



P O R

EL COLEGIO
DE LA COMPAÑIA
DE IESVS DESTA CIVI-
DAD DE XEREZ DE LA FRONTERA
en el Pleito

C O N

DON FRANCISCO DE GVZMAN; Y RIBERA
Vera, y Villavicencio, vezino de la Ciudad
de Sevilla.

PARA inteligencia del hecho se supone brevemente, Num. 1.
que en 24 de febrero de 545, Francisco Garcia Bermejo, Diego de Vera, y doña Ines de Mesa su muger, su hija, y yerno, otorgan escritura, en que dize, que al tiempo que se trató el casamiento entre los dos, el dicho su padre, y suegro les auia mandado 311. ducados de dote: y despues trataban de pedirle los bienes dotales, y multiplicados de Juana Garcia madre de la dicha doña Ines, y muger que fue de el dicho Francisco Garcia; y por via de transaccion se concier-

A

tan

tan en que por el derecho, que teniã a los dichos bienes, les da y entrega el dicho Francisco Garcia dos cauallerias de tierra en Espartinas, mas o menos lo que viere, para que las tengan los dichos su hija y yerno, y gozen el vsufructo por sus vidas, y luego profigue:

Num. 2. Y despues de vuestros dias de vos los sobredichos sucedan, e ayan las dichas tierras vuestro hijo mayor. E si hijo varon no viere, e sucedan, e las aya vuestra hija mayor, los quales las ayan, e gozen del vsufructo dellas. Y assi vayan sucesivamente de vnos en otros perpetuamente para siempre jamas de varon en varon, si lo viere: y si no, de hembra en hembra, como està dicho.

Num. 3. Y si no viere hijos, ni descendientes legitimos de varones, y hembras, como està dicho, de la generacion de vos los dichos Diego de Vera, e doña Ines mi hija que vengán a la dicha sucesion; que en tal caso las dichas tierras sucedan, y las ayan los parientes mas propinquos, que sucedieren de vos los dichos Diego de Vera, e de la dicha doña Ines vuestra muger. Por manera, que en la generacion de vos el dicho Diego de Vera, e de la dicha doña Ines mi hija sucedan las dichas tierras por la forma, e segun que està dicho.

Prohibe la enagenacion, y pone otras clausulas de irreuocabilidad. Los dichos doña Ines, y su marido acetan el entrego de las dichas tierras: con las quales, y el vsufructo dellas con la dicha constitucion, vinculo, y sucesion declarã estan satisfechos de la dicha legitima materna.

Num. 4. La dicha doña Ines hija vnica de los dichos Francisco Garcia Bermejo, y Juana Garcia gozò las tierras hasta que murio. Y despues sucedio en ellas doña Beatriz de Vera tambiẽ hija vnica de la dicha doña Ines.

Num. 5. En 23. de Diciembre de 617. la dicha doña Beatriz da poder a don Alonso de Caruajal su marido, para dar en propiedad, arrendar, y dar a cõso perpetuo las dichas tierras por su vida, y dize que son del vinculo, que posee.

Num. 6. Con este poder el dicho don Alonso en 8. de Henero de 618. da las tierras a censo al Colegio de la cõpañia de Iesus por 90. ducados cada año, qã de pagar a la dicha doña Beatriz, y demas poseedores del dicho vinculo: y en esta escritura intervienen don Alonso, y don Rodrigo de Vera, primo, y sobrino de la dicha doña Beatriz, como sucesores, que dizen son en su falta, en el vinculo.

Num. 7. Muerto el dicho don Alonso de Caruajal, la dicha doña Beatriz haze donaciõ por su vida del vsufructo de las tierras, y devnas casas de otro vinculo, que instituyò doña Catalina de

de Perez su abuela paterna, al dicho don Rodrigo su sobrino hijo natural del dicho don Alonso de Vera su primo como sucesor inmediato en los dichos bienes, por ser descendiente de Rodrigo de Vera su abuelo paterno, y no tener la susodicha sucesion.

Vno litigio entre el dicho don Rodrigo, y don Bartolome de Vera nieto legitimo de Francisco Dias de Vera abuelo del dicho Diego de Vera marido de la dicha doña Ines, sobre las dichas tierras, y casas. Y este pleito no llegò a determinacion. **Nu. 10.**

La dicha doña Beatriz por vn codicillo en 5. de Setiembre de 632. declara, que el ultimo llamamiento a las tierras fue el suyo y que no pudieron vincularse, por ser del dote de su madre. Manda, que su ceda en ellas como bienes libres el dicho don Rodrigo, porque declara, que lo son, y por tales las á tenido; y que sus padres, y abuelo no pudieron vincular en su perjuizio. **Nu. 10.**

Por muerte de la dicha doña Beatriz pidio posesion de las casas, y tierras el dicho don Bartolome de Vera por Enero de 634. la qual se contradixo por el dicho don Rodrigo: en que tan poco vno determinacion. **Nu. 11.**

