



FM/1099

IESVS, MARIA, IOSEPH.

P O R

EL CONVENTO DE SAN
Felipe desta villa de Madrid, como
cesionario de Antonio Mexia, por si,
y como cesionario de doña Mariana
Mexia su hermana, hijos, y herederos
de doña Maria de Alarcon, y de Gon
çalo Mexia, su segundo
marido.

C O N

Don Diego de Contreras, como ma
rido de doña Francisca de Olmos, hi
ja de la dicha doña Maria de Alarcó,
y de Bartolomé de Olmos, su
primero marido.

S O B R E

*Los agravios de la adjudicacion, quantas, y particiones
de los bienes, que quedaron por fin, y muerte de los di
chos Gonçalo Mexia, y doña Maria de Alarcon
su muger.*

A

EL



Num. 1.



L Punto sobre que por el Consejo se mandò dar este papel, consiste solamente en el agrauio siete.

Num. 2.

Don Diego pretende, se le hizo por los Contadores, en poner las casas, que se dize tenia la dicha doña Maria de Alarcon en la calle de san Felipe, por cuerpo de bienes del dicho Gonçalo Mexia. Y que se ha de confirmar la sentencia del Alcalde, que declarò, sin embargo del parecer de los Contadores, ser las dichas casas hazienda de la dicha doña Maria, menos lo adjudicado en ellas a la dicha doña Francisca, y demas sus hermanos del primer matrimonio, y crecimiento de precio correspondiente a la dicha adjudicacion. Y manda, que en el cuerpo de hazienda, y particion no se pongan por del dicho Gonçalo Mexia.

Num. 3.

El Conuento pretende, que estas casas en la parte, y cantidad de quinientas, cinquenta, y nueue mil y tantas marauedis, que en ellas tenia doña Maria de Alarcon, y se le adjudicaron en la particiõ de los bienes de Bartolomè de Olmos, su primero marido, que despues lleuò, valuadas en la dicha cantidad, por dote a poder de Gonçalo Mexia: se han de poner por cuerpo de bienes del dicho Gonçalo Mexia, confirmando el parecer de los Contadores, y reuocando la sentencia del Alcalde.

Para lo qual se representan por parte del Conuento los fundamentos siguientes.

Num. 4.

El primero: que, siendo ansi, que doña Maria de Alarcon lleuò en dote a poder de Gonçalo Mexia la parte de las dichas casas, estimadas en las dichas 150000. y tantos marauedis, que en ellas tenia, como parece por la escritura de pago, y recibo de dote, (y lo mismo dize, y confiesa don Diego de contreras en sus peticiones, que forman confesion, y probã

ça

ça bastante deste hecho: *l. cum præcum*, & ibi Bal. C. de lib. causa) la estimacion hizo venta, y el dominio de las casas se transfirió en Gōçalo Mexia: *l. quoties*, §. *l. si inter virū*, & ibi glos. C. de iure dot. *l. plerumque*, ff. eod. *l. ex conuentione*, & ibi latè scribentes, maximè Purp. C. de pact. *l. 16. tit. 11. p. 4.* & multis citatis Conuar. pract. cap. 28. num. 1. Pinel. in *l. 2. p. 1. cap. 1. num. 18.* C. de rescin. vendit. Ioan. Gutier. conf. 17. num. 20. & deinceps, Barbos. in *l. si æstimatis*, §. 1. in princ. ff. solut. matrim. Fontan. de pact. nupt. tom. 2. claus. 5. glossa 8. p. 13. num. 8. cum nonnullis sequent. Molin. de pact. in matrim. lib. 3. quæst. 57. num. 3. copiosissimè Giur. in consuetud. Messanens. p. 1. cap. 15. glos. 1. num. 6.

J^a ex n.º 9. ad 56.

Con lo qual figuio con el dominio de la casa a Gonçalo Mexia, y a sus herederos el aumento de valor, que con el tiempo se ha causado: como tambien les tocara el daño, o perdida, que huuiera auido: *l. cū dote*, C. de iure dot. Constantin. Roger. in tract. de dote, quæst. 11. in princip. Fontanel. de pact. nupt. p. 2. claus. 5. glos. 8. d. p. 13. num. 8. Molin. de pact. in matrim. lib. 3. d. q. 57. n. 56. Giurb. d. c. 15. glos. 1. n. 3.

Num. 5.

