamiento que aya en el corazon, solo que non lo meta en obra.

Ley 2.
tit. 23.
lib. 8.
Recop.

Pensamientos malos vienen muchas vezes en los coraçones de los omes, de manera que se afirman en aquello que piensan, para lo cumplir por fecho. E despues asman, que si lo cumpliesen que farian mal, e arrepientense, e por ende dezimos, que qualquier ome que se arrepiente del mal pensamiento, ante que començasse a obrar por el, que non meresce pena (1) por ende; porque los primeros mouimientos de las voluntades non son en poder de los omes. Mas si despues que lo ouiesse pensado, se trabajasse de lo fazer, e de lo cumplir, començandolo de meter en la obra, maguer non lo cumpliesse de todo, estonce seria en culpa, e meresceria escarmiento, segund el yerro que fizo, porque erro en aquello que era en su poder, de se guardar de lo fazer, si lo quisiera: e esto seria, como si alguno ouiesse pensado de fazer alguna traycion

LEX II.

Perpetratur delictum facto, verbis, scripto, aut consilio, non autem cogitatione, ideo cogitationis poenam nemo meretur; sed si ad actum processerit, ut quia in proditione processit ad factum aut dictum; vel in homicidio ad factum, ut potiones parando, vel arma ad hoc capiendo; seu rapuit mulierem, licet carnaliter non cognovit, aut manus ad hoc in eam injectit, perinde punitur, ac si complevisset. Hoc dicit.

(1) *Non meresce pena.* Concordat cum *L. cogitationis*, ff. *cod. & de penitent. dist. 1. cap. cogitatio*, & adde *L. qui ea mente*. & ibi Bart. ff. *de furtis*: & §. *si voluerit*, & ibi Bald. *de capitaneo qui curiam vendidit*. Glos. in *cap. quia præsulatus*, 1. *quæst. 4.* & *L. 1. C. de muril. lib. 11.* & de constitutione militantis Ecclesiæ, an liget omnino occulta? Vide glossam singularem in *Clement. 1.* in verbo *eo ipso*, de *heret.* quæ dicit, quod sic; quam limita & intellige, quando tale crimen omnino occultum exiit in opus exterius, nam si tantum stet in cogitatione, non ligaretur quis ex constitutione, secundum Pet. de Pal. in *4. sententiarum*, & Hostiens. in *cap. mulieres, de sentent. excomm.* voluit Gloss. in *cap. cum quis, de sentent. excommunicatio. lib. 6.* & ut dicit S. Thom. 1. 2. *quæst. 91. art. 4.* de his potest homo legem facere, de quibus potest cogitare; iudicium autem hominis non potest esse de interioribus motibus, qui latent, sed solum de exterioribus, qui apparent; & tantum ad perfectionem virtutis requiritur, quod in utrisque actibus homo rectus existat, & ideo lex humana non potuit cohibere, & ordinare sufficienter interiores actus, sed necessarium fuit, quod ad hoc superveniret divina: ista sunt verba S. Thomæ.

(2) *Traycion.* Concordat cum *L. quisquis*, in *princ. C. ad leg. Jul. majestatis*. Adde textum cum glossa, & ibi Abb. in *cap. tua nuper*, de *his quæ fiunt à Prælat. sine consensu capit.* & Bald. in *L. adversus*, C. *de furtis*. Alex. in *addition. ad Bart. in L. utrum*, ff. *ad leg. Pomp. de parricid.*

(3) *Ponzoña aparejada.* Adde *L. 12. tit. 8. ead. Partit.* & quæ ibi dixi.

(4) *O estando armado, assechandolo.* Concordat cum *L. is qui cum telo*, C. *ad leg. Corn. de sicar.* & *L. 1. §. Divus*, ff. *cod.* Adverte tamen, quod Specul. *tit. de accusatore*, col. 5. vers. *quid si primo*, dicit, quod de consuetudine, licet dicatur quis occidendi animo percussisse,

(2) contra la persona del Rey, e despues començasse en alguna manera a meterlo en obra; assi como fablando con otros, para meterlos en aquella traycion que auia pensado el; o faziendo jura, o escripto con ellos; o començandolo a meter por obra en alguna otra manera semejante destas, maguer non lo ouiesse fecho acabadamente. Esso mesmo seria, si viniesse en voluntad a algund ome, de matar a otro, si tal pensamiento malo como este començare a lo meter por obra, teniendo alguna ponçoña aparejada (3) para darle a comer, o a beuer; o tomando algund cuchillo, o otra arma, yendo contra el para matarlo; o estando armado, assechandolo (4) en algund lugar, para darle muerte; o trabajandose de lo matar en alguna otra manera semejante destas, metiendolo ya por obra; ca, maguer non lo cumpliesse, meresce ser escarmentado assi como si lo ouiesse cumplido, porque non finco por el de lo cumplir, si pudiera. Otrosi dezimos, que si alguno pensasse de robar, o forçar alguna muger virgen (5), o muger casada, e començasse a meter-

non punitur morte, argumento *L. aut facta*, §. *penult. ff. de penis*. Bart. etiam in *dict. §. Divus*. Alexand. *consil. 140. videtur in casu*, & c. 2. vol. & *consil. 15. viso processu inquisitionis*, col. 2. 1. vol. Loquuntur tamen isti Doctores respectu consuetudinis Italiæ, quæ orta fuit à statutis illarum partium disponentibus, si quis homines dolo occideret, puniatur poena mortis; intelliguntur enim statuta effectualiter secuta morte, non aliàs, quia statuta requirunt casum verum, & non fictum, *L. 3. §. hæc verba*, & ibi Bart. ff. *de negot. gestis*, unde additionator Baldi in *dict. L. is qui cum telo*, dicit, quod si iudex in casu dictæ *L. is qui cum telo*, velit punire conatum, poterit, non ex forma statuti, sed secundum jus commune. Non potest tamen negari, quin hæc lex Partitarum, & aliæ de quibus sumpta est, sit nimis rigorosa; & ideo alia lege Ordinamentorum istius regni rigor iste temperatus est, ut patet ex *L. 2. tit. 13. lib. 8. Ordinamen. Regal.* quæ vult requiri percussione, licet non sit lethalis, ultra insidias ad occidendum; & adde *L. 3. tit. penult. eod. lib. Ordinam.* quam legem neque arbitror consuetudine in practica servari, imò per Judices, quando insidiose percussus ex vulnere non moritur, condemnatur ad mortem; quæ practica fortassè sumitur ex dicto Saliceti in *dict. L. is qui cum telo*, ubi refert Baldum dixisse notabile verbum, dum legeret legem illam, quod ubi per legem punitur affectus, ac si fuisset consummatus, iudex posset ex potestate sibi à lege concessa mitigare poenam, si vult, sed non necessitatur, per textum singularem in *L. aut facta*, §. *eventus*, ff. *de penis*, quod est cordi tenendum, secundum Salicet. Tu adde Bald. in *L. data opera*, col. 13. C. *qui accus. non poss.* dicentem, quod hoc casu iudex mitigat poenam ex officio, allegat dictum §. *eventus*, & *L. si quis aliquid*, §. *qui nondum*, ff. *cod.* Adde etiam Bart. in *dict. §. eventus*.

(5) *Virgen.* Adde *L. si quis non dicam rapere*, C. *de Episc. & Cleric.* & *L. unic. C. de rapt. virgin.* & *L. fin. tit. 20. supra ead. Partit.* Quid autem, si puella nondum sit viri potens? Joan. Fab. in §. *item Lex Julia*, Institut. *de public. judic.* dicit, quod consuetudinarii suspendunt stuprantem puellam nondum viri potentem. Baldus etiam in *dict. L. si quis non dicam rapere*, ad fin. quærit de ista quæstione post Guiliel. & refert Guilielmum dixisse, quod deflorans minorem duodecim annorum, non deberet decapitari, sed mitiori poena puniri; quia aliud est in virgine imatura, quæ perdit virginitatem, quæ nunquam potest

terlo por obra trauando de alguna dellas (6), para cumplir su pensamiento malo, e leuandola arrebatada; ca, maguer non passasse a ella (7), merescer escarmiento bien assi como si ouiesse fecho aquello que cobdiciaua, pues que non finco, por quanto el pudo fazer, que se non cumplio el yerro que auia pensado. En estos casos sobredichos tan solamente (8) ha logar lo que diximos, que deuen rescebir escarmiento los que pensaren de fazer el yerro, pues que comiençan a obrar del, maguer non lo cumplan (9). Mas en todos los otros yerros que son menores destos, maguer los pensaren los omes de fazer, e comiençan a obrar, si se arrepintieren ante que el pensamiento malo se cumpla por fecho, non merescen pena ninguna (10).

test restaurari; aliud in pupilla, quæ non potest virginitatem perdere, & allegabat pro casu *L. si quis aliquid*, §. qui nondum, ff. de panis. Bald tamen dicit, quod ipse faceret eum decapitari: vide ibi per eum.

(6) *Trauando de alguna dellas*. Intellige per actum multum principaliter propinquum delicto, & quasi pars intrinseca illius, ut prostratio in terram in actu carnali, tunc de rigore debet puniri, sicut pro actu consummato, ita dicit Bald. in dict. *L. si quis non dicam rapere*, col. 2. Si enim esset actus magis remotus, ut osculum, vel similis actus, tunc mitius punitur, Gloss. in *L. 1. in princ.* ff. de extraord. crimin. Baldus ubi supra.

(7) *Non passasse a ella*. Nota ad id quod dixi in *L. fin. tit. 20. ead. Partit.*

(8) *Tan solamente*. Imò videtur, quod & in multis aliis, ut in delicto assassinatus, ut in *cap. 1. de homicid. lib. 6.* & dixi in *L. fin. tit. 27. ead. Partit.* & licet Glossa ibi voluit in solo mandato de occidendo per assassinos consummatum esse delictum, ex quo dicit, quod licet revocet mandans mandatum re integra, non evitat poenam, contrarium in hoc tenuit Angel. in *L. item apud Labeonem*, §. si curaverit, ff. de injur. per illum textum & ibi bona glossa, sequitur Hippolyt. in *L. is qui cum telo*, ad fin. ff. ad leg. Cornel. de sicar. & sic non poena ordinaria delicti, sed extra ordinem punietur: item & in casu *L. 1. C. si quacumq. prædit. potest.* Item & in crimine sodomie, ut cautum est per Pragmaticam regni: item & in quibuscunque criminibus atrocissimis, ut Glossa & Doctores dicunt in dict. *L. si quis non dicam rapere*. Et quæ dicantur delicta atrocissima, declarat Bartolus in *L. non solum*, §. si mandato, col. 2. ff. de injuriis; potest dici, quod licet lex ista dicat *tan solamente*, non excludit similia delicta ita atrocia, sicut ista; quod & patet cum inferius dicit: *los otros yerros que son menores que estos*: faciunt illa quæ adduxi in *L. 4. tit. 7. 6. Partit.*

(9) *Lo cumplan*. Quia non potuerunt intellige, ut in casibus secundo & tertio supra positus dixit. Nam si potuerunt, sed noluerunt poenitentia ducti, non videtur, quod debeant puniri poena ordinaria delicti, ac si delictum perfectissent, *L. qui ea mente*, ff. de furtis, *L. qui falsam*, ff. ad leg. Cornel. de fals. & ibi Bart. Felin. in tractat. qualiter conatus puniatur, in 1. limitatione. Hippolyt. in *L. unic. col. penult. C. de rapt. virgin.* & in dict. *L. is qui cum telo*, ad fin. Punietur tamen extra ordinem talis conatus, secundum qualitatem actus præcedentis, qui est à jure improbatus, juxta ea quæ notat Salicetus in dict. *L. is qui cum telo*, in distinctione ibi per eum, juncto eo quod dicit in *L. 1. in fine*, C. de crimine stellionat. & tradit Bald. in *L. data opera*, vers. item nota, quod poenæ personales, C. qui accusas. non possunt. In primo vero casu, seu exemplo in ista lege posito de crimine læsæ majestatis, videtur quod ex poenitentia non excusetur, ut patet ex verbis hujus legis, & probatur in dict. *L. quisquis*, in fin. ubi lex non excusat poenitentem, sed patefacientem: & hoc etiam voluit Alberic. in dict. *L. si quis*

Tom. III.

L E Y III.

Quantas maneras son de yerros, por que merecen los fazedores dellos rescebir pena.

Todos los yerros, de que fezimos mencion en este libro, que los omes fazen a sabiendas con mala entencion, son en quatro maneras (1). La primera de fecho (2), assi como de matar, o furtar, o robar, e todos los otros yerros que los omes fazen, que son semejantes destos. La segunda es por palabra (3), assi como denostar, o enfamar, o testiguar, o abogar falsamente; e en las otras maneras semejantes destas, que los omes fazen yerros, los vnos contra los otros por palabra. La tercera es por escriptura (4), assi como falsas cartas, o malas cantigas, o malos ditados; e en las

non dicam rapere. & Dominic. in dict. cap. 1. de homicid. lib. 6. col. fin. ubi ponens casus, in quibus non prodest poenitentia in delictis, ponit istum de crimine læsæ majestatis; ponit etiam de hæretico, per textum in cap. ad abolendam, de hæretic. & cap. excommunicamus, §. credentes, & casum *L. 3. 1. respons.* ff. de his qui mortem sibi consciver. & quia in crimine læsæ majestatis ille tractatus habetur pro delicto consummato, ut hic, & in *L. 1. tit. 2. ead. Partit.* & in dict. *L. quisquis*. Adverte etiam, quod in casibus, ubi lex punit affectum, ac si delictum fuisset consummatum, potest judex ex potestate sibi à lege concessa, mitigare poenam, ut supra dixi in gloss. 4. Multa alia occurrunt in ista materia, quæ poteris videre per Doctores in dict. *L. si quis non dicam rapere*, & per Felinum in dict. suo tractatu: hæc quæ magis sunt necessaria ad ampliorem hujus legis declarationem hic posui.

(10) *Pena ninguna*. Ex hoc videtur velle ista lex, quod in atrocioribus, de quibus supra, licet poeniteat, sit puniendus; sed dic, ut dixi supra in gloss. præced. Tene etiam menti istam legem expressè disponentem, quod regulariter in delictis poenitens in totum excusetur à poena, si delictum non fuit consummatum: adde *L. qui falsam*, & ibi Gloss. ff. de falsis. Sed quid si non poenituit in istis aliis criminibus, sed non perfecit delictum, quia non potuit? Dic, quod in levibus delictis in totum absolvitur, *L. 1. §. fin. cum simil. ff. quod quisque juris in alter. stat.* Si vero non est leve, sed atrox, tum mitius punitur imperfecto flagitio, *L. 1. in princ. & in fine*, ff. de extraord. criminibus, quia ut dicit Bald. in *L. si fugitivi*, C. de servis fugitiv. non est omnino sine delicto, qui delinquere inchoavit, & ideo punitur extra ordinem.

L E X III.

Quatuor modis delicta seu crimina, prava intentione perpetrantur, scilicet facto, verbo, scriptura, consilio, de quibus ponit exempla. Hoc dicit.

(1) *En quatro maneras*. Prosequitur notata per Azonem, C. eod. in summa, vers. admittuntur autem & verba, *L. aut facta*, in princ. ff. eod. quæ canonizata est, de poenit. dist. 1. cap. aut facta, ubi per Gloss. & Archid. Adde *L. ex maleficiis*, in princ. ff. de action. & oblig.

(2) *De fecho*. Et casus, ubi pro facto imponitur poena mortis, vide per Bald. in *L. data opera*, col. 4. & 5. C. qui accusas. non possunt, & vide titulum octavum, & alios titulos hujus septimæ Partitæ.

(3) *Por palabra*. Et crimina quæ dicto commissa, morte vel membri abscissione puniantur, vide per Bald. in dict. *L. data opera*, 7. & 12. col. & vide ead. Partit. tit. 9. per totum, & tit. 7 in *L. 1.*

(4) *Por escriptura*. Vide *L. unic. C. de famos. libel.* & *L. 3. tit. 9. ead. Partit.* & supra ead. Partit. tit. 7. *L. 1.*

las otras escripturas semejantes destas, que los omes fazen vnos contra otros, de que les nasce desonrra, e daño. La quarta es por consejo (5), assi como quando algunos se ayuntan en vno, e fazen jura, o postura, o confradia, para fazer mal a otros, o para rescebir los enemigos en la tierra, o para fazer leuantamientos en ella, o para acoger los ladrones (6), o los malfechores; o en otras maneras semejantes destas, que los omes fazen malas fablas, o toman malos consejos, para fazer mal, o daño, los unos a los otros. E la pena de cada vno destos sobredichos es dicha en los titulos desta setena Partida, en las leyes que fablan en esta razon.

...
...
...
...

...
...

(5) Consejo. Vide quando delictum commissum consilio poena mortis puniatur per Bald. in dict. L. data opera, col. 13. & L. 1. tit. 2. ead. Partit.

(6) Los ladrones. Vide L. 4. & L. 18. tit. 14. ead. Partit.

L E X IV.

Septem sunt genera poenarum; quatuor majora; cætera levia. Primum est mors, vel membri mutilatio. Secundum, damnatio in metallum, vel in opus metalli. Tertium, deportatio in insulam cum bonorum ademptione. Quartum, perpetuus carcer, qui non potest homini libero dari, quia carcer ad custodiam, non ad poenam datur. Quintum infamia. Sextum, relegatio, vel ab officio amotio. Septimum, verberatio, vel in publico ad spectaculum positio. Hoc dicit.

(1) Siete maneras. Prosequitur dicta Azonis, C. eod. in summa, col. 2. vers. perpensa autem qualitate, & quæ habentur in L. capitalium, in princ. & L. si quis foris, §. fin. cum legib. sequentibus, ff. eod. & nota, quod non possunt iudices imponere extranea genera poenarum: vide per Bald. in L. 1. C. qui non poss. ad libert. perverso.

(2) Pena de muerte. Et debet imponi eo modo quo habetur in L. 6. infra eod. ubi dico.

(3) En fierros. Qui damnantur in metallum, gravioribus vinculis puniuntur, seu retinentur; qui in opus metalli, levioribus; vide in L. aut damnum, §. est poena, ff. eod.

(4) O labrando en las otras sus lauores. Hi videntur ut damnati in opus metalli, inter quos interest, ut dixi, & habetur in dict. L. aut damnum, §. inter eos. inò dic, quod isti differunt à damnatis in opus metalli, ut habetur in L. quidam, ff. eod. Et istis assimilantur qui hodie damnantur, ut serviant in trirēibus, seu galeris Regis: & dubitari vidi, an maritus possit damnari perpetuo ad istam poenam, ut serviat in trirēibus in præjudicium uxoris? Et videtur, quod sic, per istam legem, & per textum in cap. quos Deus conjunxit, cum §. verum, & ibi Gloss. 33. quæst. 2. licet in contrarium facit quod notat Alberic. in L. si is cum quo fundus; ff. commun. divid. & vidi pronuntiarī, ut talis sententia, etiam reclamante uxore, mandaretur executioni: ante factum tamen consulerem iudici, ut istam poenam commutaret in aliam, ne tam graviter præjudicaret uxori, quæ sine dedecore maritum sequi non posset in tali poena: & bene facit ad hoc L. possessionum, C. communia utriusque judic. & glossa notabilis in cap. fin. 29. quæst. 2. & in cap. 1. de conjug. servor. & L. 1. tit. 5. 4. Partit. & adde quod habetur in L. 1. tit. 28. 2. Partit. quæ videtur velle, ut quando quis capitur ex delicto, possit puniri judiciali morte, vel alia poena, etsi fiat præjudicium uxori propter separationem.

L E Y IV.

Quantas maneras son de pena.

Siete maneras (1) son de penas, por que pueden los Judgadores escarmantar a los fazedores de los yerros. E las quatro son de los mayores, e las tres de los menores. La primera es, dar a los omes pena de muerte (2), o de perdimiento de miembro. La segunda es, condenarlo que este en fierros (3) para siempre cauando en los metales del Rey, o labrando en las otras sus lauores (4), o siruiendo (5) a los que lo fizieren. La tercera es, quando destierran a alguno para siempre en alguna Isla (6), o en algun lugar cierto, tomándole todos sus bienes (7). La quarta es, quando mandan echar algund ome en fierros, que yaga siempre preso en ellos, o en carcel, o en otra prision: e tal prision como esta non la deuen dar a ome libre (8), si non a sieruo. Ca la carcel non

(5) O siruiendo. Hi sunt, qui dicuntur damnati in ministerium metallicorum, ut serviant; vide in dict. L. aut damnum, §. in ministerium.

(6) Isla. Hæc est deportatio, ut habetur in dict. L. quidam; & nota, quod nomen deportationis per se, etiam sine assignatione insulæ, est publicatio omnium bonorum, & ademptio omnium gratiarum, secundum Bald. in L. 3. C. si pend. appel. mors. interv. col. fin.

(7) Tomándole sus bienes. In deportatione confiscatio bonorum venit ex necessitate, ut hic, & in L. tutelæ, §. fin. ff. de capit. diminut. Sed an poterit iudex reservare deportato bona? Glossa, quod sic, in L. si qua militi, ff. ex quibus causis major. quam glossam dicit singularem Baldus in L. si is qui, col. 2. C. si penden. appellat. mors interven. & ibi intelligit eam in dominio bonorum de jure gentium; secus in actionibus personalibus, quæ sunt de jure civili: & si fiscus non vult bona, potest deportatus habere hæredem, Gloss. in L. ea sola, ff. de regul. jur. Bald. in L. eam quam, col. 5. C. de fideicommiss. Paul. de Cast. in L. ex ea parte, §. in insulam, ff. de verb. oblig.

(8) A ome libre. Adde L. incredibile, C. de penis, & ff. eod. L. aut damnum, §. solent; de jure tamen canonico hoc non procedit, ut in cap. quamvis, de penis, lib. 6. & 81. dist. cap. si quis Clericus; cap. de lapsis 16. quæst. 6. cap. ut commissi, de hæretic. lib. 6. Clement. 1. eod. tit. & cap. penult. de hæretic. cap. novimus, de verbor. signific. & etiam hodie in adultera de jure civili, & isto Partitarum, ut in authent. sed hodie, C. de adulter. L. penult. tit. 17. ead. Partit. Non tamen efficitur servus liber, damnatus ad perpetua vincula, secundum Alberic. in dict. L. aut damnum, §. fin. & dicit Bald. in repetit. L. 1. col. 9. C. de sacrosant. eccles. quod poena perpetui carceris imponitur à jure canonico, illis casibus, quibus de jure civili imponitur poena mortis; nam, ut dicit Baldus in L. imperium, col. 4. ff. de jurisd. omn. judic. in prima lectura, referens Innocentium, ista poena æquiparatur morti. Abbas etiam in cap. tuæ, de penis, vult idem quod Baldus in dict. L. 1. quod limitat, & intelligit Franciscus de Aret. in cap. cum non ab homine, col. 9. de judic. quando propter immanitatem delicti, laico imponitur poena mortis cum aliqua qualitate atroci, puta ignis, traditionis ad bestias, membrorum lacerationis, vel hujusmodi, tunc videtur imponenda clerico poena perpetui carceris, non aliàs, nisi in casibus expressis in jure, ut poena carceris perpetui imponatur; quæ doctrina placet Episcopo Calaguritano in sua praxi criminali, cap. 129. Dicit etiam Baldus in L. 1. C. qui ad libertat. pervenire non possunt, quod damnatus ad perpetuum carcerem, active, & passive est intestabilis: idem voluit consil. 448. quæritur in primis. Dicit tamen dictus dominus Episcopus, ubi supra, quod eum potissimum suum fundamentum sit, quod vi-

non es dada para escarmentar los yerros, mas para guardar los presos (9) tan solamente en ella, fasta que sean judgados. La quinta es, quando destierran (10) alguno para siempre en Isla, non tomándole sus bienes. La sesta es, quando dañan la fama (11) de alguno, judgándolo por enfamado; o quando le tuellen, por yerro que ha fecho, de algund oficio; o quando viedan a algund Abogado, o Personero, por yerro que fizo, que non vse dende en adelante del oficio de Abogado (12), nin de Personero, o que non parezca ante los Judgadores quando judgaren, fasta tiempo cierto, o para siempre. La setena es, quando condenan a alguno, que sea açotado (13), o ferido paladinamente, por yerro que fizo; o lo ponen en desonrra del (14) en la picota; o lo desnudan, faziendolo estar al sol, vntandolo de miel, porque lo coman las moscas, alguna hora del dia.