El dicho don Rodrigo de Vera mandò estas tierras por libres a doña Catalina de Molina su muger por vn codicillo en 8. de Março de 636. **Nu. 12.**

Por cuya muerte el dicho don Bartolome voluio a intentar juicio posesorio en 24. de Abril del dicho año. Contradixose la posesion por don Francisco de Vera y otros deudos por el linage de los Veras. Y auiendo alegado todos, se recibio a prueba. Y tambien hizo contradicion la dicha doña Catalina de Molina por peticion, que presentò en 5. de Julio, en que pidio los autos. **Nu. 13.**

En 30. de Junio del dicho año de 636. la dicha doña Catalina haze donacion al Colegio del censo de 90. ducados, que pagaba sobre las tierras, y de el derecho que a ellas tenia, con obligacion de ciertas fiestas, la qual aceptò el padre Rector. **Nu. 14.**

Susendò el Colegio juez conseruador, ante quien se querrellò de la justicia ordinaria, valiendose en este juicio de sola la escritura de data a censo. Y auiendo defendido la parte del dicho don Bartolome, y lleuado el **Nu. 15.**

pleito a la Real Chancilleria de Granada, vuo auto de legos en 27. de Setiembre de 644.

Nu. 16. Muerto don Bartolome de Vera, el dicho don Francisco de Guzman pidio posesion de las casas, y tierras como fucefor, que dize ser en ellas en 6. de Diciembre de 647. y se le maado dar sin perjuizio de tercero, y se dio en 12. del dicho mes.

Nu. 17. El Colegio sacito de nuevo juez conseruador, que con vista de los instrumentos, y informacion de la posesion discernio censuras contra el Alcalde mayor, y contra el dicho don Francisco: por cuya parte se alegò ante el conseruador declinando su jurisdiccion, y protestando el Real auxilio de la fuerza. Y se lleuò el pleito a la Chancilleria, donde en 28. de Abril de 648. vuo auto declarando, que dando el dicho juez traslado, y oyendo, no haze fuerza por aora: no haziendolo asì, la haze.

Nu. 18. Continuaronse los autos, y auendose hecho defensa, y alegado por las partes, se voluio a lleuar a la Chancilleria, y en 10. de Junio de 655. vuo auto de legos haziendo relacion en el proemio del, que el Colegio fundaba su derecho en la dicha data a censo.

Nu. 19. Inhibiose el conseruador, y a se prosseguido el juicio posesionario ante el Alcalde mayor, donde el Colegio alegado diferentes excepciones sin perjuizio de su declinatoria: a que a respondido el dicho don Francisco, y la causa se recibio a prueba, y se hizieron probanzas: el Colegio justificando su posesion en virtud de la donacion de la dicha doña Catalina, y don Francisco la legitimacion de su persona. Y està en estado de determinacion.

Nu. 20. Y para que conste de la justicia del Colegio, se fundaran en este papel con breuedad los puntos siguientes.

PUNTO PRIMERO.

Que no pudo consistir el vinculo en las tierras.

Nu. 21. **L**A disposicion del dicho Francisco Garcia Bermejo no fue de bienes suyos; sino de la dicha doña Inca su hija adquiridos por muerte de Juana Garcia su madre, de quien fue heredera vniuersal. Y asì no se a de tener por fundador del vinculo el dicho Francisco Garcia, sino

La dicha su hija por el consentimiento, que dio, para que se le gravasen sus bienes, el qual se tiene por disposicion
Ex l. in adibus 7. §. quod filius fam. 2. ff. de donat. ibi: Per inde est, ac si pater ipse donauerit. l. cum quis 126. ff. de reg. iur. D. Molin. de pri. mog. lib. 4. ca. 3. nu. 23. Noguero. alleg. 19. nu. 72. Late D. Salgad. in labyrinth. credit. 2. p. cap. 16. a nu. 19. 85. & per totum.

En terminos de mayorazgo, que el padre funda con sintiendo su hijo, que este se tenga por fundador del, do cent Gama, *decis. 218. nu. 4. ibi: & sic dicebat hunc maioratum in uorem, & fratrem eius, ratione consensus fundatores esse maioratus. Qui enim consentit, uidetur constituere. sequantur Add. ad D. Molin. lib. 2. ca. 13. nu. 7. ad fin. vers. secundum quod. Y aun estos DD. hablan en el consentimiento del hijo, para que el padre le graue su legitima paterna, que tiene mas dificultad, de quo late D. Salgad. d. ca. 16. a nu. 68.*