Vnde fit, que el marido, y sus herederos han de retener el predio, o heredad, o otra qualquier cosa dotal, que se entregasse valuada, y cumplen con boluer el precio, en que se estimò: *d. l. quoties*, *d. l. cum dote*, glos. in *d. l. si inter*, C. de iure dot. *l. res datæ*, *l. plerūque*, §. *si ante*, ff. eod. Rolan. à Valle conf. 92. num. 9. volum. 2. Honded. conf. 14. à nu. 44. cum sequentib. vol. 1. Surd. decis. 99. num. 9. Fontan. de pact. nupt. d. claus. 5. glos. 8. p. 13. num. 10. tom. 2. Molin. lib. 3. quæst. 57. num. 5. pulchrè Surd. conf. 392. lib. 3. ex num. 2. vbi plures citat.

Num. 6.

De forma, que, para retener el marido, y sus herederos los bienes dotales, y cumplir con pagar el precio de la valuacion, ora esten diminuidos, o aumẽtados:

Num. 7.

tados, basta auerse entregado estimados: porque cō la estimacion se causò venta, y pasò el dominio en el marido, del qual se origina, auer de retener la cosa propia, con el daño, o prouecho della.

Num. 8.

Ac per consequens, el Conuento funda de derecho, para que las casas se ayan de poner por hazienda, y cuerpo de bienes de Gonçalo Mexia, a quien se entregaron por doña Maria de Alarcon su muger en dote, y parte, que en ellas tenia en las dichas 5598. y tantos maravedis: como parece por la escritura de pago, y recibo de dote, y es hecho constante, y cierto, que el mismo don Diego de Contreras tiene confesado en sus peticiones.

Num. 9.

El segundo: porque causar venta el entregar estimados los bienes dotales, mira el fauor, y utilidad de la muger: vt communiter agnoscunt omnes, in d. *l. si estimatis*, 51. ff. *solu. matrim.* Et in d. *l. ex conuentione*, C. de pact. Rube. conf. 5. num. 2. Molino de pact. in matr. lib. 3. q. 57. num. 69.

Num. 10.

Por lo qual, y otras muchas razones, q̄ tãbiẽ dan, siempre en duda se ha de juzgar, que la entrega de los bienes dotales valoreados, aunque sean rayzes, induze venta: d. *l. quoties*, & ibi scribentes, C. de iure dot. Couarr. pract. cap. 28. num. 1. statim in princip. Et num. 8. paulo post princip. & cum Pinel. in l. 2. part. 1. cap. 1. num. 18. C. de rescind. vendit. scribit Gutier. d. conf. 17. num. 20. & hanc esse communem opinionem testatur Ancharr. Regiens. q. 36. num. 1. lib. 2. & post eum Molin. de pact. in matr. lib. 3. q. 57. num. 67. & pluribus adductis Giur. in consue. Messanens. cap. 15. d. glos. 1. num. 6. part. 1.

Num. 11.

Y ansi se ha de abraçar siempre qualquiera leue conjetura: vt per estimationem emptio contrahatur: sicuti euidenter apparet, ex latè traditis per Couarr. pract. d. cap. 28. Roland. à Vall. conf. 64. per tot. lib. 4.

lib.4. & egregiè Beccius conf.42. etiam per totum, lib.1.
& optimè probat Anto. Rube. Alex. d. conf.5. num.3.
& post eos Ioann. Gutierr. d. conf.17. num.24.

At indubijs es forçoso, que se aya de afsistir
a la regla: *l. omnis diffinitio, ubi glos. ff. de regul. iur.*
Mientras el que la contradize no prueua, y mues-
tra claramente lo contrario: Bald. in cap.1. §. iudices,
num.4. de pac. tenen. Rom. conf.123. num.4. Becci. conf.
83. num.12. lib.1. & exornat Surd. decis.2. numer.4. &
decis.255. num.2. & in indiuiduo ita in terminis re-
soluit Molin. lib.3. d. q.57. num.67. Luego mien-
tras don Diego de Contreras no mostrare (que no
puede) con euidencia, que la valuacion no hizo ven-
ta, siempre se ha de estar a la regla, que determina lo
contrario.

Num.12.

El tercero: porque el llevar las casas en las 559 ll.
y tantos marauedis, o los marauedis en las casas: lo
vno y lo otro tiene la misma fuerça de valuacion, pa-
ra causar venta, y que el marido, y sus herederos ayã
de retener las casas, y solo esten obligados a pagar el
precio. Porque el dote no consiste ya en los bienes
mismos, sino en sola la cantidad del aprecio Becci. d.
conf.42. num.6.

Num.13.