LEY V.

Quien puede mandar que den penas a los que las merecen.

ORdinarios Juezes son aquellos que han poder de judgar los omes a muerte, o a perdimiento de miembro, por yerro que han fecho. E estos ata-

videtur damnatus ad mortem civilem, vel naturalem, poterit iste hodie testari, attenta dispositione L. 4. in Ordinatione. Taur. Abbas etiam in cap. quod sedes, de offic. ordin. dicit hunc sic damnatum æquiparari damnato in metallum; quod & voluit Joan. de Plat. in L. nemo carcerem, col. 4. C. de exact. tributorum, lib. 10. ubi & dixit Episcopum, vel judicem posse commutare hanc poenam, si viderit expedire, & perpetuus carcer perpetua servitus est, Bald. in L. reos, C. de accusatione. unde dicit Baldus in dict. L. 1. C. quibus ad libert. pervenire non liceat, quod non potest quis damnari ad perpetuam custodiam carcerum; licet tamen de jure canonico hæc poena permittatur, non debet ita coartari, ut suffocetur; Bald. tamen L. 1. col. 2. ff. de rerum divis. Adde Bald. in L. penult. C. ad leg. Aquil.

(9) Mas para guardar los presos. Adde L. 11. tit. 29. supra ead. Partit. & quæ ibi dixi.

(10) Quando destierran. Iste dicitur relegatus, & relegatio in perpetuum etiam facta non adimit bona, L. 1. ff. de interdictis, & relegat. & hic, L. deportatorum, C. de panis, nisi specialiter facta sit, ut ibi; & vide Gloss. in L. relegatorum, §. ad tempus, ff. eod.

(11) Dañan la fama. Adde L. si quis fortè, §. fin. cum L. sequent. & L. aut damnum, ff. eod. & L. moris.

(12) De Abogado. Adde L. 11. & 12. tit. 6. 3. Partit.

(13) Azotado. Adde L. veluti, ff. eod.

(14) Deshonrra del. Adde in notata in cap. de Benedicto, 32. quæst. 1. & textum in cap. Episcopi, 26. quæst. 5. & Abb. in cap. 1. de sortileg.

LEX V.

Judex ordinarius habens potestatem judicandi de criminibus, potest infligere poenas, de quibus supra L. proxim. & bona in casu à lege expresso adimere. In casu autem à lege non expresso, bona delinquentis debentur consanguineis ascendentibus, vel descendantibus usque ad tertium gradum, nisi in casibus in quibus publicantur: sed depor-

les pueden judgar los omes, por los yerros que fizieron, que reciban todas las otras maneras de pena, que diximos en las leyes ante desta; fueras ende, que non pueden echar de la tierra (1), nin desterrar a ninguno en alguna Isla (2), nin en otro lugar: ca tal pena como esta non pertenesce a otro Oficial de la mandar dar, si non al Rey, o a otro ome alguno, que fuesse Vicario, o Adelantado general por el señaladamente en toda su tierra. Otrosi dezimos, que todo Judgador que ha poder de judgar a ome a muerte, por yerro que faga, o que aya fecho, que puede otrosi mandar tomar los bienes de aquellos que ouieren fecho por que en los casos tan solamente que mandan las leyes deste nuestro libro; mas en otro caso, nin por otra razon, non lo podria fazer (3) ningund Judgador, fueras ende el Rey. E aun dezimos, que a ningund ome, por yerro que aya fecho, non deuen ser tomados todos sus bienes, si ouiere parientes de los que suben, o descenden por la liña derecha (4) del parentesco fasta el tercero grado (5); fueras ende, al que fuesse judgado por traydor, segund dize en el titulo de las Trayciones; o en otros casos señalados (6) que son escriptos en las leyes deste nuestro libro, en que señaladamente los mandasse tomar.

LEY

tare nemo potest, nisi Rex vel generalis præses totius regni. Hoc dicit.

(1) Echar de la tierra. Nota istam legem, quæ vult exilii perpetui à regno poenam tantum posse imponi per judicem habentem à Rege potestatem judicandi in toto regno. Adde L. relegatorum, §. interdicere, & §. sequent. ff. de interd. & releg. & per Bald. notabiliter in L. executorem, col. 8. C. de execut. rei judic. non ergo possunt imponere poenam exilii à toto regno judices causarum criminalium curiæ, neque regaliū cancellariarum, cum quælibet cancellaria habeat partem regni limitatam: solū ergo hoc posset senatus regius qui est præfectus in toto regno.

(2) En alguna Isla. Adde L. rei capitalis, §. 1. ff. eodem.

(3) Non lo podria fazer. Adde L. unic. C. ne sine jussu princip. cert. judic. lic. confisc. & ulterius declaratur hic, quod soli Regi hoc liceat. Vide quæ notat Andreas de Isern. in tit. quæ sunt regalia, super parte bona contrahentium incestas nupt. col. 5. ad fin. & col. 6. & Joan. de Plat. in L. 1. C. de bonis vacant. lib. 10. & an Episcopus condemnnet clericum in confiscatione bonorum? Vide Oldrad. consil. 17. col. 2. Anton. & Joan. de Imol. in cap. quia diversitatem, de concess. præbend.

(4) Por la liña derecha. Concordat cum L. 8. tit. 10. ead. Partit. & L. 25. tit. 22. 3. Partit. ubi nunquam dicitur & ex latere, ut dixi in dict. L. 8. ubi vide quæ dixi.

(5) Fasta el tercero grado. Adde textum in authent. ut nulli judicium; cap. fin. vers. ut autem, collat. 9. & in authent. bona damnatorum, C. de bonis damnat. & intellige de tertio gradu inclusive; & observabitur ordo graduum, secundum Angel. ibi.

(6) Señalados. Approbat opinionem communem, quod authentica bona damnatorum, non loquitur, ubi per legem expressè bona adimebantur; sed quando tacitè in consequentiam poenæ, juxta L. 1. in princip. ff. de bon. damnat. Sed operæ pretium est videre, an cum hodiè de jure regni per dispositionem L. 4. in Ordinatio. Taurinis, damnatus ad mortem civilem vel naturalem possit testari, quia for-

LEY VI.

Quales penas son vedadas a los Judgadores, que las non manden dar.

PVnar deuen los Judgadores de escarmentar los yerros, que se fazen en las tierras sobre que han poder de judgar, despues que fueren judgados, o conocidos. Pero algunas maneras son de penas, que las non deuen dar a ningun ome, por yerro que aya fecho; assi como señalar a alguno en la cara (1) que-

forte non reputavit illa lex ita damnatum servum poenæ, ut dixi in *L. 15. tit. 1. 6. Partit.* an per hoc lex ista, & dispositio authenticæ *bona damnatorum*, quæ certis personis ista bona deferunt, ut hic habes, sit sublata, vel saltem prorsus inutilis istarum legum dispositio reddatur; quod si verum est, proderit ad multa, & signanter ad illud in quo refert Rodericus Suarez, se consuluisse in arduissimo negotio apud Mutinam, ut dicit ipse in *repetit. L. Fori, lib. 3. tit. 5. L. 9. in 10. limitat. sub repetitione L. quoniam in prioribus*, ubi concludit, damnatum ad mortem, licet condere possit testamentum, arctari tamen ad disponendum inter illas personas, & eo modo quo dicta authentica, & istæ leges Partitarum disponunt: unde non poterit meliorare unum ex filiis in tertio bonorum, per fundamenta quæ ibi videbis. In quo puncto, hodie stante dicta *L. Taurina*, ego crederem contrarium de jure esse verum; cum lex illa dicat expressè damnatum ad mortem posse condere testamentum, per inde ac si non esset damnatus; unde poterit meliorare, & reliqua disponere quæ possunt non damnati; & ut patet, Rodericus consuluit ante promulgationem illius legis *Taurinæ*, cum tamen vigeat tunc dispositio *L. 5. tit. de las mandas, lib. 3. For. LL.* Sed quoad primum, videtur dicendum quod in aliquibus adhuc remanebit dispositio istarum *LL.* & dictæ authenticæ signanter, quia si talis damnatus non conderet testamentum, bona applicarentur personis hic contentis, cum dicta lex *Tauri* tantum permittat testamentum; ergo in cæteris remanet antiqua dispositio, *L. præcipimus, C. de appellat.* In contrarium tamen facit, quia illa antiqua doctrina, quod damnatus ad mortem non possit condere testamentum, fundatur totaliter in illo fundamento, quia talis damnatus efficitur servus poenæ, per *L. qui ultimo, ff. de penis*, quam Doctores magis communiter asserebant incorrectam per *authent. sed hodie, C. de donat. inter vir. & uxor.* sequentes Gloss. in *dict. authent. sed hodie*; cum ergo dicta *L. Tauri* permittat ei testari, ac si damnatus non esset, vult talem non effici servum poenæ, & approbare opinionem Glossarum, quæ alibi dicebant hoc, scilicet correctam esse legem *qui ultimo*, per dictam authenticam; quam opinionem latè comprobatur *Salic. in dict. authent. sed hodie*; unde ex hoc, quod non remanet servus poenæ, corollarie infertur posse testari per *Salicetum* ibi; quod & disposuit lex *Taurina*. Infertur etiam, quod possit talis damnatus capere ex testamento; de quo vide quæ dixi in *dict. L. 15. tit. 1. 6. Partit.* Inferri etiam videbatur, quod ab intestato habeat hæredes venientes illo jure secundum ordinem graduum; nam cum ipse possit testari, & non testetur, ex tacita ejus voluntate videntur succedere venientes ab intestato, *L. conficiuntur, in princ. ff. de jure codicil.* Videtur forte in hoc dicendum, quod adhuc dispositio istius legis & authenticæ *bona damnatorum* hodie duret, etiam stante dispositione dictæ *L. Tauri*, quando damnatus ad mortem civilem vel naturalem non conderet testamentum; nam tunc bona applicantur personis hic contentis, ex ratione, quam dixi, cum tantum in illo reperiatur immutatum, non autem in aliis videretur aliquid innovatum; & quia licet damnatus non efficiatur servus poenæ, non ideo minus istarum *LL.* dispositio procedat, ut patet in deportato, qui licet perdat civitatem, non tamen perdit libertatem, neque efficitur servus poenæ, *L. 1. & 2. C. sent. pass. attamen* & in isto procedit dispositio dictæ authenticæ *bona damnatorum*, & istarum *LL.* ex quo ille de jure antiquo perdebat in consequentiam poenæ bona sua, & capiebat ea fiscus, ut in *dict. L. 1. in princ. & L. deportati, C. de bonis proscriptor.* & ex beneficio istarum *LL.* applicantur ascendentibus vel descendentibus, ut hic habetur; & sic

mandole con fuego caliente, o cortandole las narizes (2), nin sacandole los ojos (3), nin dandole otra manera de pena en ella, de que finque señalado. Esto es, porque la cara del ome fizo Dios a su semejança; e porende, ningund Juez non deue penar en la cara, ante defendemos que lo non fagan. Ca, pues Dios tanto lo quiso honrrar, e enoblecer, faziendolo a su semejança, non es guisado, que por yerro, e por maldad de los malos, sea desfeada, nin des-

cum sufficiebat perdere civitatem, licet non libertatem, & damnatus ad mortem perdat civitatem, licet non perderet hodie libertatem, militabit istarum legum dispositio. Tu latius cogita, & adverte in materia ista ad unum dictum singulare Baldi *de pace tenend. & ejus viol. in princ. n. 21.* quod licet contra tenorem istarum legum judex in sententia dicat expressè, quod confiscat bona in casu in quo per *L.* expressè non confiscabantur, licet à tali sententia parentes vel filii condemnati non appellent, nunquam talis sententia transit in rem judicatam; assignat rationem Baldus, quia judex non potest hoc facere, cum sibi sit adempta jurisdictio à lege, & quia nihil discerni potuit in præjudicium filiorum, vel parentum, qui non deliquerunt, & in judicio non fuerunt, *ff. de adoption. L. nam ita Divus, & ff. de his qui notant infam. L. Lucius.* Adde eundem Bald. in *L. data opera, col. 15. vers. sed pone, C. qui accusar. non possunt, & Andr. de Iser. tit. quæ sint regalia, in parte contrahentium incestas nuptias, col. 6.* Adverte etiam quod damnati ad mortem ex forma statutorum, habent hæredem, non attenta forma hujus legis, ut tradit Joan. de Plat. in *L. fin. C. de jure fisc. lib. 10. Angel. post Jacob Butr. in dict. authent. bona damnatorum.*

Quid autem in feudo, an propter damnationem vassalli, ubi in consequentiam poenæ perdit bona, feudum revertatur ad dominum, vel ad filios, vel agnatos? Baldus in *cap. 1. §. 1. qualiter feud. alien. poss.* dicit quod ad filios, per *authent. bona damnatorum*, & non existentibus liberis, ad agnatos, si feudum est parentum; quod nota ad bona majoris, & nota quod si filius consensit in scelere patris, non meretur beneficium, ut præferatur fisco, secundum Baldum per textum ibi in *L. si quis incesti, in 2. lectura, C. de incest. nupt.* quod dicit facere ad *authent. bona damnatorum.* Adde etiam in materia hujus legis Gloss. in *cap. si quis rapuerit, 27. quest. 1. in verbo in quo, & quæ notat Andr. de Isern. tit. quæ sunt regal. in parte bona contrahentium incest. nupt. & Angel Aretin. in tractat. maleficior. in parte & ejus bona publicamus, col. penult. & fin. & tene menti ista, & adde his quæ in locis ordinariis traduntur.*

LEX VI.

Judex in executione poenarum, ubi poena minor morte à lege imponitur, non debet illam in faciem exequi, ne facies facta ad imaginem Dei aliquialiter deformetur. Ubi autem poena mortis imponitur, ense, aut gladio, aut furca, aut flammæ combustionem exequenda est, vel bestiis subijciendo; non autem securi aut falce caput amputari debet, nec homo lapidari, præcipitari, aut crucifigi. Hoc dicit.

(1) *En la cara.* Adde *L. si quis in metallum, cum Gloss. ibi, C. eod.* fallit tamen in casu capituli ad *audientiam, de crimin. fals.* ubi vide per Innoc. & Doctores, ibi tamen non exprimitur de facie, ut perpendit Innoc. Glossa tamen & Joan. And. & Petrus de Anchar. & Anania, videntur velle, quod etiam in facie possit fieri in casu illo in odium criminis illius, & in casu *L. 6. tit. 15. lib. 8. Ordinam.*

(2) *Las narizes.* Adde Bald. *C. de vind. lib. toll. in rubr.* ubi dicit, non licere iudicibus pro aliqua poena munda faciem hominibus cicatricibus deformare, vel nasum amputare, vel extrahere oculos, vel amputare aurículas, quia quicquid est discoopertum, facies appellatur, allegat *dict. L. si quis in metallum, & de auriculis in furibus, vide hodie legem Fori, lib. 4. tit. 5. L. 6.*

(3) *Los ojos.* Limita, nisi in casu *L. 1. tit. 13. 2. Partit. & ibi dixi, & L. 2. tit. 14. ead. Partit.*

destorpada la figura del Señor. E poren-
de mandamos, que los Judgadores que
ouieren a dar pena a los omes, por los
yerros que ouiessem fechos, que gela
manden dar en las otras partes del cuer-
po (4), e non en la cara; ca assaz ay
lugares en que los puedan penar, de ma-
nera, que quien los viere, e lo oyere,
pueda ende rescebir miedo, e escarmien-
to. Otrosi dezimos, que la pena de la
muerte principal, de que fablamos en
la tercera ley ante desta, puede ser dada
al que la mereciere, cortandole la cabe-
ça (5) con espada, o con cuchillo, e
non con segur, nin con foz de segar:
otrosi, puedenlo quemar, o enforçar (6),
o echar a las bestias brauas (7), que lo
maten; pero los Judgadores non deuen
mandar apedrear (8) ningun ome, nin
crucificarlo, nin despeñarlo de peña, nin
de torre, nin de puente, nin de otro lugar.

LEY VII.

*A quales omes deuen ser dadas las penas, e
quando, e en que manera.*

A Los fazedores de los yerros, de que
son acusados ante los Judgadores,
deuen dar pena despues que les fuere

(4) *Otras partes del cuerpo.* Ubi non est hoc prohibi-
tum, ut notat Joan. de Plat. per textum ibi in *L. non pa-
timur, C. de cursu public. lib. 12.*

(5) *Cortandole la cabeza.* Adde *L. aut damnum, §. 1. ff. eod.*

(6) *Enforçar.* Vide per Gloss. in *dict. authent. dam-
num, §. 1.* ubi & per illum textum notat Albericus, quòd
quando aliquis debet puniri suspendio ad furcam, potestas
non potest concedere quòd decapitetur: si tamen lex vel
statutum non assignet genus mortis, poterit iudex inter pœ-
nas mortis arbitrari, an decolletur, vel igni subiciatur, vel
furcæ, quia gratiam potest facere, non vitæ, sed melioris
mortis, prout dictaverit sibi æquitas arbitrii, secundum
dignitatem, secundum ætatem, secundum merita prioris vi-
tæ, *L. quid ergo, §. pœna gravior, ff. de his qui not. in-
fam. & C. ex quib. caus. infam. irrog. L. & si severior;*
viles ergo personæ vel infames comburuntur, vel furca sus-
penduntur, sed nobiles & Barones decapitantur: ita Bald.
in *L. data opera, col. 1. C. qui accusas. non poss.* &
adde Angelum in *tractat. malefic. in parte quas si non
solverit, la 2.*

(7) *Bestias brauas.* Hæc pœna non est in usu, ut dixi
supra *eod. Partit. tit. 8. L. 7.*

(8) *Apedrear.* Non potest iudex infligere insolitam pœ-
nam mortis, ut hic, & in *dict. L. aut damnum*, per
Bald. in *L. incredibile, C. eod.* & dicit Angelus Aret. in
*tractat. maleficior. in parte & sibi caput à scapulis, co-
lum. 5.* quòd cautus debet esse iudex, quòd pœnam con-
suetam apponat, nam non debet dicere, quòd moriatur
veneno, vel projiciatur de fenestris palatii; nam si tali in-
solita pœna moreretur, non faceret damnatum talis pœna in-
testabilem, vel incapacem; allegat Angel. & Joan. de Imol.
in *L. si quis mihi bona, ff. de acquir. hered. imò &
secundum eum, ex hoc iudex tenebitur in syndicato, per
textum in dict. L. aut damnum.*

LEX VII.

Pœna est infligenda delinquenti, quando constat de
crimine per probationem, vel confessionem, nam ob sus-
picionem non est reus damnandus, licet possit torqueri. Hoc
dicit.

prouado, o despues que fuere conoscido
dellos en juyzio: e non se deuen los
Judgadores rebatar, a dar pena a nin-
guno por sospechas (1) nin por señales,
nin por presunciones; como quier que
por alguna destas razones los pueden
tormentar, en las maneras que de suso
diximos. Mas deuenlo fazer segun que
las razones de amas partes fueren teni-
das, e aueriguadas ante ellos: e esto deuen
guardar, porque la pena, despues que
es dada en el cuerpo del ome, non se
puede tirar, nin emendar, maguer entien-
da el Juez que erro en ello.

LEY VIII.

*Que cosas deuen catar los Juezes, ante que
manden dar las penas; e por que razones
las pueden crescer, o menguar, o
toller.*

CAtar deuen los Judgadores, quando
quieren dar juyzio descarmiento
contra alguno, que persona es aquella
contra quien lo dan; si es sieruo, o
libre, o fidalgo, o ome de Villa, o
de Aldea; o si es moço, o mancebo,
o viejo: ca mas crudamente deuen escar-
mentar al sieruo, que al libre (1); e al
ome

(1) *Por sospechas.* Ex suspicionibus non debet quis
damnari, *L. absentem, ff. eod.* & hic, & vide *L. 26. tit. 1. ead. Partit.* & quæ ibi dixi.

LEX VIII.

Considerare debet iudex in pœnis irrogandis personam
rei; quia mitius liber quàm servus, honorabilis quàm vilis,
puer quàm vir, senex quàm juvenis, debent corporaliter
puniri, & non est ita turpiter occidendus honorabilis, sicut
alius. Item si est decennio cum dimidio minor, non poni-
tur ei pœna. Si autem est minor septemdecim annorum, mi-
tius punitur. Item consideret personam passi damnum, quia
mitius agitur cum delinquente contra extraneum, quam
contra dominum, vel eum cum quo debito sanguinis con-
jungitur. Item tempus & locum, quia nox magis quàm dies
aggravat delictum: & si in ecclesia, vel domo amici, qui
se fidebat in illo, vel in loco iudicii, aut in domo Regis
gravius delinquitur: & ubi usitatur, quàm ubi non frequen-
tatur. Item modum delinquendi, quia gravius punitur pro-
ditionaliter aut alevosè, quàm rixando necans: sed in pœna
pecuniaria magis puniat divitem quàm pauperem. Et his
omnibus pensatis, versari debet iudicis arbitrium in augmen-
to, vel pœnæ diminutione. Hoc dicit.

(1) *Libre.* Adde *L. aut facta, §. persona, ff. eod. L. capitalium, §. fin. L. in servorum, in princ. eod. tit. L. fere in omnibus, ff. de regul. jur.* & Lucam de Penna in
L. unic. C. de colon. Illirician. lib. 11. ubi latè circa ma-
teriam dictæ *L. aut facta*, & istius legis: & ad finem sig-
nanter dicit, quòd circumstantiarum, de quibus in istis LL.
tunc debet haberi consideratio, quando pro crimine non est
certa pœna à jure statuta, secus si pœna certa pro crimine
imponatur, & quòd ista fuit opinio quorundam: ipse verò
inclinat, quòd tam propter inopiam quàm ob aliam causam
justam pœna statuta mutari possit; & hoc vult etiam ista
lex, signanter in eo quod dicit de minore 17. annorum: cui
tamen potest responderi, quòd intelligatur, quando pœna
erat arbitraria; vel etsi loquatur de pœna ordinaria, est ideo,
quia lege cavetur minorandam pœnam propter ætatem, &
sic in minore non erat à jure pœna certa determinata.

