38 118

POR MARIANA LADRON.

Ad Dubia responsum.

¶DVBIVM.

¶ *Interesse quantitatis, aut fructuum, quod præstatur marito interim dum dos promissa non soluitur, inter vsuras compensatiuas à DD. muneratur: quarum illa conditio est, vt earundem cursus non impediat fortis petitionem, & exactionem, quamobrem idem ininteresse promisso hoc casu dicendum videtur.*

RESPVESTA.

DIze este dubio *interese dotis aut fructuum à DD. inter vsuras compensatiuas numissam*, con esto *vt earum cursus non impediat fortis petitionem*, y que assi en vn mismo tiempo puede pedir la dote principal, y los reditos prometidos della.

Nullibit tamẽ apud DD. (quos vidisse contigit) scriptum reperi, q̃ teniendo libertad el marido de pedir la dote, pueda lleuar la renta prometida sin descontar della los reditos que hubiere cobrado.

Para lo qual sago vn presupuesto tan recebido de derecho y fuero, que no ay cosa en contrario, a saber es, *quod debitos non reperitur in specie priuilegiata a iure*, lo mismo procede en la dote, que en qualquiere otra materia *abunde Tiraq. de retractat. consang. §. 9. glos. 14. num. 103. Decis. in auth. ex testamento in vltimis tabli C. vnde liberi. & in l. 9. col. 2. ff. de regul. iuris. Surd. decis. 164. n. 3. & decis. 313. num. 4. infinitos pene adducit Vinci. Carroci. decis. seu casu 25. n. 1. Fontanel. de pact. nuptia. 2. p. glos. 8. gl. 13. n. 58. & 59.*

Segundo se supone, que el Doctor Fortuño pretende, que sin embargo de que la promessa se concibio debaxo de aquella disiunctiua de que le daria luego de presente el Señor Doctor Canales las dos

mil libras, y que en caso que no se las diesse en el, entretanto le pagaria la renta dellas, pudiera si quisiera al otro dia que se casò, obligarle a dicho Señor Doctor Canales a que vnica solutione le pagara la dote, porque aquella disiunctiua fue mas a su fauor, y assi puesto que lo prometido, & in obligationem ductum principalmente, fue que luego le daria los dos mil escudos; alteram autem partem promissionis (que fue) y que sino se los daua le daria entretanto la renta, fuisse in solutione, y que assi fue suya la eleccion no de su suegro; (que son los terminos, en que hasta aqui a corrido la disputa del pleyto) hac parte electionem sibi competere dicente.

Verum quidquid de hoc sit; (de que ha escrito doctamente el Doctor Mur) siguiendo la intencion del Doctor Fortuño, y confessandoselo assi, q̃ la eleccion fuesse suya, y q̃ si quisiera pudiera cõuenirle luego, y cobrar por entero su dote. Sacô contra el esta consequencia: Ergo tiene obligacion de tomar en cuenta del principal que oy pide, todo lo q̃ ha lleuado por titulo, ya cuenta de la renta dessa dote; de tal manera, que no se le pudiera recebir su propolicion, sino por la cantidad, qe auida razon a las apocas exhibidas se le restare a deuer con las costas (pero en este proceso, ni aun en essa cantidad) por auer faltado a lo que abaxo se dirà.

Esta consequencia, que contra el Doctor Fortuño he sacado se prouara suponiendo.

Que quando V.S. de por mas verdadera la opinion de los DD. q̃ há entẽdido el tex. *in c. salubriter de vsuris* (que es el capital totius materiæ) quando pignus ob dilatam solutionem datur, & sic fructus in certi, vt proprer in certitudinem fructuum substineretur pactuum. Non quando à principio certum, & taxatum. Distinccion q̃ reprueua *Mol. de ritu nupsiar. lib. 3. q. 49. a num 8. & seqq.* y ha mi entender tuuo razon en reprouarla, quia eadem ratio onerum matrimonij, vrget, vt bene *Fontanel. 2. p. glos. 8. p. 15 pag. 298. n. 19. & seqq.*

