

12

P O R
EL MARQUES
DE PRIEGO; DVQUE
DE FERIA, SEÑOR DE LA CASA
de Aguilar, de la insigne Orden
del Tufon de Oro.

EN EL PLEYTO

CON LA DVQVESA DE MEDI-
na Celi, y demas pretēsores. Sobre el Estado de
Alcalà, a los quales pretende excluyr por
la prerrogativa de varon, &c.



REVOLUCION
DE LA
LIBERTAD

COMANDO EN JEFE
DE LA FUERZA ARMADA
REVOLUCIONARIA
DE CUBA



PARA QUE CON MAS CLARIDAD

fundemos la justicia del Marques de Priego, y se conozca para adelante la naturaleza de estos mayorazgos agregados, y se eviten pleitos entre los sucesores, se advierte. Lo primero, que estas tres fundaciones de mayorazgos, en su primero estado han

sido mayorazgos de agnacion, porque siempre han sido llamados y preferidos los hijos varones agnatos, y sus descendientes varones, con exclusion de hembras y sus descendientes, hasta ser fenecidos los agnatos, como se halla y colige de la fundacion primera del mayorazgo, que instituyó Perafan de Ribera primero Adelantado: donde llama a su hijo Diego de Ribera, y despues del a su hijo varon, nietos y visnietos: y despues que todos fueren atajados de la linea masculina, que se torne a la linea femenina, segun que está ordenado en qualquier de los hijos, que estas son las mismas palabras de la clausula.

¶ En la segunda fundacion de Diego de Ribera segun do Adelantado se guarda el mismo orden, llamando primero a Perafan de Ribera su hijo, y despues de el su hijo mayor varon legitimo masculino (que assi dize) de su cuerpo procreado, sus nietos y visnietos, y no los aviendo, ni descendientes varones deste, ni del segundo, ni del tercero hijo. Entra llamando a las hembras, y en su primero lugar, *Adoña Ines su hija mayor legitima, y sus descendientes varones.* Y no los aviendo, lo hereden las otras sus hijas, doña Leonor, doña Aldonça, y doña Francisca, de grado en grado. Y faltando la linea de los varones, assi de los hijos, como de las hijas (donde parece que mirò en ellos mayorazgo de agnacion, y en ellas de masculinidad) manda que se torne a la linea de las mugeres, &c.

¶ Entra luego la tercera fundacion de Perafan de Ribera tercero Adelantado, hijo del segundo y nieto del primero, por el año de 1447. con facultad Real y agrega y junta estos mayorazgos y haze dellos y de sus bienes mayorazgo de agnacion en su primero estado, como sus antecessores, y comienza llamando en primero lugar al *hijo mayor varon masculino legitimo*, y sus nietos, o de otros hijos, como sean varones: Y si no viere, ni quedare al tiempo de su fallecimiento descendiente por linea derecha de los varones.

Fundació del tercero Adelantado.

Que

¶ Que en tal caso aya, y herede el dicho mayorazgo su hija mayor que en aquel tiempo quedare, y fuere viva.

El Marques de Priego es hijo de hija mayor, descendiente de esta casa con apellido de Ribera. Siempre fue buscando varon.

¶ Y no quedando hija suya, y quedare y viere algun nieto de sus hijas, y en especial de la mayor, herede el mayorazgo y bienes del; llamandose todavia de Ribera, y no en otra manera; y si de la tal hija no quedare hijo varon, y quedare de otra de sus hijas, aquel aya el mayorazgo, descendiendo de mayor en menor.

¶ Y si viere varones de la hija, o hijo que viere el dicho mayorazgo, que lo aya y herede el varon; Y si varon no viere, que lo aya la hija mayor del hijo, o hija suya, que heredare el dicho mayorazgo, assi de los nietos, e visnietos, e de los otros que por linea derecha viere de aver el dicho mayorazgo, segun dicho es.

Buelve a buscar varones y en su defecto las hembras.

¶ Y acaba, diziendo, que si no viere hijos, ni nietos descendientes suyos, que entren las hijas, y sus hijos de ellas &c. Como mas largamente consta de las tres clausulas que estan presentadas en la informacion en derecho por la Marquesa de Priego, donde se pueden ver.

¶ De las quales consta aver los fundadores fundado al principio, y en su primero estado mayorazgo de agnacion, por aver llamado y preferido, y repetido tantas vezes los varones hijos masculos, y sus nietos y visnietos por linea masculina; y faltando estos llamar las hembras; con que se conoce clara y evidentemente ser mayorazgos de agnacion en aquel estado primero: de qua est plena Authorum A. Idrio ad Molinam de primogen. lib. 3. cap. 5. num. 2; y que ad 38. vers. Nos vero, & in num. 50. maxime in vers. Aut agnatio, & versio. Primus casus.

¶ Y aunque despues de fenecida la descendencia agnaticia de los fundadores, llamaron a las hembras discretivamente, no por esso dexaran de ser los mayorazgos de agnacion, saltim inter personas primo nominatas; porque no es inconveniente, que el fundador instituya vn mayorazgo de agnacion, y quiera que esta se conserve entre sus hijos y descendientes varones: y que a falta de ellos entrado hembras lo dexa de ser, antes es maduro consejo y prevencion prudente, por si a caso en algun tiempo faltasse la varonia, dar sucesion perpetua al mayorazgo, aunque en hembras deficiente; bus masculis; por quita: la duda, de que bona remaneant, libera finiatque memoria, & splendor fundatoris, perpetuique maioratus: y assi el hazer, y prevenir este llamamiento de hembras, mas es por necesidad para detener este da-
no in.

No es inconveniente, que por voluntad del fundador.

1 ¶ Con que es conclusión llanísima, que el tal mayorazgo es de agnacion en su primero estado, aunque limitada en quien conueniere entre las personas nombradas en quien conueniere *mayorazgo de agnacion rigurosa, y quantal calidad de varon, neque hanc rationem agnationis antea ra dure, y diferencia consideratam subvertit vocatio foeminarum postea subsequi del de masculinidad,* vt pro verissima tenent hanc conclusionem, Menochius; *hic & pau. scqz.* Surdus, Cassanate, Rubcus, Mazolus, Hieronymus Gabriel, Gratus, Craveta, Curtius, Gregorius López, Gimba; Petegrin. Molina; Alexand. Socino, Gozadin. Purpurat. Hipolyr. Riminald. Honded. Petra, Corneo, Beret. Vegg. Pedrocha, Deciano, Raudens. Roland. Albano, Cephal. Mantica, Cavalcan. Valençuela, Anton. Thesaur. Fachinen. Avenado. & alij quos refert Castillo, *Controvers. lib. 5. cap. 9. num. 4. vsque ad 14.* Donde maravillosamente va fundando con razones y autoridades la conclusion referida; Additio ad Molinam de primogen. *lib. 3. cap. 5. num. 50. & lib. 1. cap. 5. num. 37. fol. 27.*

2 ¶ Y ser el mayorazgo desta calidad agnativa, durará, donec masculi vocati finiantur, quibus deficientibus; no se dirá de agnacion, sino regular, y ordinario, o conforme la calidad del llamamiento, vt nota Castillo, *dict. num. 14.* Molina; *lib. 1. cap. 5. de primogen. & lib. 2. cap. 5. num. 50. ad finem, idem Castillo, lib. 2. cap. 4. num. 178.* Additio ad Molinam, *vbi supra dicto num. 50. per totum vbi plene.*

3 ¶ Tiene se también por innegable conclusión, q̄ como ay mayorazgos de agnacion, q̄ son quando el testador haze llamamientos de varones en toda la sucesion para la conservacion de ella, Los ay tambien de pura y simple masculinidad, que otros llaman de agnacion artificiosa; y los vnos y los otros conuenien en la perpetua exclusion de hembras, porque en qualquiera grado q̄ se hallen llamadas, conuierren el mayorazgo en regular y ordinario, y destruyen la agnacion, vt per Molinam, *lib. 3. cap. 5. num. 50. de primogen.* Y en los de masculinidad es esta exclusion mas propria y natural, porque en la calidad masculina, tienen total resistencia las hembras, vt ex *l. 2. c. de adulter.* notant ibi Doctores, & Molina, *dict. cap. 5. num. 30.* Cassanate, *consil. 50. num. 34.* Castillo, *lib. 5. cap. 129. num. 39. & 30.*

4 ¶ In agnatijs autem non ita; porque no los excluye la calidad de agnacion, siendo las hijas inmediatas de los agnatos, cum sint agnatæ, sino la consecuencia de los descendientes, en quien falta la calidad de los agnatos, vt per Molinam

nam, lib. 1. cap. 8. num. 39. *¶* 40. *¶* lib. 3. cap. 5. num. 62. y en lo que se diferencian estas dos especies de mayorazgos, es en la calidad del llamamiento de varones. Porque el mayorazgo de agnacion rigurosa solamente admite varones descendientes de varones, que son los sujetos en quien concurre la calidad agnaticia, *S. sunt autem, Institutio de legitim. agnator. success. l. sunt autem 7. de legitim. tutor.* Molina, lib. 3. cap. 5. n. 3.

¶ Y el mayorazgo de pura masculinidad admite indistinta y generalmente ambas especies de varones agnatos y cognatos, porque en todos concurre la calidad masculina del llamamiento, ex proprietate. *S. item testas, Institutio de heredit. que ab intest. cap. 1. de eo qui sibi. ¶ hered. sui. ¶ ex his iuribus,* tradunt Fulgofius, *consil. 83. num. 2.* Ruinus, *consil. 130. num. 31. ¶ 33. lib. 2.* Rubens, *consil. 22. num. 23. ¶ alij Doctores relati, & Castillo, d. li. lib. 5. cap. 133. n. 14.*

¶ Vnde, halládole fundado vn mayorazgo irregular, pro masculis tantum exclusis foeminis; si quisieremos ver y examinar la calidad y grado de esta irregularidad, si es agnativa, o de simple masculinidad, no podiamos conocerlo por la exclusion de las hébras, siendo como es esta exclusion comun a ambas especies de mayorazgos; ni tampoco la podiamos conocer por el llamamiento simple de varon, por la misma razón de ser comun, a los vnos y a los otros mayorazgos. Mas si el llamamiento de varones se hallasse formado con alguna de las dos calidades en que se distinguen y diferencian estas dos especies, veluti, si hallassemus sub hac forma; *succedant masculi ex masculis agnati. ¶ non foemina;* que este sera mayorazgo de agnacion verdadera. Vt *é contra sub hac forma, succedant omnes masculi etiam cognati exclusis foeminis.* Este sera de simple masculinidad, o agnacion artificiosa, Castillo, *contra. lib. 5. cap. 133. n. 2.*

¶ Lo segundo se advierte, que en la lición de nuestro mayorazgo se hallan todos tres estados y especies de mayorazgos, tomando cada vno el nombre segun la calidad de los llamamientos, y personas en ellos nombradas; y esto es muy conforme a reglas de derecho en materias de mayorazgos, vt notant Castillo, *contra vers. lib. 5. cap. 133. num. 7. ¶ in S. uni. eo, num. 6. ¶ 7. & melius Ludovicus Castanate, consil. 22. num. 4. ¶ 5. vide idem Castillo, d. li. lib. 5. cap. 92. num. 4. etiam si inceperit maioratus a vocacione foeminarum figuris h. s. potest esse agnaticus, d. li. cap. 92. n. 16.* En su primero estado el nuestro fac de agnacion rigurosa y verdadera, como esta repetido arriba; *Quis nascatur masculi ex masculis exclusis foeminis.* Y

hallando

En la fundacion de nuestro mayorazgo, concurre todas especies, agnativo, regular, y de pura masculinidad, y en esta estamos

9
faltado estos como faltará, en esta fundación llamado a la hi-
ja mayor siendo viva, en cuyas propias hijas quiso fuese ma-
yorazgo regular. Y no quedando alguna hija suya, y quedan-
do algun nieto de alguna de sus hijas, que el tal nieto de la hi-
ja mayor aya, y herede el mayorazgo. Y lo mismo dispone, si
ya que no de la hija mayor de otras quedare nieto ya, o (aquí
haze mayorazgo de agnacion artificiosa) el qual ha de ser pre-
ferido con exclusion de hembras; Y si faltare y no vriere va-
ron, las llama luego a las hembras, hijas de los demás hijos, o
hijas: de forma que primero han de faltar varones agnatos y
cognatos, que entreo las hembras; como todo clara y literal-
mente consta de la clausula de Perafan de Ribera tercero A.
delantado, presentada in principio de la alegacion de la Mar-
quesa de Priego.

8 ¶ Con que el fundador siempre fue mirando la varo-
nia y suprelacion: y como esta no puede ser perpetua, previ-
no como prudente, que si en algun tiempo faltassen los varo-
nes agnatos descendientes de tales; la quiso conservar en la
agnacion artificiosa, llamando y prefiriendo los varones de
hembras, dandoles nombre, armas, y apellido; con que se cõ-
tinua y conserva la memoria del fundador, y lustre de su casa;
de qua Castillo, *Contra 7. lib. 5. cap. 133. per totum, precipue num.*
12. fol. 153. de quo infra.

9 ¶ Lo tercero se supone y advierte, que la fundacion
de estos mayorazgos, y en particular la del tercero Adelaon
do Perafan de Ribera, no es regular y ordinaria como los de
nuestra España, donde estan llamados promiscuamente varo-
nes y hembras. Sino es irregular, porque haze dos estados, o
lineas, y separadamente en la primera estan llamados los va-
rones, hijos y descendientes de varones, que son propriamẽ-
te agnatos: y faltando estos haze otra linea, en que llama las
hembras, y destas llama también en primero lugar los varones
¶ el derecho llama cognatos, y faltando estos buelve a llamar
las hembras que quedaron exclusas, como consta de la dicha
clausula. Y reparese en esta advertencia, que en ella de mas de
otras, se funda la justicia del Marques de Priego, y se desatan
las dificultades todas que de contrario se pueden traer.

10 ¶ Lo quarto se supone tambien, que don Fernando
Enriquez de Ribera segundo Duque que fue de Alcalá, tuvo
tres hijos, al Marques de Tarifa, que murio viviendo su padre,
a doña Juana Enriquez de Ribera, hija mayor que casó con
don Pedro Fernádez de Cordova Marques de Priego, padre
del

del Marques de Priego, que de presente litiga, y la segunda hija D. Catalina Barrio de Ribera, q̄ casó cō el Duq̄ de Osuna, cuyo hijo es oy el q̄ posee el estado de Osuna, y lo demas.
11 ¶ De forma, que oy se halla el Marques de Priego hijo de hija mayor del dicho don Fernando de Ribera segundo Duque de Alcalá, y nieto suyo; y primohérmano de la Marquesa de Priego su muger, por ser hija del Marques de Tarifa hermano de la dicha doña Juana Enriquez de Ribera su hermana; y tío de la Duquesa de Medina Celi: porque su padre el Marques de Alcalá fue primohérmano de la dicha D. Juana de Ribera su madre.

El tercero Adelantado principalmente atēdio, y prefirió la varonia y mayoria.

12 ¶ Lo quinto, que los fundadores de este estado y mayorazgo, en particular el tercero Adelantado, que con facultad Real los agregó y juntó; miraron y atendieron grandemente dos cosas en la sucesion de ellos, para mayor grandeza, lustre, memoria, y conservacion suya. La vna, la varonia, esta siempre prefirieron, o en varones de varones, que es mayorazgo de agnacion perfecta; o en varones de hembras, que es de masculinidad, o agnacion artificial. Y con razon, porq̄ la conservació de la varonia es muy favorable, y los varones son mas aptos y capaces para conservar el nombre, las armas e apellido, el esplendor de la casa, y la memoria de la familia, vt per Mandelum, *consil. 13. numer. 8. lib. 1.* y advierte de esta y elegantemente el señor don Iuan Baptista Valençuela, *tom. 1. consil. 40. num. 26. vsque ad 30. vbi citat Cephalum, Molinam, Manticam, Decium, Alexand. Cornum, Brunum, Grassum, & alios.* Y de esto y de las excelencias y prerrogativas de varon diremos abaxo algunas cosas curiosas, y al proposito.

13 ¶ La segunda atencion fue de mas de la varonia, la mayoria de edad; como se colige de las clausulas que están presentadas, donde en cada parte se repite, y con justa razon tambien: nam val de est cōforme natura maioratum vt semper preferatur maior natu, Molina, de primogen. *lib. 3. cap. 3. num. 7. Et eodem lib. cap. 6. numer. 11.* Tiraquell. de primogenit. *quest. 40. num. 156.* Valascus. *de iure emphit. quest. 50. num. 36. ex hislibertus. ff. de bon. libera. Cujatius, lib. 2. de feud. tit. 11. Hortoman. ad leg. 12. tabular. si pater, pag. 164. optima lex 2. ritual. 15. partit. 2. ibi: Mayoría en nāster primero, es muy gran scñal de amor que nuestro señor Dios haze &c. & ibi: Ca segun natura, pues q̄ el padre e la madre condician a ver linage que herede lo suyo, aquel que primero nace, e lleva mas vida para cumplir lo que dessean ellos, esto es de ver &c. Et diximus in allegat. por la Marquesa de Priego, dicitur. n.*

C O N

CON ESTOS SUPVES- tos se dà principio al primero dis- curso, y claridad a los demas.

14 **E**N el Marques de Priego se hallan los quatro re-
quisitos por donde se gobierna y desiere la suce-
sion de los mayorazgos, videlicet, la Linea, el
Grado, el Sexo, la Edad, de quibus per Molinam,
de primogen. lib. 3. cap. 4. num. 13. & 14. & lib. 1. cap. 3. num. 12. &
dict. lib. 3. cap. 6. num. 30. & 31. Castell. Controvers. lib. 5. cap. 92.
num. 3. & cap. 91. num. 62. & cap. 138. & 140. Ludovicus de Ca-
sanate, consil. 33. num. 114. Robles, de representat. lib. 3. cap. 11. n.
36. Fularius, de substitut. fideicom. quest. 379. nu. 50. & tractant
Peregrinus, Surdus. Amat. Beccius. Marta, Phebus, P. Moli-
na, Menoch. & alij quos congesit Additio ad Molinam, di-
cto lib. 3. cap. 4. num. 13. & 14. fol. 217. & in lib. 3. cap. 6. num. 29.
30. & 31.

LA LINEA.

15 ¶ La prioridad de la linea tiene en su favor el Mar-
ques de Priego: Porque es descendiente y tercero nieto de
Perafan de Ribera tercero Adelantado, fundador de este ma-
yorazgo, y nieto de don Fernando Enriquez de Ribera, se-
gundo Duque de Alcalá, possedor que fue del. El qual di-
cho don Fernando de Ribera segundo Duque tuvo por hijos
al Marques de Tarifa, y a doña Juana Enriquez de Ribera hi-
ja mayor, y madre de el dicho Marques de Priego: y a doña
Catalina Enriquez de Ribera, de quien oy es hijo el Duque
de Osuna: assi que nacieron estos tres hijos, cada vno hizo
linea de por sí, y la dexò constituyda y señalada para su de-
scendencia para quando llegasse el caso; Domin. Valencuela,
tom. 1. consil. 97. num. 9. Castell. lib. 5. Controvers. cap. 93. nu. 8. verif.
Quinta & sexta conclusio, alias quam plurimos citabimus in al-
legatione por la Marquesa de Priego. num. 6. & 7.

16 ¶ Y supacito que se acabó la linea del Marques
de Tarifa en la Duquesa de Alcalá y Montalto su nieta, for-
çosamente se ha de buscar la segunda, que es la de la dicha Ju-
ana Enriquez secundogenita, que por muerte de su herma-
no primogenito, y extincion de su linea, quedó en la primo-

C

genita;

*La Linea, el Grado, el
Sexo, la Edad se halla
todo junto en el Mar-
ques de Priego.*

genitura: y hallandose en esta el Marques de Priego, y tanto q viene a ser hijo de la primogenita, no se ha de dar transito a otra, vt observat Additio ad Molinam, de primogen. lib. 3. cap. 6. num. 29. y sigue 32. fol. 237. & 238. vbi omnes Authores con- gelsit. Primogenitus enim dicitur filius secundogenitus si pri- mus decesserit, Baldus, tit. 2. C. de iure emphyt. Castill. Contro- versiar. cap. 93. lib. 5. num. 7. versic. Quinta conclusio, Mantica, de conector. lib. 8. titul. 10. no. 8. Y aunque la Duquesa de Medina Celi es hija de varon, no es de mejor linea, ni a ella se ha de ocurrir; porque su padre jamas tuvo derecho firme, ni radica- do de poder suceder en este mayorazgo, por aver muerto vis- uendo su hermano primogenito, y sus hijas; y asi su linea quedo inutil é incapaz, vt plenè diximus in dicta allegation. por la Marquesa de Priego, discursu 1.