Pero quando los bienes eran ya del hijo, y siendolo consentio, o aprobò el grauamen, es sin duda que el se tiene por fundador, vt optime aduerunt Flor de Mena in *addit. ad Gam. d. decis. 218. nu. 4. vers. tertius est, Noguero. d. alleg. 19. a nu. 68. & 72. D. Salgado. d. cap. 16. nu. 85. & 87. ibi: Grauari consentiens uere censetur maioratum facere: cum tam de suo patrimonio filius ipse disponere intelligatur, & postquam ius habuit per seculum, & radicaetum in bonis legitima, vt sepins diximus &c.*

Auiendose de tener por fundadora la dicha doña Ines, no pudo consistir el vinculo en las tierras, por ser legitima de la dicha doña Beatriz de Vera su hija vnica, en que no se admite grauamen, sed reiiicitur ipso iure, ex l. quoniam in prioribus 32. C. de in off. testam. ibi: Ipsa conditio, vel dispositio, vel alia dispositio moram, & quodcumq; onus introducens tollatur, et ita res procedat, quasi nihil eorum testamento additum esset. l. scimus 36. in prin. cip. cod. tit. ibi: ipso iure in esse eandem repletionem. l. 17. circa fin. vers. E debentauer libre, & quita. re. l. l. 9. in fine. & melius. l. 11. re. 4. p. 6. ubi late D. Greg. Lop. D. Molin. lib. 2. cap. 1. nu. 29. Maetienz in l. 11. re. 6. lib. 5. gl. 3. Merlin. de legitim. lib. 2. tit. 2. q. 5. om. 1. & lib. 3. tit. 2. q. 1. nu. 2. & q. 2. nu. 16. & q. 5. an. 3. & q. 10. nu. 1. & per totum titulum. Ant. Gom. 1. var. cap. 11. nu. 24. & 25. ubi Aillon Carleual. de iudic. tit. 3. disp. 25. nu. 19. & 20. & 25. Fuffar. de subst. q. 296. an. 1. D. Larrea, *decis. 36. nu. 8. Burgos de*

Paz q. 1. *nu.* 7. D. Castill. lib. 5. cap. 64. a *nu.* 2. & 35. & cap. 107 a *nu.* 36. D. Valenz. *conf.* 182. *nu.* 1. D. Saigad. in *l. agr.* 2. p. ca. 16, *nu.* 16.

Nú. 25. Sin que sea necessario pedimiento de el hijo, ni otra diligencia: porque como el grauamen reuocatur ipso iure, es como si nunca se ouiera puesto. & ita ex d. *l. quoniam in prioribus*, tenent Suarez, ibi: *ampl.* 10. a *nu.* 1. Menchac. de *suc. cef. creat* lib. 1. § 10. *nu.* 254. Mantie. de *comiect.* lib. 7. *tt.* 8. *nu.* 10. Peregr. de *si. deic.* *art.* 36. *na.* 86. ex alijs D. Castill. d. cap. 107. *nu.* 39. & 40. *vers.*: & est *singulare*. Merlan. de *legit.* lib. 3. *tt.* 2. q. 1. *nu.* 11. ibi: *Reuocatio autem oneris, aut grauaminis fit ipso iure ex legis auctoritate, & potestate, & propterea, nulla requiritur petitio, aut instantia eius, cui legitima debetur: quia quando lex aliquid per se agit, non est necessaria hominis declaratio.* Ant. Gom. d. cap. 11. *nu.* 25. ibi: *Cum tale grauamen tollatur ipso iure per legem absque aliqua petitione partis, & absque alio remedio alicuius actionis, vbi Aillon, d. nu. 25. vers. vinculum, vel maior ratum.*

Nú. 26. Cuya resolucion en este caso no solo tiene lugar en la legitima; sino en todos los demas bienes: y assi no podrá consistir el grauamen por via de mejora en el tercio, y quinto. Porque respeto de ser hija vnica doña Beatriz, el tercio es, y se tiene por legitima precisa suya: por ser lo de los descendientes, respeto de trāsnerales, o estranos Segura, in *l. vnum ex familia* §. *sed si secundum a nu.* 49. ff. de *leg.* 2. Angul. de *melior.* in *rubrica nu.* 27. Palac. Rub. in *l.* 27. *Taur.* *nu.* 4. vbi Tello Fern. *nu.* 3. Matienz. in *l.* 9. *tt.* 6. lib. 5. *recop.* gl. 1. *n.* 2. D. Castill. lib. 2. cap. 13. *nu.* 27. & lib. 5. cap. 99. *nu.* 1. Bacz. de *non melior.* cap. 9. a *nu.* 8.