O quando V.S. entendiesse, que la decision del tex. *in d. c. Salubriter* procede, etiam quod id quod in annuam pensitacionem datur non sit traditum (como si. sobre reditos de cosa sabida le consignò la renta de la dote, sino que quedara solo prometida, y asegurada solo la ypotheca generali, sobre su persona y bienes, que es en los termi-

nos, en que *Gratian. discepiation. Forens. 848. nu. 21. & nu. 23. & 24. ex gloss. in d. c. Salubriter verb. onera vers. item oportet ex Abb. ibi num. 1. Ann. hæ tribus Negus. vbi communem dicit in d. c. Sucubriter*, resuelue, qua por sola promessa sine reali traditione rei seria vsura, & quod fructus tenebatur in sortem computare. Y si V.S. tiene por cierta esta opinion, y como comun se ha de seguir tiene intento mi parte. Pero no lo sea, digo Señor, q̃ este pacto de ordinario se haze en vna de dos maneras, o cõ promessa, q̃ pagãdo la anua renta de la dote, el marido no pueda compelir a que le paguẽ el principal prometido.

Y en este caso corre la comun resolucion en fauor del marido de que puede auer lleuado la renta, y cesando de pagarle aquella pedir el principal, sin tener que descontar del. De otra manera suele concebirse, que el suegro, o el que dota promete dos mil escudos, y que entretanto que no los diere pagara la renta dellos (que es nuestro caso, en que le allegara por si, *Gracian. d. discept. forens. 848. num. 10. & 11.* porque dize quia existis verbis potius dicendum est, non fuisse restrictam ex actionem ad fructus tantum seu num. 42. Nam licet illi fuerint relicti, tamen non fuit addita aliqua prohibisio, vt non posset peti sors principalis, &c. Y que assi sin embargo, que para en caso de no dar el principal se le prometio rẽta, y ha cobrado tantos años por renta, *non tamen fuit addita aliqua prohibitio, vt non posset peti sors principalis.*

Pero si esto pretende alo de tomar, como dize el mismo Gracian, en este lugar, y en los que luego referire, declarando, que el poder auer lleuado renta sin descontar del principal procede, quãdo non fuisset in facultate creditoris legatarij exigere sortẽ à principio *ita a n. 6. 7. 8. in vers. contraria autem procedunt*, donde *ex Socin. l. ita distinguente in l. 2. n. 7. ff. de ijs quæ pœne nomine, vbi quod secundum hanc distinctionem fuit Romæ iudicatum Menoch. cons. 441. lib. 5. Surd. cons. 23. n. 11. Molin. lib. 3. de ritu naptia. d. q. 39. n. 55. fol. 266*

Y assi dixo *num. 11. qua prohibitione, aut dilatione non stante, legataria debebat facere diligenciam exigendi sortem, &c.* y q̃ pues tuuo libertad de cobrarlo todo, no ha podido lleuar, neq; pro dote, neq; pro causa pia; neq; nomine interesse, vel alimentorum, *ita n. 2. 3. 4. 14. & 15. n. 1.* por auerlo dilatado, hasta que murio el Señor Doctor Canales, no puede auer lleuado la annua renta, sin descontarla oy del principal

pal, *vt ex dictis n.6.& n.21.& seq.*

Antes del modo con que se concibio esta promessa se deue entender, que dexandole con libertad (como pretende) de poder cobrar siempre que quisiera, que la promessa de la annua renta, se ha de entender, pro vt a iure licita erat (y mas en vn hombre docto, como el Señor Doctor Canales) y assi, o que siempre cobrara por renta, sin pedir el prometido, o que pidiendolo se auia de descontar, porque de otra suerte no era permitido el lleuar la renta, *Ita arguit Gracian. ibi cum enim testator non potuerit licite relinquere istos fructus pecuniarum, vt dictum est supra, neque credendum est quod voluerit legatarie prohibere exactionem sortis, nam aliàs legatum fuisset in vtile si neutrum potuisset exigere vnde talis dispositio potius debet intelligi, vt minus recedatur a iure communi, quam possibile sit, & non trahatur ad illicita ex Aymon. Aretin. Castrens. ibi relatis.*

Pero porque no nos diga el Doctor Fortuño, que Graciano no hablô en promessa hecha por padre, en quien milita mas razon q̃ en otro, *vt considerat Gracian. ibi num.* 16. & 17.