17 ¶ Præterea, quando el fundador de el mayorazgo llamo primero los varones que las hembras, haziendo lineas separadas, vocando prius masculos, & istis finitis sex minas se- paratim: como en nuestra fundacion todos los varones, qua- vis sint diversorum filiorum, & descendantium faciunt vnã lineam exclusivã, de qualesquiera hembras; y a esta linea forçosamente se ha de ocurrir, y hallandose en ella varon, aun que sea mas remoto, se prefiere a la hembra, aunque sea mas proxima, ita cum Menochio, Socino, Surdo, Craveta, Buita- to, Gabriel, Anton. Sola. Fabio de Anna, Cæphalo, Couneo, Honded, Peregrin, Parisio, Baldo, Gregor. Lopez, Molina, in- quit don Iuan del Castillo, dict. lib. 5. cap. 93. ex n. 18. cum seqq. & infra plenè dicemus, & exornabimus.

II. DISCVRSO.

EL GRADO.

*Para la sucession de-
te mayorazgo se a de
mirar la proximidad
respeto del fundador,
ex voluntate eius.*

18 **T**IENE en su favor tambien el Marques de Prie- go el Grado. Porque en la vacante de este mayo- razgo y sucession del, se a de mirar la proximidad respecto del fundador, y no del vltimo possedor, (y dexando a parte que esta es comun opinion, que ent. e Dec- identes y Consulentes la firmaron mas de sessenta y quatro, y que esta asi determinada y decedida en Senados gravissi- mos, vt dixi in allegation por la Marquesa de Priego, discursu 12. num. 216.) En nuestro caso de mas della, nos valemos de la

volum

voluntad del fundador, el tercero Adelantado, que en la vacante deste mayorazgo quiso q̄ el varon, o hembra mas allegado y proximo a el, se prefiriese; y assi llamando a los hijos varones, dize: que los nietos y descendientes se admitan, faltando hijos suyos. De forma que aviendo hijo como mas cercano y amado se prefiere al sobrino, o otro nieto de otro qualquier hijo, por estar en grado mas remoto; sin que le aproveche la representacion, vt plenè dictum est in dicta allegation. in discursu 9. num. 172. cum seqq. Pruevase lo segundo, por el adjectivo *meum*, de que vsò en los llamamientos de sus hijos y nietos, que denota y declara evidentemente ser su voluntad del fundador se prefiera el mas proximo a el, en que van conformes todos los Autores; como tambien dexamos fundado in dicta. allegat. discursu 11. ex nu. 200. cum seqq. en el qual, y en el discursu doze per totum, dexamos fundada y asegurada esta verdad.

19 ¶ Con que estando el Marques de Priego en mejor y mas proximo grado, respectò del fundador, que la Duquesa de Medina Celi, y q̄ su hijo, y q̄ el Marques de Montalvan, y con la Marquesa de Priego, aunque en yqual, por ser su primo hermano, tener la prerrogativa de varon, in se es, q̄ por necessaria consequencia se à de preferir a todos; y no ay atencion, ni continuacion de linea, quando el testador aliger disponit, plenè & doctè D. Larrea, *division. 54 num. 20. vbi plures.*

III. DISCURSO.

EL SEXO.

20 **M**UCHO tiene en su favor el Marques de Priego por varon, cuya prerrogativa sola le basta aunque las demas le faltaran para obtener el mayorazgo, y preferirse a la Marquesa de Priego su muger, y al Marques de Montalvan su hijo, y a la Duquesa de Medina Celi su sobrina, y demas pretendiores, por las consideraciones siguientes.

PRIMERA CONSIDERACION.

21 ¶ Por la atencion tan particular que tuvieron los fundadores, y en especial el tercero Adelantado Perafan de Ribera,

El fundador atendio, y prefirio la varonia, porque con ella se ilustra y perpetua mas biè la memoria y el plenador de la casa con ille y nombre de su fundador, y sus prerrogativas y excelencias de este sexo.

Ribera, con la varonia, y con razon) porque con ella se conserua la familia, & ilustra las casas, se perpetua la memoria, como notamos in principio in supposition. num. 12. y assi en primero lugar los llamo con rigurosa agnacion, y en los de mas llamamientos les dio prelación con exclusion de hembras, y con solo el llamamiento cōtinuado de varones, inducitur foeminarum exclusio, l. 1. C. de adulterijs, vbi DD. & ita tenent Iafon, Molina, Cephalus, Mantica, Decius, Madellus, Corneus, Socinus, Curtius senior, & iunior, Gratus, Sylvanus, & alij quos refert Dom. Valençuela, *consil.* 40. ex numer. 26. cum seqq. Vincent. Fularius, de substitut. fideicom. *quest.* 311. num. 12. fol. 55. vbi citat Menochium, *consil.* 1099. num. 30. Curt. iun. *consil.* 359. n. 10. & alios quam plures idem tenentes & refert Ludovicus Cassanate, *consil.* 50. num. 33. & Velazquez de Avendaño, in l. 40. Tauri, num. 47. vbi plene. Y la razon es, porque la consecucion de la varonia es muy favorable, & iure diuino sancita, Numer. *cap.* 17. & final. & ibi Abulensis, *quest.* 22. & quia vt diximus masculi sunt magis apti ad conservandum nomen, & arma, & memoriam familiae, vt per Mandell. *dict.* *consil.* 13. n. 8. lib. 1. Ideo est interpretatio capienda vt primo omnes masculi; etiam remotiores admittantur & solum ipsis efficiantur foeminae sicuti post Socinum, *consil.* 227. num. 5. in fin. vers. Multipliciter, lib. 2. scribit in terminis Syberius Decianus, *consil.* 7. num. 79. lib. 1. Marius Guiurba, *decision.* 32. n. 29. Et ab hac ratione procedit quod si in aliqua dispositione fit masculorum mentio censetur in omnibus substitutionibus, & casibus sequentibus repetita; vti plene & docte prosequitur Dom. Valençuela, *dict.* *consil.* 40. num. 31. cum duobus seqq. vbi refert plures Authores, ac Iuris Consultorum responsa, idem Dom. Valençuela, *com.* 1. *consil.* 93. n. 33. & 34.

22 ¶ Y quando claramente no constata en nuestra clausula de la prelación de varones (de que abaxo diremos en particular) y estuviere dudosa, debet preiudici prelatio masculorum cum sint masculi melioris conditionis quam foeminae, vt dixit Guiurba, *dict.* *decision.* 32. num. 29. Y de aqui es que se presume ser mas amados los varones de los testadores, que las hembras, ita Paulus, *consil.* 15. colu. 3. versic. Facti enim & *consil.* 91. colu. penult. versic. Et hoc per experientiam demonstrat, volum. 2. Crocius, in l. omnes populi, num. 156. ff. de iust. & iure. Cum naturaliter parentes magis diligant filios, & nepotes, quam filias & nepotes, talon, in l. qui filius 17. numer. 22. ff. delegat. 1. Mantica, de coniectur. vltimar. voluntat. lib. 8. titul. 18. num. 4. ea scilicet

licet ratione quod masculi si genus dignius est foemenino, vé
 tradit Philoloph. lib. 1. Polyticor. cap. 1. & lib. de civ. a. cap. 17. l.
 1. ff. de Senatoribus. l. vltim. ff. de fide instrum. Sanctus Thomas, 1.
 part. quaest. 99. artic. 2. exorat Cassaneus, in *Catalog. Glor. mundi*,
 part. 11. *consideratione*. 4. donde trata de las mayores honras,
 prerrogativas, y privilegios que tienen los varones más que
 las hembras; & in hanc sententiam Euripides, in Iphigenia,
 inquit: *Præstar vir vnicus, estque lucis huius myneve dignior, quam*
multa sanè faminarum millia. Et ideo in multis foeminarum est
 deterior conditio, quam masculorum, l. in multis ff. de statu ho-
 min. *Specular*, lib. 1. titul. de procurator. num. 2. Y como por los va-
 rones tolos la familia se conserva, per foeminam perditur, quæ
 postquam ad virum transit, est inimica familiae, l. pronnatio. §.
communis in e l. familiae. ff. de verbor. signific. l. 1. §. sed & si seruus,
ff. de ventr. i. spic. l. Titia, §. Lulius. ff. delegat. 2. Bald. in h. v. nica, n.
8. C. quando non petent. part. Cynus, & Salycetus. in l. 1. C. ad leg.
Julian. de adul. cum alijs relatis per Socinum. consil. 90. num. 2.
part. 1. vbi ex hoc infert; quod quando testator voluit suam
familiam conserva e numquam admittit ut foemina existente
quocumque masculino, vt notat Signorolus, de Homod. consil.
172. singulariter dicens, num. 4.

23 ¶ Quo d. dispositio in qua agitur de 'conservacione
 familiae debet semper intelligi, & interpretari in fauorẽ ma-
 sculorum contra foeminas: porque es conveniente grande me-
 te a la publica utilidad que los descendientes varones tengan
 mayores riquezas, orque ellos deven conservar el lustre y eli-
 plendor de la casa, y de la familia *dist. l. pronnatio, §. communis*
in ff. de verbor. significat. l. ab omnibus circa princip. ff. delegat. 1. l.
1 §. seruus, verbi. Publice ff. de ventr. i. spic. l. super statu, C. de ques-
tion. Iuan Garcia, de nobilitat. in divis. nu. 13. prosequitur Dom.
Valençuela, tom. 1. consil. 93. num. 15. cum seqq.

24 ¶ Per masculosque conservatur memoria æterna
 ascendentium d. l. liberorum in fin. ff. de verbor signific. facti l. 1.
 quia ff. de interrogat. actio. Y no solamente los padres aman y
 quieren más los varones que las hébras, sino tambien las mis-
 mas madres con serles tan dulce y gracioso el nombre de hij-
 as, como semejança de ellas, quieren y estiman más concebit
 y parir varon, por ser de mas perfeccion, dignidad, y larga vi-
 da, y dotado de otras mayores prerrogativas que no las hem-
 bras, vti considerat Cassaneus, in *Catalog. Gloria mundi, parte*
11. considerat. 4. fol. 153.

25 ¶ No ha causa que hieze Lañancio, lib. 3. que Platon
 decía,

dezja, dava gracias a Dios de quatro cosas. La primera, que lo hizo hombre, y no animal bruto. La segunda, quod græcus potius quam Barbarus. La tercera, quod Athenis tempore Socratis. Quarta, quod mas potius quam femina: quia est Thomæ, in 1. quæst. 99. artic. 2. femina est quid occasionatum, & de se factum, &c. ut notat Cassianus, ubi supra.

26 ¶ Nobilitasque masculi, & excellentia illius ultra feminam cognoscitur tam ex eo quod creatio humana nature fuit producta in vno individuo solo, & sexu virili: ut habetur Genesis 1. & 2. & ita Adam primus formatus est, deinde Eva: neque obstat quod in prim. cap. Gen. dicitur; *Masculum & feminam creavit eos*; Quia hoc dicitur per anticipationem ut dicit Nicolaus de Lyra, ibi.

27 ¶ Y assi el varon como mas digno, y con mayores privilegios y prerrogativas adornado se ha de preferir a la hembra, licet proximior, y esto fundado en razon natural, ex eo quo Naturale est illum dominari, & præ esse, qui viribus corporis præstantior est quoniam ut ait Iosephus; *Apud Egepsipum, lib. 5. excidij Ierosolimit. cap. 15. & etiam lib. 6. Belli Iudæic. c. 12. lex nature eadē omnib⁹ hominib⁹, volatilibus feris, & ceteris insula: ut vnusquisq; cedat potēteriori. Taurus, Leon, Ciconus, Viso, &c. Porq̄ siēpre los varones de cuerpo y animo son mas robustos y fuertes, y muriedo ambos juntos se presume muere primero la hembra.*

28 ¶ La segunda razon es, quoniam qui plus habet rationis, ingenij prudentiæ & consilij, aliorum rector & dominus constitui debet, qui vero minus seruiat, quia ut ait Salomon, *Proverb. 10. qui stultus est, seruiat Sapienti. & 17. cap. & Ecclesiast. 10. Sed consilium mulierum est invalidum, ut inquit Aristot. lib. 1. Politic. ult. cap. & refert Baldus, in Rubric. C. de ver. permutat. versic. Item quare donatio, ubi dicit hoc esse naturale, & immutabile. & in cap. 1. in 2. lect. colum. penult. vers. Vltra quæro, extra de indic. Cum plerumque feminatum consilium ad verus propria commodā laborat, l. si par. in fin. C. de spons. & dicit gloss. in l. 1. C. de confirm. tutor. Quod est fragile continuum mulierum. & in S. i. Instit. de satisf. tutor. dicit esse infirmum & Cicero, in orat. pro Lucio Murena mul. eres omnes. (ait) propter infirmitatem consilij maiores in tutorum potestate esse voluerunt; de quo plura per Tiraquell. de leg. connub. in princip. Cassianus, ubi supra fol. 257. & 255. donde dá otras muchas razones de las mayores excelencias y prerrogativas de los varones, y acaba, diciendo con santo Thomás, ibi; *Decentius tamen, atque convenientius,**

venitias; Christum hominem in sexu virili induisse, qui dignior est, perfectior, etque honorabilior, ut tradit Augustin. questio. &c. Tanto como esto es la grandez y dignidad del sexo masculino. Y Ancharano, conf. 339, in n. 8. tratando de la prelación y mayor dignidad del varón, dice: Et presertim in assumptione ad Regimen populorum ad quod Dominus noster Iesus Christus non Beatam Virginem, sed Petrum assumpsit super Regimine Dominici Gregis cap. no. 2. quadam de pen. & remiss. &c.

29 ¶ Y así no ay que maravillar, que los testadores y fundadores de mayorazgos, de casas, y citados grandes precifican siempre el varón en qualquier grado que se halle, siendo tan favorable y conveniente a la utilidad pública; & esta Principes potest matrem excludere à successione filij ob inclusivum agnatorum, quia licet respectu matris sit contra pietatē, respectu agnatorum est secundum publicam utilitatem, ut bona conserventur in agnatione, Ant. Petr. de potestat. Princ. cap. 30. num. 40. post Baldum, Videric. Zacius, consil. 1. num. 51. cum seqq. volu. 2. Et idē dicendum, ac interpretandum est, ut primo omnes masculi etiam remotiores admittantur, & his finitis feminae, como citando muchos lo enseña el Señor Valenzuela, dict. consil. 40. ex num. 26. vsque ad 33.

30 ¶ En otra ninguna disposicion se hallan mas ajustadas estas doctrinas, que en las nuestras, donde tan claramente está cōjecturada, y podemos dezir y dezimos q̄ está à vista y conocida la voluntad del tercero Adelantado, en mirar, atender y preferir cuidadosamente la varonia, para la conservaciō de su casa; ya en los agnatos hijos de varones, ya en los cognatos hijos de hembras. Luego con ventajas se precifere el Marques de Priego, a las hembras por serlo, a los varones por mas remotos, y de menos edad.

31 ¶ Y así del llamamiento solo sucesivo de varones se faca la exclusion de hembras, aun en caso que ellas no estuvieran excluidas expressamente, como en nuestro caso: nam inclusio unus est exclusio alterius; con que solo el tal llamamiento de varones obra efecto de agnacion rigurosa, o de pura masculinidad, como en terminos desta doctrina notō el Señor Larea, decis. G. anat. 34. nu. 45. 46. & 65.

SEGUNDA CONSIDERACION.

31 ¶ Todas las vezes que el fundador del mayorazgo en primero lugar llamó los varones, y estos acabados las hembras,

En mayorazgo de dos líneas, atabada la de

los varones entre los descendientes de las hembras. se prefiere en los varones a las hermanas, o hijas de los últimos poseedores, & plené exorvatur ex. in cap. 1 de eo qui sibi Thered. sui. &c.

bras, como el nuestro; si masculi deficient, y entra la línea de hembras, y de ella concurren varon y hembra, se excluye esta, y admite el varon, licet remotior: valiente text. el cap. 1. de eo qui sibi, & hered. suis, de cuius explicacione don Iuan del Castillo, lib. 5. contro vers. cap. 129. num. 4 & 5. & lib. 3. cap. 19. n. 154. ibi: Quod si maioratum instituens ad eius successiorem masculos invitaverit, & in defectum eorum feminas: & coniungat quod sit finita & extincta linea masculorum, & tantum superest linea feminis: & ex ea reperiantur masculus & femina, quod masculus preferatur per textum in dict. cap. 1. de eo qui sibi & hered. suis. Et quia eo ipso quod maioratum instituens prius vocavit masculos, & in eorum defectum feminas videtur semper velle preferre masculum &c. & si lo aconsejaron Ancharrano, Gabriel, Caphalo, y otros, a quien cita y sigue Pedro Surdo, consil. 376 num. 3. ibi: Quod donec extarent masculi ex masculis illi succedere: illis vero deficientibus masculi ex feminis preferuntur feminis &c. & in cert. u. Fufarius, de substitut. quest. 311. num. 12. & mel. ú. in consil. 73. per totum. Admirable y ajustado a nuestra claufula, vbi de decedentibus masculis vocatis ad fideicommissum, & his deficientibus feminis, & eorum descendentes finitis masculis, in decedentibus feminarum preferuntur masculis; idem consultat Pe. regin, consil. 42. lib. 5 & consil. 44. lib. 1. mucho mejor que todos el señor don Iuan Baptista Valengueta, dignissimo Pr. ficer te de la Real Chancilleria de Granada, en vno de sus conf. jos, q. tan doctamente escrivió, como en las demas materias, tom. 2. consil. 113. num. 97. fol. 83. donde fundando la justicia de la cosa en llamamiento y substitucion donde primero estavan llamados los varones, y despues las hembras, valiendose del dicho cap. 1. in hac verba prorupit, contra la hermana, o hija del último poseedor.

Secundo respondetur, quod quumvis voluntas dicte institutricis non fuisset ita aperta, prout est, adhuc mediane iuris dispositione necessario fatendum est, quod linea possessoris huius maioratus extinguebatur, eo decedente sine filio ut decessit dictus D. Iohannes: nam etiam si velinqueret feminam nendam sororem, sed quod magis est filium, eis exclusis successio pertinet huius maioratus ad masculum proximorum alterius lineae descendencem a primo fundatore, ut probat casus ad litteram in cap. vnto de eo qui sibi & hered. & tenet Ancharranus, alleg. consil. 359. Raphael Cerman. co. fil. 2. dicitur: Quod in substitutione in qui sunt vocati masculi principaliter, & per prius: & postea feminas; tunc etiam masculus transversalis admittitur, & femina etiam si sit soror, vel filia excluditur; quod persequitur latius Socius,

9

Socius, in *l. cum avus*, num. 8. ff. de conditione. Et monstrat. Qui dicitur valde notandum pro limitatione illius textus qui videtur, decidere, quod filia ultimi possessoris, non videtur exclusa, quia intelligitur nisi masculi videntur, quo casu exclusio feminarum videtur facta. propter qualitatem sexus, ut ita considerabile non sit, quo gradu sit masculus, vel femina, vel an sit soror ultimi possessoris, vel no, nam in communi casu excluditur in tali dispositione per masculum, quod in effectu sentit idem Socius, consil. 62. Et consil. 63. volum. 3. dicens feminam excludi etiam per masculum alterius lineae, quando ad sit dispositio vocans et preferens masculos. Et citat Paul. de Callr. Fuigofium, Alexand. Curtium, Deciam, Baldum, & alios.