Id patet apertè. Tùm en el que se obligò a pa-
gar cien florines a razon de tantos escudos de oro, q̃
cumple con pagar los escudos, y no se le puedē pedir
los florines: porque en la promessa se tienen como
valoreados los florines por los escudos: prout scri-
bit Bart. in l. si quis ita stipulatus fuerit decem in mille,
numer. 3. ff. de solution. & egregiè declarat Brun. de
augm. monetæ præsupos.2. num. 9. & respondit pulchè
Ruin. conf.65. num.8. lib.2. & conf.134. num.3. & n.5.
lib.4. quibus accedit Menoch. conf.49. num.12. lib.1.
Surd. d. conf.392. lib.3. num.3.12. & 13.

Num.14.

Tùm etiam, (y serà fundamento quarto) que quã
B do

Num.15.

do fuera así, que la promessa huuiera sido en cantidad de las dichas 5594. y tantos maravedis, pues la paga fue en las casas, que efectiuamente se entregaron a Gonçalo Mexia, y doña Maria de Alarcó, y no tuuo otros bienes (segun tiene confesado, y pretende don Diego de Contreras) preciso fue que con la dacion in solutum se causasse venta: *l. si prædium, C. de euiction. & in specie tradiderè Conar. practic. d. cap. 28. num. 1. vers. Secundo apparet. Socin. Sen. conf. 69. lib. 4. & cū Palac. Rub. & alijs pluribus scribit Becci. d. conf. 42. lib. 1. num. 5. & 6. in quibus quod dos hoc casu non consistit in prædio, sed in quãtitate, & ita decisum in Rota, tradit Seraphin. decis. 1207. num. 1. Fontan. de pact. nupt. tom 2. class. 5. glos. 8. p. 13. n. 26. & copiosè Giur. d. c. 15. glos. 1. num. 11.*

Num. 16.

De fuerte, que de qualquier modo, que se quiera figurar la valuacion destas casas: ò entregandose tasadas en la dicha cantidad: ò que la cantidad se prometiesse, y el pago se hiziesse en ellas: siempre resulta venta, y el Conuento funda su intencion, y excluye la de don Diego de Contreras.

Num. 17.

El quinto y vltimo, (que en nuestra inteligencia es ineuitable por qualquiera de las tres partes, de q̃ se compondrà) procede de las palabras de la escritura del recibo de dote, en que Gonçalo Mexia, disuelto el matrimonio, se obliga a boluer no las casas, sino los maravedis, en que las recibio: vt patet ibi: *E si lo que Dios no quiera, ni permita, fuere disuelto el matrimonio entre mi, y la dicha doña Maria de Alarcón por qualquier caso, qual no permita: boluerè, e restituyrè las dichas seiscientas y cinquenta y siete mil y nueue maravedis, luego, y cada y quãdo que el dicho matrimonio fuere dissuelto, y separado, a la dicha doña Maria de Alarcón, y a sus herederos, y successores, &c.*

Num. 18.

Destas palabras resultat tripliciter, que el aprecio

cio de las casas hizo venta, y que el dominio dellas estuuo en Gonçalo Mexia.

Lo primero: porque siendo así, que en fauor, y vtilidad de la muger de la estimacion se induze venta: y que siempre en duda se presume: porque las reglas le asisten: y bastan qualesquier conjeturas para ello: vt probatum est *supra num. 9. 10. & 11.*

Num. 19.

Adhuc nihilominus es tan eficaz, el obligarse el marido a boluer, dissuelto el matrimonio, los mismos bienes, que recibió valoreados, que se deshaze la venta, que la estimacion obrara, y solo sirue de vna denominacion, ò designacion de precio: *l. cum post, 70. §. cum res, ff. de in. doti. ibi: Cum res in dotem estimatas soluto matrimonio reddi placuit, summa declaratur, non venditio contrahitur: idem probatur in d. l. si inter, 21. C. de in. doti. & ita asseuerant Areti. conf. 84. Socin. Sen. conf. 56. num. 3. lib. 1. Nat. conf. 650. in princ. Barbo. in d. l. si estimatis, num. 29. ff. solut. matrim. vbi hanc resolutionem à contrarijs vindicat, prout & in Rota Rom. bis resolutū fuit ex decis. 136. & 157. p. 2. diuers. & apud Siculos, Auctores sunt eiusdē decisionis in Senatu, *Mastr. decis. 149. num. 9. Casti. decis. 21. numer. 3.* & plures alios citans *Fontan. de pact. nupt. tom. 2. claus. 5. glos. 8. d. p. 13. nu. 31. Moli. de pact. in matrim. lib. 3. d. quæst. 57. num. 26. in fin. & num. 63. & num. 70.**

Num. 20.