Nú. 27. De que se sigue, que como el tercio es mejora solo en tre descendientes, no se puede mejorar a hijo vnico, ni grauarle el tercio, porque para mejorar, a de auer muchos, para que aya eleccion de vno, argum. ex *l. vtrum ff. de asig. libert.* D. Couar. 1. *var.* cap. 19. *nu.* 13. ex pluribus Hermostill. in *l.* 8. *tt.* 4. p. 5. glo. 4. *nu.* 10. D. Castill. d. cap. 13. *per tot.* Burg. de Paz. q. 1. *nu.* 19. Bacz. d. cap. 9. a *num.* 12. Add. ad D. Molin. lib. 2. cap. 11. *nu.* 1. & 11. ex alijs D. Larrea *decis.* 52. *nu.* 8.

nu. 28. Menos podrá consistir el grauamen en el quinto, o remaniente del: porque esto solo tuuiera lugar, quando es pecialmente se grauara; no quando todos los bienes jun

tos se vinculan sin distincion , como en este caso , argumen-
to textus in l. qui duobus ff. de cond. & dem. ibi: Verius est, ut condi-
tionem sciendere non possit, ne legatum sciundatur. l. 1. §. sciendum ff. de se-
para. l. 1. & 2. ff. de acq. hered.

Et in casu ex l. suus quoque ff. de her. inst. l. si pater & de inst. & subst. Nu. 29.
& ex generalitate dictæ l. quoniam in prioribus, docent ibi. Alberic.
Bald. nu. 1. & 2. ex alijs Peregr. de fideic. arr. 43. a num. 63. D.
Molin. lib. 2. cap. 1. nu. 32.

Maxime de iure nostri Regni, enque no tiene duda esta ques. Nu. 30.
tion. ex l. 9. & 11. vers. Perosi el padre et. 4. p. 6. vbi Greg. I op.
verb. no le empece, vers. oportet. Peraltz, in l. 1. ff. deleg. 2 nu. 12.
& 13. Menchac. de suces. creat. lib. 1. §. 10. add. l. quoniam. nu. 345.
D. Molin. d. cap. 1. a nu. 29. alter Molina. de inst. & iure tract. 2.
disp. 177. in fine. Augend. in l. 27. Taurigl. 1. nu. 10. Aceued. in
l. 11. et. 6. lib. 5. recop. nu. 17. vbi Angul. gl. 3. nu. 2 & 3. Zcuall.
comm. 9. 711. nu. 8. & 9. Gutierr. 3. pract. 9. 58. nu. 10.

Yaunque al tiempo de la fundacion no fuesse nacida la dicha Nu. 31.
doña Beatriz, tiene la misma nulidad la disposicion: porque
con su nacimiento, quedò reuocada, ex l. si unquam C. de reuoc. do
nat. l. 8. et. 4. p. 5. ex pluribus Hermosill. in d. l. 8. gl. 1. a nu. 2.
Ant. Gom. 2. var. cap. 4. nu. 11. vbi Aill. nu. 12.

Et hæc reuocatio fit ipso iure ex d. l. si unquam. ita Tiraq. ibi. Nu. 32.
dem. verb. reuocatur a nu. 1. Ant. Gabr. lib. 5. comm. 11. de donat. con-
d. 2. nu. 5. Bern. Diaz. regul. 213. ampl. 1. Gratian. reg. 150. nu. 8.
Hermos. in d. l. 8. gl. 10. nu. 1. Ant Gom. d. cap. 4. nu. 11. ibi: Nam
statim ipso iure reuocatur donatio à Ayllon. d. num. 12. vers. hac eadem
regula.

In terminis maioratus D. Molin. lib. 4. cap. 2 nu. 51. ibi: Primus Nu. 33.
est in liberorum superuenientia: nam maioratus iam irrevocabilis effectus, ex
superuenientia liberorum reuocabitur. l. si unquam &c. ex alijs Add.
d. num. 81.

Ni nos obsta la question, de si se reuoca en todo la do Nu. 34.
nacion por la disposicion de la l. si unquam. en que muchos
DD. lleuan absolutamente la opinion afirmatiua ex a-
lijs Tiraq. ibidem verb. totum nu. 1. Bern. Diaz. d. reg. 213.
in princ. D. Couarr. 1. var. cap. 19. num. 12. Gratian. d. reg. 150.
ca. 2. & 17. Cancer 1 var. cap. 8. nu. 82. alios refert Hermos.
d. l. 8. gl. 12. nu. 1.

Quos distinguiendo dizen , que si la donacion es he Nu. 35.
cha

cha a estraños, se reuoca in totum ex d. l. si inquam; si se haze a hijos, solo en quanto a la legitima del que nace ex l. si totas C. de in off. donat. ita ex pluribus Hermos. in d. l. 8. gl. 4. nu. 1. & 2. Ant. Gom. d. lib. 2. cap. 4. nu. 11. vbi Ayll. d. nu. 12. vers. hec ratio men resolu. Y la misma distincion en mayorazgo haze D. Molin. d. cap. 2. nu. 81. vbi Add.