33 ¶ Obra efectos maravillosos de mayor dileccion, y prelación en el Marques de Priego por varon la clausula de nuestro mayorazgo, donde su fundador discreetamente llamo primero sus hijos y descendientes varones, & his finitissimas hembras, prefiriendo los varones de ellas; y es tan fuerte y poderosa, que aunque la Marquessa de Priego, y la Duquesa de Medina Celi fueran hijas del ultimo possessor, las ha de excluir el dicho Marques de Priego, cuyo sexo se atiende, y no el grado; excelente doctrina tambien y en terminos la del mismo señor Valencuela, in dict. consil. 113. num. 48 que por ser admirables y ajustadas al caso me parecio referirlas, ibi;

Et facit text. in cap. 1. de eo qui sibi et hered. suis in vsibus feud. Vbi decisum est: quod si aliquis sibi investitus de feudo pro se, et filiis masculis, et his deficientibus, feminis quantumcumque proximior eius, qui sine filiis masculis decessit, repellitur per masculum etiam remotiorem descendentem ex illo, qui primo de feudo sibi investitus, et assignat text. rationem admirabilem dicens: Non enim potest locus feminæ in feudi successione donec masculus successerit, ex eo qui primo de feudo investitus sibi; et ita tenet per illum textum, Alvaror. ibi colum. 2. versic. Primo nota ex prima parte. Donde refiere el verbo mismo, y dà la razon; Quia non curamus quo ordine feodum descendit, sed attendimus primum eius principium; et fundamentum, ut in cap. 1. quibus mod. feud. const. poss. et in cap. 1. de beneficio feminæ in vsibus feud. Et hoc quidem per illum elegantem textum tenet ibi Bald. et idem in laquoties, num. 5. C. de suis et legitimis. hæc ed. Vbi tenet quod etiam si feudum sit escuminatum, preferatur sexus gradui, et sic filia femina preferatur masculus nepos ex altera filia, nulla alia ratione quam propter qualitatem masculinitatis, et idem voluit Fulgosius, consil. 86. colum. 3. Estque in proposito singularis ratio quam assignat Bart. in dict. l. Iulius Phœbus, num. 2. ad S. C. Frebell. ibi; Nam cum masculos prædilexisset in institutione instituendo, eorum

El Marques de Priego por las palabras de nuestra clausula, y su disposicio discretiva, fué solamente á de excluir a la Duquesa de Medina Celi, y Marquessa de Priego aunque fueran hijas del ultimo possessor.

universalius, praesumendum est eos praedilexisse in fideicommissis, ut
l. Lurii, § pater eodem tit. C. Idem cum eodem textu, in dicto
cap. 1. probat Dom. Lamea, in decis. Granat. 34. num. 11. Y en el n.
20. & 21. trae otras muchas decisiones y casos juzgados, assi
de los estrafios, como de nuestros Tribunales en favor de los
varones de hembras; & in n. 22. inquit pro cognato decisum
atque pronunciatum fuisse.

El text. in d. c. 1. 7. su
decisión, aunque habla
en feudos, se extiende
a mayorazgos.

34 ¶ Neque obstat dicere, que el texto, *in dicto cap. 1.*
 habla en feudo, y no en mayorazgo. Porque se responde, que
 del vno al otro vale el argumento, vt tenet expressé Baldus
in l. cum antiquioribus, num. 18. versic. 6. C. de iure deliberandi, Co-
varru. variar. lib. 3. cap. 5. num. 5. Molin. de primogen. lib. 1. cap. 7.
ex num. 1. C. lib. 3. cap. 8. num. 9. Pinell. in l. 1. C. de bonis matern. 3.
part. num. 99. Simancas, de Catholic. instit. titul. 9. num. 260. in no-
viori editione, Matienço, in l. 6. titul. 7. lib. 5. Recopilat. gloss. 3. num.
31. Valafcus, qui alios commemorat. de iure emphit. questio. 41.
num. 5. Gregor. Lopez, in l. 3. titul. 13. partita 6. verbo moxeres,
olum. 4. versic. Sed quid si ex dispositione, Mieréz, 2. part. quest. 6.
num. 5. C. 57. Ioann. Garcia, de nobilitat. in diris. oper. num. 35.
 C. 26. Vincent. Fular. *de substitut. fideicommiss. quest. 379. num. 14.*
 Y de los antiguos lo dixeron Præposito, Archidiacon. Soccino,
 Parisio, Tiraquello, Cæphalo, Florian. de sancto Pietro, y otros
 que refiere Dom. Valencuela, *dict. consil. 113. numer. 49. C. 50.*
 donde dize que no solamente este texto tiene lugar in dispo-
 sitione feudali, sed in maioratu & qualibet alia in qua dispo-
 situm, & cautum sit quod foemina solum succedat in defectu
 masculorum, vt in nostro casu: y assi vale el argumento, no
 respectu del titulo, & qualitatibus feudalis, sed respectu tantum
 graduum & forma succedendi; y esto à mas lugar en nuestros
 mayorazgos, que tienen annexa dignidad Real: nam Ducatus
 Comitatus & Marchionatus sunt dignitates regales, quia
 solum Imperator, vel Rex, possunt illas creare, & concedere,
 vt plenè & plehrè vtrumque probat & exornat Ludovicus
 Casanate, *consil. 57. ex num. 60. cum seqq.*

35 ¶ Comun sentir es este de todos los Autores, que
 le affeguran el Estado al Marques de Priego, por la prerrogati-
 va de varon, aunque litigara con la Duquesa de Montalto
 hija del vltimo possedor, vt præter relatos affirmat Francis-
 co à Sousa, *in repetition. leg. foemina, ff. de regul. iur. 1. part. numer.*
48. ibi Attamen quando in maioratibus institutor discretivè vocat
descendentes masculos, & his deficientibus foeminas, in forma de qua
hic, vel simili censetur velle quemvis masculum, quamvis reme-
 tiorur,

riorem, præferri cui vis fœminæ proximiori etiã filia ultimi præfessoris, vñ hic, ex ea enim forma vocandi, separationem masculos censetur respexisse magis i. qualitatem sexus, quam ad gradum, ita Baldus, in l. in multis, i. l. c. l. num. 3. de stat. homin. communis excitatis ad Gregor. in l. 3. tit. 13. partit. 6. verbo muges. quest. 21. vers. Et adeo manifesta & versic. Præterea, Gabriel. comm. lib. 6. tit. de verbor. significat. conclus. 6. num. 57. Menoch. consil. 172. Mantica, lib. 8. tit. 28. num. 58. faciunt quæ notantur in l. coheredi, §. qui discretas, & sequentibus, ff. de vulgar. & in l. si quis id quod, ff. de iurisdic. omni. iudic. & Paulus, consil. 300. lib. 2. Calderin. inter consil. Bald. consil. 137. lib. 2. & c. Y otra vez lo bolvio a notar Castillo, lib. 5. cap. 129. num. 43. versic. Denique, citando el dicho cap. 1.

36 ¶ Et ita ex hoc rex. in t. i. firmissima atq; innegabilis deducitur conclusio, quod vbi in defectu masculorũ fœminæ vocatũ iuxta verborum proprietatem quandiu masculus etiam remotior in gradu invenitur præfertur fœminæ proximiori vt observant DD. Bald. consil. 275. quod pro regula, num. 6. versic. Te. iud. lib. 2. Palac. Rub. in repetit. Rub. de donat. inter §. 69. num. 34. Iacobinus, in investitura fœud. verbo de fœminis, nu. 16. Curtius iun. de fœudis, 1. part. 3. part. princip. num. 18. & in terminis consulerunt Calderinus, inter consil. Bald. consil. 127. dominus, num. 1. lib. 2. & alij quos refert & sequitur Gregor. in l. 3. tit. 13. partit. 6. gloss. 2. colum. 7. versic. Si vero condita, & dicit receptum Cavalcar. decisio. 18. num. 73. part. 3. Decianus, consil. 93. num. 37. & 8. vnum 3. Garcia. de nobilitat. in divis. leg. num. 32. Peregrin. de fideicom. artic. 27. num. 5. Surdus, consil. 407. num. 36. volu. 3. ibi: Aliud igitur est, quod fœudum concedatur pro masculis & fœminis simpliciter & absolute: Aliud vero, quod detur pro masculis, & eis deficientibus pro fœminis, vel detur pro masculis, & fœminis, ita tamen quod masculi donec extabunt, excludant fœminas, quia primo casu si fœudum ex divisione perveniat ad unam lineam, fœmina ex ea linea descendens excludit masculum provenientem ex alia linea, facundo vero casu ex quacunque sit linea masculus dummodo descendit à primo investito excludit fœminam & c. Fabius de Anna, consil. 53. num. 81. & 82. donde prueva lo mismo trayendo el cap. 1. citado, & Ancharan. consil. 359. de quo idem Dom. Valenguela. dicho consil. 133. num. 10. Fusarius. de substitut. fideicom. quest. 385. num. 32. vbi post alios citat Molinam, lib. 3. cap. 5. num. 55. & ibi plena additio. de hac linearum digressione.

37 ¶ Docta y claramente favorece al varon contra la hija del vitimo poseedor Gregorio Lopez, cuya autoridad es grande en todos Tribunales, in l. 3. tit. 13. partit. 6. gloss. 2. quest.

Conclusiõ de lo dicho en favor del Marques de Priego, con ap. quacion y exornacion de otros Autores.

no donde se fundó vn mayorazgo en favor del hijo varon, y sus descendientes varones; y faltando estos mandó el fundador sucediérsele filia scemina eius; murio de baxo desta voluntad. Sucedió despues que el hijo primogenito poseedor del mayorazgo murio tambien dexando vna hija; dudóse si esta avia de suceder en el dicho mayorazgo; O el hijo varon que avia dexado la hija prædifuncta llamada en segundo lugar, finitis masculis agnatis. Y respondió Gregor. Lopez por este hijo varon, con exclusion de la hija del vitimo poseedor; con que es en terminos mas apretados que los de nuestro caso; porque la Duquesa de Medina Celi no es hija del vitimo poseedor, y si lo fuera la excluyera tambien. Y Mieres, de maioratu, 2. par. 1. quest. 6. num. 262. tom. 1. vbi plures fol. 289. citando la doctrina de Ancharrau, y Florianu, dize; *Quod quando testator masculos & descendentes masculos vocaverit, licet possit feminas in illorum defectum vocaverit, masculus remotior excludit feminam per equivoquem.* Y cita al mismo Gregor. Lopez, y a Aymon Craveta.

TERCERA CONSIDERACION.

El llamamiento de varones con exclusion de hembras, no solamente se haze por conservar la agnación, sino tambien, ob qualitatē personalem sexus masculini, vel alijs ex causis.

38 ¶ Demas, que el llamamiento de varones con prelación y exclusion de hembras, no tan solamente se haze por respecto de conservar la agnación, sino ob sexus scilicet, & masculini generis qualitatē personalem, vel alijs ex causis, uti un: Molina, Mieres, Caphalo, inquit Castillo, lib. 5. capit. 129. num. 4. cum seqq. & in num. 43. verfic. *Ac denique sibi: Ac denique multi sunt casus in quibus prælatio cõceditur masculis propter sexum, & non propter agnationem, ut in cap. 1. de eo qui sibi & hered. suis, & in cap. 1. §. similiter de Capitan. qui etiam vend. alia terra expendit Engos. dict. consil. 35. sub num. 2. & a testatoribus nostris temporis masculinus sexus præferitur, & magis honoratur quam femininus, ut cum Mantica, lib. 6. titul. 15. nu. 1. & 2. scripsi in cum. controver. lib. 2. cap. 26. num. 13. &c. Et Ludovicus de Castanete, (ab eo relatus) consil. 38. num. 80. & consil. 50. num. 35. plenē & doctē el señor Larrea, de cõsion. 24. num. 45. verfic. *Alter.* Y Menochio, consil. 302. nu. 77. lib. 9. con Bartulo, y Berioio dize que tambien es atenciõ en el testador preferir los varones de hembras; quia masculi maiora onera, tam publica, quam privata sustinent, quam ipsæ feminæ sustineant, & notat Castillo, controver. lib. 2. cap. 26. num. 13. Y cita al mismo Molina, lib. 3. cap. 5. num. 50. in fine; y el Cardenal Mantica, lib. 8. titul. 18. n. 4. afirma, que tambien se mueven los testadores a preferir la varonia,*

ronia, y tener mayor afición a ella, cum genus masculinum longe nobilius ac praestantius sit, femenino, vbi allegat textum, in dict. 1. ff. de Senator. & l. ultim. ff. de fidei instrumentis & diximus supra num. 22. Y con razon se les da esta prelación a los varones, aunque sean cognatos; porque son mas aptos y capaces para la conservación y aumento de los mayorazgos, y para servir a sus Reyes y Principes, en paz y en guerras, y para representar el esplendor, la memoria, y dignidad de las familias, & vt n. circa onera supportare valeant, como elegantemēte lo dixo Castilio, dict. lib. 2. cap. 26. nu. 11. ibi: *Ipsi namque mascululi honorem, splendorem, & dignitatem familiarum tuentur. & conservant, iniurias propulsant atque illatas vendicant. &c.* Et citat Cephal. Tiraquel. Molin. & alios: y en varones cognatos lo añade tambien Fulgoso, in consil. 85. num. 3. versic. *Viros autem, velut honorabiliores successores sibi futuros. & nomen suum gloriosius commemoraturos, censui admittendos &c.* Y citando a Fulgoso, Mándelo, y otros, prosigue y exorna este discurso larga y elegantemente D. Iuan del Castillo, dict. cap. 129. nu. 45. y mas nuevamente el señor Larrea, in decisio. Granat. 34. numer. 26. vbi pulchré, & infra iterum dicemus.

39 ¶ Y es mas ajustado y acomodado a nuestro mayorazgo, por tener anexa jurisdicción de vasallos, dominio de pueblos, y dignidad y esplendor: En cuyo caso para su administración y exercicio, y conservación son comprehendidos, y preferidos los varones de hembras, vti inquit ipse Castilio, dict. cap. 129. dict. num. 42. in medio, ibi: *Quod sapissime contingit, quod testatores vocant descendentes ex filiabus dummodo sint mascululi, licet non vocaverit ipsas filias, quia considerant testatores sexum masculinum, inquam magis idoneum, ad conservandum ea quae sibi relinquuntur, quam sexum femininum, qui communiter solet transire ad alias familias, idque mirum quando a maioratus habet iurisdictionem vasallorum & oppidorum dominium, atque dignitatem annexam, vt per Suetinum, in l. Gellius. §. nunc de lege Felicia, num. 7. vbi inquit: *Quod cum dominium & iurisdictionis conceditur masculis descendentes; masculis ex feminis comprehensi censentur & veniunt, quia mascululi censentur vocati, ne dominium & iurisdictionis perueniat ad feminas &c.* Admirables palabras para la fundación de nuestro mayorazgo, & intención de su fundador, las quales figuran y apuevan Peregrino, Gregorio Lopez, Albano, Valasco, Guid. Pap. Soccin. iun. Pedro Surdo, Campes. Simon de Prati. Corneo, y otros que refiere el mismo Castilio, in dict. l. num. 43. addo Aiciat. lib. 9. respons. 34. ex n. 7.*

QUARTA CONSIDERACION.

En mayorazgo de dos lineas distintas, el varon de la una, aunque sea mas remoto y hijo de hembra, no solamente excluye a la hija de el ultimo possedor, pero si el mayorazgo ha entrado en ella se lo quita.

40 ¶ Invencibles se hazé estas cõsideraciones cõ la siguiente, y cõ esta sola el Marques de Priego no solamente quando murio el ultimo Duque de Alcalá pudo con exclusion de su hija la Duquesa de Montalto entrar en este mayorazgo, pero despues que la dicha Duquesa entró en el, aversele quitado, por la prerrogativa sola de varon, cuya calidad, y no la de el grãdo se atiende en fundaciõ de mayorazgo de dos lineas distintas, como la nuestra: Bizarro lugar, y en terminos fundado, in eodẽm, cap. 1. de eo qui sibi, &c. es el de D. Iuan del Castillo, lib. 4. cap. 93. numer. 18. fol. 324. ibi: Ita quoque regula ipsa non procedit, quando testator fecit separatim lineas masculorum, & feminarum, & prius masculos quam feminas vocavit, si ve feminas ipsas non nisi in defectum masculorum omnium admisit pro vt in terminis de quibus longa serie supra cap. preced. Quia tunc attenditur qualitas lineæ, & non gradus, & dum ad fuerit persona, que habeat qualitatẽ masculinitatis, non succedit femina, quamvis sit proximior, & masculus remotior. Atque ita masculus alterius lineæ excludit feminam etiam proximiorẽ eius lineæ inquam maioratus intraverat, quia quaeritur linea ubi sit masculus, vel persona que habeat qualitatẽ a testatore requisitam, vt probatur in capit. 1. de eo qui sibi & hered. suis; Vbi quamvis feudum non faciat transitum de una linea ad aliam, ex vulgari regul. superius ad iuctis, & decisio. text. in dist. cap. 1. de natur. success. fund. specifica tamen dispositio qua omnes masculi prius, quam feminae ponuntur, & vocantur, efficit vt fiat transitus ad aliam lineam ubi masculus invenitur, &c. Vbi quam plurimos laudat.

41 ¶ Y assi para el mayorazgo que fundò don Pedro de Acunna Conde de Buendia, se vale deste texto Iacobo Menochio, lib. 9. consil. 802 n. 43. fundando la justicia de otro varon cognato, y en especie de mayorazgo de pura masculinidad, como el nuestro, vt ibi inquit num. 72. & 73. Y lo que mas es, que lo defiende contra otro varon hijo de varon cognato: con que aun quando la dicha Duquesa fuera varon, en los terminos de nuestra clausula era de mejor derecho el dho Marques de Priego su tio, & ita in hæc verba prorumpit Menochius, dist. num. 43.

Quarto ad rem nostram maxime pertinent text. in cap. 1. de eo qui sibi & hered. suis masculis. Quo constitutum est quod si feudum sit concessum pro se, & heredibus masculis, ac etiam pro feminis; deficientibus masculis; si feudum perveniat ad feminam; & deinde si perveniat masculus, feudum auferretur a femina, & deferretur ipsi masculo;

culo; & ibi text. reddidit rationem. Quia femina locus non patet deo nec masculis superest ex eo. qui fuit investitus. Porro in casu nostro superest don Martinus masculus descendens à don Lohem primo maioratus successore, sequitur dicendam ipsum don Martinum esse vocatum; & hoc genere argumenti in his terminis usus est; Soccinus Junior, in dict. consil. 2. n. 14. lib. 3. &c.

42 ¶ Y apròvechándose deste mismo texto, resolvió lo mismo en favor del varon cognato cótra la hija del ultimo poseedor Philippus Casatus Regiensis, inter consilia Baldi, in consil. 127. D. Jordanus, lib. 2. de hac facti specie respondit; Jordanus quidam fuerat de pseudo investitus pro se & filijs suis, & hæredibus masculis, & fæminis ex eo descendentibus; ita quod masculis deficientibus, fæmina succederent. Decefferat Jordanus iste relictis tribus filijs masculis, nempe Francisco Marco. & Vitaliano; mortuo Francisco suæ prole decefferat Vitalianus, relictis duabus filiabus Jordana scilicet & Ioanna, ex sola Ioanna, natus est filius masculus. Deinde decefferat ultimo loco Marcus relicta sola filia; Contentio orta est, an ad fæudi successorem esset admittendus filius Ioanna, vel filia Marci & Philippus ille Casatus, filium Ioanna erit & fæmina descendente preferendum fuisse filia Marci, cum verum esset, filium Ioanna esse masculum, & vocaram ex dispositione investitura. Cuyas palabras refiere Menochio, in dict. num. 43.

43 ¶ Et de eadem materia controversia idem respondit Calderinus, in dict. consil. 13. in titul. de fæudis; y es admirable tambien la decision de Cavalcano, in dict. decision. 18. lib. 3. num. 73. ubi sciendum est; quod quando unus tantum est investitus pro se & masculis, & illis deficientibus fæminis, donec ad sunt masculi per lineam masculinam, vel fæminam, descendentes fæmina non admittuntur, etiam si ad plures gradus fæudum transierit; & non attenda gradus fæminarum prærogativa, masculi admittuntur. Alvarot. & omnes per illum text. cap. 1. colu. 3. versic. Oppono ab extra. de eo qui sibi & hæred. suis masculi. & in Rub. seq. de duob. fratrib. &c.