Igitur si la venta, que en duda se presume por la estimacion, y a que assiste las reglas de derecho, y fauor de la muger, se deshaze con el pacto, y obligaciõ de auer de boluer el marido los bienes mismos dota- les: à fortiori la venta misma, que del aprecio en du- da se induze, quedara mas confirmada, y cierta con el pacto contrario, por el qual el marido se obligue a boluer el precio, y no los bienes: cum facilius, & effi- caciùs productum in esse sustineatur, & confirmetur, quam

Num. 21.

quam destruat: c. quemadmodum, de iur. iurand. l. pater furius, ff. de his, qui sunt sui: l. inter stipulantem, §. sacram, ff. de verb. oblig. & notatur communiter per DD. in dictis iuribus.

Num. 22.

O, si al principio no hizo venta el aprecio del dote, la formara de nuevo el pacto de boluerle. Siquidē contrariorum eadem est disciplina: ex vulgar.

Num. 23.

Lo segundo: porque quando el marido recibe valoreados los bienes dotales, y se obliga a boluer la misma dote: aquesta obligacion dà conjetura eficaz, para que el aprecio hiziesse venta, y que el marido quedasse dueño de los bienes dotales, con obligaciō sola de boluer el precio: porque se juzga lo mismo, el dezir que boluerà la misma dote, como si dixera, que restituirà el precio de su valuacion, que es en lo que solamente consiste el dote, por auerse dado valoreado: prout elegantissimè in indiuiduo respondit Bart. cons. 124. Punctus questionis talis est. Domina P. nupsit, num. 4. qui finalis est, lib. 1. in finalibus verbis: ibi: Pro hoc etiam faciunt verba contractus supra relata, quæ dicunt, promissit dictam dotem restituere: quod est notabile: dicit enim dotem; non enim ipsam rem dotalem: sed hæc appositio dotis continet ipsam pretium, ut dictum est. Ergo, &c. sequuntur Bal. in d. l. quoties, §. num. 9. qui finalis est, C. de iur. doti. & alios plures referens, & multis confirmas Hippolyt. Riminal. in princip. instit. quib. alien. lic. vel non, num. 90. cum non nullis sequentib. Marcabr. cons. 39. num. 49. Ceph. cons. 351 num. 32. & 43. Giur. in consuet. Messanens. p. 1. cap. 15. d. glos. 1. num. 12.

Num. 24.

Luego si el obligarse a boluer la misma dote, quãdo se entregò apreciada: porque se entiende auer obligado a boluer el precio, induxo venta precisa: à fortiori la ha de induzir obligarse señaladamente a boluer el precio mismo.

Lo

Lo tercero: porque no tiene duda alguna, que quando ay pacto de boluer el precio de la dote, fino que entonces la estimacion hizo venta, y la obligacion del marido es solamente de boluer el dicho precio, y esto se ha de guardar inuiolablemente: vt in terminis egregiè docet *Bald. in d. l. quoties, 5. num. 7. C. de iu. doti.* adonde distinguiendo tres casos, sic inquit: *Et ideò distingue tres casus. Aut actum est de redenda re, & precisè debet redi (nunc ad propositum) aut de redenda estimatione, & precisè debetur estimatio, &c.* sequitur *Francisc. Becci. d. cons. 42. lib. 1. n. 9.*

Num. 25.

En esta conformidad se determinò en el Senado de Napoles, prout affirmat *Matth. de Afflict. decision. 270. num. 4. ibi: Fuit votatum per dominos Consiliarios, quod si simpliciter fuit facta estimatio bonorum datorum in dotem, & non sit dictum, quod in restitutione dotis restituantur dicta bona, sed dicta estimatio, quod maritus videtur emisisse dicta bona, & sic omne augmentum proueniens à natura est mariti, & eius heredis: secundum Bald. in l. 1. & in l. quoties, C. de iu. do.*

Num. 26.

Vndè, pues en el caso presente expressamente se obligò Gonçalo Mexia a boluer en marauedis la càtidad del dote: no puede admitir disputa, fino que las casas quedaron por suyas, y que solamente ha de boluer los dichos marauedis.

Num. 27.

AD OBIECTA.

PRIMA OBIECTIO.