Allegole a Gracian en terminos de promessa de padre, *discept. Forens. 920.* el pacto fue, *vt refert num.* 20. *quod promissa fuerunt inter vsuria dotis, per annos quindecem, quibus durantibus non possit promissor cogi ad solutionem dotis; sed in eius arbitrio sit illam soluere, seu fructus, pro maiori ipsius promissoris comoditate.* Resuelue, que en este caso le fue permitido al yerno el auer cobrado la renta de los 15. años, y passados essos pedir el prometido por entero: Pero esto num. 28. *cum nihil etiam possit imputari genero ex eo quia sortem non exegit, tamquam esset astrictus per spatium annorum quindecim, non posse petere illam sortem pro comoditate soceri, qui ad sui fauorem talem conuentionem fecit. Vnde cum non sit in facultate creditoris agere, dicendum est deberi interesse, Gracian.* en promessa hecha *in contractu matrimonij*, habla, y para prouar esto se valio Graciano desta instancia. *Exemplo legatarij prohibiti petere legatum ad tempus interim licite percipit vsuras relictas a testatore, & per hæredem soluendas* (pondere V.S. la razon que dan los DD.) *quasi tunc ad sit ratio exclusiua vsurarum cum cesset voluntas diferendi exactionem, propter quam inducitur vsura, vt in proposito concludit Socin. &c.* Y alli refiere al Señor Regent. Leon *decis. 14. per totam.*

Luego en opinion de los DD. voluntas inducendi vsuram colligitur, en el que luego tuuo libertad de cobrar, y no cobrò propter dilatam exaccionem propter quam, los DD. lucri faciendi causa presumen distuliſſe exactionem.

Confirmasse mas esto con la doctrina en terminos de *Fontanel. d.*

2. p.

2. t. claus. 5. pag. 302. num. 40. donde pone por limitacion al cap. *Salubri ter de vsur.* Ya todo lo que en ornato de la fauor del marido, auia dicho en los numeros antecedentes, si quiriendo pagar el suegro la dote gener recipere recusaret; Sed peteret pignus aliquod fructiferum sibi dari cuiusque quot annis fructus perciperet, cum expressa conuentione, quod non teneatur illos in sortem cõputare. Resuelue que esta seria vsura, la razon que dio, *quia nolle recipere dotem, & manere illã penes socerum, per inde est ac si illam traderet socero in mutuum, &c.* Pero a mi proposito ex *Sotomaior lib. 3. c. 23. num. 101.* dixo, *addens idem futurum in omnibus alijs casibus, in quibus magis ob prædictã rationẽ lucrifaciendi fructus,* (ponderese esto) *quã impotentiam, aut nolluntatem dotis tradendæ fraus aliqua præsumi debeat iuridice.* Pues Señor, juzgue V.S. quã do pudo mejor la casa del Señor Doctor Canales pagar dos mil escudos, si el Doctor Fortuño se resoluiera a vsar de la eleccion que dize, que fue a su fauor, quando tenia de entrada en cada vn año ochocientos escudos de gages de su Magestad, a mas de su patrimonio, ò quando por su muerte faltò a su casa su amparo, y anua renta tan considerable? Pues quando mejor pudiera cobrar, difiere la cobrança, y se contenta con reota, y oy que ve vna santa Señora viuda, con menos hazienda, con obligaciones de su estado, y calidad, y hijas que acomodar, dize, que quiere cobrar, y que lo que hasta aqui ha lleuado, que ha de yr por cuenta de la renta prometida: exclama a Dios, y a la justicia de V. S. diziendo; *Idem omnibus casibus, in quibus magis ob prædictam rationem lucrifaciendi fructus, quam impotentiam, aut nolumtatem dotis tradendæ fraus aliqua præsumi debeat iuridice.* Qual sea esta presumpcion de fraude iuridica, probada queda por Graciano supra; quando potuit exigere, & distulit exactionem, y entretanto cobra renta, y despues pide el prometido por entero.