44 ¶ Y todas las vezes que en defecto de varones se llaman las hembras, como en nuestra clausula, tieneh estas tãta exclusion, que aviendo esperança de varon, aunque sea de otra linea, y mas remoto, se busca y prefiere a la hembra mas proxima, ibi Cavalcanus, num. 63. 77. 83. 84. 85. 86. 104. 107. 114. Idem tenent atque defendunt Regnicolæ, vt Greg. Lop. in dict. l. 3. tit. 13. part. 6. glo. 2. colu. 7. versic. si vero conditor, Garcia, de nobilitate, in princip. dist. 1. numer. 32. & 37. fol. 11. Donde trae el dicho cap. 1. ad casum maioratus, ubi plures curat, y con Baldo concluye, diziendo; Quod in dispositione exclusiva femina.

feminas non masculus per filiam descendens, admittitur ubi non sunt fratres, nec fratrum filij, etiam si sint masculi descendentes ex masculis ultiores, *et c.* Y mas claramente Palac. Rubios. in reperiit. 1. ab. §. 69. num. 34. Vers. Facit praterea, ibi.

Facit praterea text. ad propositum accommodatus cum gloss. in cap. 1. de eo qui sibi & hered. suis. l. fexedor. vbi dicitur. quod si quis fecerit pro se & filijs suis masculis, eisque deficiens eibus pro feminis, quando effuerit masculus etiam remotior, descendens ab eo, qui de feudo fuerit in vestitus, qui sine filijs masculis decessit, femina etiam proximior non est admittenda, *et c.* Y mas abaxo; Quod filius ex filia pramortua quamvis remotior sit à primo investito, excludit amitam, que iam successerat in feudo quod est velde notandum, *et c.* Y apro: varon eitar resolucio. la glosa, Andreas de Ifernina, & Prapositionis, Alexandrinus, contra Baldo, que tuvo lo contrario.

Y repararse, que Casti-
llo y los demas Regni-
colas, aunque hablan
en feudo, lo estienden
y abomodã a mayoraz-
go, vt diximus supra
num. 34.

45 ¶ Y aunque la hembra estè ya admitida, y en posesion del mayorazgo, la pierde, y entra el varon, aunq̄ nazca despues. Con que el Marquès de Priego, o pudo entrar por muerte del ultimo Duque, o quitar la posesion a su hija la Duquesa de Moltaito, vti prater Menoch. supra consil. 802. n. 43. ubi: *Feudum auferetur à femina, & deferetur ipsi masculo, tenet Molina. de primogen. lib. 3. cap. 10. num. 25.* y trae la glosa del dicho cap. 1. (por que no salgamos del) de eo qui sibi & hered. suis, y por cosa notable lo notò Palacios Rub. dict. §. 69. num. 34. & dixerunt An. Ir. Ifern. Curt. Iun. Iacobinus, Zacius, Paul. de Castro, Ryn. Decian. Natta, Roman. y otros que refiere Peregrin. de fideicommiss. artic. 27. num. 11. Eularius, de subst. fideicommiss. que. 1. 385. n. 18. fol. 139.

46 ¶ En doct: oas tan ciertas y seguras. escusadas son mas autoridades, aunque ay otras muchas, y mas en tan alto y supremo Tribunal, cuyos Ministros nobilissimos, y doctissimos, Iuris Consultos, en autoridad, sciencia, rectitud, entereza, y prudencia son los mayores, y todas las tienen previllas, y prevencidas; tales y sin igual nuestro supremo Consejo de Iusticia, de cuyas excellencias Dom. Latreca, despo. Gravac. 98. num. 4. & dixit Matril. de magistrat. lib. 5. cap. 10. in. 1. & 2.

SEXTA CONSIDERACION.

Solamere los varones
agnatos pueden exclu-
ir a los cognatos, y las

47 ¶ Quando el fundador del mayorazgo atendio a la agnacion, y para la conservacion prefirió los varones agnatos; estos solos excluyen a los varones cognatos, hijos de he-
bras;

Bras. y faltando los cognatos no se admiten hembras a vi-
 do varón de qualquiera dellas, q es el cap. 1. (citado arriba)
 de lo qui sibi & hered suis, de quo Alciatus, in l. Gallus, §. unde
 de lege v. elea. num. 18. de liber. & posthum. cuyas palabras se
 Berc. don Iuan del Castillo, lib. 5. cap. 143. §. unico, num. 19. ibi:
 Unde ex predictis, puid distinguendum, quod aut super sunt mas-
 culi descendentes agnati, & tunc soli illi vocantur & ita prece-
 dit opinio Speculatoris fundata per tertium fundamentum supra rela-
 tum. Aut non sunt aliqui agnati, & tunc videtur masculus na-
 rus ex femina exclusis feminis, & ita proprie loquitur textus, in
 dict. cap. 1. Ad ipsum tenuit Alciatus idem, consil. 15. num. 6.
 lib. 8. dum in favorem masculorem ex foemira, resp. dicit ad
 tractum, in l. si viva matre, & eius rationem. Idem consilij
 Royus, consil. 120. num. 8. cum seq. volum. 1. vbi inquit: Quod
 dato quod exantibus masculis per lineam masculinam, non intelli-
 gatur vocatus masculus cognatus, per allegata in contrarium, illis
 tamen deficientibus admitti debet, Probit latus ibi & convene-
 re videtur. Buefatus, consil. 229. in 2. 39. volum. 3. & consil. 228
 num. 20. versic. Sextum & ultimum eodem volum. Anton. Cio-
 ffius, consil. 4. num. 7. & 8. lib. 2. Gatconius, de femin. ad fœd.
 non recip. limitat. 2. versic. Denique ampliat. Favus de Anna,
 dict. consil. 53. num. 117. lib. 1. qui adjicit quod masculus ex fo-
 minis sunt habendi simpliciter pro masculis, quando cum
 masculino, ex masculino non concurrunt, Michael de Aguirre,
 super success. Regn. Portugal. 3. part. v. m. 28. Mantica etiam de
 ratiis & ambig. convent. lib. 22. titul. 16. ex sum. 13. 7. que ad 18.
 fol. 422. Franciscus Molino, de ritu nuptial. 3. quest. 24. n. 213.
 Et pro hac sententia fundata, in dict. cap. 1. de eo qui sibi & l. a
 red suis, tenuerunt & consuluerunt Ruynus, Fulgofus, Pa-
 rilius, Caphalus, Ferrer. Ancharanus, Abbas, Balgus, De-
 elius, & alij relati ad Aycadaño, in dict. l. 40. Tauri, gloss. 9. n.
 31. & alij relati in 2. consideratione: Con que Aycadaño no
 se apartara de nuestra sententia, si llegara aver las razones,
 y autoridades della, y su exornacion; o por lo menos, co las
 circunstancias de nuestra clausula, respondiéra en favor del
 Matques de Píego.

hembras no rienen la
 gar hasta ser fenecidos
 unos y otros.

48 ¶ Y el consejo de Alciato 15. lib. 8. rom. 3. es muy
 ajustado; porque se considero al principio la agnacion, y por
 aver faltado los varones agnatos, se ocurrio a buscar los va-
 rones cognatos hijos de hembras, como nota Castillo, lib.
 5. dict. cap. 143. §. unico, num. 20. Sin embargo de que le entien-
 de en caso que no aya hijas hembras del ultimo poseedor,

G que

que fuera bueno si así lo dixera y distinguiera Alciato, y no viera respondido lo contrario, in *respon* 9. 34. lib. 9. fol. 1163 ex num. 7. cum sequentib. Donde aviendo dicho, que los varones son mas aptos para regir y gobernar vassallos, que las hembras, quibus dominari non convenit, trae despues el cap. 1. citado arriba, de eo qui sibi & hereda. suis, y dize; *Primo in quantum dicit, quod si concessum sit sœdum descendentibus. & his non existentibus fœminis; si moriatur pater absque masculis, succedant fœminæ, & filius masculus fœminæ excludit omnes fœminas.* &c. Reparese en la palabra omnes, que es vniversal, y con ella quedan excuydas las hembras de qualquier grado que sean, por el varon cognato.

Lo particular y misterioso en mayorazgo de dos lineas (acabada la agnaticia) es que el varon de hembra se preserve, o otra qualquiera, aunque sea mas proxima.

49 ¶ Lo mismo responde Castillo al consejo de Ruyno 238. volu. 3. arriba citado; de que en tanto se deva admitir varon cognato (deficientibus agnatis) en quanto no aya quedado hembra mas proxima al vltimo poseedor, como hija, o hermana; y tal distincion no se halla en el contexto del consejo de Ruyno. Y quando el varon cognato compitiere con ellas, las avia de excluir; y esto es lo misterioso y conjecturable de la voluntad del fundador, que tanto amor y predileccion tuvo a los varones, prefiriendolos y llamandolos en primero lugar, con calidad de apellido y armas, por ser este sexo masculino, en quien con ellas se conserva y ilustra mas la familia: y ser mas apto para administrar los lugares y villas del mayorazgo, regir y gobernar sus vassallos, y proveer sus officios, Eclesiasticos y seculares, como lo experimentamos en el Marques del Priego, que con suma paz, prudencia, y justicia rige y gobierna los suyos, ninguno que osos, y todas contentos. Y esto se alcanza, gobierna, y conserva, no solamente por los varones agnatos, sino tambien por cognatos. Estremada decision la de la lastota Romana, *de vers. auditor. 1. part. fol. 3.* cuyas palabras refiere Castillo, lib. 5. cap. 133. num. 6. ibi;

Vnde sicut masculi descendentes ex masculis Ioannis de Mancis poterant hoc adimplere eo modo masculi descendentes ex fœminis, D. Ioannis poterunt conservare voluntatem testatoris feret de cognomen & arma, & hoc videtur aperte procedere; Et ideo tollitur illa ratio, in qua dicitur, quod in hoc casu restator electavit de conservanda sua agnatione: quia huiusmodi conservatio, qualis sum que est, a que potest fieri per masculos descendentes ex filiabus, sicut per masculos descendentes ex filiis masculis.

50 ¶ Con que acabados los primeros de la agnacion rigurosa,

rigurosa; es clara conjetura de la voluntad del fundador; (en especial el nuestro) de que se admitan los de la agnación artificial, que son los varones cognatos, como el Marques de Priego. Con que aunque fuera mas cercana la Duquesa de Medina Celi, y h'ja del ultimo poseedor, la à de excluir: y esto es lo particular y misterioso, y digno de reparo deste caso, y fundacion de nuestro mayorazgo, y cõsejos citados; pues nadie ha dudado, ni podra dudar, que si concurren en yguual grado y linea varon y hembra, no se prefiera el varon; pero esto se entiende en sucesion de mayorazgo regular, y ordinario, ybi promiscuè vocantur masculi, & foeminae. Pero en fundacion de mayorazgo como el nuestro, donde en primero lugar estan llamados los varones, y despues las hēbras, y los hijos varones de ellas, con el apellido y armas; aunque sean cognatos siempre tuvieron mejor lugar, ex tacita mente testatoris, como notan Alciato, Ruyno, y los de mas Autores arriba referidos.

SEPTIMA CONSIDERACION.

¶ Si la hembra agnata por no mas de ser hija, y descendiente de varon agnato (sunt istis masculis omnibus agnatis) con estar excluyda al principio, se admite, y le dà tanta fuerça aver nacido de varon agnato, que se prefiere a otras hembras cognatas por ser hijas de hembras, aunq̃ sean mas proximas. Luego con mas viva eñcaz y fuerte razon, no aviendo varones, ni hembras agnatas. El que nacio con la prerrogativa y privilegio de varon, aunq̃ sea de hembra, se preferirà precisamente, y excluyrà à qualquiera hembra cognata, aunque sea mas proxima, ita iudicatum adque decisum est reperitur in quadam additione ad decisionem. 37. Anto. Theauri, novæ editionis sive impressionis anni 16. 8. quæ additiones traduntur per dictum Authorem, & filium eius Gaspar Theaur. & verba additionis eiusdem sic se habent: *Uterius circa materiam huius decisionis, non emitto, vnum quod contingit ex facto, & est notabile testator decesserit in institutis, vocavit proximorem de agnatione dubitatum fuit, ut si sitis admisso, pro ut concedebatur, quod masculi agnati forent excluderent, agnatam, an nullis extantibus masculis de agnatione, illa verba obtinerent locum in femina agnata, ut excluderet feminas cognatas proximiores, vel in pari gradu existentes; dubiū faciebatur, quia testator videtur agnationem considerasse ad exclusionem femina-*

Acabados los agnatos, la hēbra agnata por no mas sino ser hija de varon, excluye las demas hembras cognatas, aunque sea mas proximas. Luego con mas fuerte razón las excluirá el mismo varon cognato.

narum, quatenus masculi erarent, sed illis deficientibus, cessat ratio, & mens testatoris tunc deficiat ratio conservanda agnationis. Verum hoc non obstante fuit decisum in Senatu, agnatam feminam isto casu esse preferendam; quia testator voluit agnatos preferri cognatos, & masculis deficientibus ista qualitas cedit in feminam agnatam.

51 ¶ Exorna este lugar plenamente don Juan del Ca; stillo, lib. 5. cap. 91. ex num. 84. eum seqq. y cita a Ruyno, Signorolo, Craveta, Soccino Jun. Alvarado, Peregrino, y otros. Y aunque trae una decision de Farinacio, que tuvo lo contrario, de que non admittatur filia agnata; sino que bona remaneant libera ex natura maioratum contrarium tenendum est, vt ibi advertit D. Castillo, in versic. *Contrarium*. Y aunque aqui en este lugar in *dist. no. 84. versic. Verum*, revoque lo que tenia escrito, in fauorem feminae agnatæ in lib. 2. cap. 2. no importa para la ponderacion deste discurso; ni con lo escrito en ambos capitulos se deshaze la decision de Antonio Thesauo, vbi supra, pues habla saltando totalmente varones agnatos.

Resolucion sumisima
en nuestro derecho, de
las consideraciones ha
sta aqui dichas.

52 ¶ La comun escuela de los Doctores saca de lo dicho en las consideraciones referidas, una conclusion evidente y clara; cortada para nuestra clausula; videlicet; quod si in maioratu agnationis ratio contemplata est, per prius succedere debent masculi ex masculis, deinde masculi ex feminis, & per posterius ipsae feminae; como nota la addicion ad Molinam, de *primogen. lib. 3. cap. 8. n. 7. vsque ad 11. fol. 244.* y cita a Ancharrano, Baldo, Alciato, Caphalo, Gregor, Garcia, Peregrino, y otros. Con que siendo nuestro mayorazgo en su primero estado de agnacion, por aver saltado los varones hijos de varones, deficere masculos intelligitur, siue non nati sint, siue nati, & moriantur, Stephanus Gratian. *tom. 4. quest. 773. num. 22. 23. & 24.* entran en segundo lugar los varones hijos de hembras, en que oy se halla el Marques de Priego, y el de las hembras en que está la Dd. D. de Medina Celi no entra hasta aver saltado todos los varones que vivos se hallaren de las hembras al tiempo de la sucesion, como firme y solidamente tenemos provado con tantas y tan graves autoridades y razones, que parece se hizieron para fundar la pretension del Marques de Priego; sobre el Estado de Alcalá; demas de tener en su favor expreso y literal llamamiento, in ipsamet clausula, vt infra dicemus.

OCTAVA CONSIDERACION.

¶ Demas, que siendo en su institucion este mayorazgo de agnacion, se conserva en el dicho Marques de Priego, no por representacion de doña Juana Enriquez de Ribera su madre, sino por la de l Marqués de Tarifa su abuelo, y hijo primogenito del Duque don Fernando Enriquez de Ribera poseedor deste Estado. Y así continuandose en el dicho Marques de Priego la varonia, entra sucediendo ex sua persona iuncta cum representatione avi, porq̄ como notó Baldo, in l. i. num. 3. & 4. C. de condit. insert. en el nieto hijo de la hijo se continua la calidad masculina del abuelo, ex perfecta sanguinis continuatione, quā verfatut in nepote: nam immediate fieri dicitur quidquid per rerum naturam continuatur, sequitur Guid. Pap. decisio. 133. ante nu. 2. & decisio. 353. num. 2. & ibi additio. Plene Peregrinus, de fideicommiss. artic. 28. in nu. 34. & melius num. 36. versicu. Contra vero; ubi ampliat etiam si substitutio concepta fuerit pro masculis ex suo corpore natis, vt contineantur nepotes, pro nepotes & alij descendentes per filiam, rationem reddens cum Paulo de Castro, quia in nepote est portio paterni corporis, l. cum scimus, C. de agric. & senec. lib. 11. de qua a nobis est plena exornatio in allegatione iuris, por la Marquesa de Priego: prosequitur & exornat Mieres, in 2. additio. part. 2. quest. 6. num. 260. Y en casos semejantes quando el testador miró la agnacion, aunque en alguna parte se llame hembras, no se altera la agnacion, porque aquella hembra, beneficio legis fingitur masculus, vt eleganter resolvit Marin. Precia, de sub feud. lib. 2. authorit. 2. quest. 1. num. 27. ibi; Quod femina mutat sexū beneficio legis, & fingit eam masculum, nec deinde consideranda est qualitas sexus, sed id quod per sexum representatur. 54. ¶ Facit etiam quod consuluerunt, Menochius, lib. 2. consil. 117. num. 22. & 23. Parisius, lib. 2. consil. 19. nu. 34. & 35. Riminaldo, Iun. Marzar. Cephala, y otros referidos por el mismo Menochio, de G. num. 23. Donde començando la fundacion del mayorazgo en varones agnatos, y después a falta de estos si se divertio el fundador a llamamientos de cognatos, hoc est, a hijos varones de hembras, mandandoles, vt assument arma & cognomen illius, no por esto dexa de ser el mayorazgo de agnacion, no solo en su primero estado, sino en el segundo, aunque aya cognatos hijos, y descendientes de hembras: y la razon y conjetura es, porque

La agnacion que al principio miró del fundador, se conserva en el dicho Marques de Priego por varon, y ser nieto de varon el Marques de Tarifa, con el apellido y armas.

H

como

como el fundador se encare que en ellas se dá fin a la agnacion, que miró y consideró al principio, porque esta no se acabasse, respecto de que los hijos varones, de las hēbras, erant alterius familie, & agnationis, vt in S. p. cum eorum datus, Instit. de puen. pnest. para que en estos hijos de hēbras se conservasse la familia y agnacion del fundador, como prudente previno el remedio, vt ita de eum venirent si vocarent se de eius familia & agnatione, & summeit eius nomen & arma per que sua agnatio conservabatur, como elegantemente notó Parisio, *dist. lib. 2. consil. 18. n. 42.*

La conservacion de la agnacion, faltando los agnatos, se conserva en los varones de hēbras cō el apellido y armas vt dictum est supra n. 49. & hic cum Menochio, *Castillo, & alijs.*

¶ Y este mismo remedio, previniendo el caso, puso nuestro fundador Perasán de Ribera en su testamento, donde porqué no se acabasse la conservacion de la agnacion que al principio atendió en varones agnatos, faltando estos llegando a llamar los cognatos, hoc est, los hijos varones de las hijas, les grava que tomen sus armas y su apellido de Ribera, como cōsta de la clausula presentada, fol. 4. versic. *E si non vniere*, porque desta manera se continua, se conserva y perpetua su familia y agnacion, Menochius, *dist. consil. 117. num. 22. & 23.* donde refiriendo la clausula del fundador dice: *Et ubi nulli reperirentur agnati masculi, eo caso substituo primogenitum agnata mihi in gradu proximioris, &c. Et quia sciebat optime testator ipse, hunc primogenitum sua agnata esse non posse ex familia Tribulcia, sed ex illa cuius esset vir ipsius agnata cum mulier nupte transeat in familiam viri, & ob id finis proprio, &c.* Y luego prosiguiendo (que es a nuestro intento) dice: *Cum inquam hac optime sciret testator, statuit hunc agnata sua primogenitum assumere debere nomen & insignia familie Tribulcia: quod non alia ratione fecit, quam vi illa conservaretur, & ob id voluit fideicommissam esse in ipsa familia perpetuam atque ita voluit esse ab uno in alterum repetitum &c.* & al legat Paris. Caphal. Riminald. & alios supra relatatos, y acaba diciendo: *Solent enim sepe testatores ita disporre, cum vident propriam agnationem extinguere, vel dubium de fine habent, cognatos institui heredes, & habent arma & nomen sui testatoris assumere.* Y luego dice: *Et ni ego fallor, vrgens ad modum est hac coniectura, &c.* Vincent. Foliar. *de substitut. q. 290. nu. 10. 56.* ¶ Idem Menochius, *consil. 205. num. 14. & 15. lib. 3.* in hac verba: *Et tandem quia voluit testator, quod eo caso quo deficiant masculi ex linea, ipsa masculina succedat masculi ex linea feminea, qui tamen assumant cognomen & insignia familie Montaphie, sicq; ipsius testatoris, id quod significat aperte testator & c.*

l. i. s. s.