Nu. 36. Porque como quiera, que esta questio[n] se considere no autendo mas hijos, que la dicha doña Beatriz, es indubitable, que en su legitima precisa, y en el tercio, que tambien lo es, por ser vnica, quedò reuocado el vinculo. Y en quanto al quinto tampoco puede subsistir, por auerle puesto el grauamen a todas las tierras sin separaciò[n] vt diximus, num. 29. & 30.

Nu. 37. Opondrase, que ya que no fuesse valido el grauamen de vinculo, quedò aprobado por la dicha doña Beatriz, y en virtud de su consentimiento à deser firme. vt dicitur latissime Fullar. q. 296. a nu. 58. Bacz. de non melior. ca. 9. nu. 11. ad fin. D. Valenz. cons. 182. num. 3. & passim DD. A que se responde: que ni en fuerza de consentimiento tacito, ni expreso se puede considerar aprobacion del vinculo en este caso.

Nu. 38. No por el consentimiento tacito, que resulta de auer poseido las tierras toda su vida, sin contradecirlo, ni protestarlo: Porq[ue] aunque algunos DD. dicen q[ue] este derecho se prescribe por la taciturnidad de 30. años. vt ex Glos. in l. licet C. de iure delib. Suarez in d. l. quoniam in prioribus ampl. 10. nu. 24. & ex Bacz. de non melior. cap. 9. nu. 10. tene. Molin. lib. 2. cap. 11. nu. 7. & cum eodem Suar. docet Ant. Gom. 1. par. cap. 11. nu. 25. circa finem.

Nu. 39. La mas cierta, y comun resolucio[n] es: que el grauamen de cantidad, que consiste en dexar al hijo menos de la legitima, se aprueba por 30. años, é que se prescribe la accion, para pedir el suplemento della: que es el caso de la l. scimus S. repletionem C. de in off. testam. y de la Glossa in d. l. licet. Pero quando el grauamen es de calidad, como el vinculo en nuestro caso, no se aprueba, aunque el hijo calle toda su vida, y posea los bienes sin protesta, porque semejante grauamen, reuocatur ipso iure absq[ue] petitione filij, ex d. l. quoniam in prioribus, & diximus. n. 25.

Sic in casu tenent ipse met Suarez, d. ampl. 10. nu. 8. lvi.

Cogitabam huic obiectiōni posse satisfieri sic: Notando differentiam inter
 gravamen quantitatis, & alia onera, seu gravamina. Y en el primer
 caso concluye, ibi: Cum ergo actio competens ad supplementum peten-
 dum sit personalis, ut supradictum est; merito si taceret, ita quod non petat
 dictum supplementum per 30. annos, amplius non audiret, tanquam prescrip-
 ta actione, qua sibi ad supplementum competeat. Sed ubi apponitur aliud
 gravamen, puta conditionis, vel dilatoris, ad illud tollendum non est ne-
 cesse sacre aliquem actum facti, prout in casu superiori; quia ex se remoue-
 tur, & filius absq; aliquo actu consequitur effectum remotionis. Puta res-
 tator reliquit filiam legitimam, & apponit ei conditionem, quod in illa
 succedat filius suus maior, vel, quod non alienet. Nam ad hoc, ut tale grava-
 men remoneatur, non habet necesse filius aliquid petere, neq; aliquem actum
 facti facere, cum ipse sit possessor. Cuius contrarium est in peritione suppl-
 ementi. Haec differentia satis patet ad oculum &c.

Bacz. d. cap. 9. nu. 9. ibi: Notandum tamen, quod potest esse, ut Nu. 41
 filius unicus, cui per viam meliorationis datur tertia, & quinta, taceat
 per omnem vitam suam, non reclamando adversus gravamen a patre imposi-
 tum in legitima: puta, quod bona sint inalienabilia, & perpetuo veniant ad
 descendentes primogenitam iure primogeniturae. Et certe etiam si taceat per
 omnem vitam, gravamen non valet in legitima, & bona inter filios gravari
 dividi possunt. Ita definit vir grauis, & cordatus Rodericus in d. l. quoniam
 in 10. ampliat. &c. & infra ibi: Si tamen gravamen esset inquantita-
 te, alia ratio esse videtur, ut per Rodericum d. 10. ampliat. &c.