Y por essa razon, de que exui conuentionis, estuuo prohibido de no pedir el principal dentro los 15. años, resuelue, que pudo lleuar la renta, y a la replica que se hazia en aquel pleyto en contrario, diziẽdo, que ni esso podia justificar el auer lleuado reditos. Porq̃ pues el marido consintiò en la dilacion de aquel tiempo a su suegro, voluntariamẽte se puso en necesidad, vt *nu. 49. vers. neq; obstat, quod sit imputandum* &c. Satisfaze diziendo, que no se le deue imputar a culpa el auerse

priuado de no poderle pidir a su suegro la dote en aquellos quinze años, y auerse contentado con la renta della: puesto que el priuarse de no poder pidir el principal, fue por acomodar al suegro, por el obsequio que se le deue, como a padre, y señor en su caso razõ tuuo Graciano de ponderar y atribuyr essa dilacion al obsequio que deuia al suegro; porque como el ponderô; priuose por pacto el yerno de pidir en 15. años la dote, contentandose con renta: Pero aqui es al contrario, porque dize el Doctor Fortuño, no se priuò por el pacto, imo que le quedò libertad de cobrar la manda de la dote: Puedese aguardar señor, que despues q̃ segũ las cantidades recebidas a cobrado mas de la mitad delos dos mil escudos que se le mandaron, salga con pedir el principal cabalteniendo (como pretẽde) auer tenido libertad de cobrar luego, Gracia. ponderò el obsequio al suegro, para dezir, que esse pudo ser la causa de auerse obligado a no pedir en 15. años la dote. Pero la razon de auer podido lleuar por aquellos años la renta, solo la constituye en que no tenia libertad de cobrar, y que assi nulla voluntas diferendi solutionẽ coniecturari poterat in marito, & sic neq; vsura. Por mi vida, Señor, que seria donoso arbitrio, que vn padre no quiera dar por dote sino dos mil escudos, y que dexandolo en su gentileça, y buena voluntad del yerno, o el obligarle a que le pague luego por entero, ò si quiere por renta; al yerno le pareciesse cobrar doze años por renta, y despues pedir el principal, vendria a auer sacado de dote tres mil libras y mas, quãdo esso se permite por drecho es, quando el yerno (si quisiera) no pudiera cobrar la dote prometida, con que el se obligô a las cargas del matrimonio. Pero teniendo libertad de cobrar vt differret exactionem sortis, cobrar por pẽsiõ illi cito es, *& ex Gracian. & ab eo relat. Casti. Salon, & Fonta.* Porque si es permitido lleuar los fructos de la dote, es quando se carece de la dote, no por que dilata el marido la cobrãça della, sino por no la poder cobrar ex vi conuentionis, porque esso es differre solutione m lucrifaciendi causa. Y sino señor, dè la parte contraria algunas doctrinas con que se prueue quod fabere matrimonij, & propter onera illius, se ha permitido lleuar los fructos, pudiendo cobrar el principal.

Tertio, *Gratian. discept. forens. c. 726. num. 5.* Despues que puso la regla a fauor del Marido, *num. 4. vers. quidquid.* la limitan quando la di-

la dilacion del pedir la dote, fue ad beneplacitum, vel petitionem illius, porque entonces nulla ratio est cur fructus, & vsuras consequa tur; porque la dilacion de poder pedir la dote solum reposita fuit in voluntáte creditoris, y assi se le deue imputar a el essa dilacion, no al suegro.

En este Reyno no ay cosa en contrario, antes bien en el caso de la *decis.* 68 del Señor Regēte, vt ex aposítione casus in prin. el yerno estuuo prohibido de pedir la dote, y assi pudo justamente lleuar la pension. Y en el discurso de la decisíon aprueua la razon q̃ los DD. consideraron en terminos de drecho. *An fuit in potestate viri exigere vel maritus ex vi conuentionis fuit impeditus, vt nihil imputari potuerit cur non exegerit, Ita n.* 33. ibi, *Attento quod hæres, &c. & n.* 34. ibi, *Et data electio debitori, ergo nihil habet comune cum materia vsuraria, cum non sit electio creditoris, sed debitoris, vbi ad DD. remissio.*

De lo qual resulta, que en este caso no milita la razon del *tex. in c Salubriter*, ni lo que á ocasion del han dicho los DD. porque se le deuen, y son licitas las vsuras, o interese cõpensaticio al marido, prop ter onera matrimonij.