Don Diego de Còtreras, como no puede hallar salida a estos fundamètos, doctriñas, y reglas dellos, se vale de vna limitacion contra la conclusion tan recibida, de que la denominacion de precio en los bienes dotales haze venta dellos: diziendo, que no procede, quando al tiempo del entrego del dote, el mari

Num. 28.

C do

do era pobre: quia tunc æstimation non facit emptio-
nem: prout huius opinionis recensentur Authores
Bald. & Salyc. in l. interest, ad finem, C. de usufr. Cre-
mens. singul. 18. Socin. lun. cons. 141. num. 12. lib. 1. l. ass.
Dec. & alij adducti per Couar. pract. d. c. 28. d. n. 8. in
princ. Barbof. in d. l. si æstimatis, § 1. n. 26 ff. solut. matr.

Num. 29.

La razon, en que se funda Socin. lun. y los que as-
sintierõ con el, es dezir, que el induzirse venta por la
estimacion, se causa, de que por la ficcion brevis ma-
nus, se entiende, que el marido pagò a la muger el di-
nero del aprecio, y que este dinero lo buelue a rece-
bir della por dote: y que en lo aparente de lo dotal se
embuelue y oculta el contracto de venta: iuxta l. sin-
gularia, ff. si cert. petat. l. 3. §. fin. ff. de donat. l. licet, §.
quoties, ff. de iur. dot. vti tradiderè alios adducens
Franc. Becc. d. cons. 42. lib. 1. nu. 3. & 4. & ferè omnes,
qui circa hoc supra allegati fuerè. Y que esta ficcion
no tiene entrada, quando el marido es pobre: pues
entonces no se puede fingir, que pagò el precio. Sed
excluditur.

Num. 30.

Tum: porque aquesta razon es tan debil, que di-
ze el señor Presidente Couarruias no es digna de la
autoridad de ningun hombre moderadamenete do-
cto: y que tiene por falsa euidentemente la opinion,
que en ella se funda: aunque la ayã tenido los Auto-
res referidos. Y por ser sus palabras de tanta energia,
contra la limitacion de don Diego de Contreras, las
referimos a la letra: *Que quidem ratio* (inquit Co-
uarr.) *ut ingenuè fatear, adeò debilis mihi videtur, ut*
planè censeam, eam indignam esse cuiusvis mediocriter
docti auctoritate: Nam & si fateamur legem non finge-
re impossibilia: attamen in hac specie nihil fingitur impos-
sibile: si quidem maritus ille pauper potuisset habere na-
tura, & iure, pretium illud, quo fueret res dotales æstima-
te. Sic tandem ipse opinor falsam esse opinionem istã, quã
in

in hoc vers. Octauo tradidimus, etiam si tot iuris utriusque interpretes eandem probauerint.

Tum: porque, como tenemos referido, la regla es, que la estimacion haze venta: *d.l.quoties, C.de iur. dot. d.l. ex conuentione, C.de pact. cum similibus supra adductis.*

Esta regla no está exceptuado el caso, quando el marido, que recibe el dote, es pobre: atque ita es forçoso estar incluido en ella: *l. ab ea parte. ff. de probat.* Quapropter prædictam limitationem, & DD. ipsam tenentes non admittunt. *Couarr. pract. d. c. 28. d. num. 8. Purpur. in d. l. ex conuentione, num. 48. C. de pact. Ioseph. Ludou. decis. Perus. 89. à num. 14. Barbo. in d. l. si æstimatis, ff. solu. matrim. d. num. 26. Moli. de pact. in matrim. lib. 3. d. q. 57. num. 36.*

Tum etiam: porq̃ Baldo, y Saliceto in *d. l. interest, C. de usufr.* no hablan, quando el marido era pobre al tiempo del entrego del dote, sino quando ex post facto se reuindica la dote, y dissuelue el matrimonio, lo es: que entonces dicen, que podrá reuindicar los bienes de su dote la muger, como si siempre huuiera sido dotales.

Y este es caso diferente: y del no se puede inferir lo mismo, quando tempore receptionis dotis maritus non erat soluendo: porque, ò pudo despues adquirir muchos bienes, y enriquezerse: iuxta *l. si defunctus, C. arbitr. tut.* ò por lo menos ser vn hombre tan atento, y cabal (que es lo que le haze por de mas credito que no la hazienda: *l. ubi adhuc, C. de iur. doti.*) que cõseruasse los mismos bienes, q̃ recibio en dote: prout prudenter, & eruditè respondent *Couarr. pract. d. c. 28. d. num. 8. Purp. in d. l. ex conuentione, d. num. 48. ad fin. C. de pact. Barbo. in d. l. si æstimatis, d. numer. 26. ad fin. ff. solu. matrim. Molino lib. 3. d. quæst. 57. d. numero 36.*

A que

Num. 31.