*hisse non feruntur agnationem & familiam suam fecit: tradidit per
multi a me commemorati. & probati in consil. 117. n. 23. lib. 2. &c.*

57 ¶ Admirablemēte lo dixo tambien don Iuan del
Castillo lib. 5. dict. cap. 133. num. 3. & 4. & melius num. 12. ibi:
*Idelicet: quod possit testator; maioratū ve institutor qui agnatos
non habet in quorum personis & vacationibus possit veram & pro-
priam agnationem instituere, atque fundare in cognatis suis, aut in
consanguineis masculis; sicutiam quandam; & ad ipsiusam agna-
tionem instituere, pro vi fortius & melius sibi videatur, scilicet op-
ponendo gravamen delationis armorum & nominis &c.*

58 ¶ Hoc idem ad notarunt & considerant Cra-
phalus, Parisius, Marza, Hypolit, Riminald. & alij ibi relati.
¶ Alexandro Raudensis de Analog. lib. 1. cap. 30. num. 1. & 2.
faciendo lo mismo, artificiosam agnationem & familiam con-
servacionem appellat eam quam testatores ardenti animo,
& desiderio facere solent, per viam assumptionis armorum,
& nominis, qua mediante eternam, & in arce libilem fami-
liam suam quisque reddere conatur.

59 ¶ Porq̄ este precepto, ferēdi nomen & arma testatoris
tendit ad conservacionem familiae, vt consideras Casan. in
Catalog. Glor. mund. 1. part. considerat. 38. conelo. 42. plures alios
refert. Additio ad Molinam, de primogen. lib. 1. cap. 5. num. 34.
fol. 26. ¶ obra reccion de mayorazgo, y exclusion de hem-
bras, como nota n Sarmiento, y Guidon Papa, citados por
Escovar, de puris. & nobilit. que. lib. 4. § 7. num. 118. fol. 103. y con-
carniendo otras conjeturas, es mas cierta esta doctrina, vt
prohant Molina, Burgos de Paz, Castill. Lara, Gratian. &
iple Escovar, ibi. n. 120. De donde vino a dezir Favio de An-
na, dict. consil. 53. num. 117. lib. 1. y los demas arriba citados,
n. 47. cū se q̄ q̄ los varones de hébras, sunt habendi simpli-
citer pro masculis, quando cum masculino; ex masculino non
concurrunt.

60 ¶ Y esto procede con mas llaneza y mayor segu-
ridad, quando el mayorazgo tiene anexa jurisdiccion de
vasallos, dominio de lugares y pueblos, con tanta dignidad
y esplendor como el nuestro, ve diximus supra num. 38. y en
terminos tan bien y doctamente lo dixo Francisco á Sousa,
in l. familia de regul. iur. 1. part. num. 47. En cuyos varones co-
mo cepa de la caña consiste la perpetuidad, gobierno, y fir-
meza de toda ella, y se excluye en las hembras como quiera
que le cōparen a los ramos y hojas deste tronco, por quien
le significan solamente los varones, plene Palarius, de substi.

titul. fideicom. quest. 348. num. 8. Barbosa, variar. tract. de ap-
pellat. verbor. appellatione 50. num. 5.

ANTES DE PASSAR ADELANTE A O-
tras consideraciones, será bien salir al encuentro a las dificultades
que de contrario se pueden oponer.

PRIMA DIFFICULTAS.

61. **Q**UE siempre en materia de mayorazgos la prelación
de varones, se entiende estando en vn mismo gra-
do con la hembra, pero siendo esta mas proxima, ex con-
suetudine nostrae Hispaniae semper praefertur, ex dictis à
Mieres, de maioratu, 2. part. quest. 6. nu. 9 & 103. cum seqq. plenè
& doctè Gaspar Ant. Theisaur. lib. 2. questio forens. quest.
12. num. 14. & 15. donde juntò infinitos Autores, así Regni-
colas, como estraños; magis novè & plenè Additio ad Mo-
linam, lib. 3. cap. 4. fol. 216. & plenè in allegation. por el Mar-
ques de Montalvan, in 1. & 2. fundam.

62. ¶ Porque se responde, que esto se entiende en
fundaciones de mayorazgos regulares y ordinarios, como
los de nuestra España, donde promiscuamente estan llama-
dos los varones y hembras en vn llamamiento absoluto, q
entonces la hembra hija del ultimo poseedor, o mas cer-
cana excluye al varon mas remoto; y así lo notó Theisaur.
dict. nu. 14. in fine, veluti; quando dixo el testador suceda mi
hijo en este mayorazgo, y los demas sus hijos y descendien-
tes, prefiriendo el mayor al menor, y el varon a la hembra.
Pero quando el fundador haze dos lineas y llamamientos,
y discretivamente llama primero los varones, y estos aca-
bados las hébras, como en nuestro caso; fenecidos los pri-
meros, entre los descendientes de las hembras tuvierò me-
jor lugar los varones cognatos, aunque sean mas remotos;
ex tot ac tantis authoritatibus supra relatis, & infra referè-
dis. Y esto es lo misterioso y ponderoso deste caso, y conje-
turado de la voluntad del fundador, en que con particular
reparo han advertido todos los Autores, que lo demas es-
tando en vn mismo grado varon y hembra, que se prefiera
el varon; ni tiene dificultad, misterio, ni reparo, vt diximus
suprà num. 46.

Iterum exornatur dict.
ca. de eo qui sibi & ha-
redib. suis &c. hic nu.
59. cum seqq.

63. ¶ Y así la prelación de varones en nuestra fun-
dación, el nacido de hembra, licet sit remotior praefertur so-
minaz

mina proximiori, vii præter relatos docet Vincentius Posa-
rius, de substitut. fideicommiss. quæst. 379. n. 31. fol. 167. ibi: Quod
in secundo accepto pro se & descendibus masculis & feminis est
pro ratione masculorum, masculus remotior natus ex femina ex-
cludit aliam feminam proximiorẽ. Bald. consil. 167. D. l. ordanous
lib. 2. ubi consuluit contra filiam hered. in patris, pro masculo nato
ex alia filia. Curt. Jun. de feud. part. 3. princ. n. 18. & consil. 140.
column. 1. Calder. consil. 13. Rub. de feud. Y prosequiendo, dicit:
Quia secundum acceptam pro se & descendibus masculis & femi-
nis, ita tamen quod extraneis masculis, femina non succedat,
(que es nuestra distincion y çapitula) nepos ex sorore exclu-
dit amitam, & loç. in cap. 1. in ritual. de eo qui sibi & hered. suis, &
hoc argumento à secudis in specie nostra, sur est, Peregrin. dicto
articulo 27. num. 2. A & 5. &c.

64 ¶ Y lo mismo en el num. 34. diciendo, que el va-
ron cognato tiene esta prelación, aunque la madre sea vi-
va, y que a ella, y a la tía excluye. ibi: Procederet etiam amplio-
rio quando mater masculi adhuc viveret nam masculus, tam ami-
cum quam matrem excluderet, Peregrin. dict. artic. 27. num. 5. ad
medium & numer. sequent. Y sic mote en los llamamientos, y
substituciones de los hijos y descendientes varones de las
hembras instituydas, los varones tuvieron prelación, y ex-
cluyeron las hébras, & ita pro masculo, Consuluerunt Tria
celeberrima Collegia, Patavinum, Bononiense, & Perusinu
vna cum doctissimo Mantua, de consil. lib. 8. ritual. 18. num.
1. vsq; ad 11. Peregrino, in consil. 40. lib. 1. Y aunque Menochio
consil. 315. favoreció a la hembra, pero por el varon, potiora
iura esse, inquit Vincentius Fularius, dict. quæst. 379. n. 37. in fin.

65 ¶ No es de passar en silencio vn elegante consejo
de Menochio. lib. 11. consil. 930. ex num. 16. donde en otra fun-
dacion como la nuestra, finitis masculis agnatis, respondi-
o por el Marques de Serralonga, tamquam masculus ex femi-
na, que & eorum descendentes tuunt vocata, deficientibus
masculis, contra Dominam Violantam, & alios præsentores
masculos, que es nuestro caso, y lo funda lo primero en el tex-
to citado, in cap. 1. de eo qui sibi & hered. suis masculis, y refiere
sus palabras, in num. 28. versic. sexto. Hocque Menochij, con-
silium probat & refert Scell. decision. 254. num. 227. 251. 266.
271. 275. & 290.

66 ¶ Y esta disputa está ya disñida por la autoridad
de diez y ocho gravísimos Interpretes, fuera de otros mu-
chos, qui subscripserunt responso Philippi Cassati, de quibus
1
suprà

No se este consejo de
Menochio, y los An-
tores que cita a, y estado
a nuestro caso, con en-
yas autoridades está
ya quirada la duda, y
disñida la disputa, &
podia hazer oposicion
al Marques de Priego

supra, num. 38. que brevemente repritit con los nuevamente añadidos.

1 Siendo el primero Baldo, in dict. cap. 2. de eo qui sibi & heredibus, &c. citado arriba.

2 Alvarot. etiam, in dict. cap. 1. & inquit motum dicitur.

3 Philippus Gallatus, supra reatus inter consilia Baldi, in consil. 13. lib. 2.

4 Calderinus, etiam supra citatus, in consil. 13. tit. de sanatis.

5 Ancharranus, in dict. consil. 139. nos Petrus, &c. qui de empante reus sic concessa respondit vna cum floriano quibus ibi dem suscipserunt duo alij iuris interpretes Bononienses, qui sic intellexerunt dictum. cap. 1.

6 Afflicis, in dicto cap. 1. num. 3.

7 Curtius Iunior, in tr. ff. pseudorum in 3. part. principali, num.

18. qui etiam dixit masculum in motione praferri foemina proximo.

8 Alciatus, in del. responso 113. num. 2 & 3.

9 Zacius, in Epithome pseudorum in 8. part. num. 88.

10 Socinus Iunior, consil. 2. num. 14. lib. 3.

11 Ioann. Baptista Perretus, in consil. 105. num. 13. usque ad finem, & in consil. 106. num. 1. qui etiam dixit masculum remotiorem praferri foemina proximo.

12 Cravera, consil. 179. num. 4. & in consil. 664. num. 15. lib. 4. qui pariter dixit masculum ex foemina remotiorem excludere foeminam ex masculino proximo.

13 Thomas Marinus, in tract. pseudorum in titul. 11. de pseudo foemineo, sive materno, n. 49 & 53. qui idem dixit quod Cravera.

14 Ofacius, inter consilia vltimar. volunt. nove edita, consil. 138. num. 22.

15 Amadeus de Ponte, inter praedicta consilia, consil. 139. n. 37.

16 Antonius Bognateus, in consil. 140. n. 26. eodem volumine.

17 Alexander Raudensis, consil. 143. nu. 91. eodem libro.

18 Decianus, consil. 93. num. 8. lib. 3.

Quos omnes refert Menochius, in del. consil. 920. ex num. 30.

Y luego responde, ex num. 37. a los argumentos contrarios.

A que se añaden las autoridades de nuestros Regnicolas, de quibus supra num.

67. ¶ Y sin dificultad ninguna es mas corriente esta sentencia, por aver faltado totalmente los varones agnatos, y aver començado la sucesion de ste mayorazgo en hembra, que fue la dicha doña Catalina de Ribera, en quien comien-

co. cognationis prius. l. iurisconsultus. §. agnationis origo. ff. de grad. affi. notat Sella. decis. 254. num. 28. Castillo. lib. 5. cap. 123. num. 2. & 3. En cuyos descendientes varones se prefiere el varon de qualquier hembra. Y assi entiende y explica el texto. in dict. cap. 1. de eo qui sibi & hered. & caple Menochius. lib. 10. consil. 940. n. 40. verli. Non obstat.

¶ Y assi en llamamiento junto de varones y hembras con calidad de que siempre se prefiere los varones, excepta linea masculina, si femina successerit masculus ex ea descendens praefertur feminae proximiori. Con que avienddo por falta de varones entrados estos mayorazgos en doña Catalina Enriquez de Ribera, hija del tercero Adelantado, entre sus descendientes tiene mejor derecho por varo el Marques de Priego, pues consta de la clausula presentada, fol. la prelación tan geminada y repetida, que el fundador dio a los varones de las hembras, siendo la voluntad que estas no succediesen aviendo varones dellas; de qua in particulari infra dicemus. Y assi Antonio Peregrino en dos calos semejares al nuestro. dice que lo pratico en favor del varon. in titulo de fideicommiss. artic. 27. ex num. 1. cum seqq. donde junta la decision de la gloria. in dict. cap. 1. de eo qui sibi & hered. y la de Bialdo. in dict. consil. 167. D. Iordanus. lib. 2. & ita inquit in dicto num. 1. in fine. Eyo abrenco cuando in masculorum in lubitanter dixi preferendos esse. quia cum testator per nomen collectivum. delectantes substituerit in masculis in contra su cum foeminis praetulerit, equidem cum hi sibi de masculis viri praedilecti. & specialiter nominati praefertur de heri per usum in l. cum ita. §. fideicomiso. de leg. 2. Fular. q. 359. n. 25. & 36. Casan. cons. 47. n. 123. cum seqq.

SECUNDA DIFFICULTAS.

69 SIENDO este mayorazgo de agnacion propria, o artificial, como se ha ponderado, estando en el excluyda doña Juana Enriquez de Ribera, madre del dicho Marques de Priego, configuientemente lo viene a estar el susodicho, tamquam natus ex in se. Et radice, & ex eo quia non debet filius esse melioris conditionis, quam eius mater, que es el texto vulgar repetido en estas materias tantas vezes. in l. si vir a matre. §. Nam licet. C. de bonis matern. de qua Castillo. controversi. lib. 5. cap. 129. num. 7. donde despues de aver traído autoridades y de cisiones de Iuris Consultos; inquit: Et ubi non succedit femina, nec etiam succedit eius filius, & ideo exclusiva filia Regis Francorum a successione exclusus etiam censetur Rex Angliae

En los mayorazgos irregulares, excluida la madre, se excluye sus hijos. sino es que por sus personas proprias de varon tratada de succeder, o tienen llamamiento especial.

Ad filia ipsius filia filium. Ea idem tenent Mieres, Josephus de Rulicis, Caphalo, Florat, Carpan, Baldus, Alexand. y otros que refieren la adición de Molina, lib. 3. cap. 5. num. 41. y que ad 42. fol. 224. Sesse. decis. 254. ex n. 133. cum seqq.
70. Por que se responde, que esta conclusión se limita, quando filius non ex persona matris, sed proprio iure, & ex propria persona venit: quo casu specialis vocatio, etiam matre exclusa, prevalet, como en nuestro caso, que el Marques de Priego por su proprio derecho y persona, pretende el Estado, ita Baldus, in l. pactum dosale, num. 27. C. de collat. & in authentic. cessante, num. 3. C. de legitim. hered. Fulgositus, consil. 85. sub num. 2. Cassili. lib. 3. cap. 15. num. 59. & 70. & tom. 9. cap. 161. num. 10. versic. Preterea & cap. 129. num. 8. cum sequentibus, Menoch. consil. 802. super exortatu de Duchas & Baendia, num. 51. & 52. lib. 9. Cardin. Mantica, lib. 8. de consuetud. titul. 18. num. 72. & 73. Antonius Faber, de error. prapm. tom. 2. Decade 28. error. 8. colum. 2. Rotta, decisio. 14. num. 6. & 7. Sacri Palacii, & Molina lib. 3. cap. 5. num. 41. y que ad 43. & ibi additio. & in allegatione pro successione Regn. Portug. ex num. 39. Y así quando el hijo varon trata de suceder, ex iure transmissionis, de representationis matris, estando esta excluyda, ab successione eodem modo, excluditur filius, ne deterioris conditionis sit mater quam filius. Pero quando trata de suceder el hijo, como aqui el Marques de Priego por su persona, & tamquam masculus vocatus à fundatore, es de mejor condición que su madre, y así se admite, aunque ella esté excluyda, prater relatos probant hanc distinctionem Iuan Gutierrez, Joseph. Ramon, y otros que sigue y refiere la Adición ad Molinam, dict. lib. 3. cap. 5. num. 51. plenè Sesse, in decisio. 254. ex num. 134. cum seqq. Y lo que se le niega a la madre por hembra de no poder excluir al substituto, se le concede a su hijo por su persona de varon, ita Cardinalis Mantica, lib. 8. de consuetud. titul. 18. num. 49. in §. Preterea, versic. Sed in proposito, ibi: Sed in proposito non extant agnati masculi, neq; etiam alij masculij ex masculis descendentes, quorum favore isti principes masculij excludantur, sicuti eorum mater, ab alijs masculis suis exclusa: & idè non potest rationabiliter dici, quod superstite matre exclusa, eius filij non possint admitti, quia nò admittuntur: quoniam masculij descendentes ex filiabus, y que in infinitum preferuntur filiabus filiorum ipsius testatori: &c.

TERTIA

TERTIA DIFFICULTAS.

71 **S**iendo este mayorazgo en su principio de rigurosa agnacion, como en el tienen las hembras total resistencia y exclusion, así sus hijos, y demas descendientes varones, *See. decision. 254. num. 51. cum seqq. & plures referendo Castillo. lib. 5. cap. 143. §. unico. num. 12. & lib. 3. cap. 29. num. 6. & 12. Molina. de primogen. lib. 3. cap. 5. num. 41. 44. & 48. in fin.* Con que el Marques de Priego, como descendiente de hembra está excluido; y si como cognato pretende admitirse, y excluir a la Duquesa de Medisa Celi, en caso de duda, pro femina proximior contra masculum cognatum respondet ipse Castillo, *dict. cap. 143. §. unico. num. 5. vs que ad 13. cum alijs sequentib.* Y los varones cognatos solamente se admiten, y excluyen a las hembras mas proximas, quando sumus in casu claro; pero en el dudoso, las hembras le preceden, ita Molina, *dict. lib. 3. cap. 4. num. 37. & ibi Additio. num. 34. vs que ad 38. fol. 218. vbi citat ipsum Castell. cap. 129. num. 55. lib. 3. & plures ahos.*

72 **¶** Porque se responde a lo primero, que se entiendo quando dura todavia la agnacion rigurosa, que al principio miró el fundador, como se colige y consta del mismo lugar de Castillo, *dict. lib. 5. cap. 143. §. unico. num. 12. en cuya sucesion de agnacion rigurosa como las hembras, así sus hijos varones están excluidos; Pero faltando estos agnatos, en el segundo estado, y llamamiento de hembras con prelación de sus hijos varones, en que de presente estamos por el varon cognato contra la hembra, aunque sea mas proxima, han respondido y aconsejado tantos y tan graves y doctísimos Autores, con razones concluyentes, siendo la mayor la voluntad conjeturada del fundador, con que ya esta disputa y duda está fenecida y disñida, vt dictum, & fundatum est supra numer. 66. Con que no estamos en caso dudoso, sino distinto y claro.*

73 **¶** Lo segundo, que si bien se considera en lo posible la agnacion que al principio miró el fundador, se conserva oy en el Marques de Priego, por varon, aunque hijo de hembra, por voluntad suya, dádole su apellido y armas, iuncta cum representationem Avi, vt plenè fundatum est in 8. consideratione, nu. 53. cum seqq.