Non ergo vsuras,, & dotem exigere posser imo vsuræ subrrogantur in locum dotis quando exigi non potest, vt ex Nauarro; cuyas palabras refiere el Señor Regente pag. 513. ibi; *Vt dicit Nauarrus.*

Ni obsta la *Obseruancia Item si alicui. de pignorib. relata a D. R. n.* 28. Porque esta donaciõ no se presume en el que ob dilatam solutionem sortis, viene a obligarse a renta, vt ex *Menoch. d. cons.* 441. *ad fin. lib.* 5. En Aragon es permitida la clausula *fructibus non computatis*, porque el obligado a la restituciõ de la dote, no puede ser cõpelido a la entrega del principal, como ni la viuda posseyendo por viudedad la hazienda hypothecada, no puede pedir su dote de aquellos bienes; *Mol. verb.*

El exemplar de Doña Gracia de Vlleta no es a proposito, porque es en diferentes terminos la clausula, la qual a la letra dixo assi.

ITEM, trae la dicha Doña Gracia de Olleta en ayuda del presente su matrimonio y por causa. y contemplacion de aquel, y el dicho Fray Pedro Xaurche, y Arbiçu su tio, por el grande amor que le tiene, le da, y manda, y donacion propter nuptias le haze y otorga de 2000. *sueldos laqueses de anua renta: los quales promete y se obliga pagarle en cada vn año, en el entretanto que no le diere quarenta mil sueldos laqueses de contado, y no mas. Y en caso que no le*

huuiere

huuiere pagado aquellos, durante todo el tiempo de ſu vida natural, el dia que feneciere, aquella ſe pueda tener, y tenga recurſo para pedir y cobrar aquellos a todos los bienes aſsi muebles como ſitios que del huuieren quedado, los quales para la paga de la diha cantidad, ayan de quedar y queden afectos, y eſpecificadamente obligados, con todas las clauſulas que en el acto de la conceſsion y otorgamiento de la preſente capitulacion matrimonial ſe ponderã, y contendrã. Empero con tal condicion y pacto, haze y otorga la ſobredicha donacion, y manda, que ſi acaeciere la dicha Doña Gracia de Olleta morir ſin hijos ni deſcendientes legitimos deſte, o de qualquier otro matrimonio que por muerte del dicho ſu futuro marido huuiere contraydo, que en tal caſo, fenecida la viudedad foral del diobo Don Fadrique de Palafox, aya de ceſſar y ceſſe la obligacion de auer de pagar los dichos 2000. de anua renta. Y en caſo que ſe huuieren ya pagado los dichos quatenta mil ſueldos, aquellos ayan de boluer, y bueluan al dicho donante ſi viuo ſera, y ſino a la dicha Yſabel Geronima Xaureche y Arbiçu ſu hermana.

En eſta clauſula prometio el Comendador Arbiçu a Doña Gracia de Olleta tres coſas. La primera, la manda 200. eſcudos de renta, los quales le prometio dar y pagar mientras no le dieſſe y pagaſse quarenta mil ſueldos de contado, y aſsi la principal promeſa començò por manda de renta, y los 2000. ſueldos fueron inſolutione, y aſsi no pudo ſer compelido a pogar el principal el Comendador, ad *conſilium Tiberij Deciſn. 77. nu. 4. & 5. lib. 2.* ya es diferente de la clauſula deſte pleyto.

Y es tambien diferente, porque alli por expreſſo pacto ſe obligò el Comendador Arbiçu, a mas de la obligacion de la anua renta, que mientras viuieſse ſe obligo a darles, no les dando los dos mil eſcudos quiſo que fenecidos ſus dias pudieſsen cobrar los 2000. eſcudos, ibi: *Y en caſo que no le huuiere pagado aquellos, &c.* por las quales ſe prueua, q̃ quiſo, q̃ la dilacion fueſse ſuya, para durante ſu vida, *arg. tex. in l. Iulianus 21. ff. de iure dotium, ibi ne ea viua excipiatur*, o como dizen las pandeotas Florentinas, quia paciſci ſoleant, ne ea viua exhibeantur, la glo ſa dixo excipiantur, id eſt accipiatur, vel petatur, o como entendieron Paulo Pomponio, Ariſto, y Neracio, que la promeſsa fue entre viuos, y que por eſsas palabras ſola la exaccion dellas ſe difiere, *ibi aliud eſt enim differre exactionem.*

Por lo qual es diuerſiſsimo el caſo de la capitulacion de Don Fadrique de Palafox a eſte; & hæc de primo dubio.