Num. 32.

Num. 33.

Num. 34.

Num. 35.

A que se allega, que para que el entrego en la venta transfiera el dominio, basta que se haga en confianza, sin recibir seguridad, ni otra satisfacion: *l. quod uē didi, ff. de contrab. empt.*

Num. 36.

Y la venta queda perfecta, y valida, aunque con evidencia se sepa, que el vendedor ha de consumir luego, echandole a mal, el precio: *l. 3. §. necnon, ff. de in rem ver. melior text. in l. si quis cum sciret, ff. de usu. cap. pro empt. prout illum eleganter explicat. Parlad. lib. 2. rer. quotid. cap. 7. a num. 13.*

Num. 37.

Sed sic est, que la entrega del dote en el marido, se ha de hazer siempre en confianza, sin poder recibir fiador, ni otra seguridad: *ut in rubro, & nigro, C. ne fideius. doti. dent.* Igitur, aunque el marido sea pobre al tiempo del entrego, y aunque se supiesse, que auia de perder el dote luego: nihilominus la estimacion haria venta, y transferiria en el el dominio de los bienes dotales.

Num. 38.

Præterea, para que al deudor se le obligue a dar fianças, y que asegure la paga de la deuda, no es causa bastante, el dezir es pobre, si del mismo modo lo era al tiempo del cõtrato; sino que es necesario, que la pobreza se aya causado despues, y entonces se pide justamente la seguridad, y fiança para la paga: *l. si creditores, ff. de priuileg. credit. l. in omnibus, ff. de iudic. & utrobique per scribētes, maximè Barbosa. in d. l. in omnibus, ubi latè. Egregiè Bald. cons. 285. Quia non est opus colorari, sub num. 1. lib. 1. & in optimo casu Dec. cons. 311. licet hætenus, prope finem, p. 1.*

Num. 39.

Luego la resolucion de Baldo, y Salyceto, in d. l. interest, C. de usufr. que hablan, quando el marido ex post facto era pobre tempore soluti matrimonij, vel rei uindicationis dotis: no se pueden aplicar al caso, en que lo era al tiempo del contrato.

Num. 40.

Denique: no es de sustancia, que la ley no puede fingir

219

7

fingir, que el marido pobre pagò el precio de la dote estimada: porque no es necessario, que le pague luego, sino que se obligue de boluerle despues de disuelto el matrimonio: y en el interin serà valida la venta, que por la estimacion se induxo: y si al tiempo de la restitucion se hallare sin bienes, se irritara entonces: vt in simili probatur in *l. vxor marito*, 56. ff. de *donat. inter vir.* & in specie tradit *Bal. in d. l. ex conuentione*, 3. opposit. *C. de pact.* & in *l. in rebus*, num. 8. *C. de iure doti.* Nouel. de dote p. 7. priuileg. 23. in fin. *Barbos. in d. l. si estimatis*, 51. ff. *solu. matr.* num. 27. *Molin. lib. 3. d. q. 57. d. num. 36.*

Y aun añade este Autor en el siguiente num. 37. que tiene por muy dificultoso, que auendose al principio entregado la dote tassada al marido pobre, que pueda la muger reiuindicarla despues, disuelto el matrimonio, si adhuc se està pobre: porq̃ cō la entrega del principio, estando pobre, fue visto apartarse deste remedio, y renunciarle. Que es lo mismo, quod nuper diximus *sup. num. 38.*

Et vtcumque sit, qualquier tercero poseedor, de quien la muger, por la pobreza del marido, reiuindique soluto matrimonio, los bienes dotales tassados: cumple con pagar la estimacion (como el marido, y sus herederos cumplieran) y puede retener los bienes: vt eleganter responderunt *Marian. Soc. conf. 224 lib. 2. vers. Quinimò*, & *Ias. in l. traditionibus*, num. 20. *C. de pact.* quos, quidquid in contrarium voluerit *Negusant. de pign. p. 5. membro 3. num. 28.* sequitur, & eorum sententiam probat, *Couarruu. pract. cap. 28. d. numer. 8. ad fin.* Demanera, que, pagandole, como aora se le paga, a doña Maria de Alarcon, y a sus herederos, en dinero, la cantidad de la estimacion de la parte de casa: no tienen derecho en ningun caso de pobreza, que figuren de Gonçalo Mexia a pedirla en propiedad, ni reiuindicarla de ningun tercero pos-

D feedor

feedor: y mucho menos del mismo Gonçalo Mexia,
y sus herederos. Con lo qual don Diego de Contre-
ras queda totalmente vencido en su pretension.