74 **¶** Lo tercero, que las doctrinas de Castillo proceden quando el fundador olvidó, y no previno este caso, de-

K

xandolo

En el mayorazgo de rigurosa agnacion, se excluyen las hembras y los hijos varones de ellas, y se admiten en el de artificiosa agnacion, hic n. 71. cū seqq.

xandolo en duda, y a la disposicion del derecho comun, como advirtio el mismo Castillo, in dict. S. unico, numer. 13. ibi: *Quod si deficiant, & in dubio revocetur quis eorum, an femina, an masculus cognatus remotior ad maioratus successorem admittendus sit, cum casus non reperiatur ab institutore decisus, sed omnino amissus, aut forsam non excogitatus iuris communis dispositione, & regulis ordinarijs successiones maioratum videtur relictus, unde eiusdem gubernarij & decidi debet, ut conservata scilicet maioratus perpetuitate femina ipsa ipsius ultimi possessoris filia, vel soror, aut ei proximior succedat, &c.*

75 ¶ Pero quando el fundador, como el nuestro, no se olvidó, sino expresa y cuidadosamente previno, de que con exclusion de hembras, se prefiriesen los varones dellas, venimos a estar, no en caso dudoso, sino evidentissimo y claro; lo vno, porque como tenemos fundado, esta voluntad del fundador esta conocida y conjeturada en favor de los varones cognatos, por la distincion y precision de dos lineas, prefiriendolos en la segunda a favor de la primera. Lo otro, porque por expresas llamamientos tan tambien llamados y preferidos los varones de hembras, en quien ya q no en propia y verdadera agnacion, por lo menos en artificiosa quiso el fundador concluir su casa y familia, no solamente por voluntad expresa, sino conjeturada, que esta solahastava, ita Castillo, ipse in dict. S. unico, num. 6. versic. *Idem tamen procedit, & in num. 9.* antes del versicul. *Urget & melius,* in num. 11. donde cita vn consejo de Surdo. 416. num. 6 & 7 & in numer. 13. in fine, & diximus supra, & infra cum novitate spectemus.

QUARTA DIFFICULTAS.

La sentenciada en favor del poseedor de el mayorazgo, para q dñe a los otros sucesores que no fueren citados, son necesarios muchos requisitos.

76 **D**A motivo a esta dificultad (aunque sin fruto alguno) la Excutoria y sentencia de las mil y quinientas, pretendiendo, que por aver litigado doña Ines de Ribera, hija del segundo Adelantado, y madre del Marques de Montemayor, con la dicha doña Catalina de Ribera, y sus sucesores, se declaró ya la regularidad de este mayorazgo, admitiéndose hembras; y que así perjudica esta sentencia a los demás descendientes de esta casa, y en especial al Marques de Priego, y le excluye de la irregularidad pretendida: *h. et non citatis, nec natis tempore sententiae,* ex Molina de primogen. lib. 4. cap. 8. num. 3. & ibi *Additio vbi plures,*

77 ¶ Muy ageno está de estas materias, e inteligencia de

ela de las cláusulas quien de lugar a semejante duda: pero ya es fuerza responder, y seala primera respuesta, que en la dicha Execucoria no se litigó sobre si este mayorazgo era de masculinidad, y artificiosa agnacion, o no, antes suponiendo era regular, litigó la dicha doña Ines de Ribera, con la dicha D. Catalina de Ribera susobrinita y los sucesores de ambas, como abaxo diremos mas en particular.

78 ¶ Lo segundo, que quando vüiera sido assi, que se niega, no es tan cierta la opinion de Molina y los demas, ni no se falseassen contradictores, de autoridad y fundamentos fuertes, por la razon natural y juridica, de que no deve perjudicar a terceros no citados, ni llamados la sentencia dada con otros, *l. in eque de deo. ff. de aqua plu. arcend. l. sep. ff. de re iudicata. C. 20. titulo. 6. rescripto. alius acta. cum vulgatis. 7. y Alexandro, y Geronimo Gabriel, dixeron ser esta opinion mas ajustada a la equidad, y mas comun: y assi los refiere Cevallos, *contra commun. quaest. 636. num. 1. y Fufarius, de substitut. quaest. 622. num. 2.* y citan otros muchos antiguos y modernos que los siguen, sealos *quam plurimos Castillo, lib. 5. cap. 137. ex nu. 1. 79. ad 9.**

79 ¶ Lo tercero se responde, que quando el pleyto es *circa vocationem, & praelationem successoris maioratus sententiam super hoc interpositam successoribus non nocere, uti post Baldum, & Andr. Ihero. probant Decius, testam. de communi, consil. 445. nu. 24. cum seqq. lib. 2. Burgos de Paz, consil. 14. num. 69. Menochius, consil. 301. lib. 6. Afflicis, decis. 345. num. 20. Grass. decision. 3. de re iudicat. Statil. Pacific. tract. de Salvism. interdicl. cap. 1. inspectione 4. num. 134. Dom. Valcuela, consil. 60. ex num. 26. vbi distinguit an quis succedat in re hereditario, an iure sanguinis provt successio maioratus, & ita si quis vellit succedere, ex sua persona, suoque iure tamquam vocatus sententiam inter alios acta illi non nocere sic etiam consil. ar. praedictas opiniones, Menochius, consil. 1118. á num. 1. a sq. e ad 6. & Otalora, de nobilitate, part. 2. part. 3. principa. cap. 8. nu. 1. 3. & 7. & eos citans Marius Guirba, decisio. 1. num. 15. & 16. 17. & 18.*

80 ¶ Lo quarto, que quando el litigio principal fuera sobre si el mayorazgo era de pura masculinidad, y en el no se omitió diligencia alguna, ni alegacion en hecho, ni en derecho, *vt notant Mastrill. decision. 172. num. 39. ibi: Et si ille omisit iura de ducere, &c.* Castillo, *diel. cap. 137. num. 26.* & intervinieron todos los requisitos, que aora alega y pondera el Marques

Marques de Priego, *ita vt dicatur, idem ius, eadem causa, eadem persona*; calidades que segun la opinion contraria de ven interuenir la sentencia (si precedieró todos estos requisitos; que se niegan) perjudicara no a los descendientes de la dicha doña Catalina, sino a la dicha doña Ines de Ribera, y los suyos, que fueron vencidos, como mas en particular se declarará abaxo.

81. ¶ Lo quinto, que era necesario que el principal intento de las partes fuera el de la masculinidad, y litigándose principalmente sobre ella, se declarará ser el mayorazgo regular, nam si de alio puncto principaliter actum fuit sententia lata non nocet successoribus, nisi in his in quibus principaliter agitur, & de per se, non vero propter aliud, ita Fusarius, *de substitut. quest. 622. num. 31. & 32. & tenent Alex. Surdus, Menochius, super successione Domus, ac Ducatus de Cardona, relati ab additionatore ad Molinam, dict. cap. 8. lib. 4. versic. Quarto limita. fol. 296.* Con que no aviendese entonces conocido, ni litigado secundaria, ni principalmente sobre si el mayorazgo era de agnacion artificiosa, ni aun intentandolo, no obsta la sentencia de entóces al litigio y pretension nueva del Marques de Priego, cuyas razones y alegaciones de este papel, vistas y cotejadas cõ las de aquellos tiempos, fácilmente nos facan de esta duda, de que yo he fallado; porque los que he visto, son distintos, y de mayorazgo regular, y estos nuevos, y de mayorazgos irregular, & ita nõ est eadem causa, nec idem ius, nec eadem persona. Con que es excusada la consequencia que se trae de aquella sentència.

82. ¶ Lo sexto, la duda del pleyto de entonces, fue sobre las clausulas del testamento y codicilo de don Gomez de Ribera segurado Adelantado, entre doña Ines de Ribera su hija madre del Marques de Montemayor, con la dicha D. Catalina de Ribera su sobrina, hija del tercer Adelantado su hermano, que por aver muerto sin hijo varon, pretendia la dicha doña Ines aver de suceder en el mayorazgo, por ser mas proxima al fundador, y por aquellas palabras de la clausula, en que dicen; *Que despues que todos fueren atajados de la linea masculina, que se torne a la femenina.* Y que así la successiõ avia de tornar a ella, y dar principio; a que se satisfizo plena y doctamente por parte de la dicha doña Catalina de Ribera, y sus sucesores; porque aviendo entrado el mayorazgo en su padre el tercer Adelantado, y siendo hija de poseedor, en ella se avia de continuar la linea donde vna vez entró: y

por falta de varones, dar la susodicha principio a la linea feminina. Estas y otras fueron en suma las alegaciones, y todas razones y fundamentos de mayorazgo regularissimo, y como de tal fallo la sentencia en favor de la dicha doña Catalina, a cuyos descendientes, y en especial el Marques de Priego, no le puede perjudicar por ser nuevo su intento, no litigado, ni vencido.

83 ¶ Lo septimo y mas substancial, que la sucesion presente deste Estado, no se regula, ni desier: conforme a las clausulas de la fundacion de el dicho segundo Adelantado, como se reguló el pleyto de la dicha doña Ines de Ribera su hija, con su sobrina: sino se mira y atiende a la fundacion y clausulas del dicho tercero Adelantado, que con facultad Real juntó, y agregó estos mayorazgos, y conforme a ella, y Executoria Real, que ay ya ganada, en que las partes van conformes, se está y passa por las clausulas, y llamamientos del dicho tercero Adelantado: y segun ellas y su voluntad, faltando hijos y descendientes varones, que es la agnacion rigurosa que al principio miró, llamó expressa y literalmente a su hija mayor inmediata, que fue la dicha doña Catalina de Ribera, como consta de la clausula citada al principio: con que teniendo este llamamiento y voluntad expressa de el fundador, no pudo competir con ella la dicha doña Ines de Ribera su tia, ni sus hijos, sean varones, o hembras; y así si justamente perdieron estos, y vencieron los sucesores de la dicha doña Catalina, que teniendo en su favor la voluntad del tercero Adelantado su padre, ni se atiende al grado, ni a la linea, ni a otra prerrogativa alguna; porque todas estas sujetas a la voluntad del testador. Alegacion fortissima, omitida en los papeles antiguos que hasta agora he visto.

84 ¶ De aqui se conoce, que en quanto a la persona de la dicha doña Catalina de Ribera, en el litigio que tuvo con la dicha doña Ines su tia, fue regularissimo; pues litigaron, y se admitieron hembras, y vencio la dicha doña Catalina, por concurrir en ella la voluntad expressa del fundador, y por su muerte cesó esta regularidad, y entre sus descendientes comencó a ser mayorazgo de agnacion artificial, en cuya sucesion se preferirá el que fuere varon, con la calidad de mayor; que por concurrir en el Marques de Priego, haze prelación y ventajas a los demas. Y la fundacion y clausulas deste mayorazgo, fundado por el dicho tercero Adelantado, continen todas estas diferencias, y estados de agnacion rigurosa

La sucesion deste mayorazgo, se gobierna por las clausulas de el tercero Adelantado.

erosa en los hijos varones, de regularidad en las hijas inma-
ricas, y en sus descendientes de masculinidad, ve diximus
in suppositione supra numer. 7. X. demas desto tiene el Mar-
ques de Priego en su favor llamamiento expreso, y volun-
tad clara del fundador, fuera de otras muchas conjeturas q
la prueban, como se ponderará en la nona consideracion, si-
guiendo el corriente de las demas.

87. ¶ Y ex abundanti, dezimos, que quando no tuvie-
rámos respuestas tan claras, y concluyentes a la duda pro-
puesta, y quedara otra alguna (que no la ay) iudicandū erit
sententiam alteri non nocere quam illi contra quem est la-
ta, vti conlulerunt Decius, consil. 445. num. 41. Socin. iunior.
consil. 18. l. nu. 85. lib. 2. Menochius, consil. 500. nu. 14. & consil.
688. num. 40. & consil. 904. num. 72. Fufar. dict. q. 622. n. 37.

QVINTA DIFFICULTAS.

*El Marques de Cogo
llado por varo y nieto
de varon pretende ex-
cluyr a el Marques de
Priego. y demas prest
sores, y se le responde
ex num. 87. cum seqq.*

86. ¶ EL Marques de Cogo llado hijo de la dicha Duquesa
de Medina Celi, por varon dize, que en el concurre
esta calidad, que junta con la masculinidad de su abuelo el
Marques de Alcaia, por su representacion ha de excluyr a la
Marquesa de Priego, y al Marques, como lo excluyera su a-
buelo si viviera; y representando su persona, y siendo varon,
ha de conseguir el mismo efecto, y mas siendo de la linea, y
decentencia, y visnieto del tercero Duque de Alcaia, donde
entra el mayorazgo; ora sea regular el mayorazgo, ora de
masculinidad.

87. ¶ Porque se responde. Lo primero, que en la sui-
cesion deste mayorazgo esta excluyda la representacion, por
conjeturas bastantes y legitimas, y lo que mas es, por vo-
luntad expresa y literal del fundador, ve dictū est in allega-
tione por la Marquesa de Priego, discursu 9. num. 172. cum
seqq. & supra in his allegatione, nu. 18.

88. ¶ Lo segundo, que quando expresa y literalmen-
te no estuviere excluyda la representacion, no la podia tener
el dicho Marques, por no aver ser abuelo tenido derecho fir-
me, ni cierto que poderle transmitir, ni el susodicho que re-
presentas, por aver muerto su abuelo viviendo su hermano
primogenito, y sus hijas; vti plenissimo sermone fundatum
est, con ponderaciones nuevas, que hazen firme y fuerte es-
ta doctrina, in dict. allegatione por la Marquesa de Priego,
discursu 1. ex n. 26. cum seqq.

89 **¶** Lo tercero, que el Marques de Priego tiene también la misma representacion de su abuelo el Marques de Tarifa, y de mayor calidad, porque fue inmediato su hijo, como hijo primogenito del segundo Duque de Alcalá, y que también poseyó parte del Estado, que fue Tarifa, y este derecho radica en él, y fuese que tuvo el Marques de Tarifa, lo transfirió al dicho Marques de Priego su nieto, con que legitimamente tiene, y se puede valer de la representacion.

90 **¶** Lo quarto, que el Marques de Priego se halla mas proximo, y en grado mas cercano al ultimo poseedor, que fue el ultimo Duque, o su hija la Duquesa de Montalvo. Y lo que mas es, que se halla también mas cercano al fundador, cuya sucesion y proximidad se ha de atender, por particular y expresa voluntad suya, *ut etiam copiosissime explicantur in allegatione per la Marquesa de Priego, ex numero cum seq.*

91 **¶** Lo quinto, que es de menor edad el dicho Marques de Cogolludo, que el Marques de Priego, cuya mayoría de edad atenta y cuyados ínterme atendió y miró, y prefirió el fundador en todas las cláusulas. Con que aquel varó vivo, que le hallare con esta calidad, sin atender otras de continuatione de línea, prerrogativa de grado, ni las demás, será preferido y admitido en el mayorazgo; porque todas estas reglas y prerrogativas cesan, y se reducen a la voluntad del fundador, *plene de doct. post alios Dom. Larrea, decisio. 14. num. 20. ibi: Lineam debere consequari respondet id verbum esse quando aliquis contra testator non disparit; quia ex illius voluntate et successio regulanda, &c. de infra latius dicemus.*

92 **¶** Lo sexto, siendo este mayorazgo de mudanza de culinidad, no se sujeta, ni atiende a la línea, sino a la calidad de varon con la prerrogativa de mayor, y para buscarlo irá a la línea la sucesion para cüplir con la voluntad del fundador, iuxta consil. Calderin. 48. Avendaño de metu, lib. 2. cap. 9. n. 14. Mieres, 2. part. quest. 7. numer. 11. Avendaño, in l. 40. Tauri, gloss. 9. num. 40. Castiello, lib. 5. Controversiar. cap. 138. numer. 10. Simon de Prætis, consil. 32. num. 2. *vsque ad 7. volum. 1. Marta, de success. legalis, 1. part. quest. 22. articulo. 3. n. Stephanus Gratianus, Disceptat. Forens. cap. 218. num. 83.* Y así no se mira la línea, grado, ni lo demás: con que todos los requisitos y calidades que quiso el fundador tuviese el que vniéssse de suceder en el Estado, se hallan en el Marques de Priego, y faltan en el de Cogolludo.

NONA CONSIDERACION:

Conjeturas de la voluntad del fundador, en favor del Marques de Priego. q̄ no basta para admitir el varon cognato, y excluir las hembras, hic num. 93. cum seqq.

93 Evidencias tantas, si bien aseguran la justicia al Marqués de Priego, y nos quitan de toda disputa y controversia; pero no de mayor estudio a mi cuidado, bien empleado por aver hallado en la contextura de las cláusulas otras conjeturas nuevas de la voluntad del fundador en la prelación de varones, y atención tan cuidadosa de ellos para la conservación de la agnación artificiosa; y estas son bastantes y cada vna sola para preferir el varon cognato a qualquier hembra, aunque sea de mejor grado. Hocque apud omnes iuris interpretes indubitatum est, uti docuerunt & concluderunt Sigismundus, Lofred. Decius, Covarruv. Valascos, y otros que sigue y refiere Ludovic. Cassanate, *consil. 47. num. 5. cum seqq.* & *consil. 53. num. 39.* Molina, *de primogen. lib. 3. cap. 4. num. 38.* & *cap. 5. num. 7.* Castillo, *Controversi. lib. 5. cap. 143.* S. unico, *num. 6.* Furius, *de substitut. fideicommissi. questio. 385. num. 32.* Avendaño, *in l. 40. Tauri, gloss. 9. num. 38.*

PRIMA CONIECTVRA:

94 Sea la primera, la que eficazmente tenemos fundada en los discursos y consideraciones referidas, y resulta de la fundación de nuestro mayorazgo, forma y modo de su disposición, repartida en dos líneas y llamamientos distintos, llamando con particular cuidado los varones, y estos fenecidos las hembras; y con el mismo cuidado los varones de ellas. Con que no ha llegado el caso y tiempo de la sucesión de la dicha Duquesa de Medina Celi, ni de mas hembras, como consultados tantos varones doctos, así antiguos, como modernos, así estrangeros, como Regnicolas, han respondido en favor de los varones cognatos; y la que antes era dificultad y duda, es ya verdad asentada.

SECYVDA CONIECTVRA:

El motivo principal de la voluntad de nuestro fundador, es la conservación de la agnación, y esta se conserva por qualesquier varones, y se acaba y pierde por las hembras.

95 EL motivo y causa principal y vnica de la voluntad de nuestro fundador, como de los testadores de los consejos citados, fue solamente la prelación de la varonia, para la conservación de su casa; y como esta se cumple y tiene efecto en varones agnatos, así la tiene también en varones cognatos, en quien como en aquellos con el apellido y armas se conserve

se conserva y continúa en la familia la memoria del fundador, vt in terminis dictum est supra nu. 49. & 54. cum seqq. Y este motivo y voluntad no se compliera, antes fálzara si entrara en hembra el mayorazgo, porque en lugar de conservar, se acabara, y fálzara a la agena familia.

¶ Luego es verdad innegable dezir, que por expresa voluntad está llamados y preferidos los varones cognatos a las hembras, aunque sean hijas, o hermanas de los últimos poseedores, porque en ellas cessó la causa principal, y con ellas senece y se acaba, y pierde el lustre y memoria de el fundador, quanto se gana y conserva por los varones cognatos, como notaron Tiraquello, Gozadino, Decio, Parisio, Socino lun: Bursato, Deciano, y otros que cita Cassanate, *consil. 4. num. 206. quia foeminae sunt finis propriae agnationis & principium alienae, vt plenè inquit & exornat ipso Cassanate, & Castillo, lib. 2. cap. 26. num. 9. & magis plenè Fusarius, de substitut. fideicommiss. quest. 379. nu. 9. & cum alijs Iurifconsultorum responsis diximus supra à nu. 22.*

97 ¶ Y preguntado este caso al testador, aun quando no estuviere tan claro respondiera por los cognatos, con exclusion de las hembras: Hocque quod testator verosimiliter disposuisset habetur pro expresse, & iudicatur declaratum vulgaris text. in l. tale pactu, S. vltimo, vbi gloss. vltim. Baldus, Paul. & Iassen, ff. de pactis, m.ºjor texto, in l. item si legato, S. 1.º in fin. ibi: Assignaturus si dixisset. ff. delegat. 3. l. cum sex vrus post modu, ibi: Nam quod virus facturus erat id ab heredibus suis fieri inuisse intelligitur. ff. de condit. & demonstrat. Dom. Valencuela, tom. 1. consil. 103. num. 18. & consil. 130. num. 53. & consil. 35. nu. 36. & consil. 87. num. 67. & consil. 40. num. 33. pro masculis inquit testatorem respondisse praesumitur, Molina, de primogen. lib. 1. cap. 13. num. 90. optimè & magis in terminis Fusarius, de substit. fideicom. quest. 311. num. 62.

98 ¶ Y aunque es verdad, que las hembras en nuestra España suceden en el Reyno, Ducado, y demas Estados, y conservan tambien la familia, ex dictis à Molino, de ritu nuptiar. lib. 3. quest. 24. ex num. 186. cum seqq. donde juntó les demas que se podian citar.