La resolucion de estos dos Autores se comprueba con Nu. 42
 lo que dizen en los lugares, donde los cita D. Molina. Porque Rodrigo Suatez d. ampl. 10. nu. 24. propone dife-
 rente caso: que es aver el padre vinculado la legitima de
 el hijo, y callado el toda su vida, y por su muerte aver su
 cedido el hijo mayor en los bienes vinculados, y callado
 los otros nietos por 30. años, sin pedir sus legitimas co-
 tra el poseedor de el vinculo. Y resuelve, que a estos nie-
 tos les obstará el transcurso de tanto tiempo; porque la
 accion, que tenían ad petendam legitimam, seu eius sup-
 plementum, se prescribe por 30. años: que es la misma
 razon, que queda ponderada en el lugar arriba citado,
 ut patet ex eius verbis ibi: Qui filius, cui appositum est dictum
 gravamen, tamen toto tempore vitae suae, nulla reclamacione, nec contradiccionem
 facta contra dictum gravamen: & sic decessit relicto duobus, vel tribus filiis.
 Cursum est, quod per dictum S. repletionem, & per ea, qua dicta sunt in hac ex-
 tensionem

renone in principio, si filii filij (id est nepotes) non perant per 30. annos legitima supplementum contra hunc filium maiorem, qui possidet omnia bona paterna ab ano vinculara, de dictum est, perdidit iamvis agendi ad legitima supplementum: & per consequens quoad partem illorum bonorum, qua sibi debebatur pro sua legitima, approbaverunt dictam conditionem maioratus &c. Y aun no queda firme en esta resolucion, por que concluye ibi. Assamen hac non pono pro constanti. Y en el mismo caso citando a Suarez habla Baeza, d. cap. 9. nu. 10. y concluye ibi: Cuius dicta non exequio, quia non est hic locus apertus.

Nu. 43. Y conforme a lo que resuelve Suarez y Baeza, se an de entender D. Molin. y Ant. Gom. citados *supra* nu. 38. que los alega, y se fundan en ellos, ex docti in Bart. in l. non solum §. liberationis ff. de liber. leg. Roman. conf. 76. nu. 8. Deci. conf. 188. in princ. Menoch. conf. 52. nu. 165. & conf. 90. nu. 55. Surd. conf. 132. nu. 93. & conf. 135. nu. 66. Gutti. 1. pract. q. 2. nu. 22. D. Valenz. conf. 187. nu. 106. & conf. 194. nu. 10. Altogr. conf. 3. nu. 13. & conf. 69. nu. 22. & conf. 78. nu. 16 & conf. 96. nu. 45. Pareja. de instr. edit. 11. 5. resol. 5. nu. 39. D. Larrea alleg. sise. 20. nu. 24.

Nu. 44. Siguen esta distincion interpretando los lugares de Molina, y Ant. Gomez, sus adionadores, ita Add. ad D. Molin. d. lib. 23. cap. 11. nu. 7. vers. Nos vero ibi: *Aut legitima gravata est in quantitate, id est, quia minus legitima relicta fuit: & tunc praedicta procedunt. Aut legitima in qualitate gravata fuit, id est, quia in legitima filio integre relicta aliquod gravamen apponitur: & in hoc ultimo casu sententia Auctoris efficitur dubia, quia inter hos casus longe est discrimen, ac differentia: & in eo consistit, quia in priori, licet repleto fiat ipso iure; tamen quoad effectum, & essentiam acquisitionis necessario praecedere debet petitio filij; & si debitum ex sua legitima non perit, impossibile est, quod sibi detur. Quae actio, ut ex supra perius adductis constat, 30. annorum spatio tollitur. In ultimo casu contrarium fieri oportet, in quo, cum gravamen ipso iure reicitur a legitima ex l. quoniam in prioribus, simplex consensus non sufficit &c.*

Nu. 45. Ayllon ad Ant. Gom. d. lib. 1. cap. 11. nu. 23. vers. vinculum, ibi: *Verius enim est, quod etiam si filius tacet, & non contradicat gravamen qualitate appositum in legitima, nempe vinculi, fidei commissi, restitutionis, vel aliud, simile gravamen, reicitur ipso iure, nec filius habet necesse petere, quod tollatur, etiam si ipse filius iudicium patris simpliciter agnoverit, & per remota annos tacuerit. Si autem in quantitate sit gravamen, quia scilicet filio relinquitur minus, quam sit legitima: tunc procedere poterit doctrina, & resolu*

lario superior; nempe quod filius vacando per 30. annos sibi, & heredibus suis
preiudices.

Tenent præterea hanc resolutionē ex alijs pluribus. D. Castill. Nu. 46
lib 5. contr. cap. 107. a nu. 40. Aug. Barb. in collect. ad d. l. quoniam in
prioribus. nu. 25. D. Salgad. in labyr. credit. 2. p. cap. 16. nu. 17. dōde
dize, que aunque el hijo calle por mil años, no es visto a probar el
graduamen.

Y de aqui es, que la a probacion, para que pueda obrar, y per Nu. 47
judicar al hijo, a de ser especial, y expressa, ex l. si quando S. &
generaliter C. de in off. testam. vbi DD. Per regr. conf. 67. nu. 2. lib. 1.
Menoc. conf. 71. in princip. Mantie. de coniect. lib. 7. tit. 8. num. 7.
latissime, & plures casus distinguēs Fuffar. q. 296. n. 33. vers. Quarto
& nu. 42. 56. & seqq. & seveper totā. late etiam Metlin. de legitim.
lib. 3. tit. 2. q. 7. nu. 26. & q. 9. a nu. 12. Ant. Gom. d. lib. 1. cap. 11.
nu. 25. vers. imo etiam si filius fecerit. Add. ad D. Molin. lib. 2. cap. 11.
nu. 7. in fine. D. Salgad. in labyr. 2 p. cap. 16. nu. 17.