Aut. 11.
tit. 4.
lib. 6.
Recop.
Aut. 4.
tit. 12.
lib. 7.
Recop.

ome vil, que al fidalgo (2); e al man-
cebo, que al viejo (3), nin al moço:
que maguer el fidalgo, o otro ome que
fuesse honrrado por su sciencia, o por
otra bondad que ouiesse en el, fiziesse
cosa por que ouiesse a morir, non lo
deuen matar tan abiltadamente (4) como
a los otros, assi como arrastrandolo, o
enforcandolo, o quemandolo, o echan-
dolo a las bestias brauas; mas deuenlo
mandar matar en otra manera, assi co-
mo faziendolo sangrar, o afogandolo, o
faziendolo echar de la tierra, si le qui-
sieren perdonar la vida. E si por auen-
tura, el que ouiesse errado fuesse me-
nor de diez años e medio (5), non le
deuen dar ninguna pena. E si fuesse ma-
yor desta edad, e menor de diez e siete
años (6), deuenle menguar la pena que
darian a los otros mayores por tal yerro.
Otrosi deuen catar los Judgadores, las
personas de aquellos contra quien fue
fecho el yerro (7); ca mayor pena me-
resce aquel que erro contra su señor, o
contra su padre, o contra su Mayoral,
o contra su amigo (8), que si lo fiziesse
contra otro que non ouiesse ninguno
destos debdos. E aun deue catar el tiem-
po, e el lugar (9), en que fueron fe-
chos los yerros. Ca, si el yerro que
han de escarmentar es mucho vsado (10)
de fazer en la tierra a aquella sazón,

deuen estonce poner crudo escarmiento,
porque los omes se recelen de lo fazer.
E aun dezimos, que deuen catar el tiem-
po en otra manera. Ca mayor pena deue
auer aquel que faze el yerro de noche
(11), que non el que lo faze de día;
porque de noche pueden nascen muchos
peligros ende, e muchos males. Otrosi
deuen catar el lugar en que fazen el
yerro; ca mayor pena meresce aquel
que yerra en la Eglesia, o en Casa del
Rey, o en lugar donde judgan los Al-
caldes, o en casa de algund su amigo,
que se fio en el, que si lo fiziesse en
otro lugar. E aun deue ser catada la ma-
nera (12) en que fue fecho el yerro.
Ca mayor pena meresce el que mata
a otro a traycion (13), o aleue, que
si lo matasse en pelea, o en otra ma-
nera: e mas cruelmente deuen ser es-
carmentados los robadores, que los que
furtan escondidamente. Otrosi deuen ca-
tar qual es el yerro, si es grande, o
pequeño; ca mayor pena deuen dar por
el grande, que por el pequeño (14). E
aun deuen catar, quando dan pena de
pecho, si aquel a quien la dan, o la
mandan dar, es podre, o rico. Ca me-
nor pena deuen dar al pobre (15), que
al rico: esto, porque manden cosa que
pueda ser complida. E despues que los
Judgadores ouieren catado acuciosamente

to-

(2) *Al fidalgo.* Vide per Gloss. & Doctor. in cap. cum quidam, de iurejur.

(3) *Al viejo.* Etatis consideratio habetur, L. aut facta, §. persona, ff. eod. L. 2. ff. de termin. mot. per Gloss. in L. quid ergo, §. pena gravior, ff. de his qui notant. infam. per Joan. de Plat. in L. fin. C. qui etate se excus. lib. 10. & in L. 1. C. de his qui in exil. dati, eod. lib. & adde cap. tanta, ubi Gloss. 86. dist. Gloss. in cap. si quem, & cap. tempora, 26. quæst. 7. & dicit Bald. in princ. in quibus caus. feudum amit. quod si statutum dicat, quod tale quid fecerit, ponatur ter ad trullum, vel ad berlerium, quod si est quidam senex, qui in primo trullo moreretur, potest tunc iudex mutare genus tormenti: vide tamen quod dicit Angelus in tract. malefic. in parte quas si non solverit, la 2. col. penult. in princ. post Bald. in L. quicumq. col. 5. C. de servis fugit. & adde in materia Albericum in L. auxilium, §. in delictis, ff. de minor. ubi ponit rationem, quare senes minus puniuntur, & quod non egent petitione restitutionis.

(4) *Abiltadamente.* Adde L. capitalium, §. fin. ff. eod. & quæ dicit Baldus in L. data opera, col. 1. C. qui accus. non poss. & L. Divo Marco, C. de quæstion.

(5) *Diez años e medio.* Adde L. 9. tit. 1. ead. Partit. & quæ ibi dixi, & L. 10. tit. 7. & L. 17. tit. 14. ead. Partit. Et quid in crimine perjurii, vide L. 7. tit. 11. 3. Partit.

(6) *Menor de diez e siete años.* Nota istam taxationem etatis, de qua non memini legem juris communis ita in hoc taxantem; sed quod minuatur poena habes in L. auxilium, §. in delictis, ff. de minor. per quam limitatur L. si quis te reum, C. ad leg. Cornel. de siccar. & ibi notat Salicetus: & adde Angel. Aret. in tract. maleficior. in parte scienter & dolose, col. 3. & ut dicit Socin. consil. 157. incipit, præsens consultatio, col. 4. vers. quarto & ultimo, & vers. ex quibus omnibus, per statutum, de quo ibi, erat limitatum ad decem & octo annos tempus etatis ad mitigationem poenæ, exceptis criminibus læsæ majestatis, & homicidii dolo commissi, & perturbationis sta-

tus pacificæ civitatis: tene ergo menti novam decisionem istius legis Partitarum in hoc.

(7) *El yerro.* Adde dict. L. aut facta, §. persona, ff. eod. & Institut. de injur. §. atrox.

(8) *Contra su amigo.* Nota hoc, & meritò, quia nulla deterior pestis, quàm familiaris falsus amicus, L. 1. tit. fin. 4. Partit.

(9) *El tiempo, e el lugar.* Adde dict. L. aut facta, §. locus, & §. tempus, ff. eod.

(10) *Mucho usado.* Multis grassantibus opus est exemplo, ut hic, & in L. aut facta, in fin. ff. eod. unde, & per consuetudinem delinquendi potest à iudice alterari poena pecuniaria in corporalem; vide Joan. de Plat. in L. penult. C. de delator. lib. 10. & vide in dict. L. aut facta, §. evenit.

(11) *De noche.* Vide in dict. §. tempus: hinc videmus communiter per statuta locorum duplicari poenas pro damnis datis de nocte: & an mane, vel sero dicatur dies, vel nox, vide per Bart. in dict. §. tempus, & per Lucam de Penna in L. qui agros, C. de omn. agro desert. lib. 11. ubi Lucas de Penna dicit considerandum, an tempus quo commissum est crimen, magis adhæreat nocti, quàm diei, & tunc judicabitur, ut de nocte factum, vel è contrario; & sic secundum quod distat ab occasu, vel ortu solis: vel dicit, quod clarius sibi videtur tunc dicenda nox, quando luna, vel stellæ luceant; & fortius, si propter impedimenta nubium, non dant lucem: & vide in materia quæ dicit Decius consil. 354.

(12) *La manera.* Adde dict. L. aut facta, §. qualitate, ff. eod.

(13) *A traycion.* Adde quæ notat Bartolus in L. respiciendum, §. delinquent, ff. eod. & Angel. Aretin. in tractat. malefic. in parte fecit insultum.

(14) *Por el pequeño.* Adde L. perspicendum, §. 1. ff. eodem.

(15) *Al pobre.* Adde L. illicitas, §. præses ff. de offic. præsid.

todas estas cosas sobredichas, pueden crecer, o menguar, o toller la pena, segund entendieren que es guisado (16), e lo deuen fazer.

L E Y IX.

Como non deuen dar pena al fijo por el yerro que el padre fiziesse, nin a una persona por otra.

POr yerro que el padre fiziere, non deuen recibir pena, nin escarmiento, los fijos (1), nin los otros parientes, nin la muger por el marido (2). Ca non es guisado, que por el mal que vn ome faze, den escarmiento a otro; porque la pena deue apremiar, e constreñir a los malfechores tan solamente (3); fueras ende (4), si el yerro fuesse de traycion, ca estonce los fijos serian desheredados, e agrauiados en algunas cosas, por la traycion que su padre fizo, segund diximos en el titulo de las Trayciones. Otrosi dezimos, que los Judgadores, desque ouieren dado juyzio acabado, poniendo pena sobre los yerro, o maleficios, que los omes fazen; que de alli adelante los Juezes non pueden crescer, nin menguar (5) la pena, que les mandaren dar. Ca, si entendieren que la han menester crescer, o men-

(16) *Guisado*. Nam si remissionem poenae faceret sine causa, faceret litem suam; vide per Abb. in cap. nisi specialis, de offic. legat. Adverte etiam, quod & est in consideratione iudicis, an actus illicitus & punibilis factus fuerit per metum, nam punitur mitius faciens, vide Abb. in cap. sacris, quod metus causa.

L E X IX.

Pro alterius delicto non debet alius puniri, nisi filius qui ob patris prodicionem exheredatur. Item non potest iudex sententiam poenae promulgatam immutare: & ubi clare crimen non probatur, iudex sit in absolvendo proclivior. Hoc dicit.

(1) *Los fijos*. Neque è contra, ut C. ne filius pro patre, per totum: L. si filius, ff. de bonis proscriptor. cap. fin. ubi vide Abb. de delict. pueror. & vide quæ tradit Decius consil. 359. in causa Domini Marci.

(2) *Por el marido*. Vide C. ne uxor pro marito, per totum.

(3) *Tan solamente*. Anima quæ peccaverit, ipsa morietur, Ezechielis cap. 18. v. 4. cap. quæsiuit, de his quæ fiunt à major. part. capituli, L. sancimus, C. de penis, ubi Angelus tradit de statuto, quod consortes de domo nobilium teneantur pro consorte delinquente.

(4) *Fueras ende*. Nunquam delictum patris filio præjudicat, nisi in casibus expressis in jure, ut hic, & vide per Bald. in cap. unic. si vassal. feud. priuileg.

(5) *Nin menguar*. Concordat cum L. penam, C. eod. & limita ut in L. 4. suprà, tit. 1.

(6) *Quitar*. Adde L. absentem, ff. eod. & L. 12. tit. 14. 3. Partit.

L E X X.

Potest augeri poena per iudicem, si relegatus, ut exeat patriam, ante tempus revertatur, vel ab insula recedat; & duplicatur ei tempus, quod fregit: si autem sit perpetuo deportatus, occidetur. Hoc dicit.

(1) *Por sentencia del Rey*. Ideo hoc dicit, quia relegatus Tom. III.

guar, deuenlo catar ante que la den: ca despues non es en su aluedrio. E aun dezimos, que los Judgadores todavia deuen estar mas inclinados, e aparejados, para quitar (6) los omes de pena, que para condenarlos, en los pleytos que claramente non pueden ser prouados, o que fueren dudosos; ca mas santa cosa es, e mas derecha, de quitar al ome de la pena que mereciesse por yerro que ouiesse fecho, que darla al que la non mereciesse, nin ouiesse fecho alguna cosa por que.

L E Y X.

Que pena meresse el ome que es desterrado, si tornare a la tierra sin mandado del Rey.

TTodo ome, que fuere desterrado por sentencia del Rey (1), que sea en alguna Isla por tiempo cierto, o que es echado de la tierra (2); si saliere de esta Isla en ante de aquel tiempo quel señalaren, o entrare en la tierra sin mandado del Rey (3), deuesele doblar (4) aquel tiempo que quebranto (5), passando el mandado del Rey (6) su Señor. E si por auentura, fuesse dada sentencia contra el, que fuesse desterrado para siempre, e non por tiempo cierto, estonce, el que fuesse desobediente (7) salien-

re in insulam, vel à regno expellere solius Regis est, vel totius regni Præfecti, ut in L. 5. suprà eod.

(2) *Echado de la tierra*. Id est, cui est imposita poena exilii à toto regno.

(3) *Sin mandado del Rey*. Item, & nullus iudex inferior potest tollere, vel indulgere exilium, sed Rex hoc debet facere, ut probatur in L. relegati, ff. de penis, de qua ista sumpta est, & ibi hoc notat Bart. & idem tenet Bart. in L. centesimis, §. si ita, ff. de verbor. oblig. ubi Jaso. in fin. & adde Joan. de Platea in L. 2. C. de his qui in exilium dati, lib. 10.

(4) *Doblar*. Imo debet esse perpetua relegatio, ut habetur in dict. L. relegati. Sed Bartolus ibi dicit, quod illud procedit, quando tempus, quod deberet duplicari, excederet decennium; nam tunc perpetuo relegatur. Si verò duplicari debeat minus tempus, tunc procedat quod hic habetur, & in L. aut damnum, §. quisquis, ff. eod. & adde L. si Possidonium, & ibi Bald. C. de his qui notant. infam. & de ista duplicatione poenæ per dictum §. quisquis, facit mentionem Gloss. in cap. de his clericis, §. 10. dist. & in cap. qui jubente, 11. quæst. 3. Sed an ille, qui rupit confinia, cum esset in exilium missus, possit capi, & incarcerationi, ut in carcere compleatur tempus confinii? Baldus per illum textum dicit, quod sic, in L. omnes, C. de penis, quod fortè procederet, quando timeretur, quod non servaret confinia; aliàs standum esset duplicationi exilii, de quo hic, & in dict. §. quisquis.

(5) *Quebranto*. Et sic tempus tantum quod superest ad completionem exilii vel confinii, & adde Bart. in dict. L. aut damnum, §. quisquis, & Joan. de Plat. in L. si ad magistratum, C. de Decurion. lib. 10. & in L. 2. C. de his qui in exilium dati sunt, eod. lib.

(6) *Mandado del Rey*. Idem esset in exilio per sententiam iudicis inferioris imposito, ut in dict. §. quisquis, & ibi Bart.

(7) *Desobediente*. Et cui incumbat probatio, quod relegatus rupit vel servavit confinia, vide Bart. in L. relegati, ff. eod. ubi concludit, quod ille qui in hoc fundat suam intentionem, sicut & in probatione ætatis.

liendo de la Isla, o entrando en la tierra sin mandado del Rey, deue morir (8) porende.

LEY XI.

Como deuen los Judgadores justiciar los omes manifestamente, e non en ascondido: e que los deuen dar a sus parientes, despues que fueren justiciados.

Paladinamente (1) deue ser fecha la justicia de aquellos que ouieren fecho por que deuan morir, porque los otros que lo vieren, e lo oyeren, resciban ende miedo, e escarmiento; diziendo el Alcalde, o el Pregonero (2) ante las gentes, los yerros por que los matan. E desde que la justicia fuere fecha, e complida en ellos, e la ouieren visto los omes, e fueren ya muertos los justiciados, si los pidieren sus parientes, o omes Religiosos, o otros qualesquier, deuen gelos otorgar (3), porque los sotierren. Otrosi dezimos, que si alguna muger preñada (4) fiziere por que deue morir, que la non deuen matar fasta que sea parida. Ca, si el fijo, que es nascido,

(8) *Morir.* Planè procedit in relegato per sententiam Regis in insulam, vel per expulsionem à toto regno, ut in *L. relegati*, ff. eod. & hic. Sed an procedet in condemnato per iudicem inferiorem in exilium perpetuum ab illa tantum Provincia, in qua præest, juxta id quod habetur in *L. relegatorum*, §. *interdicere*, ff. de *interdict. & relegat.* Videtur fortè, quòd non, cum non reperiatur in isto casu hoc jure cautum: & ideo communiter in sententiis iudicum inferiorum providetur, ponendo poenas circa hoc; cum enim ista lex sic in hoc ita poenalis, non videtur extendenda; imponetur ergo propter contumaciam alia poena arbitraria, non verò poena mortis. Sed an isto casu perdet bona ille qui perpetuo fuit expulsus à regno? Baldus in *proæmio*, ff. *veter. in §. fin.* vult, quòd possunt sibi auferri bona, per textum in *L. mathematicos*, C. de *Episcop. audient.* & expressè dicit, quòd expulsis ad confinia, si non servant confinia, debent eis omnia bona auferri; quòd multum nota: & videtur, quòd possit procedere, quando ex ruptione confinium infligitur poena deportationis, ut in *dict. L. mathematicos*, & sic in consequentia auferuntur bona, vel imponitur poena mortis, ut hic, ubi etiam in consequentiam auferuntur bona, *L. 1. ff. de bonis damnatorum*, in *princip.* poterit tamen damnatus ad mortem condere testamentum de suis bonis, vel si moriatur sine testamento, applicabuntur personis, de quibus supra eod. *L. 5.* & ibi latè dixi.

LEX XI.

Pœna corporalis est publicè infligenda reo, præconizante præcone maleficium commissum, & post executionem dari debet corpus petentibus causa sepulturæ. Et sententia mortis lata contra prænantem, non debet exequi ante partum, alias iudex exequi faciens in prænantem, puniri debet quasi proditoriè occidens alterum. Hoc dicit.

(1) *Paladinamente.* Adde *L. 5. tit. 27. 3. Partit.* & quæ ibi dixi.

(2) *El pregonero.* Ex ista lege sumpta fuit practica, ut ante delinquentes, qui ducuntur ad supplicium vel pœnam, clamet præco; diebus tamen festis silere debet horrida vox præconis, *L. fin. C. de feriis.*

(3) *Otorgar.* Concordat cum *L. 1. & fin. ff. de cadaver. punitor.*

(4) *Preñada.* Adde *L. prænantis*, ff. eod. ubi vide per Bart. & dicit ibi Alexander in *addition.* quòd procedet etiam si in carcere imprægnaretur, quicquid in contrarium dixerit Baldus in *L. 2. ff. de excus. tutor. in fin.* & Joan. de Plat. in *L. negotiantes*, C. de *excusat. muner. lib. 10.*

non deue rescebir pena por el yerro del padre, mucho menos la meresce el que esta en el vientre, por el yerro de su madre. E porende, si alguno contra esto fiziere, justiciando a sabiendas muger preñada, deue rescebir tal pena, como aquel que a tuerto mata a otro.

TITULO XXXII.

De los Perdone.

Misericordia (1) es merced, e gracia, que señaladamente (2) deuen auer en si los Emperadores, e los Reyes, e los otros grandes Señores, que han de judgar, e de mantener las tierras. Onde, pues que en el titulo ante deste fablamos de la justicia que deuen fazer contra los que caen en los yerros, queremos aqui dezir de los Perdone, e de la misericordia que deuen auer a las vegadas contra los que yerran, perdonandoles las penas, que merescieren sofrir segund sus fechos. E demostraremos, que quiere dezir Perdon. E quantas maneras

son

adde etiam quòd supersedetur in executione damnati ad mortem, ut reddat rationem alicujus administrationis, vide per Bart. in *L. 2. §. 1. ff. de custod. reor.* ubi, & quid si accusetur de alio delicto graviore: & adde Bart. in *L. si quis*, in *princ. ff. de penis.* Et quid si propter veritatem alicujus criminis indagandam? Vide Bart. in *L. is qui reus*, ff. de *public. judic.* & Alexand. ubi supra, quòd debet differri, si æquum judici videatur, & non esset calumniosa talis dilatio; & de istis & aliis casibus, in quibus differtur executio, vide per Hippol. in *practica*, §. *opportune*, *column. 1. & 2.*

TITULUS XXXII.

De remissionibus.

IN SUMMA.

(1) *Misericordia es.* Misericordia, secundum August. 9. de *Civitate Dei*, est alienæ miseriæ in nostro corde compassio, qua utique, si possemus, subvenire compellimur: & secundum Philosophum 2. Rhetoricor. misericordia est tristitia quædam super aparenti malo corruptivo, vel contristativo: & ibidem, quòd misericordia est maxime super malis ei, qui indignus patitur: & ibidem dicit Philosophus quòd homines miserentur super illos, qui sunt eis conjuncti, & similes, quia per hoc fit eis æstimatio, quòd ipsi etiam possint similia pati: & inde est etiam, quòd senes, & sapientes, qui considerant se posse in mala incidere, & debiles & formidolosi magis sunt misericordes; e contrario autem illi qui reputant se esse felices, & in tantum potentes, quòd nihil mali putant se posse pati, non ita miserentur: unde vera justitia compassionem habet, falsa verò, scilicet superbiorum, dedignationem, 45. *dist. cap. vera justitia*: & secundum August. ubi supra, misericordia debet servire rationi, ut ita probetur misericordia, ut conservetur justitia, sive cum indigenti tribuitur, sive cum ignoscitur pœnitenti.

(2) *Señaladamente.* Adde *L. imperialis*, C. de *nupt.* & dicit S. Ambros. in *exposition. Psal. 37. col. 3.* Imitamini ergo Imperatores exemplum divinum, ut sitis in statuendis legibus severiores, in exigendis suppliciis misericordes: severitas legum insolentem restringat audaciam, misericordia Principum reos subtrahat pœnæ. Et dicit Seneca, quòd non minus turpia sunt Principi multa supplicia, quàm Medico multa fanera; tradit Lucas de Penna. in *L. his quidem*, C. qui *militat. non poss. lib. 12.*

LL. del
tit. 25.
lib. 8.
Recop.

son del. E quien lo puede fazer. E a quien. E sobre quales razones. E en que tiempo. E que pro viene del. Otrosi diremos, que cosa es Misericordia, e Merced, e Gracia. E que departimiento ay entre ellos.

LEY I.

Que quiere dezir Perdon, e quantas maneras son del: e quien lo puede fazer, e a quien, e por que razones, e en que tiempo.

PERdon tanto quiere dezir, como perdonar al ome la pena; que deve rescebir por el yerro que auia fecho. E son dos maneras de perdon. La vna es, quando el Rey, o el Señor de la tierra, perdona generalmente a todos los omes

que tiene presos, por grand alegria (1) que ha en si; assi como por nascencia de su fijo, o por victoria que aya auido contra sus enemigos, o por amor de nuestro Señor Jesu Christo, assi como lo vsan a fazer el Viernes Santo (2); o por otra razon semejante destas. La otra manera de perdon es, quando el Rey perdona alguno, por ruego de algund Perlado, o de Rico ome, o de otra alguna honrrada persona; o lo faze por seruicio (3) que ouiesse fecho a el, o a su padre, o a aquellos de cuyo linaje viene, aquel a quien perdona; o por bondad, o sabiduria (4), o por gran esfuerço (5) que ouiesse en el, de que pudiesse a la tierra venir algund bien; o por alguna razon semejante destas: e atales perdones como estos non ha otro poder de los fazer, si non el Rey (6).

LEY

LEX I.

Indulgentia est poenæ debitæ remissio, & est duplex, una generalis, ob aliquam latitiam, victoriam, aut Dei amorem; alia specialis alicujus precibus, aut servitio, bonitate, aut liberalitate, vel vivacitate, aut scientia delinquentis, quam solus Princeps concedit. Hoc dicit.