99 ¶ Pero esto ha lugar quando no estan excluydas, y tratan de suceder en mayorazgo regular y ordinario de vn llamamiento promiscuo y absoluto. Pero quando es irrepre. jar, y el fundador, o por voluntad expresa, o conjeturada prefirió el sexo, o atendio mas a la agnacion propia y. verda

Reputase por voluntad expresa del testador, lo que preguntado verosimilmente respondiera.

Las hembras en los mayores regulares, suceden, aunque sea Reyno, o otro Estado, pero se excluye en los irregulares, hic n.º 98 cum seqq.

déra, o fíctá, porq̃e en ella mas bien que en las hembras se
conserua y augmenta; entónces tienen las hembras total
sistenciá y exclusion, aunque se hallen capaces de conserua-
la; porque no es con el acrecentamiento que los varones, en
los quales mas que en ellas se ilustra y acrecienta el nombre
de la casa, y se renoua la memoria de su antiguo fundador,
como lo notamos arriba núm. 21. vísq̃e ad 31. & 36. & 39. &
dixerunt Mieres, de maioratú, dict. quest. 6. núm. 783. part. 2. fol.
mibi 484. Castillo, dict. lib. 2. cap. 26. núm. 9. & 10. cum seqq. Y
la razon es, porq̃ el esplendor de la familia, ex masculis pro-
uenit, ipsiq̃e cognationem parentum distant ab eisq̃; pro-
les de nominatur; vt elegánter nota: Alex. ab Alex. lib. 3. Ge-
nial. cap. 4. Tiraquell. de nobilitat. cap. 18. núm. 12. & 22. y las hem-
bras calandole dexan de ser de la familia del padre, y siguen
la del marido, y participan, no solamente sus honores, y es-
plendores, verúm etiam familiam, & civitatem, l. fin. C. de in-
cels. lib. 10. l. mulieris, C. de dignitat. lib. 12. prolequitur & exor-
nat doctísimé & eruditísimé Præceptor meus Dom. D.
Francisco de Amaya, in Comment. ad dict. l. volum. C. de incobz
cuyo libro ha sido tan-bien recibido y aplaudido de todos
por tan docto y lleno de Jurisprudencia y erudicion, que pa-
ra sus alabanzas necessita de mejor pluma que la mia. & lib.
2. obseruat. iur. cap. 5. núm. 51. vbi in num. 52. cum Tiraquello,
inquit quod. Labeo fororem appellatam fuisse existimabas que
seorsim uatam.

100 ¶ Con que en los mayorazgos, cuyos fundado-
res atendieron y miraron altamente el mayor aumento, y
esplendor de ellos, y la memoria y conseruacion de su pro-
pria familia y casa, concurriendo varon y hembra en qual-
quier grado, supuesto que en esta se acaba y pierde, y en el
varon se gana y conserua, ex fundatoris voluntate, se prefe-
re el varon por quien asiste tambien el favor y utilidad pu-
blica, pro conseruatione familie, como lo notó y ha rabie-
mente con Baldo, y Signorolo de Homod. Garcia, de nobili-
tate in princip. decisio. núm. 43. fol. 13. ibi; Et prius ad publicam
utilitatem, quod conseruetur masculina proles, & augetur, & ha-
nore, & diuisijs, & ita conseruetur domus, nomen & agnatio, &
& exornatum est supra núm. 29. & 38.

101 ¶ Tiene gran fundamento esta voluntad con-
tada del testador, pues vemos que en los casos de los con-
sejos citados, estan las hembras expresamente excluidas, y
los varones de ellas en ninguna manera. Luego saltando los
agnatos,

agnatos, conjetura y presunciones ciertas; e infalible de la voluntad del fundador, que se admira y presiera el varon, aunque sea de hembra, que no se halla excluydo, y no la misma hembra que lo está expresamente. Y aunque a don Juan del Castillo, lib. 3. cap. 143. §. ultimo. 12. in fine, le parecio que los varones de hembras tacitamente estan excluydos:

202 Pero se entiende, quando la sucesion del mayorazgo está en su primero estado de agnacion rigurosa; y como agnatos los varones de hembras quieren suceder, que entonces como ellas se hallan excluydos; aunque tacitamente, quanto admitidos y llamados si en fuerza de varones cognatos pretenden por sus personas proprias suceder, que entonces jamas se excluyen, como en nuestro caso. vt ex eodem Castillo, constar ibi, dict. u. 12. y ajustada y gallardamente lo dixo Francisco Molino, de ritu nuptiar. lib. 3. dict. question. 24. numer. 113. ibi

Secunda sit conclusio masculi ex faeminis descendentes nusquam excluduntur, si masculi ex masculis deficiunt, quoniam mascula omnes fuerunt collectivè vocati successivè, & propter naturam nominis collectivè admittuntur; sicut verbum descendentes omnes continet, licet eum ita legatum, §. in fideicommissio delegat. 2. &c. Y mas abajo; vnde & si in his casibus non admittatur nepos, ex filia, si alii masculi descendentes extant. Tamen his deficientibus vacatis intelligitur. &c. & 10. nu. 214. cum duobus sequentibus plenè exponat hanc conclusionem.

TERTIA CONJECTURA

203 **E**sta resulta de la calidad y grandera de los bienes vinculados, estas principales, castillos, officios honorificos, logares, y villas con jurisdiccion; mero y mixto Imperio, que aunque es verdad que pueden en ellos suceder hembras, tamen no dubio verosimile est fundatorem in agnacione masculina conservari voluisse; vt consulerunt Gratus, consil. 5. num. 19. & 20. lib. 2. Ruyn, consil. 38. nu. 5. & consil. 40. num. 6. lib. 1. Mantica, lib. 6. titul. 11. nu. 7. Casanate, consil. 47. num. 20. Esta conjetura tiene mas cabida quanto mas noble talustre es el fundador del mayorazgo, vt in simili dixit idem Casanate, dict. consil. 47. nu. 24. ibi;

Erant enim & nobilissimos & ex nobilissima Regia Aragonum Stirpe, & Rege Iuanne Tertius descendens; nobilium enim personarum proprium est, vt velint castra & principaliora bona sua, eorum nomine & familiam suam, & noscitur in l. pater, §. de liberis, ff. delegat.

La calidad de los bienes vinculados, declara la naturaleza de el mayorazgo.

f. delegat. 3. Deciana, consil. 7. in num. 29. lib. 1. Summe enim semper ad declarandam testatoris dubiam dispositionem confert. & considerat illius qualitas, conditio, & nobilitas; coniectura enim voluntatis semper ex personis desumitur, de quo latè Matticus, lib. 7. sit. 10. de coniectur. vltimar. voluntat. &c. Y mas abaxo idem Casanate, num. 96. ibi;

Quo argumenti genere in successione Baronis de Spes iam dia in hoc Regno litigata clarè pro masculis contra fœminas. Arguit Deciana; consil. 7. num. 25. lib. 2. pro quo & Caphalus, consil. 312. Roland. consil. 58. 59. lib. 2. Natta, consil. 676. 677. & 678. lib. 4. qui in eadem causa pro eadem parte consulerant contra Cravesm. pro contraria parte scribentem, consil. 985. 686. iudicatam fuit in Regia Audientia huius Regni, & vria D. Iustitia Aragonum, Conducunt huius coniecturæ, dicta supra num. 39 & 60.

QVARTA CONIECTVRA

La afecion del testador mas a los varones que a las hembras, de clara ser el mayorazgo de agnacion.

104 **C**oniectura hæc probatur ex maiori affectione, la qual tuvo Perafan de Ribera tercero Adelantado, y sus antecessores, favoreciendo y prefiriendo mas a los varones, que a las hembras, y en duda se prefirió assi, vt præter relatos, num. 12. notat etiam Sesse, *decision. 254. num. 87. cum seqq. fol. 136. tom. 3.* De cuya afecion y mayor dileccion nasce vna poderosa y fuerte coniectura de la voluntad del testador, y tanto que se prefirió a otras, Socinus, *sen. consil. 23. num. 21. lib. 1. Alciat. consil. 122. num. 9. in fin. lib. 9. Alexand. Raudens. consil. 36. num. 48. lib. 1. & cum eodem Socino, sen. & Iunior, Mantica, & Simon de Prætis, & alijs tenet Casanate, dicto consil. 47. n. 27.* Vbi etiam citat Baldum, Rippam, qui dicunt menti esse tenendum, quod affectio testatoris prævaler illi præsumptioni, qui censetur se conformare cum dispositione iuris. Affectio enim testatoris vincit affectionem legis, & præponderat cæteris omnibus coniecturis, & tradit Bart. in *consil. 54. numer. 4. versic. Ratio quare filia non videtur substituta fratribus est, quia pater magis affectauit bonas de ventre ad filios masculos, quam ad fœminas.*

105 **A**legrase la casa, regozijanse los deudos por el nacimiento del varon, quãto se entristecen por el de la hembra: cum nostrum esse magis conservetur in hoc sexu masculino, vt post Signatolum de Homod. *consil. 172. ante numer. 4. Philosophicè, & pulchrè probat Raudens. consil. 33. numer. 8. plonè Stephanus Grat. lib. 4. Discept. Forens. c. 62. n. 15. & seq.*

Recono-

206 ¶ Reconocefe tambien esta prelación y mayor amor a los varones, pues en primero lugar fueron llamados ellos y sus descendientes varones, ex qua priori nominatio ne maior arguitur affectio, *l. quoniam in princip. ff. de usufruct. l. heredes met. §. peto. ff. ad Trebell. l. si in legatum in princip. ff. de legat. l. tradunt Angelus, Limmola, & scribentes, in l. qui solvè do per illum texum. ff. de hered. institut.* Vbi quod ordo prioris nominationis demonstrat ordinem charitatis, & maioris dilectionis, & post Baldam, & Paulum, Corneum, & Iasonē, tradit Cravet *consil. 297. nu. 2.* Simon de Præcis, *lib. 1. inter. 2. dub. 2. solut. §. num. 18.* Y refiriendo a Casanate lo dixo despues Stephanus Gratianus, *dict. op. 621. nu. 14. cum seqq.* Vbi pulchrè exornat.

207 ¶ Arguit etiam maiorem affectionem ergo masculos, & claram differentiam inter illos y foeminas, ipsa clausula & scriptura nostri maioratus, vbi in prima parte, ipsius dispositionis agnatos masculos etiam remotiores, & in secunda parte, filios masculos filiarum magis honoravit quàm foeminas, illos eis præferens, Corneus, quem sequitur Cravet. *consil. 297. nu. 2. versic. Secundum maiorem, Cynns, Barbat. Reyn. & alij, quos sequitur Simon de Præcis. d. l. solut. §. num. 20.* plenè innumeros referendo inquit Fufarius, *de substitut. fideicommiss. quæst. 311. num. 58.* Barbosa, *tratados varios, situ. de appellat. verbor. appellat. 99. n. 63.* Y de aver tambien hablado nuestro fundador discretivamente de masculis, ac de foeminis, quiriendo en casi todas las partes de su disposicion, que no sean yguales, sino que se preferieran los varones: nace tambien mayor dileccion, provt norant Socinus sen. Menoch. Cæphal. Socin. Iunior. & Decius, quos ita arguens sequitur Alexand. Raudens *consil. 35. numer. 65. versicul. Nova resultat.* Totam hanc coniecturam in terminis probat Ludovic. de Casanate, *dict. consil. 47. nu. 32. 33. & 34.* Y asi esta sola coniectura de mayor dileccion, basta para que el varon mas remoto excluya a la hembra mas cercana, ita idem Casanate, *consil. 53. num. 89.* vbi citat Molinam, Covarr. Iaso. & alios.

QVINTA CONIECTVRA:

208 **E**S prueba mayor de lo dicho esta tercera coniectura, porque aviendo al principio sido llamados los varones, aunque despues se llamen las hembras, & non fiat mentio de masculis: es coniectura de la voluntad del testador,

El segundo llamamiento de hembras, aunque esten omitidas los varones de ellas, se á de

declarar, é interpretar como el primero de los varones; y si este fue de agnacion, lo es el segundo. *Ultim artificioso*, hic n. 108. cum seqq.

75
 dor, que como en el primero llamamiento tienen prelación los varones a las hembras, así en este (segundo) siendo totalmente excluidas por los varones cognatos, ita deducit Hicton y más Gabriel como a. consilio 120. n. 20. verficul. Tertio, et ex causa dict. cap. de eo qui sibi, vel hered sui. ibi: Tertio est si deo postquam feminae sunt vocatae. Et forsan ad eos per venit iuris in ea parte confessionis que saminā vocatam, non facit mentio de masculis; nihilominus cum supra vocantur masculos ante feminas (textus dicit) propter priorē nominatiōem masculorum generaliter superius factam; coniecturatur quod esse masculos etiam ex terminis feminas excludere; postquam etiam secundum per venit ad feminas. Et in secundam partem confessionis loquentem de feminis, interpretatur secundum primam loquentem de masculis. Et. Y si esta doctrina tiene lugar, no estando llamados, ni hecha mencion de los varones de las hembras, sino omitidos; con mas fuerte razon tendra lugar quando estan llamados, y hecho caso y mencion de ellos, como en nuestra clausula, donde en el segundo llamamiento de hembras tienen prelación los varones de ellas, haziendose mencion particular de ellos, con expreso y literal llamamiento, no vna, sino muchas vezes, de que abaxo haremos ponderaciones nuevas.

Decisio 54. Senatus Granatensis, relata & doctè exornata à D. Larrea, y ajustada a nuestro caso, y conjetura dicha.

109 **D**onde en vna fundacion de mayorazgo, como el nuestro, acabados los agnatos, y hijas inmediatas del fundador, el testador llamó los varones dellas; y siendo la primera de agnacion verdadera, se ha de tomar interpretacion y declaracion para la segunda de agnacion artificial entre los hijos varones de las hembras; & ita inquit, nu. 6. ibi: Vnde cum post filiorum substitutionem filias admitteret. Et si eis similiter disponeret succedere debere earum filios masculos, et eorum descendentes de masculis, ut in substitutionibus precedentibus necessario interpretandum; quia substitutio descendens masculorum eodem sensu accipienda, ut in substitutione de filiis descendens

[Faint marginal notes in a smaller script, likely a commentary or reference to other legal texts.]

descendentes masculorum; Et dicit Bart. Decium, Ait. Menoch. Cephal. Cravet. Decian. & prosequitur; Frita saltem si non verum in descendentes filiarum, tamen artificiosam videtur voluisse fundatorum agnationem conservare, ut etiam masculi cognati ex filia substituta admittentur; ne in initium & forma successionis masculinis, qua etiam ex filiabus masculos vocant, omnino subvertatur; iuxta quae in terminis notavit Tiberius Decianus, volum. 3. consilia 1. per totam; Y cita otros muchos in dicto numero 6. in fine.

¶ Et in num. 7. inquit. Quasi testator cum artificiosam voluerit agnationem conservare cognatos vel vicem agnatorum subire, & pro eis haberi, ut aliis in iure, hoc etiam, in sit. de legitim. agnator. success. &c.

111 ¶ Y así viendo en nuestro mayorazgo el respecto a delantado mirado, y atendido en su primero estado la conservación de agnacion rigurosa, a falta della, y de sus hijas propias, la quiso conservar entre los descendientes varones della: Y esto por voluntad suya, colegida de la razón arriba dicha. Y porque la substitucion intermedia ha de tomar declaracion de la institucion, y como en esta quiso conservar la agnacion, así en esta, saltim artificiosa; y así se a de guardar el mismo orden, ne detur in equalitas, ubi plene & docté in terminis probat & exornat Dom. Larrea, d. Decision. 34. num. 7. 8. & 9.

112 ¶ Y en este dize: Unde cum in primis vocationibus filiarum, qua institutionum vicem habent lineam masculinam conservare voluit fundator primogeni, ita ut de masculino in masculum procederet. Ita etiam in filiabus eam ipsas non admittet, nisi in masculorum defectum, & non admittere illarum filias, sed solum filios masculos, ita ad id referendum est verbum descendentes, & in terminis in substitutione foeminarum, & illarum descendendum, eundem ordinem servandum, quem testator masculis disposuerit, ne equalitas oriatur, &c.

113 ¶ Y así se determinó y decidió in Senatu Granatensi in favorem Peeri cognati, hijo de la hija mayor del primero varon llamado al mayorazgo, con exclusión de otro de mejor linea, por las razones dichas, y porq en el primero militava la voluntad del testador.

114 ¶ Y nosotros la tenemos expressa, ibi: Que si viere varones de la hija, o hijo que viere el dicho mayorazgo, que le oya y herede el varon. Donde en esta clausula colectiva de las de arriba, declara evidentemente su voluntad el fundador, de hazcc

DECISIO SENATVS GRANATENSIS.

hazer mayorazgo de agnacion verdadera en sus hijos y descendientes varones; y a falta destes en los hijos varones de las hijas que vniere el dicho mayorazgo, y acabados estos, se acuerde de las hijas q̄ quedaron exclusas, y así profugue; *Et si parò no vniere, que lo ayala hija mayor del hijo, o hijamia que heredare el dicho mayorazgo.*

114 ¶ Y esta equiparacion y forma de suceder, no es presuncion nuestra, sino propia y expresa voluntad del fundador, ibi: *En tal manera, que si no vniere hijos, ni nietos de los hijos, que lo ayen las hijas, y sus hijos de ellas (y no como quiera sino) guardando la orden sobredicha por la manera, y regla, y constitucion, e ordenança que dicho es.* Dicciones todas, y cada vna de por si repetitivas de todas las calidades precedentes, ita Fofar. *quest. 311. num. 27.* y plenamente Barbosa, en sus tratados, *in dictione suprà 342. num. 2.* que ad 5. *in dictione dictas 71. num. 1. & 2.* Donde se repare, que tambien aqui el fundador expressamente equiparò el orden y forma de suceder de los hijos, y nietos de las hijas, con la de los hijos y nietos de los hijos. Con que siendo en estos de agnacion, lo viene a ser tambien (no por estencion, ni interpretacion, sino por voluntad clara del testador) en los hijos varones de las hembras, saltim ficticia, como està dicho.

115 ¶ Y esto mismo se prueba en los llamamientos de los transversales; porque fenecidos todos los descendientes del dicho tercero Adelantado, dize suceda mi hermano mayor, y a falta deste su hermana; y no quedando hijos varones de ellos, dize buelva a las hijas de mis hermanas, tornando por mengua de varones a la linea femenina. De forma, que passa a buscar varones de los hermanos, y dexa excluydas las hijas de ambos. Con que de primo ad vltimum considerada la dicha clausula, se prueba la atencion y voluntad del fundador en conservar la varonia en propria, o ficta agnacion.

SEXTA CONIECTVRA.

El llamamiento de varones, y mas siendo repetido, induze agnacion rigurosa, y a falta della, artificiosa, y de nada masculinidad.

116 Y Quando por coniecturas, y demonstraciones tantas no vjiera hablado nuestro fundador tan claramente en favor de los varones; por el llamamiento solo de ellos, y mas tantas vezes repetido como consta de la clausula, se induze conservacion de agnacion rigurosa, o a falta de ella, de artificiosa y nuda masculinidad, y coniguiente mente exclusion de hēbras, cum nulla alia potest assignari quā agnationis

agnationis, vel nud masculinitatis ratio, quæ tãquam vul-
 ca attendi debet, ita tenent Peregrinus, Socinus, Meno-
 chius, Surdus, Castillo, Fufarius, & alijs relati ab additiona-
 tore ad Molinam, de primogen. lib. 3. cap. 5. num. 25. vsque ad
 20. fol. 222. Y queda con esta opinion in versicul. Nos vero,
 conformandose con el mismo Molina, ad stipulantur Casti-
 llo, lib. 3. cap. 29. num. 22. & 23. & lib. 5. cap. 33. num. 22. Cassa-
 nate, consil. 23. num. 4. & eidem Molina, dict. cap. 5. lib. 3. num.
 37. ibi: Imò eo ipso, quod maioratus institutor masculos ad primo-
 genij successiõnem invitaverit, censetur fœminas propter masculos
 remotiores excludere voluisse, idque ex verisimili voluntate, quæ
 ex verbo masculis elicitur. Non enim ad aliud verosimiliter hoc
 verbum masculis adijci potuit: quom ad fœminarum exclusionem.
 Et infra in numer. 48. que mira mas a nuestra clausula, ibi;
 & elori si maioratus institutor vocavit filiam suam, & eius descen-
 dentes masculos, sub hac namque vocatione descendentes masculiz
 etiam si ab aliqua fœmina ab ipso institutore descendenti procreati
 fuerint, comprehenduntur: cum in hoc primogenio ex vocatione
 masculorum non censetur habita agnationis ratio, sed solum nuda
 masculinitatis &c. Vbi plures citat, y acaba diziendo, que por
 cosa notable se ha de encomendar a la memoria, y que en su
 tiempo se decidio segun su opinion, sobre vn opulētissimo
 mayorazgo.