SECUNDA OBIECTIO.

Num.43. **E**X alio capitè,pretende tambien don Diego, que
la estimacion no hizo venta de las casas: scilicet,
porque la parte q̄ tenia en ellas doña Maria de Alar-
con,estaua en comun,y pro indiuiso con los 43y.ma-
rauedis de parte, que a los hijos del primer matrimo-
nio se auian adjudicado en ellas: y q̄ no siendo cierta
la parte, que tenia doña Maria de Alarcon, no pudo
la tassacion dotal hazer venta. Sed eliditur.

Num.44. **T**um: porque aunque no estuuiesse señalada la par-
te de doña Maria de Alarcon, no se puede negar, que
cō toda certeza le pertenecia en las casas la parte cor-
respondiēte a las 623y087. marauedis, que en ellas
se le adjudicaron en las particiones del primer matrimo-
nio, respeto de las 668y270.marauedis en que
entonces se apreciaron.

Num.45. **T**um etiam: porque es conclusion, y regla infan-
tible de derecho, que se puede vender a qualquiera la
parte de heredad, ò bienes, que se tiene en comun, y
pro indiuiso con otros: *l.falsò, 3. C. de Commun.
rer. alien. his verbis: Falsò tibi persuasum est, commu-
nis prædij portionem pro indiuiso, antequam cōmuni di-
uidundo iudicium dictetur, tantum socio, non etiam ex-
traneo, posse distrabi.*

Num.46. **D**e donde nace, que aunque la casa ò heredad, q̄
se lleua estimada en dote, sea comun pro indiuiso cō
otros: de la misma manera la estimacion haze veta,
que si fuera propria, o partida: vt in indiuiduo proba-
uit *Fractf. Becc. d. conf. 42. per tot. lib. 1.* Porque en el
caso de aquel Consejo los bienes que la muger lleuò
estimados en dote, los tenia en comun, y pro indiui-
so con vn primo suyo: vt apparet ex themate, & prin-
cip.

8
cip consilii: *Illud autē est in questione, an D. Margaria, quæ D. M. Antonio de Ponte, olim suo marito, dedit pro dote aureos quingentos, & prædia quædam tunc communia pro indiviso cum quodam eius patruele, adiecta estimatione in singula iugera aureorum nouem, & dimidij: possit ab heredibus mariti prædia repetere, an vero eorum tantum estimationem?* Y defiēde muy docta, y agudamente por todo el consejo, que la estimacion hizo venta, y que solo se puede pedir el precio della, y no los predios, a los herederos del marido. Y en las finales palabras resuelue, que en esta conformidad se juzgò en aquel caso por el Senado de Mōferrato à primero de Março de 1567. siendo Oydores en el *Rolando de Valle, y Marco Antonio Natta.*

TERTIA OBIECTIO.

NO parece, que puede hazerse reparo considerable en dezir, que la escritura de pago, y recibo de dote està otorgada solamente por Gonçalo Mexia, sin auer entrado en ella doña Maria de Alarcō, y que sin su interuencion no se pudo causar venta de la parte de las casas, con la estimaciō de marauedis, que en la escritura se hizo. Porque se responde.

Num. 47.

Lo vno: que esta excepcion no està opuesta, ni alegada, por don Diego de Contreras, y consiste en mero hecho, y no se puede suplir: *l. si vnus, §. pactus ne peteret, & ibi DD. maximè l. ass. ff. de pact.*

Num. 48.

Lo otro: que este es instrumento otorgado en fauor de doña Maria de Alarcon, que ella aprouò y recibio, y ha vsado, y vsan del sus herederos. Cō lo qual son vistos consentirle, y aprouarle en la valuacion, y en todo lo demas en el contenido: *l. Papinianus. §. si conditioni, ibi: Agnouit enim iudicium, l. si pars, §. illud, l. fin. in fine principij, ff. de inoffic. testam. Calderinus, cons. 10. de usur. in fin. vers. Credo. Tiber. Decian. plenissimè, cons. 70. n. 14. cum non nullis sequentibus, lib. 3. Crau. cons. 411. n. 59. & 69. tom. 3.*

Num. 49.

Dein-

Num. 50.