(1) *Grand alegria.* Adde *L. abolitio*, cum *L. seq.* & *L. si interueniente*, ff. *ad Turpil.* & Gloss. in rubr. *C. de generali abolit.* & ista dicitur publica abolitio, quando Princeps propter res prosperè gestas, vel propter diem insignem, quia natus sibi fuit filius, statuit generaliter ferias in omnibus causis criminalibus, & dat potentiam desistendi quibuscumque accusantibus, ut in *L. aut, privatim*, ff. *eod.* & hoc crimen non extinguit, sed cognitionem suspendit; ideo post ferias ad causam redditur infra triginta dies ex eadem instantia, ut in dict. *L. aut privatim*, §. *fin.* & notat Salic. *C. de abolit. in rubric.* non tamen cogitur accusator accusatorem repetere, potest ergo, si velit, ut in dict. *L. aut privatim*, & tradit Andr. de Iser. tit. *que sunt regalia.* in parte & bona committentium crimen læsæ majestatis, col. 2. neque post triginta dies potest repetere, *L. 1. C. de gener. abolit. dict. L. aut privatim*, & an generalis abolitio porrigatur ad carceratos, vide Bart. in *L. Domitianus*, ff. *ad Turpil.*

(2) *El Viernes sancto.* Vide hodie qualiter fiat, in *L. 2. tit. pen. lib. 1. Ordinam. Regal.* & in *L. fin.*

(3) *Por seruicio.* Adde *L. 49. tit. 18. 3. Partit.*

(4) *Bondad, o sabiduria.* Vide bonum textum & ibi Abb. in cap. *nisi specialis, de offic. legat.* & vide *L. ad bestias*, ff. *de panis*, & quod dicit Gloss. in cap. 1. 78. dist. & in cap. *si qui*, super verbo *vel probatis*, 1. *quast.* 1. & quæ notat Joan. de Plat. in rubr. *C. de professor. & medic. lib. 10.*

(5) *Gran esfuerço.* Sumptum est ex dict. *L. ad bestias*, ff. *eod.* ibi: *si ejus roboris, vel artificii sint*, & adverte, quia ista lex Partitarum intelligit illam legem rectè scilicet, ut excellentia personæ sit causa inducendi Regem, ut faciat indulgentiam poenæ, non quod judex propter talem excellentiam possit remittere poenas; supersedere in executione propter excellentiam personæ potest, & consulere Principem, secundum quod intelligunt Oldraldus & Albericus ibi, contra quos est Alciatus, lib. 2. *Pareg. cap. 28. fol. 115.* ubi aliter intelligit illam legem. Et adde de causis licitis ad indulgendum, Lucam de Pena in *L. si apparitor*, col. 7. *C. de cohortal. lib. 12.* & ibidem, col. 8. quod indulgentia debeat fieri per Principem, præmissa satisfactione partis læsæ.

(6) *El Rey.* Adde *L. 1. §. si quis ultro*, & ibi Bartol. ff. *de question.* & *L. Divi fratres*, & *L. relegati*, in fin. ff. *de panis*, & Salicetus in *L. cum indulgentia*, *C. de sent. passis*, & Angelus Aretin. in tract. *malefic.* in parte *fama publica*, 16. col. & quando vertitur interesse solius fisci, potest Princeps indulgere etiam sine causa: si vero vertitur interesse alterius, potest cum causa, sine causa non, se-

cundum Anton. in cap. *nisi specialis, de offic. legati*, ubi Abb. dicit, quod Princeps remittendo poenam præsumentur semper moveri ex iuxta causa; ex affectione tamen carnali Princeps non debet moveri, quia scriptum est: Ita judicabis magnum sicut parvum, neque erit apud te acceptio personarum, Deuter. 1. v. 17. tradit etiam Abb. ibidem 1. *notab.* quod remittere poenam merenti sine causa, esset contra jus divinum, præcipiens Exod. 22. v. 18. *Maleficos non patiaris vivere*, & quantum ad vim directivam legis Princeps est subditus legi, sicut quilibet; nam ejus potestas limitata est, ut cum ratione, & causa disponat omnia, regendo se & subditos, secundum Andr. de Iser. de cap. *qui cur. vendid.* vers. *fin. col. antepenult.* quem etiam vide notabiliter loquentem in hoc in cap. *unic. que sunt regal. super parte & bona committentium crimen læsæ majestatis*, col. 1. & 2. ubi allegat S. Thom. quod ubi est in præjudicium tertii, Princeps non remittit, nisi & ipse injuriatus remittat, ut si mutilatus est quis per alium; alias potest Princeps, dicit ipse Andr. de Iser. & si pietate humana & clementia moveatur ad hoc, dum putat eum superviventem corrigi, & si semel delinquenti indulgeat, facinoroso habenti consuetudinem delinquendi non debet parcere, *L. 3. C. de Episc. audient.* Si verò & huic parceret, cum alterius non intersit pecuniariter, non dicitur peccare, nisi ideo parceret latroni, ut adhuc priora committeret; tunc enim non esset Rex, sed Diabolus. Ibi etiam dicit, quod interesse animi sævientis non inspicitur, *L. si venditor*, ff. *de serv. export.* & dicit hoc procedere, quando uni, vel aliquibus poenam remittit, secus (ut de facto refert se vidisse) si Princeps concedat privilegium alicui, ut quando facinorosi damnati vadunt ad supplicium transeuntes ante domum ejus, possint auferre damnum, & poenæ subducere: vel si esset consuetudo in aliqua terra, tale privilegium, vel consuetudo non valet. Si verò esset consuetudo, vel privilegium, ut illi qui fustigantur ex scelere, fustigatis eis per magnam partem civitatis vel villæ, cum perveniunt fustigando, & transeunt domum alicujus nobilis, domina domus eos eripiat de manu fustigantis, sicut dicit se vidisse alicubi, hoc, secundum eum, non esset absonum, cum non tollatur poena, sed quantitas, seu numerus fustium; differt enim, tollatur aliquid, vel exhauriatur, an differatur propter moratorium dilationem, *L. quotiens, C. de precib. Imperat. offer.* An autem Dux belli, quod geritur nomine Regis contra rebelles, potest facere pacem, & indulgere rebellibus crimina per eos commissa? Videtur, quod non, & ita vult Angel. in *L. conventionem*, in princ. ff. *de partis*, ubi concludit, quod isti qui gerunt bellum nomine alieno, non possunt facere treguam, neque sufferentiam, neque fidantiam dare sine mandato domini, neque amicitiam. Ibi dicit, quod ducentes bellum nomine proprio, debent observare fidem etiam rebellibus: & sic vult, quod hoc non procedat in ducentem exercitum nomine alieno; & sic videtur Angelus limitare dictum Bartoli & Baldi ibi volentium capitaneum guerræ posse dare securitatem exbannito; & Angelum sequuntur ibi Paul. de Castr. Alexand. & Jason. nisi in eo quod limitant hoc de datione inducia-

LEY II.

Que pro viene al ome por el perdon que faze el Rey.

Perdonan a las vegadas los Reyes a los omes las penas, que les deuen mandar dar por los yerros que auian fecho. E si tal perdon fizieren ante que den sentencia (1) contra ellos, son porrende quitos de la pena que deuen auer, e cobran su estado, e sus bienes, bien assi como los auian ante; fueras ende quanto a la fama de la gente (2), que

rum seu treugæ, nisi Capitaneus haberet mandatum cum libera, juxta notata per Bartolum & Bald. in *L. qui Romæ*, §. *Callimachus*, ff. de verbor. oblig. & ibi in specie Jason quod exbannito ab Imperatore inferior non potest dare securitatem. Videndus tamen est in hoc Lucas de Penna in *L. tam collatores*, C. de re milit. lib. 12. col. 2. qui dicit, quod in hoc videtur distinguendum, quod, aut expedit hoc fieri ad commodum, & honorem ejus, cujus bellum geritur, & potest ejus capitaneus facere treguam, & aliquos in fœdus & amicitiam recipere: si verò hoc non expediat, non tenebit in hoc actum per ducem belli: si verò est dubium, & tunc si Dux procedit bona fide, neque ulla prius malæ gestæ rei culpa præcessit, tenebit quod fecit, argumento *L. cum plures*, §. 1. 2. & 3. ff. de administr. tutor & videtur bona distinctio & æqua.

LEX II.

Si Rex ante sententiam, veniam seu indulgentiam concedat delinquenti, est absolutus non solum à poena, sed etiam ab infamia, & recuperat statum & bona: si autem post sententiam ei indulgeat, videtur poenam remittere corporalem, non tamen recuperat bona, nec famam, quæ perdit propter delictum: & hoc verum, nisi Rex specialiter restituat omnia in primævo statu, nam tunc omnia recuperat. Hoc dicit.

(1) *Ante que den sentencia.* Nota istam legem, quæ declarat quod habetur in *L. fin. C. de gener. abolit.* ut procedat in indulgentia ante sententiam, & quod habetur in *L. generalis*, C. de sent. pass. & in aliis legibus illius tituli, ut procedant, quando simplex indulgentia fit post sententiam.

(2) *Fama de la gente.* Hinc versus Ovidii: *Pena potest demum, culpa perennis erit*, de quo per Gloss. in dict. *L. fin. C. de gener. abolit.*

(3) *Los bienes.* Concordat cum *L. 2. C. sent. pass.*

(4) *Nin la fama.* Concordat cum dict. *L. generalis*, C. de sent. pass.

(5) *Primero estado.* *L. 1. & L. fin. C. sent. pass.* & vide notata per Azon. C. eod. in summ. & per Doctores communiter in dict. *L. fin. & L. 10.* ibi: *ca quando fuere puenta in carta de algun señor, tit. fin. infra ead. Partit.* Restitutio in pristinum statum, inducit recuperationem bonorum & famæ, ut in iuribus, de quibus supra, habilitat ad honores, *L. & qui originem*, §. *si in metallum*, ff. de muner. & honor. & limita & intellige, ut per Joan. de Plat. in *L. origine*, C. de municip. & origin. lib. 10. & in *L. 2. C. de his qui in exil. dati sunt*, eod. lib. non tamen operatur talis restitutio quoad fructus bonorum interim perceptos à fisco, ut tradit Joan. de Plat. in *L. penult. C. de fide instrum. & jure hast. fiscal.* lib. 10. vide textum in *authent. de Nestorianis*, C. de hæretic. & Bald. in cap. *duo genera*, in princip. hic finitur *lex domin. Feder. col. fin.* Angel. & Alex. in *L. Gallus*, §. *& quid si tantum*, ff. de liber. & posthum. & est communis opinio.

Sed quid si hæreditas fuit delata filio patre bannito propter maleficium, deinde pater est in integrum restitutus, an recuperet usumfructum quem propter bannum acquirere non potuit, ut notatur in §. *relegati*, Institut. quib. mod. jus pat. potest. solv. & videtur quod non, per textum in dict. *L. fin. C. sent. pass.* Bald. in *authent. excipitur*, C. de bon. quæ liber. in princ. aliud enim est amittere, aliud non acquirere.

Et an recuperet restitutus bona quæ erant alterius, ipse

gelo retraeran, maguer el Rey lo perdone. Mas si el perdon les fiziere despues que fueren judgados, estonce son quitos de la pena que deuen auer en los cuerpos porende. Pero los bienes (3), nin la fama (4), nin la honrra, que perdieron por aquel juyzio que fue dado contra ellos, non lo cobrarán por tal perdonamiento; fueras ende, si el dixesse señaladamente, quando lo perdona, que le manda entregar todo lo suyo, o tornar en el primero estado (5); ca estonce lo cobrarán todo.

LEY

tamen illa possidebat tempore damnationis, seu rebellionis? Vide per Gloss. & Bald. in *L. si quos*, C. de captiv. ubi distinguit, an liqueat statim de jure domini, an non: vide ibi per eum. Recupera etiam restitutus jura proximitatis, ut succedere possit in testamento, & ab intestato? Vide per Bart. in *L. 1. §. fin. ff. de bonor. poss. contra tabul.* & in *L. 1. §. filio*, ff. ad Tertul. & si quis damnatus esset per judicem ecclesiasticum ex delicto quo rederetur intestabilis, an testamentum ejus interim factum conualescat, si restituatur? Vide Baldum, quod sic, in *L. servis*, C. de legat. cujus contrarium tenet Paul. de Castr. in *L. si filiusfamilias*, ff. de testam.

Sed quid si damnato ad mortem civilem vel naturalem relicta fuit hæreditas, & demum iste damnatus beneficio Principis est restitutus; nunquid capere poterit hæreditatem? Bald. in *L. 1. C. qui non poss. ad libert. perven.* distinguit, quod si tempore quo fuit relictum, erat capax, qui postea efficitur servus poenæ, non capiet relictum, licet postea restituatur, quia relictum erat funditus extinctum. Sed si relinquitur non capaci tempore mortis defuncti, & postea beneficio Principis fit capax, tunc capiet relictum, quia nunquam fuit extinctum; postea verò Baldus vult intelligi hoc, quando relictum erat conditionale, per *L. Aristo*, ff. de manum testam. ideò vide ibi per eum, & per eundem in *L. lata sententia*, C. de appellat. & vide in simili bonam quæstionem de doctore propter crimen privato lectura sibi decreta, & postea restituto, per lucam de Penna in *L. 1. C. de his quis in exil. dat. sunt*. &c.

Sed an recuperet bona quæ fiscus jam vendiderat, seu sunt in alium translata? Glossa notabilis in *L. Gallus*, §. *& quid si tantum*, ff. de liber. & posthum. dicit, quod non, & ibi Bart. & Doctores, Bart. in dict. *L. fin. C. de sent. pass.* Abb. in cap. *quia diligentia*, de elect. Bald. in cap. *domino guerram*, fin. col. in duobus locis, hic finit. *lex domin. Feder.* per Felin. in cap. 1. col. 4. de constit. ubi limitat post Cardin. in dict. cap. *quia diligentia*, de elect. nisi in restitutione diceretur, quod habeatur condemnatio pro non facta: & dicit ibi Cardinales se vidisse in tali casu in restitutione ita plenissima, quod nullus contractus valuit in bonis confiscatis; licet dicat, quod malè faciat Princeps sic faciendò, cum deceat eum, suos contractus servare; & tradit etiam Felin. in cap. *inter quatuor*, de major. & obedient. Item si expresse Princeps in restitutione dicat, quod bona à se donata alii includantur in restitutione, ut restitutus illa habeat, valet, ut vult Abb. per textum ibi in cap. 1. de paroch. Similiter si restitutio fiat per viam pacis, bona etiam in alium translata debent restitui, ut tradit Bartol. in *L. quæcumque*, C. de fide instrum. & jur. hast. fisc. lib. 10. tradit Bald. in §. *hoc quod nos*, col. 1. de pace Constant. ubi quod si fiat pax, habet vim, non solum simplicis Indulgentiæ, sed etiam restitutionis; quando tamen pax aliter haberi potest sine eo, quod remittantur jura privatorum, tunc Princeps non potest talia jura remittere, juxta Gloss. & ibi Bart. & Doctores in *L. venia*, C. de in jus vocand. Petr. de Anchar. in repetitione cap. *Canonum statut. de constitut. charta* 9. col. 1. & in regul. peccatum. q. 4. de regul. jur. lib. 6. sequitur Jason. in dict. §. *& quid si tantum*.

Et an doctor restitutus ad Collegium recuperet primum locum? Vide Bart. in *L. qui ad tempus*, ff. de decurion. ubi dicit, quod non; sed erit ultimus in loco, ut de novo perveniens.

Sed pone quod aliquis constituit majoriam tali pacto, quod

LEY III.

Que departimiento han entre si Misericordia, e Merced, e Gracia.

Misericordia, e merced, e gracia, como quier que algunos omes cuydan que son vna cosa, pero departimiento ay entre ellas. Ca misericordia propriamente es, quando el Rey se mueue con piedad de si mismo, a perdonar a alguno la pena (1) que deuia auer, doliendose del, viendole cuytado, o mal andante; o por piedad que ha de sus fijos, e de su compaña. Merced, es perdon que el Rey faze a otro, por merecimiento de seruicio que le fizo aquel a quien perdona, o aquellos de quien el descende; e es como manera de gualdardon. E Gracia (2), non es perdonamiento, mas es don que faze el Rey a algunos, que con derecho se puede escusar de lo fazer, si quisiere. E como quier que los Reyes deuen ser firmes, e mandar cumplir la justicia; pero pueden, e deuen a las vegadas, vsar destas tres bondades, assi como de misericordia, e de merced, e de gracia.

Ley 1.
tit. 10.
lib. 5.
Recop.

quòd si ille in quem faciebat, committeret delictum, ex quo mereretur mortem, vel bona confiscarentur, bona reverterentur ad ipsum constituentem; contigit quòd secutum fuit tale delictum, Princeps tamen restituit delinquentem: an operetur restitutio etiam in præjudicium ejus qui constituit sub tali pacto? Et videtur, qui non, ex dictis Alexandri in cap. quicumque, el 2. 50. dist. Cardin. & Abb. in cap. innotuit. de elect.

Quid autem si ipse qui constituit majoriam, commisit delictum, & ex eo perduntur bona, & Princeps restituit delinquentem; an reintegrabitur majoria ex tali restitutione? Videtur quòd sic, per L. 3. §. si deportatus, ff. de bonis libertorum: vide L. res uxoris, C. de donat. inter virum & uxorem.

Et quid si bona majoriæ confiscantur eo casu, quo possunt confiscari, ut quia tali pacto sunt data; postea vero Rex restituit bona delinquenti per privilegium, seu restitutionem quam ei facit, an bona sic restituta reincidant in majoriam? Videtur distinguendum, quòd aut simpliciter iterum sibi concedit bona, & tunc non reincidant, per ea quæ notat Baldus in authent. nisi, C. ad Trebel, col. fin. vers. quero quod monachus; si vero sub commemoratione majoriæ, reincidant in majoriam.

Item quid si ille, qui sperat succedere primo loco in majoria, efficiatur servus poenæ, & ante delatam majoriam sequenti, restituatur per Principem? Dic quòd succedet in majoria taliter restitutus; etsi gravamen finiretur in eo, qui efficitur servus poenæ, seu incapax, L. Aristo, ff. de manum. testam. Bald. in L. unic. §. sin autem, C. de caduc. toll.

Sed quid si aliquis ante rebellionem commissam contra Principem habuit facultatem ad faciendum majoriam, & postea fuit rebellis, & rebellione durante constituit majoriam de bonis quæ possidebat, & postea Princeps indulsit & restituit; an tenebit constitutio majoriæ sine alio Regis novo assensu? Vide per Lucam de Penna in simili questione loquentem in L. cum a legatis, C. de re milit. lib. 12. ubi latè.

TITULO XXXIII.

Del significamiento de las palabras, e de las cosas dubdosas.

EN todas las siete Partidas deste nuestro libro fablamos de las personas de los omes, e de los fechos dellos, e de todas las otras cosas que les pertenescen. Mas porque en las palabras, e en el declaramiento dellas, podrian nascen contiendas entre los omes, sobre las razones que fablamos; porende, queremos en este titulo dezir, en fin de nuestro libro, como se deuen entender, e despaladinar tales dubdas, quando acaescieren. E mostraremos, que quiere dezir significamiento, e declaramiento de palabra. E sobre que razones, o cosas, puede acaescer. E quien lo puede fazer. E sobre todo diremos de los fechos, e de las cosas dubdosas.

LEY I.

Que quiere dezir significamiento, o declaramiento de palabra.

Significamiento, o declaramiento de palabra, tanto quiere dezir, como demostrar, e despaladinar claramente, el pro-

LEX III.

Misericordia est indulgentia ex indulgentis pietate dumtaxat concessa. Merces est, cum alicui ob meritum suum, seu suorum indulgetur. Gratia verò est, cum quid alicui datur, quod si noluisset, non tenebatur dare. Hoc dicit.

(1) *La pena.* Et in charta misericordiæ super morte alicujus semper ponitur, excepta prodicione & alevosia, L. 12. tit. 18. 3. Partit. & L. 4. tit. 24. ead. Partit. L. 1. & 2. tit. 11. lib. 1. in Ordinam. Regal. Et quid si fiat remissio delicti respectu certæ qualitatis, an comprehendat delictum, quod fuit inchoatum ante illam qualitatem, licet postea perseveratum? Vide Bald. quod non, in vers. Opizoni, ubi videbis exemplum, de pace Constant. & aliqua in ista materia, ut remissio sit sufficiens; vide per Jason. in L. præscriptione, C. si contra jus vel utilit. public. & vide etiam quæ habentur in dict. tit. 11. lib. 1. Ordinam. per tot. & quod remisso delicto videatur qualitas delicti remissa, vide Bald. consil. 378. 4. vol. incipit, videtur dicendum mihi Baldo, &c.

(2) *Gracia.* Et dicitur quis facere gratiam, ubi ad id naturali ratione tenetur, notat Baldus in §. fin. col. penult. de pace juram. firm. & vide quod ipse notat in præludiis feudor. col. 4. & gratia magis videtur accedere ultimæ voluntati, quam contractui. Vide per Bald. in L. fin. §. sed & si quis, col. penult. C. communia de legat. & quæ habentur in cap. 1. de concess. præbend. & tene menti istam legem ponentem differentiam inter ista tria.

TITULUS XXXIII.

De verborum significatione.

LEX I.

Significatio verborum, est verbi propria ostensio sive demonstratio. Et licet præ multitudinem verborum omnium, certa non potest declaratio hic ostendi; ostenderetur tamen de aliquibus frequenter accidentibus, & eorum similitudine alia concurrentia poterunt expediri. Hoc dicit.

propio nome de la cosa (1) sobre que es la contienda; o si tal nome non ouiesse (2), mostrarla, e aueriguarla, por otras señales ciertas: e porque, segund dixeron los Sabios antiguos, las maneras de las palabras, e de los fechos dubdosos, son como sin fin (3); porende, no podria ome poner cierta dotrina sobre cada vna de las cosas que podrian acaescer. Mas fablaremos sobre las razones generales, e que son usadas; e segund la semejança (4) destas poderse an librar las otras, que acaescieren de nuevo.

LEY II.

Que razones, o casos dubdosos, han menester declaramiento, e quien lo puede fazer.

L. 3.
tit. 1.
lib. 2.
Recop.

DVbda puede acaescer en los pleytos, o en las posturas, que los omes ponen entre si: e quando acaesce, deue catar el Judgador, ante quien acaesciesse tal contienda, que si la postura sobre que es la dubda, es atal, que non puede valer (1) si non segund el entendimiento de la vna parte, e non segund la otra; que estonce la deue interpretar, e declarar, segund el entendimiento de la parte, por que puede valer la postura, e non segund la otra. Esto seria, como si algund ome, estando en el Reyno de Mur-

cia, prometiesse de dar, o de pagar alguna cosa en Cartagena (2) fasta diez dias, e passando este plazo, demandasse el vno al otro lo que le prometiera: si el que auia de fazer la paga, dicesse, que su entendimiento fuera de gelo pagar en Cartagena de Africa, e non en la otra, estonce el Judgador deue declarar tal dubda como aquesta, e deuele fazer que le pague en aquella Cartagena, que es mas cerca de aquel lugar do fue fecha la postura: e por este caso puede tomar exemplo para todos los otros semejantes del. Mas si por auentura la dubda fuesse atal, que pudiesse valer el pleyto segund el entendimiento de ambas las partes, estonce el Juez deue tomar el entendimiento que es mas acercado a la razon (3) e a la verdad. Esto seria, como si algund ome comprasse de otro alguna cosa, por precio de mil marauedis, e el vendedor dicesse, que su entendimiento era que estos marauedis fuessen de los negros, e el comprador dicesse, que eran de los blancos; si tal dubda como esta non se pudiesse aueriguar por carta, nin por testigos, deue el Judgador catar, si la cosa vendida es cosa que pueda valer tanto (4) quanto alguna de las partes dize, e non mas; e segund esso, deue declarar tal dubda, e dar su juyzio: e si alguna destas razones el Judgador non pudiere catar, nin veer, estonce deue interpretar la

(1) *El propio nome de la cosa.* Etymologia est origo vocabulorum, cum vis verbi vel nominis per interpretationem colligitur, & cum videris unde ortum est nomen, citius vim ejus intelligis; omnis rei inspectio, etymologia cognita, plenior est, secundum Isidor. lib. 1. Etymolog. cap. 28.

(2) *Si tal nome non ouiesse.* Ex Azon. sumptum est, C. eod. in summa, qui dicit, ut etiam si proprium nomen non interveniat, si tamen res per aliud verbum, quod aliquo modo accedere posset ad rei ostensionem, notificetur, dicitur significari.

(3) *Como sin fin.* Ex Azon. ubi supra, sumptum est, & facit, ff. de legib. L. neque, & L. non possunt, L. 1. & L. natura, ff. de præsript. verbis.