O pondrase por la parte contraria, que ay acceracion Nu. 48
expressa de el vinculo hecha por doña Beatriz. Para lo
qual se ponderará, que en el poder, que dio a don Alōso
Caruajal su marido, para dar a censo de por vida las tier
ras en 23. de Diziembre de 617. confiesa, q̄ son vincula
das en el principio del ibi: Es a saber ciento, y quatro aranzadas
y media de tierra calma, que son de el vinculo, que yo la dicha doña Beatriz
sengo, y poseo, que son en el pago, que dizen de Esparinas &c. Y lo mes
mo confiesa su marido en la data a tributo, que en vñ tud del di
cho poder hizo al Colegio ibi: Es a saber ciento, y quatro aranzadas y
media de tierra, que la dicha doña Beatriz de Vera mi muger tiene, y posee
como sucesora, y poseedora del vinculo, que instituyó Francisco Garcia Ber
mejo, vezino que fue desta Ciudad. Y en muchas partes de la es
critura haze mencion de los sucesores, que despues de la
dicha doña Beatriz fueren en el vinculo. Y aprueban la
data a censo don Alonso, y don Rodrigo de Vera su hijo
como sucesores inmediatos, que dizen ser. Y en la do
nacion, que la dicha doña Beatriz hizo al dicho don Ro
drigo de Vera su sobrino en 17. de Octubre de 630. refie
re la fundacion del vinculo de las tierras, y la data a censo,
y confiesa, que son vinculadas, y que el dicho don Rodri
go es el sucesor inmediato, y como a tal le haze cesion,
y donacion del usufructo.

Nu. 49. Pero se responde lo primero, que todas estas palabras no son aprobacion, sino vna relacion, o enunciativa de el dicho vinculo, que por si no disponea cosa alguna. *l. ex facto ff. de hered. inst. vbi aliud est disponere, aliud supponere. DD. in l. ex hac scriptura ff. de donat. & in l. ex his C. de testam. milit. Menoc. conf. 372. nu. 16. ex pluribus Nicolaus Genua. de verbis enunc. lib. 1. q. 3. a nu. 1. & per totam. Fuffar. q. 678. nu. 12.*

Nu. 50. Esto corre con mas razon in odiculis (como lo es querer induzir grauamen en las legimmas de la dicha doña Beatriz); nam tunc nullo modo, disponant verba enunciativa. *laso in d. l. ex his C. de test. milit. nu. 4. Decius. in cap. per tuas nu. 30. de probat. Casanat. conf. 19. nu. 23. & 24. Genua d. q. 1. nu. 4. y en el nu. 5. dize, que esto tiene lugar, aunque las palabras sean geminadas ibi: Illud etiam locum habet, etiam si ista verba sint geminata.*

Nu. 51. Lo segundo, que la enunciativa no prueba, quando se disputa sobre la verdad de lo enuciado Menoch. *conf. 71. nu. 23. & conf. 472. nu. 17. qui a nu. 18. ait, quod per nostrum affirmare, vel negare non mutatur veritas, & idem repetit conf. 657. nu. 6. Surd. conf. 546. nu. 1. vers. secundo dicit. Genua. d. lib. 1. q. 3. nu. 16. & larius ex pluribus. q. 4. a nu. 3. qui a nu. 7. ampliat hanc conclusionem, vt neque probet enunciativa inter ipsos contrahentes.*

Nu. 52. Lo 3. que esta enunciacion, o confesion es relatiua a la disposicion del dicho Francisco Garcia Bermejo, y no puede obrar mas, que por si obra la dicha disposicion, que refiere ex *l. asse. toto ff. de hered. instit. l. ait praetor §. si index ff. de re iudic. Mascard. de probat. concl. 385. per totam. D. Castill. lib. 3. cap. 45. a nu. 39. & lib. 4. cap. 43. a nu. 25. Noguero. alleg. 11. nu. 29. & 30. Genua d. q. 3. nu. 9. ibi: Declaratur quarto, vt maxime sibi locum vendicet, quando huiusmodi verba relatiue prolata fuerunt: veluti cum quis omnino refert se ad scripturam aliquam.*

Nu. 53. Lo 4. que estas palabras enunciativas, o relatiuas se hizieron a otro fin, y entre distintas personas; como fue con el Colegio de la compañia, para la data a censo, y con el dicho don Rodrigo de Vera para dexarle los bienes. Y aunque fueran confesiones judiciales, no prueban en otro juicio, ni entre diuersas personas *l. fin. ff. de interrog. act. ex pluribus Noguero. alleg. 11. a nu. 17. & 20. & alleg. 27. nu. 13.*