DV-

DVBIVM SECVNDVM.

VErba illa *in pactis nuptialibus apposita, ibi*; los quarenta mil sueldos de contado, luego en siendo testificados los presentes capitulos, *& subsequẽtia, ibi*, Y en caso que no los pagare luego, *præsentaneam prædictæ quantitatis promissionem significant vnde pactum soluendi redditum interim dum dos non soluitur in fauorem viri matrimõij onera subeuntis appositum iudicetur nõ vt sortis petendæ facultatem adimeret, sed ne mora debitoris marito noceret, maxime cum in casum retardatę solutionis, non sit annus census constitutus.*

RESPVESTA.

No pretendo impugnar la intencion de la parte contraria, en quanto como el dubio dize pretende, que aquello fue a mayor fauor suyo; y que no quedò prendado, sino en toda la libertad de poder cobrar el principal, si quisiera luego que se casò, porque en essa misma pretension, y en esse presupuesto se funda el discurso que se ha hecho en respuesta del primero dubio.

Pero tan poco puede obtener, ni en todo como pretende, ni aun por lo que queda dicho, ni en la resta, descontando lo que ha cobrado por renta: Porque quando el señor Doctor Canales huuiera caydo en mora, en no auer pagado los 2000. escudos de la dote prometidos para luego, y que assi pudiera auerlos pedido: pero como cobrò algunos años por renta, qualquiere mora que huuiera cometido, quedò remitida; de tal manera, que pues luego que casò, y despues ha continuado en cobrar por renta, no puede pretender que le deuian la cantidad de la dote, y que por no auerse la pagado se le deue recebir su proposicion. Pues en processo no consta auerle hecho requesta, y q̃ en ella, le declarara, q̃ ya no era su voluntad que se le pagara, y cobrar por renta (como hasta aqui) sino el principal: esta fue doctrina en terminos de *Socino, cons.* 180. *col.* 3. *vers. circa secundam dubitationem, vol.* 2. suponiendo, que aconsejò en terminos de vn estatuto q̃ disponia (*quod intra annum præstẽtarẽtur alimenta in domo viduæ, & past annum soluerentur dotes*) succedio, que passado el año en que ya auia obligacion de restituyr la dote, continuò la madre en habitar con sus hijos, y en cobrar dellos alimentos, y esto *per plures annos*, pues dixo Socino, que aunque los hijos no huuiessen pagado en todo aquel tiempo la dote, no auian incurrido in moram non soluendi dotem, post annum, como lo disponia el estatuto,

porque de la manera que dentro del primer año cumplieron, alimentandola: y no tuuieron obligacion de pagarle la dote, y quando ya la tenian, y ella la pudo pedir por entero se contento, *per plures annos*, con alimentos, que era necessario, les hiziera nueua interpelacion en que ella declarara, que queria cobrar el principal, porque sin essa auiendose contentado por algunos años, con los alimentos, no podia imputarse les a negligencia, el no auerle pagado, ni restituydo la dote, las palabras de Socino, son tan elegantes que me ha parecido, no deuia escusar el referirlas, *Secundo quia ex quo elegit stare in domo, & alimentari Cume. filijs hæredibus eligit viam habendi alimenta in domo filiorum, & non repetendi dotes, prout dicat statutum, & sic cum fuerit alimentata per plures annos non fuerunt hæredes in mora soluendi dotes, vnde sequitur ex hoc quasi per lapsum primi anni non fuit inducta mora, & sic fuerit, remissa non potuit amplius induci sine noua interpelatione, hoc probatur per tex. in l. pecuniæ fenebris, ff. de Vsuris, in verbo eius temporis in culpa tam esse moram esse constit. &c. Hoc accidit in terminis Bar. in l. item illis ff. de consti. pecunia. probatum etiam manifesta ratione, quia elapso primo anno non erat certum, quo tempore mora posit induci, puta si debuisset induci eo ipso quod de domo recessisset, hæc erat dies in certa, non interpellat casus est à contrario sensu, in d. l. maguam, & ibi not. docto. & notat Matthæi. in l. quotiens in diem, ff. de verb. obl.*

En los mismos terminos fue la decis. *Vincen. de Fran.* 217. Donde resoluio, que era menester nueua requesta, para que tuuieran obligacion de pagalle la dote, o interese della, ex quo post sex menses, post quorum lapsum podia pedir sus dotes, elegit viam alimentorum, *ita num.* 45. & 6. vbi dicit hæc multum notanda.