(4) *La semejança.* Nota quod de similibus idem debet esse judicium. Adde L. non possunt, ff. de legib. & Gloss. in cap. translato, de constitut. vide Abb. & Felin. latè, col. 4. 5. & 6. per quem videbis aliquas limitationes: & nota, quod illa dicuntur similia, quorum diversi sunt termini, & una sit ratio, ut notat Baldus in L. neque, ff. de legib. & in L. illud, col. 2. C. de sacros. eccles. & in L. 1. col. penult. C. de furtis; unde ad tollendum argumentum à simili non sufficit dare dissimilitudinem, quando est similitudo in eo, de quo agitur, ut notat Abb. & Felin. in dict. cap. translato, & dicit Bald. in L. curatoris, C. de negot. gestis, quod illud est simile, quod in aliquo habet differentiam, sed ut plurimum habet convenientiam: & etiam data dissimilitudine aliqua in eo, de quo agitur, non tollitur argumentum à simili, ut notat Abb. per illum textum in cap. constitutus, de appellat. & ex prædictis est limiranda & intelligenda Gloss. in cap. sicut urgeri, 1. quæst. 1. & in cap. sit enim, super parte nunquid, 28. quæst. 1. quæ voluit tolli argumentum à simili data dissimilitudine, ut tradit Decius consil. 329. & vide per Jason. in L. 2. §. 1. & §. ex his, ff. de verb. oblig. col. 4. & in L. inter stipulantem, §. sacram, col. 4. ff. eod. & dixit Baldus per textum ibi in L. fin. C. de interdict. matrim.

inter pupil. & tutor. calumniosum esset trahere legem odiosam ad casum non omnino sibi similem: dicit etiam Bald. in L. humanitatis, col. 1. C. de impub. & aliis substit. quod quando aliquid discordat in pluribus, quam concordet, non debet dici simile: & vide Joan. Andr. in addition. ad Specul. tit. de compet. jud. addition. §. 1. col. 12. in additione incipienti, Lex finalis.

LEX II.

Verba dubia sunt interpretanda taliter, ut actus de quo agitur, valeat, & non pereat. Et si ad utranque partem contrahentium possunt interpretari, interpretentur in partem verisimiliorem; ut cum in venditione dubitatur, de qua moneta fuit promissum pretium, consideratur, cui valori res magis appropinquat: si autem prædictis modis non potest interpretari, interpretetur contra proferentem in favorem alterius partis. Hoc dicit.

(1) *Puede valer.* Concordat cum L. quotiens in stipulationibus, & ibi per Gloss. ff. de verb. obligat. & L. quotiens, la 2. & L. ubi, ff. de rebus dubis, & adde L. quotiens idem sermo, ff. de regul. jur. & vide quæ tradit Socin. in consil. 66. visa donatione, col. 3. vol. 3.

(2) *En Cartagena.* Hoc exemplum habetur in dict. L. ubi est verborum, ff. de reb. dub. & adde L. 25. tit. 11. 5. Partit. & ibi dixi.

(3) *A la razon.* Adde L. semper in stipulationibus, & ibi Gloss. ff. de regul. jur. & L. si servus plurium, §. fin. ff. de legat. 1.

(4) *Valer tanto.* Adde L. in obscuris, ff. de regul. jur. & Gloss. in dict. L. semper in stipulationibus, & Gloss. in L. 1. ff. de superficiebus, super parte agendo, & ex quantitate pretii regulatur in venditione, utrum dictio usque stet inclusive, vel exclusive. Vide per Alexand. consil. 29. 4. volum. & quæ idem tradit consil. 68. ad fin. 5. volum.

la dubda contra aquel que dixo la palabra (5), o el pleyto escuramente, a daño del, e a pro de la otra parte.

LEY III.

Como se puede declarar la dubda, que acaeciesse sobre las palabras que las partes razonassen en juyzio, o fuesen puestas en la sentencia.

ACaesciendo dubda sobre las palabras que el demandador ouiesse puesto en su demanda, en el tiempo que comienza el pleyto con el demandado, deuen ser entendidas aquellas palabras assi como el demandador las entiende (1), e non de otra guisa. Mas si el pleyto es comenzado por demanda, e por respuesta, si alguna dubda acaeciesse sobre preguntas, o si el preguntado non respondiesse claramente, el Juez deuelo apremiar, que responda, e diga cosa cierta (2). E si esto non quisiere fazer, deue estonce tomar tal entendimiento de aquella palabra, que sea a daño de aquel que la dixo escuramente, e a pro del otro (3). Otrosi dezimos, que si en la sentencia ay algunas palabras dubdosas, e escuramente puestas, que si tal sentencia fuere dada por el Judgador ordinario (4), que el mismo quando quier (5)

(5) *Dixo la palabra.* Concordat cum *L. veteribus*, ff. de pactis, & adde *L. si arborem*, §. 1. ff. de servitut. urban. prædior. & *L. stipulatio ista*, §. in stipulationibus, & ibi Jas. ff. de verb. obligat. vide in regul. contrarium, de regul. jur. lib. 6. & *L. ex ea parte*, §. in insultum, ff. de verb. oblig.

LEX III.

Ante litem contestatam verba ab actore prolata secundum ejus intentionem sunt intelligenda; post litem contestatam dubiè respondens interrogationi, cogitur per judicem declarare, aliàs sunt contra eum verba interpretanda: sed judex ordinarius verbum obscurum in sententia appositum potest quodcumque declarare; alius autem judex non. Hoc dicit.

(1) *Como el demandador las entiende.* Concordat cum *L. si quis intentione*, ff. de judic. & est speciale in iudicis, ut dicit Glossa, in *L. veteribus*, ff. de pactis. Item & si reus opponat contra testes de inimicitia, debet intelligi de magna inimicitia, quæ repellit testem, secundum Bald. in *L. edita*, col. 8. C. de edendo, & vide quod notat Bart. in *L. is qui reus*, col. penult. ff. de public. judic. de confitente, quod si probavit, quod alius fecit insultum, intelligitur confiteri de illo vulnere, quod probat fecisse ad sui defensionem. Item si dico rem ad me pertinere, quam tu possides, videor intentare tam petitorium, quam possessorium, ut in cap. cum ecclesia Sutrina, de caus. poss. & prop. & si libelli verba possunt comprehendere tam rei vendicationem, quam hæreditatis petitionem, si actor non probavit dominium defuncti, probavit tamen possessionem defuncti tempore mortis, obtinebit, tanquam in hæreditatis petitione, secundum Paul. de Cast. in *L. solemus*, ff. de judic. & intellige & declara istam materiam, ut habetur in *L. inter stipulantem*, §. 1. ubi Bart. & Jason col. 1. ff. de verb. oblig. Et an sit necesse, quod quando sit talis ambiguitas, declaretur per libellantem, vel sufficiat quod ex

puede espaladinar, e declarar (6) aquellas palabras dubdosas. Mas si fuesse de los menores (7) Juezes, estonce non lo deue fazer en otra sazón si non quando diere la sentencia (8); assi como diximos de suso en la tercera Partida deste libro, en las leyes que fablan en esta razón.

LEY IV.

Como se deue declarar la dubda, quando acaeciesse en las Leyes, o en privilejo, o en cartas de Señor.

ESpaladinar, nin declarar, non deue ninguno, nin puede, las leyes, si non el Rey (1), quando dubda acaeciesse sobre las palabras, o el entendimiento dellas; o costumbre antigua (2), que ouiesse siempre usada los omes de las assi entender. Esso mismo dezimos de los privilejos (3), e de las cartas del Rey: e destas razones fablamos primeramente en la primera, y en la segunda Partida deste libro, en las leyes que fablan en esta razón.

Ley 3.
tit. 1.
lib. 2.
Recop.

LEY

probationibus colligatur? Vide Bart. & ibi Alexand. col. 21. in *L. naturaliter*, §. nihil commune, ff. de acquir. poss. si tamen reus petat, quod actor se declaret, quando intentio est ambigua, cogitur actor, ut declaret se, secundum Alberic. & Angel. in dict. *L. si quis intentione*.

(2) *Cosa cierta.* Adde *L. certum*, ff. de confes. §. 1. ibi: urgeri debet ut certum confiteatur, & *L. 4. & 6. tit. 13. Partit. 3.*

(3) *Del otro.* Approbat dictum Glossæ in dict. *L. certum*, in princ. super verbo confiteatur, & adde *L. 3. tit. 13. Partit. 3.* vide, quæ ibi ad finem dixi.

(4) *Ordinario.* Qui habeat merum imperium, ut Præses Provinciæ, ut in *L. ab executore*, & ibi Gloss. & Bart. ff. de appellat.

(5) *Quando quier.* Durante officio, dicit Baldus in *L. 3. C. comminat. vel epistol.* partibus citatis & causa cognita.

(6) *Declarar.* Concordat cum dict. *L. ab executore*, in princ. ff. de appellat. ubi vide Bartol. & adde *L. 15. tit. 23. Partit. 3.*

(7) *Menores.* Ut quia sunt delegati, vel non habentes merum imperium, ut habetur in dict. *L. ab executore*.

(8) *La sentencia.* Vide *L. 3. & 4. tit. 22. Partit. 3.*

LEX IV.

Rex solus, vel antiqua consuetudo certo modo intelligens verba legis, declarat dubia ejus. Idem de dubiis litterarum vel privilegiorum. Hoc dicit.

(1) *El Rey.* Concordat cum *L. fin. C. de legibus*, & adde *L. 4. tit. 4. lib. 1. Ordinam. Regal.* & *L. 14. incipit, declaramiento*, 1. Partit. & limita, & intellige, ut per Abb. in cap. ad audientiam, de decim.

(2) *Costumbre antigua.* Concordat cum *L. minime*, & *L. si de interpretatione*, ff. de legibus.

(3) *Privilejos.* Concordat cum *L. ex facto*, ff. de vulg. & pupil. & cap. cum venissent, de judic. & *L. 2. tit. 1. Partit. 2. & L. 27. tit. 18. Partit. 3.* ubi vide quæ dixi.

LEY V.

*Como se deue declarar la dubda, quando
acaesce en las palabras del fazedor
del testamento.*

LAS palabras del fazedor del testamen-
to deuen ser entendidas llanamen-
te, assi como ellas suenan, e non se de-
ue (1) el Judgador partir del entendimien-
to dellas; fueras ende, quando parecie-
re ciertamente, que la voluntad del tes-
tador fuera otra (2), que non como sue-
nan las palabras que estan escritas. E por-
ende dixerón los Sabios antiguos, que si
el testador mandasse algun su sieruo, que
ouiesse cierto nome, e nombrasse el sier-
uo non por su nome, mas por otro;
que tal manda como esta es valedera (3),
maguer errasse el nome, pues su volun-
tad era de le dar aquel sieruo. Ca por
esso ponen a los omes nomes señalados,
porque sean conosciados (4) por ellos. On-
de pues que la voluntad del testador non
se puede entender en otra manera, ma-
guer errasse el nome, el tal yerro non
empece, e deue ser guardada su volun-
tad. Pero si la voluntad del testador fuesse
contra ley, o contra buenas costumbres,
estonce non deue ser guardada; assi co-
mo dize en la sesta Partida, en el titu-
lo de las Mandas, en las leyes que fa-
blan en esta razon. E si por auentura,
el testador vsasse en sus fablas de pa-
labras generales, que pudiessen tomar

LEX V.

Verba testatoris sunt prout jacent intelligenda, nisi
apertè de contraria voluntate appareat; nam si legat servum
non expresso nomine suo, sed alio, valet legatum, non
obstante nominis errore, quia præfertur voluntas; sed ejus
dispositio contra legem, aut bonos mores, non valet. Sed
si legat generaliter, ut centum denarios, vel aliam quanti-
tatem, & sunt plures denarii diversorum pretiorum, quod
minus est debetur de moneta in illa patria currenti, nisi
contrarius usus erat loquendi testatori, aut aliàs appareat
de contraria voluntate. Item chartis legatis, ipsæ solæ, non
libri debentur, nisi legatarius est litteratus vel studens; nec
testator alias chartas, nisi libros habebat. Item avibus lega-
tis, rapaces, & pavones, & pulli, & omnes aliæ aves cum
suis gannis, & longis, & clausuris debentur, sed non servi
eas reficientes, nisi apertè de alio appareat. Item omni vino
testatoris legato, si erat in doliis vel hydriis, etiam dolia, &
vasa debentur. Item si legatur alicui victus quousque vivat,
omnia necessaria esui, potui, vestitui, calceatui, & in-
firmitati curandæ, debentur, quia omnia hæc sunt vitæ hu-
manæ necessaria. Hoc dicit.

(1) *Non se deue.* Concordat cum *L. ille aut ille, §. cum
in verbis, & L. non aliter, ff. de legat. 3.* & si verbum
habeat duas significationes, propriam & impropriam, sta-
mus propriæ, & non impropriæ: & quando habet duas sig-
nificationes proprias, stamus ei, quæ aptior est, *L. quo-
tiens, idem & ibi Bart. ff. de regul. jur. & quæ dicatur
propria & impropria locutio, vide per Bald. in L. fin. col.
6. C. de hered. institut.* & sunt intelligenda verba in po-
tiori significato, argumento *L. 1. §. qui in perpetuum, ff.
si ager vectig. vel emphyt. petat.* & debent intelligi in le-

entendimiento dellas a muchas cosas;
estonce deuenos entender, que su vo-
luntad fue de dar aquella cosa que me-
nos vale (5) E esto seria, como si man-
dasse alguno cient dineros, o otra quan-
tia. Ca deuenos entender, que mando
que los diessen de los dineros de la me-
nor moneda, que corriesse en la tierra;
fueras ende, si era costumbre del testa-
dor, o de la tierra, de entender, quan-
do fablaua de dineros, que entendia siem-
pre de los mejores; o si por otra ra-
zon se podria aueriguar: ca estonce
deue ser entendida su palabra, segund
acostumbraua a entenderla. Otrosi dezi-
mos, que si el testador mandasse a al-
guno en su testamento todas sus cartas
(6), que no se entenderia, que por es-
tas palabras le mando sus libros. Fue-
ras ende, si aquel que faze tal manda
era ome letrado, e lo dexaua a otro,
que se trabajaua de aprender de los
Sabios, e non auia el testador otras
cartas, si non sus libros. Ca estonce,
bien se entiende por tales palabras, que
todos sus libros le mandaua, e deuelos
auer. Otrosi dezimos, que si alguno que
tiene muchas aues (7), e de muchas ma-
neras, las mandasse, diziendo assi: Man-
do mis aues a fulano; que se entiende,
que las deue todas auer aquel a quien
fue fecha la manda, con las jaulas, e
con las lonjas, e con las prisiones (8),
con que las tiene presas. E non tan so-
lamente entendieron los Sabios antiguos,
por esta palabra, las aues de caça, e
las

gato simpliciter, non secundum quid, *L. hoc legatum, &
ibi Bart. ff. de legat. 3. Decius consil. 289. non est parvi
ponderis, col. 1. ad fin.*

(2) *Fuera otra.* Adde *L. 3. C. de liber. præterit. &
dict. L. non aliter, & vide per Abb. magistraliter in cap.
ad audientiam, de decimis.*

(3) *Es valedera.* Concordat *Institut. de legat. §. si
quis in nomine, & C. de legat. L. si Fortidianum.*

(4) *Conosciados.* Vide in dict. §. si quis in nomine, *L.
ad recognoscendos, C. de ingen. & manum.*

(5) *Que menos vale.* Adde *L. nummis, ff. de legat. 3.
& in cap. in obscuris, de regul. jur. lib. 6. L. apud Ju-
lianum, §. scio, ff. de legat. 1. & vide Baldum novell. in
tractat. de dote, fol. 25. col. 1. & Socinum consil. 247.
volum. 2.*

(6) *Todas sus cartas.* Adde *L. chartis legatis, ff. de
legat. 3. & L. librorum, §. quod tamen Cassius, eod. tit.*

(7) *Muchas aues.* Adde *L. avibus legatis, ff. de le-
gat. 3. & ibi Glossa, cujus opinio hic approbatur, quod
debeantur sylvestres aves, & non sylvestres.*

(8) *Con las prisiones.* Facit ad quæstionem, quod si ma-
joria consistat in olivetis, ad quorum vindemiam, seu col-
ligendos eorum fructus solent ante collectionem mutuari
pecuniæ, etiam ante tempus collectionis, his qui eos colli-
gunt, ut ad tempus sint parati, quod tales pecuniæ cedant
majoriæ, & facit *L. cum pater, §. mensæ ff. de legat. 2.
& L. uxorem, §. legaverat, ff. de legat. 3. L. cum de
limonis, §. fin. & L. quæsitum, §. 43. vers. sed & ipse
Papinianus, & §. idem respondit, ff. de fund. instruct.
& eod. tit. L. villæ, §. vinea, ibi: palos, cum §. seq. &
textus notabilis in *L. si chorus, §. 1. juncto summario
Bartoli, ff. de legat. 3.**

las que estan en las jaulas; mas aun los pauones, e las gallinas, e todos los pollos que nacen destas aues, que eran en poder del señor del testamento a la sazón que murio. Pero non se entiende que los sieruos que con estas aues estan, entren en esta manda; fueras ende, si el testador lo ouiesse dicho ciertamente. Otrosi dezimos, que si el testador ouiesse sus vinos encerrados en cubas, o en tinajas, e dixesse: Mando todo mi vino a fulano; que se entiende que gelo manda con sus vasos (9) en que esta encerrado. E aun dezimos, que si el fazedor del testamento manda a sus herederos, que den algund ome tanto de lo suyo, de que biua (10); que se entiende, que le deuen dar lo que ouiere menester, tambien para comer, como para beuer, como para vestir, e para calçar. E aun, quando enfermarse, las cosas que fueren menester para cobrar su salud. Ca todas estas cosas son menester para la vida del ome.

Del entendimiento, e del significamiento de otras palabras escuras.

Vamos a poner en las leyes deste nuestro libro, diziendo: Tal ome, que tal cosa fiziere, aya tal pena. Entendemos por aquella palabra, que el defendimiento pertenesce tambien a la muger (1) como al varon, maguer que non fagamos y emiente della. Fueras ende en aquellas cosas señaladas, que les otorgan las leyes deste nuestro libro. Otrosi dezimos, que do quier que sea fallado este nome, Ciudad (2), que se entiende todo aquel lugar que es cercado de los muros, con los arrauales, e con los edificios que se tienen con ellos. E por esta palabra que es dicha, Muger (3), que se entiende, tambien la virgen que ha de doze años arriba, como todas las otras. E aun dezimos, que por esta palabra, Familia (4), se entiende el señor della, e su muger, e todos los que biuen so el, sobre quien ha mandamiento, assi como los fijos, e los siruientes, e los otros criados. Ca Familia es dicha aquella, en que biuen mas de dos omes al mandamiento del señor, e den-

de

(9) *Con sus vasos.* Concordat cum *L. si cui vinum*, §. 1. ff. de vino, tritic. legat. & videtur velle ista lex, quod etiam vasa magna veniant, si in eis est vinum; quod satis procedet, quando essent vilis materię, & ex consuetudine regionis veniunt; si enim essent pretiosę materię, non deberentur, secundum quod intelligit Albericus post Oldrald. ibi; & vide *L. vino*, & *L. vinum*, §. fin. ff. eod. ubi habetur, quod in hoc est inspicienda consuetudo, & qua mente vinum in vasis diffundatur, an cum illis vendatur, vel sine eis.

(10) *De que biua.* Adde *L. legatis*, ff. de alim. & cib. legat. & *L. verbo victus*, ff. de verb. signif. & vide *L. 24. tit. 9.* & quę ibi dixi, *Partit. 6.*

L E X VI.

In legibus verbum *homo* ad foeminam extenditur, nisi contrarium expressè reperiatur. Item nomine *Civitatis*, quilibet locus muratus cum continentibus ædificiis & suburbibus intelligitur. Item in verbo *mulier* intelligitur viri potens, sive sit virgo, sive corrupta. Item *familia* appellatione intelligitur dominus domus, & uxor, & ceteri cum eo habitantes, ejus mandato obediētes; & oportet quod sint ultra duos, alias non est familia. Item *paterfamilias* dicitur dominus domus, etsi liberos non habeat, *materfamilias* mulier domina domus honestè vivens. Item *domesticorum* appellatione continentur omnes prædicti subditi patrifamilias; & insuper agricultores, & liberti. Item & *inimici* appellatione continentur qui alterius consanguineum usque ad quartum gradum occidit, aut de membri mutilatione, aut exilio, vel majoris partis bonorum perditione accusavit. Item qui eum diffidavit secundum Hispaniæ forum est ejus inimicus; & iste talis non potest contra eum testificare: alii autem malevoli benè possunt. Hoc dicit.

(1) *A la muger.* Adde *L. 1.* & *L. hominis appellatione*, ff. eod. & per Gloss. in cap. si quis suadente, 17. quest. 4.

(2) *Ciudad.* Adde *L. 2.* & ibi Bart. ff. eod. cap. si civitas, de sentent. excomm. lib. 6. & si testator jussit fieri Tom. III.

ri ecclesiam, vel Monasterium in civitate, & duo ex commissariis velint illam facere in burgis civitatis, tertius intra muros; quid juris sit? Vide per Joan. And. in addition. ad Speculat. tit. de instrument. edition. §. nunquam verò aliqua, col. 31. in additione, super parte quidem, ubi refert Guid. de Suza, qui hanc quæstionem disputavit, & tenet, quod debeat fieri intra muros: dicit tamen Joan. Andr. quod si in civitate fieri non possit, vel non congruè & honestè, tunc in burgis fieri poterit.

(3) *Muger.* Concordat *L. mulieris*, ff. eod.

(4) *Familia.* Adde *L. pronuntiatio*, §. familia, ff. eod. cum *L. seq.* & *L. fin. C. eod.* ubi de legato facto familie; & ibi Angel. quod idem sit dicere de domo, quod de familia, & accipitur istud nomen domus multipliciter, nam quandoque accipitur pro gente, familia, seu agnatione, ut in dict. §. familia, vers. communi jure, & in cap. 1. in princ. de schismat. lib. 6. ibi: domus de la Columna, & illud Evangelii Lucę, cap. 2. v. 4. ibi: eo quod essent de domo, & familia David; & loquendo propriè sumitur pro agnatione, secundum Jacob. de Aren. in *L. 1. in princ. ff. ad Sillan.* Gloss. in *L. cum unus*, in verbo domum, ff. de alim. & cib. legat. Bart. in dict. *L. fin.* ex præsumpta tamen voluntate defuncti istud verbum de familia, vel domo, refertur etiam extrā personas, quę sunt de agnatione, ut habetur in dict. *L. fin.* & ibi Jason dicit, quod venient tunc etiam cognati, ex dispositione dictę *L. finalis*: sed non inspecto communi usu loquendi, secundum quem appellatione familie continentur tantum agnati, & non cognati, secundum Bart. in *L. cum ita*, §. in fideicommisso, ff. de legat. 2. Raphael in dict. *L. fin.* dicit, quod appellatione domus, seu familie propriè loquendo non continentur cognati, ut in dict. §. familie, vers. communi jure; & cum accipit istud nomen domus civiliter, est difformiter, secundum diversitatem gentium & civitatum; nam quandoque assumitur pro agnatione, ut dixi; quandoque pro omnibus habitantibus in eadem domo, ut hic; quandoque pro omnibus qui portant eadem insignia seu arma; quandoque pro omnibus descendantibus ex eodem sanguine, ut tradit Bart. in *L. tutelas*, ff. de capit. dimin.

de en adelante ; e no seria familia fazi suso. E aquel es dicho , Paterfamilias , que es señor de la casa , maguer que non aya fijos. E Materfamilias (5) es dicha la muger , que biue honestamente en su casa , o es de buenas maneras. Otrosi son llamados Domesticos (6) tales como estos ; e demas , los labradores , que labran sus heredades , e los aforrados. Otrosi , por esta palabra , Enemigo , se entiende aquel quel mato (7) el padre , o la madre , o otro pariente fasta en el quarto grado ; o que le mouio pleyto de seruidumbre (8) ; o que le acuso (9) de tal yerro , que si le fuesse prouado , que le matarian por ello , o que perderia miembro , o que lo desterrarian , o que le tomarian porende todo lo suyo , o la mayor partida ; o si lo tiene desafiado , o es su enemigo , segun Fuego de España. E por qualquier destas razones que ome sea enemigo de otro , e testimoniare contra el , puede desechar su testimonio ; mas los otros , que son sus malquerientes por alguna otra razon , non los podria assi desechar (10).