Dein, lè, aunque no estè puesta doña Maria de Alarcon en el otorgamiento de la escritura, habló en ella por su propia persona, y estuuo presente a todo: vt patet, haziendo relacion de la valuacion de los bienes, ibi: *En que van tassados, por auerse tassado por las personas puestas por mi la dicha doña Maria de Alarcon: & rursus en la fee del entrego, ibi: De cuya paga, y entrega yo el dicho escriuano doy fee: porque en mi presencia, y de los testigos de yuso escritos, el dicho Gonçalo Mexia recibio los dichos bienes muebles de la dicha doña Maria de Alarcon su esposa, y los passò a su parte, y poder, &c.*

Num. 51.

Y el auer interuenido en la escritura, y hallado presente, sin auer hecho contradicion alguna, es bastante, para que se entienda, que la aprouò, y consintió en todo: l. filius familias, ff. ad Macedon. l. 2. §. voluntate, ff. solut. matrim. l. sine voluntate. C. ad Velleian. l. mulier, C. de distract. pign. l. creditor, ff. de reg. iur. l. 60.

Num. 52.

tit. 5. l. 37. tit. 13. p. 5. Y el consentimiento, que resulta de la presencia, obra lo mismo, que si el que està presente, y no contradize, hiziera el acto, o huuiera dado poder, y o dè para hazerle: l. 9. tit. 13. p. 5. his verbis: *Cosa agena nã puede ser empeñada sin mandado de aquel, cuya es. Pero si alguno la empeñasse, e despues que lo supiesse el señor, la consintiesse, o lo ouiesse por firme: o estando del ante, quando la empeñaua, e se callasse, e non lo contradixesse: eston ce valdria el empeñamiento, tambien como si el lo ouiesse fecho, o otro por su mandado.* Palabras, que embaraça del todo la entrada al reparo referido.

Num. 53.

QVARTA OBIECTIO.

T Ampoco puede formar duda en la pretension del Conuento, dezir, que Gonçalo Mexia declarò en su testamento, que no dexaua bienes: y que, pagado el dote de doña Maria de Alarcon su muger, quedarian muy pocos. Porque

Porque con esto no se puede induzir conjetura alguna, ni indicio muy remoto, de que en la tassacion de la dote faltò animo, de que hiziesse v̄eta: pues si la huuiera hecho, teniendo las casas por suyas Gonçalo Mexia, no podia dezir, que no dexaua bienes: ò que con dezirlo se apartò de aquella venta, y renunciò su derecho. Pues es cosa constante, que esta renunciacion no la ay expressa, y queriendola induzir tacitamente del derecho proprio, no se admite: cap. super hoc, de renuntiatio. & ibi notat.

Num. 54.

Maximè, que quedando, como quedaron, por suyas las casas al tiempo, que murio, adhuc era cierto, que pagada la dote de su muger, sobrauan muy pocos bienes.

Num. 55.

Præterea, aun quando, viuiendo su muger, huuiera tratado de partir, y diuidir las casas con los hijos del primer matrimonio, y en el instrumento de la diuision, y particion, huuiera nombrado por señora dellas a doña Maria de Alarcon, su muger (que es el caso mas apretado, que en los terminos desta objecion se puede figurar) sin embargo la tassacion permanece, y los herederos del marido cumplen cõ boluer el precio: como respondio admirablemente *Becc.* (dando diuersas razones, y cada vna concluyen tissima, que por no alargar mas este papel no se refieren) *d. conf. 42. lib. I. ex num. 18. cum nonnullis sequentib.* y se determinò en fauor de su parte, como refiere en el fin del consejo: vt animaduertimus supra num. 46. Prout & nunc pronuntiandum speramus. Salua in omnibus, &c.

Num. 56.

*El Licenciado D. Antonio
de Mesa Maldonado..*

Impresso en Madrid por Andres de Parra, Año 1633

miente del derecho propio, no se admite: cap. 1.
 cion no la ay expresse, y queriendola inducir, casu-
 detecho. Pues es cosa constante, que esta renuncia-
 con decirlo se apartó de aquella veta, y renunció la
 Mexia no podia decir, que no dexava bienes, o que
 huera hecho, teniendo las cosas por suyas. Gonçalo
 de la doce farto animo, de que dixiste y esta pues, si la
 alguna, ni indicio ninguno remota, de que en la talacion
 Porque con esto no se puede inducir conjeturas

de Mesa Maldonado.

Impreso en Madrid por Andres de Torres, Año 1633

FM 1099

BIBLIOTECA HISTORICA MUNICIPAL



1200010351

Ayuntamiento de Madrid