La aplicacion señor destas doctrinas es dezir, que quando dixessemos, que el señor Doctor Canales fue moroso en no le pagar luego a su yerno los dos mil escvdos de dote, pero que pues el Doctor Fortuño eligio cobrar por renta, illa prima mora (si que fuit ab illo remissa fuit,) y que pues por tantos años ha continuado en cobrar renta desta dote, para poder pidir el principal della, tenia obligacion de hazer requesta, en la qual declara, que su voluntad era cobrar la propiedad, & sic ex defectu non facte interpelationis debet sucumbere, aun en el principal, que descontando lo que tiene cobrado, se le restare deuiendo.

TER-

TERTIVM DVBIVM.

NOuatio prætensa non videtur locum habere posse defitiunt namque verba & coniecture ad illam inducendam. Et enim illa verua, Y en caso que no los pagare luego, *non derogant præcedentem puram dotes promissionem, quia non præsumuntur contrahentes se incõtinenti corrigere, sed potiꝰ cõsuluisse sibi & propexisse deduxisseq; in pactum quod iam iure cõmuni cautum fuerat.*

RESPVESTA.

LA clausula dize assi: *Y en caso que no los pague luego, aya, y sea tenido y obligado de dar, y pagar a la dicha su hija, por razon de dichos quarenta mil sueldos la renta dellos, que son dos mil sueldos en cada vn año, mientras no pagare dichos quarenta mil sueldos,* per exactionẽ ergo pænæ in nõ soluẽdo fortẽ nouari præcedẽtẽ principalẽ obligationẽ quatenus exactũ est, se prueua ex *tex. in l. prædia, ff. de actionib. empti. l. siquis a socio, ff. pro socio quia pæna simul cum principali petet nõ posit,* como arriba dexo prouado, y assi se induxo la nouacion por auer cobrado la pena: *Mantic. de tacit. & ambig. conuent. lib. 17. tit. 5. pag. 295. n. 12. 2. p.*

Y porque la segunda promesa, que fue la de la renta, fuit facta sub mentione primæ principalis obligationis dotis, y assi aun oy en los terminos de la ley finial, *C. de nouationib.* quedò nouada la primera obligaciõ: ex puntuali dotis stricta *Mantic. vbi proxime, pag. 293. n. 16. vers. præterea si secunda obligatio vbi hanc nouationem esse ex verbis contractus docet.*

Por la proposicion del Doctor Diego Canales.

¶ La clausula de la Capitulacion matrimonial de los Señores Doctor Iuan Canales, y Mariana Ladron: hablando del excrex, y firma de dote, dize assi. *Y si tuuiere hijos del presente matrimonio, pueda disponer en ellos del dicho excrex, de la forma, y manera que le pareciera, y sera bien visto.*

Por essas palabras se induce claro fideicomisso a fauor de los hijos, *ex Grato cons. 68. n. 15. & seqq. lib. 2. Menoc. cons. 197. n. 52. vers. sexto confert.* Pero mejor, y dize que es necessidad de letra *Marian. Socin. cons. 1. vers. vol. 3. n. 20. & seqq.* con que queda prouado concluyentissimamente, que Mariana Ladron tuuo vinculada la firma de dote para sus hijos, *ex Socin. Menoch. & Grato.*

Y assi la palabra pueda, aunque de su naturaleza entiendo, que no

no induze preciſſa neceſsidad, pero ſi cauſatiua, que ſi diſpone ha de ſer en ſus hijos, & ſic ſecundum ſubiectam materiam ſe interpre ta la palabra pueda ita pulcre *Bardelon. conſ.* 191. *num.* 71. 72. & 73. *cum ſequentibus lib.* 2.

Quo ſupoſito, aunque ſu loacion, y interuencion en los capitu. los matrimoniales de ſu hija, pudo cauſarle perjuyzio, en ſus bie- nes libres, pero no en los que poſſeya vinculados, y ſugeta ha diſ- poner en ſus hijos, ſobreuiuiendo à ſu marido. Salua, &c.

Martin Diaz Altarriba.