L E Y VII.

Del interpretamiento de otras palabras dudosas.

Hostis (1) en latin , tanto quiere dezir en romance , como enemigo conocido del Rey , o del Reyno. E Tributum (2) tanto quiere dezir , como pe-

(5) *Mater familias.* Adde *L. mater autem familias, ff. de adulter.* & *L. pronuntiatio, §. matrem, ff. de verbor. signific.*

(6) *Domesticos.* Habes hic , quod familiares & domesticci idem sunt , & adde glossam notabilem 3. *quast. 5. in summa* , adde Gloss. & Bald. in *cap. 1. qualiter jurar. deb. vasa. domin. fidelit.* uxor etiam appellatur domestica , Glossa ubi supra , & vide *L. quicumque* , & ibi Joan. de Plat. *C. de re militar. lib. 12.* adde etiam Gloss. & Doctor. in *cap. in litteris, de testib.*

(7) *Quel mato.* Adde *L. lex Cornelia, in princ. ff. de injur.*

(8) *Seruidumbre.* Adde *L. qui cum major, ff. de bonis libert.*

(9) *Acuso.* Vide in dict. *L. quod cum major* , & *Institut. de execus. tutor, §. item propter litem* , & vide per Bart. in *L. 3. §. fin. ff. de adim. legat.* & per Alberic. in *authent. si dicatur alias si testis, C. de testibus* , ubi de spoliante rebus , vel bona fama , & de aliis.

(10) *Assi desechar.* Ut in *L. 22. tit. 16. 3. Partit.* & quæ ibi dixi.

L E X VII.

Hostis est Regis , aut regni inimicus. *Tributum* est exactio certarum pecuniarum , quæ antiquitus ad militum stipendia dabantur. *Armorum* appellatione non solum loriceam intelligit , seu scuta , & lanceas , & enses , sed etiam palos , & lapides. Item *metus* est mortis , aut cruciatus corporis , vel amissionis libertatis , vel litteræ manumissionis , vel receptionis injuriæ , qua infamatus maneret. *Metus* autem vanus non excusat. Item *magistri* dicuntur illi ad quos per-

cho que se coge en la tierra , tomando a cada vno poca quantia de dineros. E este tributo atal era establescido antiguamente en algunas tierras , para dar soldada a los Caualleros , que auian de guerrear con los enemigos , e amparar la tierra. E por esta palabra , Armas (3) , non tan solamente se entienden los escudos , e las lorigas , e las lanças , e las espadas , e todas las otras armas con que los omes lidian , mas aun los palos , e las piedras. Otrosi dezimos , que Metus (4) en latin , tanto quiere dezir en romance , como miedo de muerte , o de tormento de cuerpo , o de perdimiento de miembro , o de perder libertad , o las cartas , por que la podria amparar , o de rescebir desonrra por que fincaria enfamado : e de tal miedo como este , o de otro semejante , fablan las leyes (5) deste nuestro libro , quando dizen , que pleyto , o postura , que ome faze por miedo , non deue valer. Ca por tal miedo , non tan solamente se mueuen a prometer , o fazer algunas cosas , los omes que son flacos , mas aun los fuertes. Mas en otro miedo que non fuesse de tal natura , a que dizen vano (6) , non escusaria al que se obligasse por el. Otrosi dezimos , que Maestros , son llamados aquellos , a quien señaladamente pertenesce la guarda , e la femencia de las cosas , sobre que son puestos : e son dichos Maestros (7) , porque muestran los saberes , o cabdillan Caualleria.

LEY

tinet custodia & diligentia rerum quibus præponuntur , aut docens scientiam , vel militiæ ducatum exercens. Hoc dicit.

(1) *Hostis.* Adde *L. hostes* , & *L. quos nos, ff. de verbor. signific.* & *L. hostes, ff. de captiv.*

(2) *Tributum.* Adde *L. ager, §. 1. ff. eodem* , ubi habetur in glossa , quod rustici antiquitus modicum æs soluebant : hodie prohi dolor ! exclamat Baldus in *L. ex hoc jure, in fine, ff. de just. & jur.* pellem populorum exco- riant , & vix precarium dimittunt spiritum : & vide quod habetur Michæ *cap. 3.*

(3) *Armas.* Concordat cum *L. armorum appellatione, ff. eod.* & facit ad statutum prohibens portari arma , ut intelligatur tam de offendibilibus , quàm defendibilibus , secundum Alberic. post Oldrad. ibi.

(4) *Metus.* Concordat cum *L. metum, cum LL. sequent. ff. quod met. caus. & in cap. interpositas, de transaction.* ubi Gloss. & Doctores , signanter Paul. de Cast.

(5) *Las leyes.* Vide in *L. 56. tit. 5. & L. 28. tit. 11. & in aliis supra* , 5. *Partit.*

(6) *Vano.* Adde *L. vani timoris, ff. de regul. jur.*

(7) *Maestros.* Adde *L. cui, præcipua, ff. eod.* magister debet docere in alto , vide Gloss. in *cap. plerumque* , 2. *quast. 7.* & sine magistro non est ingredienda via , quam quis non est ingressus , *cap. si clericatus, 16. quast. 1.* & talis debet esse magister , cujus comparatione discipuli paleæ dicantur , Gloss. in *cap. illud* , 8. *quast. 1.* & non debet audiri magister , nisi qui benè scit , Gloss. in *cap. cum beatissimus* , 24. *quast. 1.* & contra novitios magistros , qui primo fervent , postea deficiunt , vide Gloss. in *cap.*

Del declaramiento de otras palabras.

PVerto (1) es dicho, lugar encerrado de montañas, o en la ribera del mar, do se cargan, o descargan las naos, o los otros nauios. Otro tal sería todo lugar, do la naue pudiesse ynuernar estando sobre ancoras; mas los otros lugares, do pueden ancorar, e non se podrian defender de gran tormenta, son dichos Playa, o Pielagos: e en España, en semejança desto, llaman Puertos (2) a los estrechos, e fuertes lugares de las tierras, que son en las grandes montañas. Otrosi dezimos, que Ager (3) en latin, tanto quiere dezir en romance, como campo para sembrar, en que non ha casa, nin otro edificio. Fuera de alguna cabaña, o choça, para coger los frutos. E Silua (4) es dicha propriamente, el lugar do los omes suelen cortar la madera para sus casas, e leña para quemar. E Prados (5) son, aquellos lugares de que los omes sacan fruto, segando el feno, o la yerua. E Pascua (6) llaman en latin, a la defesa, e extremo, do pacen, e se gouernan los ganados. E Noualios (7) otrosi, tanto quiere dezir, como montaña, o xara,

cap. Novatianus, 7. quest. 1. & in cap. sic vive, 16. quest. 1. & ibi, quod potius sunt audiendi seniores magistri: & adde cap. officii, de elect. & ibi Abb. & maiorem potestatem habet magister in discipulum, quam pater in filium, vide Gloss. in cap. 1. 23. quest. 5. & magister debet perhibere testimonium de vita discipuli, vide in cap. 1. 12. quest. 1.

L E X VIII.

Portus est locus in littore maris montaneis clausus, vel ubi securè possunt hyeme naves stare anchoratæ: alia autem littora ejus vocantur *playa*, si non possunt ibi cum anchoris stare: & ad similitudinem portus in Hispania, loca aspera & stricta montium supremorum, portus nuncupantur. Item *ager* est terra sine edificio ad seminandum etiamsi sit ibi casela, vel cabana ad fructus colligendos. Item *silva* dicitur, ubi consueverunt ligna pro domibus, vel igne frangi. *Pratum* dicitur ex quo tœnum, vel herba colligitur. *Pascua* dicuntur defessæ, seu saltus pro pecoribus pascentis. Item *novalis* est terra noviter rupta causa culturæ. Item *vestimenti* appellatione, tam muliebre quam virile continetur. Item *hereditas* est successio in universum jus defuncti debitis, & alienis bonis deductis. *Filiorum* nomine non continentur qui mortui nascuntur, aut monstruosi sicut in bestiarum figura. Hoc dicit.

(1) *Puerto*. Concordat cum *L. portus*, ff. eod. & vide *L. 6. tit. 28. Partit. 3.* & quæ ibi dixi.

(2) *Llaman puertos*. Nota hoc.

(3) *Ager*. Adde *L. ager*, ff. eod. inde agricultura, quia omnium rerum ex quibus aliquid acquiritur, nihil melius, nihil dulcius, nihil tutius, secundum Tullium *lib. 1. de officiis*, & Gloss. in rubrica, *C. de agricol. & censit. lib. 11.*

(4) *Silva*. Adde *L. silva cadua*, ff. eod.

(5) *Prados*. Adde *L. pratum*, ff. eod.

(6) *Pascua*. Adde *L. silva*, §. fin. ff. eod. & *L. Seia*, §. *Tyrannæ*, ff. de fundo instruct.

(7) *Noualios*. Adde *L. silva cadua*, §. *novalis*, ff. eod. & *cap. quid per novalis*, de verb. signif.

Tom. III.

que es rompida de nuevo para meterla a la uor. Otrosi dezimos, que por esta palabra Vestimento (8), se entienden todos los paños de vestir, quier sean de varon, o de muger; que los vistan cada dia, o en tiempo de solaz. Otrosi, Herencia es (9), la heredad, e los bienes, e los derechos de algun finado; sacando ende las debdas que deuia, e las cosas que y fallaren ajenas. Otrosi dezimos, que losijos que nascen muertos (10), que son assi como non nascidos, nin criados; e por esso non se quebranta por ellos el testamento que el padre, o la madre ouiesse fecho. E otrosi dezimos, que los que nascen en figura de bestia (11), o contra la vsada costumbre (12) de la natura, que son como fantasmas, non son dichos, Fijos. E destas razones fablamos complidamente en el titulo (13) que fabla del estado de los omes, que es puesto en la quarta Partida deste nuestro libro.

L E Y IX.

De otra interpretacion de otras palabras dubdosas.

A Buena fe, dezimos, que compra, o gana el ome la cosa, quando creya (1) que el que gela da, o gela

ven-

(8) *Vestimento*. Adde *L. vestis appellatione*, & *L. instratum*, ff. eod. & an in legato vestium veniant monilia auri, & argenti? Vide Bald. in *L. cum te*, C. de donat. ante nupt. & an zona, qua quis cingitur? Vide Bart. in *L. Divus*, ff. de bon. damnat. & vide per Felin. in *proam. Decretal. col. 4.* ubi & vide, quæ sit largior appellatione pannorum, vel vestium: & quid comprehendatur appellatione pannorum, lini, & lanæ, vide Bart. in *L. vestimentum*, ff. de auro & argent. legat. & quid de ornamentis vestibus annexis, vide Bart. in *L. cum aurum*, vers. *plane*, ff. de auro & argent. legat. & *L. vestis*, eod. tit. & si testator præcipiat heredi, ut vestiat uxorem suam, an intelligatur semel, vel toto tempore vitæ? Vide per Bald. in *L. 1. C. de fideicom.* & ibi quod si quis vult vestes novas, debet resignare veteres.

(9) *Herencia es*. Adde *L. nihil est aliud*, ff. eod. & declarat Bart. in rubr. ff. de acquir. hered.

(10) *Muertos*. Adde *L. qui mortui*, & *L. quæret aliquis*, ff. eod.

(11) *En figura de bestia*. Adde *L. non sunt liberi*, ff. de statu homin.

(12) *Vsada costumbre*. Adde *L. septimo mense*, ff. de statu homin.

(13) *En el tit. 23. L. penult. & final.*

L E X IX.

Bona fide recipit, qui alii succedit, vel sibi rem tradentem, credit tradendi habere potestatem; malam autem fidem qui hujus contrarium scit. Item de bonis nostris sunt res, in quibus dominium habemus, aut quæ bona fide tenemus aliqua justa ratione. Item partis appellatione dimidia continetur, nisi nominans minus, aut plus dimidia designasset. Hoc dicit.

(1) *Quando creya*. Adde *L. bonæ fidei emptor*, ff. eod. & in dubio præsumitur ita credere, ut tradidit ibi Glossa: sed an ubi deficit titulus, præsumatur bona fides? Vide Bald. in *L. pen. C. de præ. long. tempor. col. 3.* ubi dicit post Cynum, quod excluditur præsumptio bonæ fidei,

*Del declaramiento de otras palabras
dubdosas.*

vende, auia derecho, o poderio de lo fazer; e mala fe (2), aquel que compro la cosa agena, sabiendo que non es suya de quien la ouo, nin auia poder de la enagenar. Esso mesmo es del heredero (3), que gana por testamento, o por otra razon, herencia de otro. E aquellas cosas, dezimos, que son de nuestros bienes, e que a nos pertenecen (4), en que nos auemos señorío, o que las tenemos a buena fe (5), por alguna derecha razon. Otrosi dezimos, que quando alguno dexa parte a otro en alguna cosa, quier en testamento, o de otra guisa, que por esta palabra se entiende, que deue auer la mitad (6) de aquella cosa, sobre que lo nombro. Fuera de, si aquel que lo nombrasse, señalasse que ouiesse mas, o menos. Ca estonce, auria tanta parte en aquella cosa, como le fuesse señalada.

ENagenar, es vna palabra que pusimos en muchas leyes deste nuestro libro, e vsamos poner en los priuilejos de nuestras donaciones. E por ende queremos aqui demostrar, que quiere dezir; e dezimos (1), que aquel a quien es defendido de non enagenar la cosa, que la non puede vender, nin camiar, nin empeñar, nin puede poner seruidumbre en ella, ni darla a censo a ninguna de aquellas personas a quien es defendido de la enagenar. Otrosi dezimos, que Propriedad (2) es el señorío de la cosa; e Possession, es la tenencia della: pero a las vegadas, la vna destas palabras se toma por la otra; esto seria como si alguno dixesse en su testamento: Mando a fulano todas las mis possessiones (3) que he en tal lugar; ca entiendese por tal manda, que non tan solamente da la tenencia, mas aun el señorío dellas. E aun dezimos, que esta pa-

quando possidet sine titulo, nisi possideat longissimo tempore, ut in *L. si quis emptionis*, §. *fin. de præsript.* 30. vel 40. *Annorum*, vel si non appareat rem ad alium pertinere; quia nullum dominium præsumitur vacans, nisi jus resistat possidenti, vide ibi per eum, & vide quæ dixi in *L. 18. tit. 29. Partit. 3.* & cuius bona fides inspiciatur, quando contractus fuit celebratus per procuratorem, vel suppositum potestati nostræ, an contrahentis, vel domini, vide per Bald. & Angel. in *dict. L. penult.* & per Joan. Franc. Balb. in *tract. præsript. fol. 22. col. 3. vers. 18. quero.*

(2) *Mala fe.* Adde *L. 10. & 11. tit. 29. Partit. 3.* & quæ ibi, & in *L. 18. dixi.*

(3) *Del heredero.* Hæres est successor vitiorum, & culpe defuncti, *L. cum hæres*, ff. *de divers. & tempor. præsc.* vide per Gloss. in *L. nihil*, C. *de usucap. pro hæred.*

(4) *Pertenecen.* Adde *L. verbum illud pertinere*, ff. *eod.* est enim istud verbum generale, ut tradit Baldus in *L. 1. in princ. ff. de statu homin.* vide per Innoc. in *cap. constitutus*, de *religios. domib.* & in *cap. inter dilectos*, de *fide instrum.*

(5) *A buena fe.* Adde *dict. L. verbum illud pertinere*, & *cap. querelam*, & ibi Glossa antepenult. de *elect.* & ibi notat Anton. & Alex. *consil. 98. visis his quæ eleganter*, col. 1.

(6) *La mitad.* Adde *L. nomen filiarum*, §. *partitionis*, ff. *eod.* & *L. fin. §. Lucius*, ff. *de legat. 2.* & appellatione particula quarta datur intelligi, *L. 2.* & ibi Gloss. C. *quando*, & *quibus quarta pars*, lib. 10. quod est notandum, secundum Alberic. in *dict. §. portionis*, & vide Joan. de Plat. in *dict. L. 2.* & adde optimum textum in *L. ubi purè*, §. 1. ff. *ad Trebell.* & si non apparet de divisione confinium inter duas Civitates, quælibet præsumitur habere à suo latere usque ad punctum indivisibilem, quod est in medio, secundum Bart. quia ubi non apparet quota sit portio, media præsumitur, ut in *dict. §. partitionis*, Bald. in *rubric. ff. de rerum divis.* col. 8. & adde quod notat Bald. in *L. mater*, col. 5. C. *de rei vendic.* de marito, & uxore vendentibus, & confitentibus participasse pretium, & Joan. de Imol. in *L. cum vir*, ff. *de usucap. col. 7.* Alexand. *cons. 38. vol. 2.* & si adiungitur verbum aliqua, tunc non intelligitur pro dimidia, sed sufficit minus dimidia, ut in *§. cum autem*, & ibi Bald.

de *controv. inæsti.* glossa notabilis in *Clement. 1. in verbo aliqua*, & in verbo earum parte, de foro compet. & adde in materia, quod notat Bald. in *cap. 1. in princ. de alienat. feudi*, col. 1. & Angel. in *§. hæreditas*, *Institut. de hæred. instit.* Abb. in *cap. pastoralis*, in *fin. princ. de offic. delegat.* Bart. in *L. si ita scriptum*, in *princ. ff. de bon. poss. secundum tabul.*

LEX X.

Si lex, aut Principis privilegium prohibet alienationem, non potest res vendi, permutari, pignori, vel ad censum dari, nec servitus in illa imponi potest. *Proprietas* est dominium rei; *possessio* ejus detentio: quandoque tamen unum per alio ponitur, quia si lego omnes possessiones meas, proprietates debetur legatario. *Restituere* est idem, quod tradere, & comprehendit plurima; nam si ponitur indulgentia criminosi, tunc restitutio Principis omnia criminosa, & etiam famam restituit: & cum iudex aliquid restituere mandat, liberè debet restitui sine contradictione, & non debet restitui res corrupta, deteriorata, vel de statu suo mutata. *Mobilia* sunt quæ moveri possunt de loco ad locum, aut se movent. Et *merces* dicuntur venalia rerum mobilium. Et *cautionis* datio intelligitur cum fidejussore, vel pignore. *Creditor* est cui res debetur ex justa causa. *Debitor* a quo invito debitum exigi potest. *Fidejussor* dicitur qui pro alio de solvendo fidejubeat. *Expensæ* sunt in triplici differentia. *Necesariæ* dicuntur sine quibus res deteriorarentur, aut destrueretur. *Utiles* quibus res melioratur augmento, aut redditu. *Voluntariæ* quibus res pulchrior efficitur, sed ejus redditus non augmentantur. Hoc dicit.

(1) *Dezimos.* Adde *L. fin. C. de rebus alien. non alien.* & *L. alienationis verbum*, ff. *eod. cap. nulli*, de *rebus eccles. non alienan.* vide per Bald. in *L. si quis*, §. *ceterum*, in 2. *lectur.* C. *de secundis nuptiis*, per Joann. de Plat. in *L. quemadmodum*, C. *de agri. col. & censit. lib. 11.* vide *L. alienatum*, in *princ. ff. eod.*

(2) *Propriedad.* Adde *L. interdum*, cum glossa ibi, ff. *eod.* & quæ dixi in *L. 27. tit. 2. Part. 3.*

(3) *Possessiones.* Adde *dict. L. interdum*, & istud verbum est æquivocum, & sumitur multipliciter, vide per Alex. *consil. 95. vol. 5.* vide Bart. in *L. uxorem*, §. *legaverat*, ff. *de legat. 3.* Alexand. in *L. 1. in princ. col. 7. ff. de acquir. poss.*

Del significam. de las palab.

525

palabra Restituere (4), que quiere tanto dezir como entregar, comprehende en si muchas razones. Ca, quando fuere puesta en carta de algun Señor, que diga que da su gracia a alguno, o que le perdona, o le restituye (5) lo suyo todo, se entiende que deue cobrar todo lo que le auian tomado; e aun la fama, e la honrra, que ante auia. Otrosi dezimos, que quando el Judgador manda a alguna de las partes, dar, o restituir alguna cosa, que tal restitucion como esta deue ser fecha libremente (6), e sin entredicho ninguno; e non deue aquel a quien lo mando, tornar la cosa empeorada (7), nin corrompida, nin mudada del estado en que ante estaua. Otrosi dezimos, que cosa mueble (8), es la que ome puede leuar de vn lugar a otro, o se mueue ella por si mesma. Mercas (9) otrosi, tanto quiere dezir, como mercaderia de cosas muebles. Otrosi dezimos, que Cautio (10) en latin, tanto quiere dezir, como seguramiento que el debdor ha de fazer al señor del debdo, dandole fiadores valiosos, o peños. E Creditor (11) en latin, es llamado aquel, que ha de rescebir debdo, o otra cosa, por alguna otra derecha razon. E Debitor (12), es aquel que es tenuto de dar, o de pagar debda, o otra cosa, e que non se puede amparar por ley, nin por otra defension alguna. E Fiador, es aquel que se obliga de pagar cosa, o debda por otro, fiandose en el aquel que lo

rescibe. Otrosi dezimos, que las despenzas (13) que los omes fazen por amor de las cosas ajenas, pueden ser de muchas guisas. Ca tales y ha dellas, que son llamadas necesarias; que si assi non se fiziessen, se empeoraria la cosa, o se perderia del todo. E tales y a, que dizen vtilis; que tanto quiere dezir, como prouechosas: e estas son llamadas assi, porque se mejora la renta de la cosa, en que son fechas, por ellas; assi como si alguno fuesse tenedor de campo de otro, e pusiesse y arboles, o viñas; o si era otra heredad, e fiziessse y forno, o lagar, o horreo. Otras despenzas y ha, que son dichas voluntarias, que quiere tanto dezir como deleytosas, o que non crecen porende los frutos, nin la renta de la cosa en que son fechas. E esto seria, quando alguno pintasse la casa, o fiziessse y vergel, o albuhera, o otras cosas semejantes destas, que fuessen a deleyte: e quales destas despenzas se pueden cobrar, o non, quando fuessen fechas en cosa agena, mostramoslo (14) en las leyes deste libro, que fablan en esta razon.

L E Y X I.

De la interpretacion de otras palabras dubdosas.

Dolus en latin, tanto quiere dezir en romance, como engaño: e deste fablamos en su titulo (1) complidamente. E Lata culpa (2) tanto quiere dezir, como gran-

(4) Restituere. Adde L. Princeps, cum L. seq. ff. eod.

(5) Restituye. Adde L. 2. tit. supra, proximo.

(6) Libremente. Adde L. qui restituere, ff. de rei vendic.