117 ¶ Idem tenent Castillo, lib. 5. cap. 133. num. 9. vers
 ficul. sic sanè, donde trae el lugar de Molina, dict. num. 48. y lo
 exorna con otros, & ibi Additio ad Molinam, ad dict. n. 45.
 vsque ad 50. fol. 226. versic. Tunc vero. Donde dize, que esta
 su opinion de Molina es verdaderissima, & praxi recepta, y
 trae para su comprobacion muchos exemplares, y Executo-
 rias de los Reales Consejos, dadas en favor de los varones
 de las hembras, aun concurriendo con varones agnatos; ca-
 so mas apretado que el nuestro, q̄ solo tratamos de excludyr
 hembras: y en favor desta opinion de Molina, in dicto num.
 48. vltra eius additionatorem. Addo elegantem iuris deci-
 sioem Ioseph. Sesse, decision. 254. tom. 3. num. 87. donde des-
 ficando saber los Doctores que obra el llamamiento de va-
 rones del testador. Respondent nemine dempro. Scilicet, quod
 ex quo non consideratur agnatio, remanet considerata sola qualitas
 nude masculinitatis, secundum dicitur num. 60. & 61. Seruio, num.
 15. & 16. Fontanela, de pactis nuptia, clausula 2. glo. 25. com. 12.
 &c. Que todas son palabras de la decision de Sesse, & notã
 Barboza, varij tract. de appellat. verbor. appellat. 109. numer. 38.

Castanar, *consil.* 27. *num.* 4. Castillo, *lib.* 3. *cap.* 22. *num.* 1. Perez de Lara, *Compendio*, *cap.* 20. *num.* 9. *Executio*, *lib.* 1. *cap.* 1. *consil.* 1. *masculos*, *dom.* Larrea, *decisión*, 34. *num.* 26. 45. 46. 67. de quo *supra* *num.*

En los mayores de agnacion artificiosa, todos los varones componen vna linea por donde la sucesion discurre exclusiue ad feminas.

178 ¶ Y assi en los que son desta calidad, no está de agnacion artificiosa, como el nuestro, dōde las hembras tienen exclusiō por los varones cognatos: estos aunque entte si sean colaterales y distantes en qualquier grado, conponē y forman vna sola linea de calidad masculina, por donde la sucesion discurre y se continua de vn varon en otro, exclusiue ad feminas in quibus deficit illa qualitas, *per Baldū consil.* 334. *num.* 10. *volum.* 3. *Ancharan*, *consil.* 95. *num.* 7. *Caphal*, *consil.* 251. *num.* 21. *Craver*, *consil.* 664. *num.* 23. *vol.* 4. Hieronym. Gabriel, *consil.* 70. *num.* 11. *volum.* 2. *bi pulch.* defendit, quod in hac specie omnes masculi descendentes à primo stipite sententur vnus esse linea quo ad effectum excludendi feminas. Para lo qual es elegante y expreso texto el 5. *Ceterū in principio*. *Institut.* de legitim. agnator. success. *ibi*, *Ceterum inter masculos quidem agnationis iure hereditas, etiam solo agnitione gradu sint vtro cirroque capitur.* Mejor y mas abundante lugar el de Castillo, *Controversiar.* *lib.* 5. *cap.* 93. *num.* 18. *cap.* 19. Y para conseruar esta agnacion artificiosa, tan capaces son los varones hijos de varones, como de hembras. Ita *Castill.* *dict.* *lib.* 5. *cap.* 133. *num.* 14. *Surdus*, *consil.* 308. *num.* 14. *volum.* 3. *consil.* 407. *num.* 36.

179 ¶ Y assi en la linea y concurso presente de varones, el Marques de Priego excluye al Marques de Montalvan su hijo, y al de Cogoludo su sobrino, por mas remoto este, y ambos por menores de edad, y al Marques de la Floresta por lo mismo. Y porque quando sea descendiente de D. Ines de Ribera, no ha llegado su llamamiento hasta ser fenecidos los descendientes del tercero Adelantado, cuya sucesion se regula conforme a sus llamamientos. Y tambien le obsta la Executoria en que fue vencido, como notamos arriba, n. 80. & seq. Y tambien el Marques de Priego por varon, excluye à la Marquesa de Priego su muger, y prima hermana, y à la Duquesa de Medina Celi su sobrina por hembras, licet ista sit in gradu proximiiori, & descendat ex masculino. Porque tiene expreso y claro llamamiento, y porque à fundador habita su ratio masculinitatis & agnationis, saltem artificiosa, en este segundado estado, doctē & eleganter docet *Molina*, *dicto* *lib.* 13. *cap.* 5. *num.* 77. *fol.* *mibi* 44. *ibi*. *De* *concl.* *num.* *conclusio*

conclusio, quod quando femina propter masculinam remotionem excluditur neptis ex filio masculino primo genito propter filium masculinum secundo gradum a maioratus successione excludatur. &c. & melius, ac magis in terminis, in cap. 8. num. 8. eiusdem libri 2. ubi: In prima casu dicens, dum enim neptem propter parum proculdubio a maioratus successione excludendam esse. Cum enim in eo primo genio & nationis, atque etiam masculinitatis ratio habita esse censetur, ex eo consequitur masculinam etiam linea & gradus remotioris, atque in linea secundo, vel tertio genitorum constitutum; feminam propinquantem illi ex & gradus; des. & lib. 2. primo genito si descendente excludere. Non enim hasus maioratus si situr, tam lib. 2. & gradus propinquantem; quam masculinitatem. & agnationem considerare videtur censenda est. que masculinitatis qualitas non potest a nepte representari. *Bar. cum in iur. sequitur, in l. lib. 2. num. 13. ff. de verbor. significacione. &c.* Y cita al texto, in cap. unico de eo qui sibi, & hered. suis. Cuya disposicion se restringe ad solos masculinos vocatos, & ad eos qui sub qualitate masculinitatis vocati sunt feminis exclusis, vti advertit Molina, dist. cap. 8. & 9. in cap. 2. num. 50. in fine, lib. 3. & Anton. Theaut. que est. forens. 12. num. 48. in fin. lib. 2.

120 ¶ Y trayendo este lugar de Molina, lo dixo tambien don Juan del Castillo, lib. 5. Contraver, cap. 93. n. 21. ubi: Et sicut quando est prerrogativa in linea, remotior illius preferatur proximioribus ex alijs lineis procedentibus, ex cap. 1. de natur. success. feud. Ita ubi prerrogativa est in sexu masculino, remotior ex illo, preferitur femine proximiori, vt supra dixi & eleganter tradidit Baldus, consil. 137. nu. 1. ad fin. lib. 2. in hac verba. Pro quo facit, quia quandocumque est prioritas in sexu, vel linea, remotior linea, vel sexus, preferitur eicicumque proximiori posterioris linea vel sexus, &c. Et allegat eundem Molinam, Gregor. Lopez, Caphalum, Petram Surd. & alios.

DECI-

DECIMA: ET VLTIMA consideracion, bastante ella sola para obtener el mayorazgo.

El Marques de Priego tiene en su favor, voluntad expressa y literal del fundador en casi todas las palabras de la misma clausula.

221 **Q**uien (señor) a firmeza de consideraciones y conjeturas tantas, a la autoridad y sentir de tantos y tan doctos Consultantes y Decidentas, a la fuerza y eficacia de tan juridicas e invencibles razones, a la determinacion y exemplar de tan grave Senado, no quita su cuido dado; no suspende la pluma: pues aunque mas altamente buelce, y sutilmente raye, sin traer novedad al profundo saber de V. S. quedará siempre corta: si bien a mi entéder mas dilatada, y mas acreditada la justicia de el Marques de Priego, en quí no solamente concurre voluntad favorable cõjectura da como hasta aqui, sino expressa, clara, y literal; cuya prueba libramos no menos que en los literales llamamientos de la misma clausula, donde no vna, sino muchas vezes faltando los varones agnatos del fundador, y sus propias hijas, los varones descendientes de ellas tienen expreso y literal llamamiento, ibi:

Es si no viere, ni quedare hija alguna mia, y quedare y fuere vivo algun nieto mio de algunas de mis hijas, que sea legitimo; que el tal nieto de la hija mayor heredare, e aya el dicho mayorazgo. Palabras que quadran, se ajustan, y verifican en el dicho Marques de Priego; porque es hijo varon legitimo de D. Juana Enriquez de Ribera, hija mayor de don Fernando Enriquez de Ribera segundo Duque de Alcalá.

222 ¶ Y el mismo llamamiento y prelación dà a los varones de las demás hijas, no quedando de la mayor, ibi:

Es si de la hija mayor no quedare hijo varon, y quedare de la otra de mis hijas, aquel que así quedare y fuere vivo, que aya el dicho mayorazgo y bienes del; toda via descendido de mayor en menor. Y en el Marques de Priego hallamos estas tres calidades, q̄ segurissimamente le afirman en el Estado de Alcalá. La vna ser varon vivo. La segunda, ser hijo de hija mayor. La tercera, ser varon de mayor edad.

223 ¶ Tercera vez, haziendo coleccion de todo, buel
ve a

se infiere el fundador en el llamamiento de varones, en
 profecucion, y confirmacion de las palabras referidas, ibi;
*Aquel si quiere varones de la hija, o hijo que quiere el dicho mayora-
 azgo, que lo sea y herede el varon.* De forma que es conclusio
 llana, y voluntad clara del fundador, que aviendo varones,
 o descendientes de hijo, o de hija, estos se preferian y llevé
 el mayorazgo. Porque en ellos se conserva la agnacion, que
 es el tema deste papel, y voluntad del instituydor. El Marques
 de Priego es hijo varon de la dicha doña Juana Enriquez de
 Ribera, y nieto varon del dicho don Fernando Enriquez de
 Ribera segundo Duque de Alcalá, que vno y poseyó estos
 mayorazgos. Con que aviendo de presente segun esta clau-
 sula, hijos y descendientes varones suyos, tienen prelación,
 por preciso y literal llamamiento, que es imposible faltar.

124. ¶ De que obstará dicera, que el Marques de Priego
 no es hijo de hija que vno el dicho mayorazgo; con que
 de la dicha clausula no se puede aprovechar.

125. ¶ Porque se responde, que sin embargo siendo
 el mayorazgo de agnacion artificiosa, se ha de buscar y ad-
 mitir primero; porque es varon y descendiente de D. Cata-
 lina Enriquez de Ribera hija del tercero Adelantado, que a
 falta de agnatos, entró en el Estado; y assi en el Marques de
 Priego se ajusta la dicha clausula, pues es hijo y descendien-
 te de la hija mayor, que lo vno y poseyó.

126. ¶ Y el no aver entrado doña Juana Enriquez de
 Ribera su madre, fue porque vno varon, que fue el dho Mar-
 ques de Tarifa su hermano, y siendo agora tambien el Mar-
 ques de Priego nieto de don Fernando Enriquez de Ribera
 segundo Duque, que poseyó el Estado, viene a tener mas
 ventajas; pues no solamente es hijo varon de hija mayor, si-
 no nieto de varon cognato; y en todos los descendientes va-
 rones, nietos y bisnietos de las hijas, quiso el fundador dar
 esta prelación, y assi prosigue la clausula, ibi; *E assi de los nie-
 tos, e bisnietos, e de los otros que por linea derecha quiere de aver
 el dicho mayorazgo segun dicho es.* E. Y mas abaxo los com-
 prendio a todos, y que in infinitum, ibi. *Aquellos que des-
 cendieren de mi el dicho Adelantado por linea derecha, segun dicho
 es;* Y lo dicho es, q aviendo varones hijos de hijos agnatos,
 se preferen; y no aviendo estos, los varones cognatos hijos
 nietos, o bisnietos, y los demas descendientes de hijas.

127. ¶ Lo quarto, y no se contentó con esto el funda-
 dor, aunque tan evidente y claramente ayia hablado de la
 admiti;

admisión de los varones y prelación de ellos a qualesquier
 hembras: sino que buélve a hablar mas, y mas claro, porq
 no se puede, ni puede añadir adelante de su voluntad, por el
 cular preytos entre sus descendientes. Y así prosigue, pu
 nriendo vna condición, para que tenga lugar, y se pueda ad
 mitir hembras; ibi; *Et si varon no viueri, que lo ay a la hija mayor*
del hijo, o hija que ha de heredar el dicho mayorazgo. Con que a
 viendo se cumplido la condición, por aver sido varon y ma
 yor, que es el Marques de Priego, no pueden entrar la Ma
 rquesa de Priego su muger, ni la Duquesa de Medina Celi su
 sobrina, por hembras: por que su llamamiento no ha llega
 do, respecto de estar llamadas, sub illa conditione: *si sine fi
 lio masculis, vel de stirpe masculis.* Esta condición no ha
 faltado, antes esta viva, con varon vivo, que es el Marques
 de Priego; Et ita substitutus per feminam non excluditur.
 Y la razón es: quia sub illa conditione: *si sine filio*
masculis, vel de stirpe masculis, plene innumeros referendo pro
 bar Vincentius Pularius, de substitut. fideicommiss. quest. 402.
 num. 37. ibi; *Limitatur secundum ista communem opinionem quando me
 ritum masculinitatis factum esset, et si dictum fuisset liberis masculis*
*decesserit, quia tunc substitutus per feminam non remanet exclu
 sus.* Et ibidem Pularius, in quest. 312. num. 10. Et hoc esse ve
 rum inquit in num. 7. *Et per in substitutione non respectatur*
masculinitas, sed dictum aliquid vel in supra, & in nu. 37. Etiam
 lñitur quando testator loquutus est dicere tivè. Tunc enim
 feminam non comparatione suæ sub conditione: *si sine filio;*
 maxime si dicatur: *si sine filio masculis.* Imò excluditur ter
 minè etiam hoc videtur curatè etiam ad feminarum exclusio
 nem. Ita Molina; de primogenit. lib. 3. cap. 3. num. 30. §. 38. & ibi
 eius ad additionator, in hoc verbo: *etiam si dicatur: si sine*
*filio, etiam si dicatur: si sine filio masculis, etiam ad ex
 clusionem feminarum hoc videtur adiectum filio masculis substitui
 rum excludunt feminam, et non excludunt.* Et citat Mantio
 card, Simon de Prae. Mendic, Peregrino, Castill, Rustic, Ho
 rat, Carpan, Gregor, & alios quibusdam. Adde Marium Guir
 bam, decisio. 32. num. 1. quibus aliis quam plurimos congestis.
 Et in eum. *Et si de saigala consideracion en las palabras*
de nra traclausula; ibi; Et si varon no viueri, que lo ay a la hija
mayor. Per existè etiam masculis; in eorum excluditur femi
 na, quod etiam deficientibus masculis non admittatur. Suf
 ficit enim conditione scilicet ad impleri, como dotaron Me
 nchto; Bruno; Capra, Decio, Hieronymo Gabrich, y otros
 graves

graves Autores, vt per Fufariu[m] *quæst. 379. ex num. 54. Et in quæst. 371. n. 11.* Y esta aunque judola opinion, se haze cierta y verdadera aviendo atencion en el fundador de la conservacion de la agnacion vera, vel ficta, como afirma el mismo Fufatio *libi. quæst. 371. num. 25.* ora esta atencion y voluntad de conservar la agnacion sea expresa, ora tacita, vt doctus & plene probat & exornat idem Fufarius, *dicti quæstione 371. num. 96. v. qd. ad 99.*

129 ¶ Concurrén ambas en favor de el Marques de Priego; la tacita y coniecturada voluntad; y la expresa y literal, que qualquiera le basta; ex dictis supra, & notant Cañillo *lib. 2. cap. 2. num. 65. Et 159. Molina, dicti lib. 3. cap. 5. num. 48. Et Añir sine & ibi. Additio. fol. 233. Et in cap. 4. num. 41. v. s. q. ad 44. et lib. 3. fol. 219.* Y esta es voluntad de mayores qualitates y prerrogativas, quanto mas repetida y geminada, cuya repetición denota y muestra mas enixa y clara la voluntad del fundador; y nos quita de dudas, si es que las quede aver; como singularmente lo notó el Jurisconsulto, *in l. 1. S. sciendum. ff. de edict. edict. ibi. Ego pato adiles tollenda dubitationis vtiliter, bis idem dixisse, ne quæ dubitatio superesset.* Tiene tambien virtud la geminacion de especial, y especifica determinacion; y obra otros efectos buenos: vti post alios latissimè probat D. Castillo. *Controvers. lib. 4. cap. 52. per totum, & exornat plene D. Ioseph Vela, in allegacione iuris,* con el Conuento de San Ilesonso, *num. 85.*

130 ¶ No ay que buscarle al Marques de Priego mas razones (aunque tiene tantas) teniendo en su favor la voluntad del fundador, que ella sirve de razon y de ley, como consultado Sylvano respondió, *in consil. 64. nu. 27. ibi. Et clara est, quod in dispositione merè voluntaria non semper reddi potest ratio, nisi quod sic placuit restatori, & defuncto. Et sufficit pro ratione voluntatis.* Et dixit Cornetus, *in l. 1. num. 20. C. de condit. instestris:* faltan todas las reglas, rindense todas las disposiciones a la voluntad del testador, cessa la continuacion, y prerrogativa de la línea, del grado, del sexo, y de la representacion y las demas; falta para dezirlo de vna vez todo el derecho comun.

131 ¶ Et solum attenditur voluntas fundatoris ipsaq; prævalet, prædominatur & taquam Regina primû obtinet locu[m], ita pulchrè & doctè vt solet D. Ioseph Vela, *Differt. 6. n. 27. & facit omnes regulas ordinarias successionis primogenitiuæ cessare, vti plene probat & exornat D. Castillo. Controvers. lib.*

La geminacion y repetición denota mas enixa y clara la voluntad del testador.

ref. lib. 5. cap. 92. n. 33. C. 21. n. 70. elegante. Bursatus. cons. 282. n. 20. C. 21. Dom. Larrea, decision. 54. n. 20. Y aunque la voluntad sea racia y conje curada, obra el mismo est. do, ex dictis authoritatibus, & plene dictum est in allegacion. por la Marquesa de Priego, discurso 6. num. 107. & discurso 111. num. 207. 208. & 236. Con que el Marques de Priego le assiste y favorece la ley, que es lo mismo que la voluntad del disponente, disponat testator & erit lex, dixolo el or. o tex. 107. &c.

L A E D A D:

Los fundadores de este Estado atendieron con particular cuydado la mayoria de edad.

132 **H**allase tambien en el Marques de Priego junto con ser varon vivo, la mayoria de edad, que atenta y uydadosamente pidio y miró el fundador calidad, que por falsar a los demas pretésores los excluye: y esta misma calidad de mayoria pidieron tambien el primero y segundo Adelantado, ibi: *Hijo mayor varon, & ibi: E así todavia los descendientes mayores, y mas repetidamente el tercero Adelantado, ibi: El hijo mayor varon masculino, & ibi: De mi hijo mayor, y mas abajo: Aquel que así quedare y fuere vivo, que aya el dho mayorazgo y bienes del, todavia descendiendo de mayor en menor. C. ó que se conoce su instancia, perseverancia, y voluntad continuada de los fundadores en admitir solamente el varon vivo, que se hallare mayor; y esta 'a observó tambien en el llamamiento de los colaterales, ibi: E suceda en mi hermano el mayor que vivo fuere. Con q' aviendole pedido y puesto con tanto conato y cuydado, y por causa final, es conclusion cierta y verdadera, ab authoribus utriusq; sententia; que se ha de atender a ella, y forçosa y precisamente preferirse el var. mayor vivo, a otros aunque en ellos se hallaran otras prerrogativas, porque todas se rinden a la voluntad del fundador; copiosamente juntando los fundamentos mas fuertes, y todos los furtores antiguos y modernos que han disputado este punto, se dixo en la alegacion por la Marquesa de Priego, discurso 6. num. 107. vsque ad 119. Con que la justicia del Marques de Priego es notoria y evidente. Salva, &c.*

**L. D. Tomas de Castro
y Aguila.**