(7) Empeorada. Adde L. restituere, ff. eod. & C. de exhib. L. exhibitionis.

(8) Mueble. Adde L. moventium, ff. eod.

(9) Mercas. Adde L. mercis appellatio, & L. mercis appellatio, ff. eod. ubique quod emptor servorum non dicitur emptor mercium.

(10) Cautio. Ista lex vult, quod qui tenetur cavere, debeat cavere sub fidejussore vel pignore, adde L. si mandato Titii, §. fin. ff. mandat. L. 1. §. caveri, ff. de colat. bon. in contrarium videtur expresse L. sancimus, C. de verb. signif. ubi tantum de nuda cautione intelligitur, ubi Albericus concludit, quod verbum cautionis simpliciter prolatum, sui natura continet cautionem sine fidejussoribus, nisi natura contractus, suspicio personæ, vel alia adjectio, puta idoneæ, rectæ, plenæ, sufficienter, vel similia, aliud inducant: potest dici, quod ista L. intelligatur, quando verbum cautionis profertur à lege, & L. fin. C. de verb. signif. quando profertur ab homine, ut in L. in omnibus, ff. de judic. L. prætoria, ff. de prætor. stipulat. & tenet Bart. in L. divorzio, §. interdum, ff. solut. matrim. Petr. & Cyn. in dict. L. fin. An autem sufficiat cavere cum hypotheca bonorum? Glossa vult, quod sic, in dict. L. si mandato Titii, §. fin. & videtur casus in L. quicumque, C. de omni agro desert. lib. 11. tradit Oldrald. consil. 68. quod procedit quando obligatio hypothecarum est idonea, ut probari videtur in dict. §. fin. tradit Oldrald. ubi supra. Albericus etiam in dict. L. fin. & Salicet. in

dict. §. fin. & adde in ista materia, quæ notat Bart. in L. 1. in fin. ff. de prætor. stipulat. & in L. prætoris, la 3. & in L. fin. eod. tit. Bald. in dict. L. fin. per Jason. in L. 5. col. 3. ff. de verbor. oblig. Baldus notabiliter in L. executorem, col. 5. C. de exec. rei judic. Baldus novell. in tractat. de dote, charta 44. col. 1. Speculat. tit. de empt. & vendit. §. 1. col. 5.

(11) Creditor. Adde L. creditores, & L. creditorum, ff. eod. cum L. seq.

(12) Debitor. Adde L. debitor intelligitur, ff. eod. & vide Bart. in L. fidejussor obligari, §. 1. de fidejussor.

(13) Despenzas. Concordat ff. de verbor. signific. L. impensa.

(14) Mostramoslo. Vide in L. 43. tit. 28. Partit. 3. & in L. fin. tit. 11. Partit. 4.

L E X X I.

Dolus est fraudulenta deceptio. Lata culpa est magna & manifesta culpa, ut ignorare quod omnes aut major pars hominum scit, ut si commodatum alterius in via vel ad januam sine custodia derelinquat, credens quod non furabitur; & ista assimilatur dolo. Levis autem culpa est pigritia, aut negligentia. Levissima vero est non adhibere tantam diligentiam, quantam homo boni sensus adhiberet, si haberet. Casus fortuitus est, inopinata res eventus, ut domus ruina, incendium acceleratum, naufragium, vis inimicorum, aut aggressuræ latronum. Hoc dicit.

(1) En su titulo. Ead. Partit. tit. 16.

(2) Lata culpa. Adde L. lata culpa, & L. magna negligentia, ff. eod. & L. cedere diem, §. fin. eod. tit. & adde L. si procuratorem, §. dolo, ff. mandat.

grande, e manifesta culpa; assi como si algun ome non entendiesse todo lo que los otros omes entendiesse, o la mayor partida dellos. E tal culpa como esta es como necedad, que es semejança de engaño (3). E esto seria, como si algund ome tuuiesse en guarda alguna cosa de otro, e la dexasse en la carrera, de noche, o a la puerta de su casa, non cuydando que la tomara otro ome. Ca, si se perdiessse, seria poren-de en grand culpa, de que non se podría excusar. Esso mesmo seria, quando alguno cuydasse fazer contra el mandamiento del señor sin pena (4), o si fiziesse otros yerros semejantes de alguno destos. Otrosi dezimos, que y ha otra culpa, a que dizen Leuis (5), que es como pereza, o como negligencia. E otra y ha, a que dizen Leuissima (6), que tanto quiere dezir, como non auer ome aquella femencia en aliñar, e guardar la cosa, que otro ome de buen seso auria, si la tuuiesse. Otrosi dezimos, que Casus fortuitus (7) tanto quiere dezir en romance, como ocasion que acaesce por ventura, de que non se puede

ante ver. E son estos: derribamiento de casas, fuego que se enciende a so-ora, e quebrantamiento de nauio, fuerça de ladrones, o de enemigos: e quando, e en que razones han lugar estas culpas, o estas ocasiones, diximoslo assaz complidamente en la quinta Partida deste libro, en el titulo de los Empréstidos (8), e de los Condesijos (9), en las leyes que fablan en esta razon.

L E Y XII.

De las cosas dubdosas que acaescen en razon del nascimiento de los niños, e de la muerte de los omes.

NAcen a las vegadas dos criaturas de vna vez del vientre de alguna muger, e contece que es dubda, qual dellas nace primero: e dezimos (1), que si el vno es varon, e el otro fembra, que deuemos entender, que el varon salio primero (2), pues que non se puede aueriguar el contrario. E si fueren amos varones, e non puede ser sabido qual dellos nascio primeramente; estonce ambos de-

(3) Semejanza de engaño. Lata culpa, an æquiparetur dolo in maleficiis? Vide per Bart. in L. 1. §. non autem, ff. si quis test. lib. esse jus. fuer. & in L. in lege, ff. ad leg. Cornel. de siccar. & Joan. de Plat. in L. per æquatores, C. de cens. & censitor. lib. 11. Angel Aret. in tract. malefic. in parte scienter & dolose, & in parte qui iudex ad probationem, & in parte quas si non soluerit, la 2. col. penult. Bald. in E. quicunque, col. 5. C. de servis fugit. & in cap. 1. in princip. col. 5. quibus modis feud. amittat. & in §. injuria, col. 2. de pace juramento firmand. & in L. data opera, col. 2. C. qui accusar. non poss. Abb. in cap. 2. de constit. & dicit Bald. in L. 1. col. 2. C. de pœna judic. qui male judic. quod culpa lata punitur ut dolus, quando punitur eadem lege: & de sententia lata per culpam latam, vide Bald. in L. venales, C. quando provoc. non est necesse: & ubi requiritur dolus ex proposito, non sufficit culpa lata, vide per Alexand. consil. 65. vol. 1. col. penult. in fin. cum principio sequentis. Item lata culpa est dimittere media nocte ostium apertum, Bald. in L. solam, col. 3. C. de testibus, ubi vide: & nota quod culpa est, non explorare conditionem illius, cum quo quis contrahit, secundum Bart. in L. penult. ff. de adulteriis.

(4) Contra el mandamiento del señor sin pena. Error juris est lata culpa, ut hic, & in L. liberorum, §. notatur, & ibi Glossa, ff. de his qui notant. infam.

(5) Leuis. Quæ sit ista, dixi in L. 2. tit. 2. Partit. 5. & ista non est talis culpa, quam lex abhorreat, licet extraordinariè puniat, secundum Bald. in L. quæ fortuitis, col. 7. C. de pignor. action. & an teneantur delinquens per leuem culpam, vide Angel. Aretin. in tract. malefic. in parte scienter & dolose, & in parte incendiario, col. 2. & Bald. in §. injuria, col. 2. C. de pace juram. firmand. & levis culpa meretur maximam pœnam, quando continet in se ingratitudinem, vide Bald. in L. 2. C. de libert. & eorum liber. & in rebus propriis levis culpa non punitur, L. etiam, §. licet, ff. solut. matrim. vide Bald. in authent. contra rogatus, C. ad Trebel.

(6) Leuissima. Adde ad ea quæ dixi in L. 2. tit. 2. Partit. 5. & quando appellatio culpæ profertur à lege, intelligitur de levi vel majori, non de leuissima, Bald. in authent. quod locum, col. 2. C. de collat. quod bene nota.

(7) Casus fortuitus. Vide hoc etiam in L. 3. tit. 2. Partit. 5. & quæ ibi dixi.

(8) De los Empréstidos. Vide in L. 2. & 3.

(9) De los Condesijos. Vide in L. 3. & 4.

L E X XII.

Si duo ex uno partu nascuntur, nec apparet quis prius, & quis posterius natus est, præsumitur prius masculus, quam foemina nasci; & si ambo masculi sunt, ambo sibi dividunt honorem ex primogenitura proveniente. Item si vir & uxor simul perierunt, nec apparet quis prius, præsumitur mulier, quia naturaliter debiliior præsumitur prius decedere; quod prodest ad ea, quod unus per alterius mortem erat lucraturus: idem de patre, & filio impubere, quia filius præsumitur prius decessisse, secus si pubes erat; quod prodest ad successionem. Hoc dicit.

(1) Dezimos. Concordat cum L. si fuerit, in fine, ff. de reb. dub. & adde L. qui duos, §. si maritus, ff. eod.

(2) El varon salio primero. Et sic lex in primogenitura potius favet masculo, quam foemina; ex quo nota, dispositiones exclusivas foeminarum in favorem masculorum esse favorabiles, & non odiosas, lege favente sexui virili, ut potentiori, & nobiliori: neque obstat, quod adduxi in L. 2. tit. 13. Partit. 6. quod dispositio excludens foeminas propter masculos, dicatur odiosa, argumento L. maximum vitium, C. de liber. præter. quia illud, ubi excluditur foemina, cui à disponente debetur legitima, ut sunt filia, nam tunc dispositio illas excludens propter masculos dici solet odiosa, ut in dict. L. maximum vitium, cum ibi notatis. Ubi autem excluduntur statuto, aut dispositione aliæ foeminae propter masculos, ab eo qui non debet eis legitimam, ut sunt foeminae ulterioris gradus, tunc tale statutum aut dispositio dicitur favorabilis, & non odiosa; non enim odium foeminarum consideravit disponens tuac, sed principale propositum suum, scilicet, ut conserventur hæreditates in agnatis masculis, per quos memoriae familiarum conservantur, ut notabiliter dicit Cuma. consil. 2. col. 2. vers. sed enim, & idem vult Bald. in L. 2. C. qui ad libertat. perven. non possunt, dum dicit Bald. quod statutum disponens quod frater succedat fratri exclusa sorore, intelligitur favorabile, licet favor sit causa odii; secus si excluderet filiam ab hæreditate patris, quia illud est odiosum, L. in suis, ff. de liberis, & posthumis. Idem est de mente Alberici in authent. itaque, C. communia de success. & Bald. in L. fin. C. de liber. præter. dum dicunt

Ley 2.
tit. 8.
lib. 5.
Recop.

deuen auer (3) aquella honrra, e el heredamiento, que auria el que ante nasciesse, a quien dizen en latin Primogenito. Otrosi dezimos, que muriendo el marido, e la muger (4) en alguna naue que se quebranta en la mar, o en torre, o en casa, que se encendiesse fuego, o que se cayesse a so ora; entendemos, que la muger, porque es flaca naturalmente, moriria primero que el varon: e tiene pro saber esto, por razon de las donaciones que el marido, e la muger, fazen el vno al otro en su vida; e por las posturas, e los pleytos, que ponen entre si, en razon de las dotes, e de las arras. Ca, por la muerte del que primero muere, gana a las vezes el otro; assi como diximos en las leyes (5) que fablan en esta razon. E aun dezimos (6), que si el padre, e el fijo que fuesse mayor de catorze años (7), muriessen en alguna lid, o en la mar por el quebrantamiento del nauio, o en alguna otra manera semejante; que si se non pudiere saber qual dellos murio primero, que es de entender, que el padre murio primeramente. Esso mismo dezimos, de la madre, que muriesse a so

ora con su fijo, por alguna ocasion semejante destas, que les acaesciesse de consuno. Mas si el fijo fuesse menor de edad de catorze años, deue ome sospechar que murio primero, por la flaqueza que es en el, porque es niño: esto tiene pro a saber, quando fuesse contienda entre los parientes, en razon de los bienes, quales dellos los deuen auer, o heredar.

TITULO XXXIV.

De las Reglas del Derecho.

Regla es ley dictada (1) breuemente con palabras generales, que demuestra ayna la cosa sobre que fabla; e ha fuerça de ley, fueras ende (2) en aquellas cosas, sobre que fablasse alguna ley señalada de aqueste nuestro libro, que fuesse contraria a ella. Ca estonce, deue ser guardado lo que la ley manda, e non lo que la regla dize. E como quier que la fuerça, e el entendimiento de las reglas, ayamos puesto ordenadamente en las leyes deste nuestro libro, segun conuiene; pero queremos aqui dezir los exemplos, que mas cumplen al enten-

ten-

cunt quòd dispositiones excludentes foeminas propter masculos favorabiles sunt, quia versatur publicus favor in conseruatione familiarum, ut dicitur in *L. 1. §. quamvis, ff. de venire inspiciend.* quæ familiæ per masculos conseruantur, non per foeminas, quia cum transeant nubendo in alias familias, suas amittunt, §. 1. *Institut. de patria potest. L. pronuntiatio, in fine, ff. de verb. signific.* idem dicunt Georgius Nathan. in *repet. C. quamvis pactum, de pactis, lib. 6.* & Jason in *L. Gallus, §. instituens, col. penult. ff. de liber. & posthum.* Dicunt etiam Baldus & Paul. de Cast. in *L. venia, C. de in ius vocand.* favorable esse, ut agnationes per masculos in suis bonis & dignitatibus conseruentur: & idem dicit idem Paul. de Cast. *consil. 40. vol. 2.* incipit, *præsens casus*, & in *L. si vero, §. de viro, ff. solut. matrim.* idem Abbas *consil. 75. vol. 1. col. 3.* & Cuma. in *dict. consil. 2.* & Decius *consil. 372. num. 7.* & 8. Non potest ergo dici simpliciter dispositiones excludentes foeminas propter masculos esse odiosas; sequuntur enim mediam jurisprudentiam legis duodecim Tabularum, ut per agnationes masculorum conseruentur dignitates familiarum; unde ut favorabiles dispositiones extendi debent, & non restringi, ut notanter dicit Angelus *consil. 67.* incipit, *Martinus Joannes de Florentia*, & *consil. 340. totum dictum statutum, &c.* Calcaneus, *consil. 48. col. 4. num. 12.*

(3) *Ambos deuen auer.* Hic habes decisam illam dubitatissimam quæstionem de partu gemino, quis præferatur in majoria, scilicet quòd utrique deferuntur; & istam opinionem tenuit Baldus in plerisque locis; & vide quæ in hoc dixi in *L. 2. tit. 15. Partit. 2.* remittendo me ad plenè tradita per Joan. Lecirier in *suo tract. primogenituræ, lib. 1. quæst. 6.* & 7. *cum aliis sequentibus*, ubi in quæstione undecima ponit sequentes conclusiones. Prima, quod si alter ex geminis masculis est fortior & robustior altero, tunc ille sit præferendus, quia præsumitur citius exivisse de carcere materni uteri, secundum Bald. in *§. itaque, in prima constit. ff. veter. col. 2.* argumento dictæ *L. si fuerit, in fine.* Secunda conclusio, quòd ubi in geminis est paritas qualitaturnaturalium, uterque in divisibilibus ratione primogenituræ competentibus primogenitus est censendus; quod satis habetur in ista lege Partitarum. Tertia conclusio: In geminis circa res indivisibiles præferendus est in jure pri-

mogenituræ is, cui suffragatur possessio, ut est glossa notabilis in *L. idem erit, ff. de statu homin.* Quarta conclusio: Si neuter sit in possessione rerum indivisibilium, locus est gratificationi; spectabit autem gratificatio ad magnates & populos regni, secundum Bald. in *L. ex hoc jure, ff. de just. & jur.* & ibi tradit ipse Joan. Lecirier, quæ dicantur res indivisibiles: vide ibi latissimè per eum in ista quæstione.

(4) *El marido, e la muger.* Concordat cum *L. qui duos, §. si maritus*, & ibi Glossa, *ff. de rebus dubiis.* Et adde Joan. de Plat. in *L. nullus, C. de Decurion. lib. 10.*

(5) *En las leyes.* Vide in *L. 23. & 24. tit. 11. 4. Partit.*

(6) *Dezimos.* Concordat cum *dict. L. qui duos, §. cum in bello, ff. de rebus dub.* & *L. cum pubere, eod. tit.* & quid de aliis vide in *L. quod de pariter, cum duabus sequentibus, ff. eod.*

(7) *Mayor de catorze años.* Secus enim si cum impubere, ut in *L. si mulier, ff. de rebus dub.* & subditur statim in ista lege.

TITULUS XXXIV.

De Regulis juris.

IN SUMMA.

Regula est propositio brevis, & cum verbis generalibus dictata; & habet vim legis, nisi alia tex ei contrarietur, quia tunc non ipsa, sed lex observabitur. Hoc dicit.

(1) *Ley dictada.* Concordat cum *L. 1. ff. eod. & cap. regula, 3. dist.*

(2) *Fueras ende.* Non igitur recedendum est à regula, nisi reperiatur fallentia, ut hic, & notat Glossa *ff. eod. L. omnis diffinitio*, & adde Bald. in *cap. 1. §. judices, col. 4. de pace juramento firmand.* dicentem: Moneo te, quòd in dubio à textu & regulis juris non recedas. Idem Bald. in *L. 1. col. 2. C. de sacrosanct. eccles. & L. si tutor, C. de servo pign. dat. manum.* bonus textus in *cap. 2. in fin. de conjug. lepros. & in cap. sane, circa fin. 15. quæst. 3. Abb. post Joan. And. in cap. salubriter, in 5. q. de usur.*

tendimiento dellas, segun los sabios mostraron; porque la nuestra obra sea mas cumplida de entendimiento.

REGLA I.

Como todos los Judgadores deuen ayudar a la libertad.

E Dezimos, que regla es de derecho, que todos los Judgadores deuen ayudar a la libertad (1), porque es amiga de la natura, que la aman non tan solamente los omes, mas aun todos los otros animales (2).

REGLA II.

Que cosa es Seruidumbre, e en quantas maneras se toma.

O Troso dezimos, que seruidumbre (1) es cosa que aborrecen los omes naturalmente: e a manera de seruidumbre biue non tan solamente el sieruo, mas aun aquel que non ha libre poder (2) de yr del lugar do mora. E aun dixeron los Sabios, que non es suelto, nin quito de prisiones, aquel a quien han sacado de los fierros, e le tienen por la mano, o le dan guarda cortesamente.

REGLA III.

Como non es contado por bien, el que trae mas daño que prouecho.

O Troso dixeron, que non son contados por bienes, aquellos por quien viene a ome mas daño, que pro (1).

REGULA I.

Judex semper debet libertatem juvare, quia est amica naturæ, quæ servitutem abhorret. Hoc dicit.

(1) *A la libertad.* Concordat cum *L. quotiens dubia*, & ibi Glossa ff. eod. & *L. libertas omnibus*, eod. tit. *L. inter pares*, ff. de re judic. col. fin. de re jud. & plura in favorem libertatis inducta cumulaui in *L. 4. tit. 5. 3. Partit.*

(2) *Animales.* Vide in summa, tit. 22. 4. Partit.

REGULA II.

Modus est servitutis, à loco ubi quis habitat, non habere facultatem recedendi: nec est à captura liberatus, qui amotis compedibus aliter à curialibus custoditur. Hoc dicit.

(1) *Seruidumbre.* Servitutem ferè mortalitati comparamus, dicit *L. servitutem*, ff. eod. & adde *L. 8. tit. 22. 4. Partit.*

(2) *Libre poder.* Adde *L. succurritur*, cum *L. sequent.* ff. ex quibus caus. major.

REGULA III.

Bonorum appellatione non continentur, quæ plus dam-

REGLA IV.

Como, e porque, el que es fuera de seso, non se puede obligar.

O Troso, el ome que es fuera de su seso (1), non faze ningun fecho endereçadamente: e porende non se puede obligar, porque non sabe (2), nin entiende pro, nin daño.

REGLA V.

Como es en gran culpa, el que faze cosa que non sabe, o non le conuiene.

MAS dixeron los Sabios antiguos, que en gran culpa es, aquel que se trabaja de faze cosa que non sabe, o que le non conuiene (1).

Ley 6.
tit. 16.
lib. 2.
Recop.

REGLA VI.

Como del consejo que vno diesse a otro, si del daño le viniessse, non es tenuto; salvo, si lo dio por engaño.

E Aun otrosi dixeron, que ninguno non es obligado a otro del consejo (1) que le dio, maguer le ende viniessse daño; fueras ende, si le ouiesse dado aquel consejo engañosamente. Ca estonce, el daño quel ouiesse por el, seria tenuto de gelo pechar.

RE-

num, quàm commodum afferunt. Hoc dicit.

(1) *Mas daño que pro.* Adde *L. propriè bona*, ff. de verb. signif.

REGULA IV.

Insensatus nil rectè agit, ideo non obligatur, quia nec commodum, nec damnum suum intelligit. Hoc dicit.

(1) *Fuera de su seso.* Adde *L. furiosi*, ff. de regul. jur. & *L. in negotiis*.

(2) *Porque non sabe.* Adde *L. imperitia*, ff. eod. & *S. præterea*, Institut. de lege Aquil.

REGULA V.

In magna culpa est facere opus, quod facere nescit, nec sibi convenit. Hoc dicit.

(1) *Le non conuiene.* Adde *L. culpa est*, ff. eod. & *cap. non est sine culpa*, de regul. jur. lib. 6.

REGULA VI.

Ex consilio nemo obligatur, nisi sit fraudulentum. Hoc dicit.

(1) *Del consejo.* Adde *L. consilii*, ff. eod. & in regul. nullus ex consilio, eod. tit. lib. 6.

De las reglas del Derecho.

529

REGLA VII.

Como el Señor que vee algun suyo fazer mal , e non lo vieda , es visto consentillo.

E Otrosi dixeron , que el señor que vee fazer mal a aquel a quien lo puede vedar , si non lo vieda (1) , semeja que lo consiente , e que es aparcerero en ello.

REGLA VIII.

Como de aquel es el non querer , que puede querer , o fazer algo.

E Dixeron , que non querer (1) es en poder de aquel que queriendo la cosa , la puede fazer cumplir. Esto seria , como si alguno fuesse establecido por heredero , so tal condicion , que fuesse en su poder la condicion. Ca , si el non quiere la herencia , non cumplira la condicion , faziendo aquello que el testador le mando. E si por aventura se pagare della , queriendo cumplir aquello que mandare el testador , sera heredero. E assi muestra , que es en su poder el querer , e el non querer.

REGLA IX.

Como es escusado , el que obedeciendo mandamiento de aquel a quien es sujeto , faze algo.

E Tambien dixeron , que si aquel que obedesciendo el mandamiento de su señor , o de su padre , fizo cosa por que merecia pena , que non la deuen dar

REGULA VII.

Dominus malum , quod fieri videt , non vetans cum possit , videtur consentire , & consors in facto esse. Hoc dicit.

(1) Si non lo vieda. Adde L. in omnibus , ff. de noxal. L. scientiam , in princ. ff. ad leg. Aquil. Gloss. in L. culpa caret , ff. de regul. jur. & cap. negligere , 2. quest. 7. & cap. quantæ , de sentent. excommun.

REGULA VIII.

Ejus est nolle cuius est velle , ut institutus sub potestativa conditione. Hoc dicit.

(1) Non querer. Adde L. ejus est nolle , ff. de regul. jur.

REGULA IX.

Non punitur qui mandato domini vel patris , quibus tenetur obedire , quid facit illicitum , sed mandans tenetur. Hoc dicit.

(1) Es de creer. Velle non creditur qui obsequitur imperio patris , vel domini , L. velle , ff. eod. & intellige , ut per Gloss. ibi.

Tom. III.

a el ; porque lo que el fizo , fue fecho por voluntad de otri , a quien era tenudo de obedescer ; e es de creer (1) que lo non fizo por la suya : e por ende , deuen dar la pena a aquel que lo mando.

REGLA X.

Como el que ha por firme lo que es fecho en su nome , es tanto como si lo el fiziesse.

E Aun dixeron , que quien a por firme (1) la cosa que es fecha en su nome , que vale tanto , como si la el ouiesse mandado fazer de primero.

Ley 2.
tit. 16.
lib. 5.
Recop.

REGLA XI.

Como aquel que puede condenar , que puede assolver ; e por el contrario.

E Demas dixeron , que aquel puede condenar (1) a otri , que ha poder de lo quitar. Mas aquel que ha poder de lo quitar , a las vezes non puede dar sentencia de condenamiento : esto seria (2) , como si fuesse acusado algun Judgador ordinario de alguna Villa ante el Adelantado de la tierra ; o el Comitre , delante su Almirante. Ca , si le fuesse prouado algund yerro que ouiesse fecho , por que mereciesse muerte , o perdimiento de algun miembro , non lo puede el condenar , a menos de lo fazer saber al Rey primeramente. Pero si prouado non le fuere puedelo dar por quitto , assi como se muestra en las leyes (3) deste libro , que fablan en esta razon.

RE-

REGULA X.

Ratum habendo , quod meo nomine gestum est , habetur perinde ac si à principio mandassem. Hoc dicit.

(1) Por firme. Adde L. hoc jure utimur , ff. eod. & cap. ratihabitationem , de regul. jur. lib. 6.

REGULA XI.

Qui potest condemnare , potest absolvere : sed quandoque qui potest absolvere , non potest condemnare ; nam si coram præsidente accusetur judex ordinarius , vel comiter coram almirando , non potest per eum ad mortem vel mutilationem condemnari , sed potest absolvi. Hoc dicit.

(1) Puede condenar. Adde L. nemo qui condemnare , ff. eod. & vide quatuor exceptiones contra istam regulam , de penit. dist. 1. cap. verbum Dei , per Gloss. ibi.

(2) Esto seria. Adde Gloss. in dict. L. nemo qui condemnare , & L. 3. C. ubi senat. vel clariss. in §. adeo autem.

(3) En las leyes. Vide L. 24. tit. 9. 2. Partit. & L. 11. tit. 1. supra ead. Partit.

Xxx

REGLA XII.

Como ninguno puede dar mas a otri, que ha el.

E Aun dixeron, que ningun ome non puede dar mas derecho a otro en alguna cosa, de aquello que le pertenesce (1) en ella.

REGLA XIII.

Como, aquello que es nuestro, sin nuestra voluntad non se nos puede quitar.

O Trosi dixeron, que cosa que es nuestra non puede passar a otri (1), sin nuestra palabra, e sin nuestro fecho (2).

REGLA XIV.

Como non faze injuria a otro, quien vsa de su derecho.

E Aun dixeron los Sabios, que non faze tuerto a otro, quien vsa de su derecho (1).

REGLA XV.

Como solamente podemos, lo que de derecho podemos.

E Aun esos mismos dixeron, que aquellas cosas puede ome fazer, que, quando fueren fechas, sean sin males-tanza (1) de aquel que las fizo.

REGULA XII.

Nemo potest alii plus juris dare, quàm habeat ipse. Hoc dicit.

(1) *Que le pertenesce.* Adde *L. nemo plus juris*, ff. eod. & *cap. nemo plus*, eod. tit. lib. 6.

REGULA XIII.

Id quod nostrum est sine facto nostro à nobis auferri non debet. Hoc dicit.

(1) *Passar a otri.* Adde *L. id quod nostrum*, ff. eod.

(2) *Nuestro fecho.* Vero vel ficto domini, vel quasi domini, secundum Dynum & Alberic. in dict. *L. id quod nostrum*.

REGULA XIV.

Non facit alii injuriam, qui utitur jure suo. Hoc dicit.

(1) *Vsa de su derecho.* Adde *L. factum cuique suum*, §. non videtur, ff. eod. & in *L. nullus videtur*, eod. tit. *L. 3. §. 1. ff. de lib. homin. exhib.*

REGULA XV.

Id possumus quod de jure possumus. Hoc dicit.

(1) *Sin mal estanza.* Adde *L. nepos Proculo*, ff. de verbor. sign. *L. 14. tit. 5. 2. Partit.*

REGULA XVI.

Non debet haberi pro firmo, quod calore iracundiæ fit, nisi perseverantia sequatur; sed licet culpa diminuat, à poena non excusatur, si in alterius vituperium quid fecit, vel dixit iracundè. Hoc dicit.

REGLA XVI.

Como non vale, nin es firme, lo que con encendimiento de yra se faze, si non interuenga perseuerancia.

O Trosi dixeron, que lo que el ome faze, o dize, con encendimiento de saña (1), non deue ser judgado por firme, ante que se vea si durara en ello, non se arrepintiendo luego el que se mouio. Pero esto se deue entender, que lo que el ome faze, o dize con saña, a daño, o a denuesto de otri, que lo non escusa de la pena (2); como quier que le mengue de la culpa (3) del yerro, quando el mouimiento de la saña fue con razon.

REGLA XVII.

Como nadie a tuerto deue enriquecer con daño de otro.

E Aun dixeron, que ninguno non deue enriquescer (1) tortizeraamente con daño de otro.

REGLA XVIII.

Como la culpa de vno non deue empecer a otro, que non aya parte.

E Dixeron, que la culpa del vno (1) non deue empecer a otro que non aya parte.

RE-

(1) *De saña.* Adde *L. quidquid calore*, ff. de regul. jur. & de factis tempore iræ, vide optimum textum in *cap. ira enim*, & *cap. ira sæpe*, cum *cap. sequenti*, 11. quest. 3. & de quàm plurimis malis, quæ facit ira, vide S. Gregor. 5. lib. *Moral. cap. 31. cum sequenti*: & de ira quam zelus rectitudinis firmat, vide ibi, *cap. 33.* & adde *L. 11. tit. 5. Partit. 2.* & adde Gloss. in *cap. divorium*, de penit. dist. 1. & Gloss. in *cap. ex litteris*, de divor. ubi de confessione facta calore iracundiæ, & de juramento emisso calore iracundiæ: vide Abb. in *cap. sicut ex litteris*, de jurejurand. Bald. in *L. 1. col. 4. C. de edil. action.* de acceptante secundum beneficium calore iracundiæ, an perdat primum, vide Abb. in *cap. de multa*, col. 4. de præbend. & de voto, vide quod dicit Abb. in *cap. dudum*, de convers. conjugat.

(2) *Non escusa de la pena.* Adde *L. si non convicti*, & ibi Alber. & Angel. *C. de injur.*

(3) *Mengue de la culpa.* Adde *L. antepenult. §. fin. ff. ad leg. Jul. repetund.* & quæ dixi in *L. 25. tit. 22. 3. Partit.*

REGULA XVII.

Nemo debet locupletari injustè cum jactura aliena. Hoc dicit.

(1) *Enriquescer.* Adde *L. jure naturæ*, ff. de regul. jur. & in *cap. locupletari*, de regul. jur. lib. 6.

REGULA XVIII.

Alterius culpa alteri non participi nocere non debet. Hoc dicit.

(1) *Culpa del vno.* Adde *L. sicuti pana*, & *L. non debet alteri*, & *L. alterius circumventio*, ff. eod. & *cap. non debet aliquis*, eod. tit. lib. 6.

REGLA XIX.

Como han egual pena los malfechores, e aconsejadores, e encubridores.

E Dixerón aun, que a los malfechores, e a los consejadores, e a los encubridores, deue ser dada yqual pena (1).

REGLA XX.

Como non es visto fazer con mala intencion, el que algo faze por mandado de Juez, a quien deue obedescer.

O Troxi dixerón, que el que faze alguna cosa por mandado (1) del Judgador, a quien ha de obedescer, non semeja que lo faze a mal entendimiento; porque aquel faze el daño, que lo manda fazer.

REGLA XXI.

Como, quien da ocasion por do venga daño a otro, el mismo es visto fazelle.

O Troxi dixerón, que quien da razon (1) por que venga daño a otro, el mismo se entiende que lo faze.

REGULA XIX.

Malefactores & consilium dantes, & occultatores, pari poena puniuntur. Hoc dicit.

(1) Yqual pena. Vide L. 10. tit. 9. *suprà ead. Partit.* & ibi dedi concordantes.

REGULA XX.

Faciens aliquid iudicis mandato, cui obedire tenetur, non videtur mala intentione facere. Hoc dicit.

(1) Por mandado. Adde non videtur data, §. qui jussu, ff. eod. & quod quis mandato, eod. tit. lib. 6. & L. 5. tit. 15. *suprà ead. Partit.* ubi vide quæ dixi.

REGULA XXI.

Qui occasionem damni dat, damnum dedisse videtur. Hoc dicit.

(1) Quien da razon. Melius esset occasio, & adde L. qui occidit, ff. ad leg. Aquil. in §. penult. & ibi concordantes in gloss. & adde cap. quantum, 50. dist. cum Gloss. ibi, & Abb. in cap. dilecto, de præbend. col. penult.

REGULA XXII.

Damnum, quod quis sua culpa sentit, sibi & non alteri debet imputari. Hoc dicit.

(1) A si mismo. Concordat cum L. quod quis ex sua culpa, ff. eod. & in cap. damnum, eod. tit. lib. 6. & L. 25. tit. 5. *Partit.* 3.

REGULA XXIII.

Tacens non fatetur, sed nec negare videtur. Hoc dicit.

(1) Que calla. Adde cap. qui tacet, & cap. is qui tacet, de regul. jur. lib. 6. & ff. eod. L. qui tacet. & adde Tom. 111.

REGLA XXII.

Como, el daño que ome recibe por su culpa, lo deue a si imputar.

E Aun dixerón, que el daño que ome recibe por su culpa, que a si mismo (1) deue culpar por ello.

REGLA XXIII.

El que calla non confessa, nin tampoco es visto negar.

E Aun dixerón, que aquel que calla (1), non se entiende que siempre otorga lo quel dizen, maguer non responde; mas esto es verdad, que non niega lo que oye.

REGLA XXIV.

Como nadie puede dar a otro beneficio contra su voluntad.

E Aun dixerón, que non puede ome dar beneficio a otro contra su voluntad (1).

ad istam regulam Baldum in cap. unic. si de feudo vassal. ab aliquo fuerit interpellatus, & notabiliter per Felin. in cap. cum M. Ferrariensis, col. 16. cum seq. de consuet. & an si fiat factum per unum de capitulo aliis presentibus, & non contradicentibus, videantur ex hoc alii consentire? Vide Abb. in cap. in causis, col. 2. de elect. & in cap. quia propter, 4. col. eod. tit. & in cap. 2. de is que sunt à Prælat. sine cons. cap. & favore piæ causæ tacens habetur pro consentiente. Vide per Socinum consil. 201. 2. vol. & Bald. in L. jubemus, §. servos sanè, C. de Episc. & Cleric. & adde L. cum ostendimus, §. penult. ff. de fidejuss. tutor. & Plat. in L. 1. C. de Decurion. lib. 10. & qui patitur per se alium fidejuberem, videtur mandare, L. si fidejussor, C. mandat. & vide, de vidente se fidejussorem scribi & tacet, Angelum Aret. in tract. malefic. in parte pro quibus Antonius fidejussit, & vide in materia glossam notabilem & magistram, & ibi Bald. in cap. 1. in fin. si de investit. inter domin. & vassal. Et an procurator præsens videatur acceptare mandatum? Vide Bald. in L. invitus, C. de procurat. ubi quid si patitur rem poni in domo sua, & adde L. qui patitur, ff. mandati, & per Abb. in cap. ex parte Decani, de rescript. col. 3. de obligante rem te præsentem, vide in L. Cajus, ff. de pignor. action. & per Bald. in L. certi, C. locati, & Bald. in L. si sine, C. ad Vellejan. ubi vide in ista materia multa notabilia: & quid si fiat collatio beneficii præsentem eo, ad quem spectabat, an per hoc ille videatur renuntiare? Vide Socinum consil. 104. vol. 3. & adde in materia L. fidejussor, §. 1. ff. de pignor. & Paul. de Cast. in L. Titia cum testamento, §. Lucia Titia, ff. de legat. 2.

REGULA XXIV.

Beneficium non confertur invito. Hoc dicit.

(1) Contra su voluntad. Adde L. invito, ff. eod. & notata per Gloss. in L. solvendo, ff. de negot. gestis.

REGLA XXV.

Como al que lo entiende, e lo permite, non es visto fazersele engaño.

E Aun dixerón, que el que se dexa engañar entendiendolo (1), que se non puede querellar como ome engañado; porque non le fue fecho encubiertamente, pues que lo entendia.

REGLA XXVI.

Como lo superfluo non vicia la escritura.

E Aun dixerón, que las palabras sobejanas (1), que son puestas en las cartas publicas, o en otras de Señor, por toller alguna dubda, que non tienen pro, nin valen porende menos; porque la carta, quando es cumplida, aprovecha, e non nuze.

REGLA XXVII.

Como el preuilejo personal non pasa al heredero.

E Dixerón otrosi, que los priuilegios, que son dados a algunos por razon de sus personas (1), que non pasan a sus herederos; fueras ende, si en la carta, o en los priuilegios, lo dixere.

REGULA XXV.

Scienti & permittenti non fit dolus. Hoc dicit.

(1) Entendiendolo. Adde cap. scienti, de regul. jur. lib. 6. & ff. eod. L. nemo videtur, & vide quod dicit Bald. in L. feminis, C. ad Vellejan.

REGULA XXVI.

Superflua non vitiant scripturas. Hoc dicit.

(1) Sobejanas. Adde L. non solent, ff. eod. & L. testamentum, C. de testam.

REGULA XXVII.

Privilegium personale non transit ad heredes. Hoc dicit.

(1) De sus personas. Adde cap. privilegium personale, de regul. jur. lib. 6. & L. privilegia quedam, & L. in omnibus causis, ff. eod. & vide in ista materia per Joan. de Plat. in L. maximarum, & latius in L. sordidarum, C. de excusat. muner. lib. 10. ubi vide omnino: & privilegia concessa civitatibus, potius presumuntur realia, quam personalia, L. forma, §. quamquam, & ibi Bart. ff. de censib. vide Bald. in L. omnia, C. de Episcop. & Cleric. alibi dixit Glossa, quod privilegium in dubio potius presumitur reale, quam personale, 25. quast. 2. in summa. Et adde quod dicit Glossa in cap. hinc est, 16.

REGLA XXVIII.

Como los preuilejos reciben larga interpretacion, conforme a la voluntad del concedente.

E Dixerón, que las palabras de los priuilegios, quando son escuras, deuen ser interpretadas largamente (1); cando siempre, que acuerde el entendimiento dellas, con la voluntad (2) de aquel que dio el priuilegio. E destas maneras diximos de suso, en el comienço del titulo (3) passado, assaz cumplidamente.

REGLA XXIX.

Como, naturalmente, aquel pertenece el daño, a quien el prouecho.

E Aun dixerón, que segun derecho natural (1), aquel deue sentir el embargo de la cosa, que ha el pro della.

REGLA XXX.

Como ha justa causa de ignorancia, el que sucede en lugar de otro.

O Troci dixerón, que quien entra en lugar de otro (1) por heredero de lo suyo, que ha derecha razon de non saber, si es tuerto, o derecho, lo que demanda, o ampara por aquella herencia.

RE-

quast. 1. & vide in ista materia Socinum consil. 38. 1. volum. & Alexand. consil. 86. 1. volum.

REGULA XXVIII.

Privilegia recipiunt largam interpretationem voluntati consonam concedentis. Hoc dicit.

(1) Largamente. Adde L. fin. ff. de constit. Princip. & L. ex facto; ff. de vulg. & pupil. L. si quando, C. de bonis vacant. lib. 10.

(2) Con la voluntad. Adde cap. ex multiplici, de decim. & ibi Glossa & cap. dilecto, de verbo sign. & L. in ambiguus, ff. de regul. jur.

(3) Del titulo. Vide quod habetur supra, tit. 33. in L. 4.

REGULA XXIX.

Jure naturali, ad quem spectat rei commodum, spectare debet & damnum. Hoc dicit.

(1) Segun derecho natural. Adde L. secundum naturam, ff. eod. & cap. qui sentit, & cap. rationi, eod. tit. lib. 6.

REGULA XXX.

Qui in alterius locum succedit, justam habet ignorantie causam, an quod ab eo petitur, justè petatur. Hoc dicit.

(1) En lugar de otro. Adde L. qui in alterius, ff. eod. & cap. cum quis in jus, eod. tit. lib. 6.

Aut. 2.
tit. 8.
lib. 9.
Recop.
Ley 3.
tit. 1.
lib. 2.
Recop.

REGLA XXXI.

Como por ome bueno, se entiende el Juez ordinario; onde, fallada tal palabra en alguna ley, se ha de entender assi.

E Aun dixerón, que por esta palabra, Ome bueno, se entiende el Juez ordinario (1) de la tierra. E porende, do quier que sea fallado estrito en ley, o en postura, que alguna cosa sea librada por aluedrio de ome bueno, sea entendido, que el Juez ordinario de la tierra la ha de librar.

REGLA XXXII.

Como la sentencia que passo en cosa juzgada, deue ser auida por verdad.

O Trosi dezimos, que la cosa que es juzgada por sentencia de que se non pueden alçar, que la deuen tener por verdad (1).

REGLA XXXIII.

Como el ques dado vna vez por malo, siempre es tenuto por tal, fasta que se prueue lo contrario.

E Aun dixerón, que el que es una vez dado por malo (1), siempre lo deuen tener por tal, fasta que se prueue lo contrario.

REGULA XXXI.

Bonus homo intelligitur iudex ordinarius; ideo ubi in lege reperitur arbitrio boni viri, intelligitur de iudice ordinario. Hoc dicit.

(1) *El Juez ordinario. Adde L. continuus, §. cum ita, ff. de verb. oblig. & L. quod si Ephesi, ff. de eo quod certo loco, L. vir bonus, ff. judicat. solv.*

REGULA XXXII.

Sententia, quæ transivit in rem judicatam, pro veritate habetur. Hoc dicit.

(1) *Por verdad. Adde L. res judicata, ff. de regul. jur.*

REGULA XXXIII.

Semel malus semper præsumitur malus, donec contrarium probetur. Hoc dicit.

(1) *Por malo. Adde cap. semel malus, eod. tit. lib. 6. & intellige in alia re simili, secundum Bart. quem vide in L. 2. in fin. ff. de senator. & vide quod notat Bald. in L. non ignorabit, C. ad exhibend. & de semel periuo vide Gloss. in cap. ut pridem, 23. quæst. 8. sic & pro bono semper præsumitur, vide Bald. in L. 1. C. locati.*

REGULA XXXIV.

Jus sanguinis lege vel pacto tolli non potest, licet successio possit. Hoc dicit.

(1) *De sangre. Adde L. jura sanguinis, ff. eod. & L. jus autem agnationis, ff. de pactis, & §. fin. Insti-*

REGLA XXXIV.

Como el derecho del parentesco que vno ha con otro, por ninguna postura, nin ley, puede ser quitado.

E Dixerón otrosi, que el derecho del parentesco, que ha vn ome con otro por razon de sangre (1), que non se puede toller por postura, nin por ley; como quier que la razon que ome ha de heredar los bienes de sus parientes, se puede perder por pleyto (2), o por ley, quando fiziere por que.

REGLA XXXV.

Que vna cosa es vender, e otra cosa consentir en la vendida.

Dixerón otrosi, que vna cosa es vender, e otra cosa consentir en la vendida (1); ca el vendedor que recibio el precio, es tenuto de fazer la cosa sana; mas aquel que consiente, non es tenuto; fueras, si el rescibiesse el precio de la cosa vendida: ca el consentimiento no le tiene daño, si non tan solamente que pierda el derecho que ha en ella, porque consintio que la vendiessen.

REGLA XXXVI.

Que no se fazen leyes sobre cosas que pocas veces acaescen.

A VN dixerón, que non se deuen fazer las leyes, si non sobre las cosas que sue-

tut. de legit. agnat. success. & facit secundum Alberic. in dict. L. jus autem, quod filius non possit renuntiare alimentis, quæ pater sibi debet: & quod generosus non possit renuntiare privilegio sibi competentem ratione nobilitatis, ne capiatur pro debito, vel ne tormentis subiciatur; quod ultimum benè procederet, cum nemo sit dominus membrorum suorum, L. liber homo, ff. ad leg. Aquil. quod tamen posset renuntiare privilegio, ne capiatur pro debito, videretur, quod possit, quia si potest per actum tacitum, de quo in L. 4. tit. 2. lib. 4. Ordinam. Regal. & poterit per expressum, L. cum quid, ff. si cert. petat. & quia istud privilegium non descendit à jure naturæ, sed à jure civili.

(2) *Por pleyto. Per pactum de non succedendo juramento firmatum, ut in cap. quamvis pactum, de pactis lib. 6. Vide per Bart. in L. is potest, ff. de acquir. hered. col. 2.*

REGULA XXXV.

Aliud est vendere, aliud vendenti consentire, quia vendens tenetur de evictione, alius non, nisi pretium recepit venditionis. Hoc dicit.

(1) *Consentir en la vendida. Adde L. aliud est vendere, ff. eod.*

REGULA XXXVI.

Non debent leges fieri nisi super frequenter accidentibus; unde nec factæ sunt super casibus raro contingentibus. Hoc dicit.

Leyes
3. y 7.
tit. 1.
lib. 2.
Recop.

suelen acaescer a menudo (1). E por-
ende non ouieron los antiguos cuydado
de las fazer sobre las cosas que vinie-
ron pocas vezes; porque tuuieron, que
se podria judgar por otro caso de ley
semejante, que se fallasse escrito.

REGLA XXXVII.

*Que en las cosas que se fazen de nuevo,
se a de catar la pro, de antes que se
mude lo antiguamente guardado.*

Aut. 1.
tit. 1.
lib. 2.
Recop.

OTrosi dixeron, que en las cosas que
se fazen de nuevo (1), deue ser

catado en cierto la pro dellas; ante
que se parta de las otras, que fueron
antiguamente tenidas por buenas, e por
derechas.

E Porque las otras palabras que los
antiguos pusieron como reglas de
Derecho, las auemos puestas, e depár-
tidas, por las leyes deste nuestro libro,
assi como de suso diximos; porende, non
las queriendo doblar, tenemos, que abon-
d n los exemplos que aqui auemos mos-
trados.

FIN DE LA SETENA PARTIDA.

(1) *A menudo. Adde L. jura, & L. ex his, & L. nam
ad ea, ff. de legibus.*

REGULA XXXVII.

Consideranda sunt noviter facta, quæ commoda affe-

*runt, antequam ab antiquis, quæ pro bonis habita fuerunt,
recedatur. Hoc dicit.*

(1) *De nuevo. Adde L. 2. ff. de constitut. Princip. &
L. minime, ff. de legibus.*

FIN DE LA GLOSSA DE LA SETENA PARTIDA.