Lo

Lo 5. que el saber si este vinculo tenia firmeza, y si Nu. 54.
 en virtud del succedian los dichos don Alonso, y don Ro-
 drigo de Vera, es punto, que consiste en derecho, y no per-
 judica en fuerza de confesion. *l. ornamentorum 37. ibi: Nec*
errorem hereditas mutasse ff. de auro, & arg. leg. Surd. conf. 303. nu.
77. & conf. 425. nu. 19. Lælius Aetog. conf. 60. nu. 97. Genua.
d. lib. 1. q. 4. nu. 96. ibi: Limitatur secundo, ut pariter locum non habeat,
quotiescumque sumus in his, que sunt iuris, quia hæc confesio præiudicare non
solet. Noguerol. alleg. 25. nu. 157. vbi ex Rota. decis. 230. nu. 7.
ait: quod confesio in diuisione bonorum emanata, quod bona sunt fidei com-
missio subiecta, non probat fidei commissum, quod non extat.

Lo 6. que el auer hecho esta confesion, fue con er- Nu. 55.
 ror, y ignorancia de la nulidad, que el vinculo padecia
 por estar grauada la legitima de la dicha doña Beatriz
 y assi no le perjudica, ni obra aprobacion, o contenti-
 miento de el grauamen *ex l. error 7. l. non idcirco. C. de iuris, &*
facti ignor. l. 2. in princip. ff. de iudic. l. 2. ff. de iurisdic. l. nihil confesio
117. in fine ff. de reg. iur. ibi: Non videntur consentire, qui errant. Surd.
decis. 114. nu. 20. Aluar. Valasc. consult. 108. nu. 37. Farin. decis.
324. tom. 1. p. 2. Gratian. cap. 759. un. 15. late D. Valenz. Velazq.
conf. 112. nu. 94 & conf. 138. a nu. 4. & conf. 201. nu. 89. Aug. Barb.
axiom. 49. nu. 3. & axiom. 82. a nu. 1.

Optimus textus in l. cum testamentum 8. C. de iuris, & facti ignor. Nu. 56.
 donde auiendo vn testador hecho su testamento, y dado
 libertad en el a vnos esclauos, instituyó por su heredera
 a vna parienta, que abintestato auia de suceder. Fue nu-
 lo el testamento, y la heredera creyendo, que era valido,
 dixo, que los esclauos eran libres, llamandolos sus li-
 bertos. Y decide el texto, que no por esta asercion, o e-
 nunciatiua consiguieron la libertad, por auer sido erro-
 nea. idem constat ex *l. ex his verbis C. de milit. testam.* Y por
 estos textos es comun resolusion, que aunque las pala-
 bras enuenciatiuas prueban, y disponen fauore libertatis,
 esto ce sa, quando contienen error. ita post *Gloss. Bart.*
Odofred. & alios. Genua. de verb. enuenciat. d. lib. 2. q. 30. a nu.
7. Aug. Barbol. in d. l. cum testamentum a nu. 4.

Y que la confesion sea erronea se prueba, quoties Nu. 57.
apparet rem aliter se habere *l. heres. 21. ff. ad Trebell. l. cum solus*
29. ff. de vsu cap. l. sed & si 22. ff. de conduct. indeb. ex alijs D. Va-
lenz.

lenz. Velazq. conf. 27. nu. 15. & conf. 100. nu. 99. & conf. 129. nu. 21. & conf. 138. nu. 1. & conf. 389. nu. 18. Augus. Barbof. in l. si post diuisionem. nu. 4. Eade nota & facti ign. Como en este caso consta, porque por ser nulo ipso iure el vinculo, no podian suceder en el el dicho don Rodrigo, ni su padre: y quando fuera valido, tampoco venian llamamiento especial, ni general, vt dicitur in secundo puncto.

Nu. 58. Lo 7. porque como quiera que estas palabras se consideren, no conuenien acetacion especifica del grauamen con renunciacion del derecho, que tenia la dicha doña Beatriz, como es necessario, para que pueda consistir ex d. l. si quando S. generaliter C. de inoficios. testam. & dicitur supra nu. 47. Y lo mas que se puede induzir, es vna aprobacion general, que no es bastante, ita Ancharran. conf. 152. nu. 3. Cephal. conf. 42. nu. 4. lib. 1. Menoch. lib. 4. presumpt. 196. nu. 22. in fine. Mantica. de coniect. lib. 7. tit. 8. nu. 7. late Follat. d. q. 296. nu. 28. & a nu. 41. & 44. y desde el nu. 47. amplia esta resolucion, aunque el grauado otorgue liberacion al heredero, & nu. 59. ait: Subampliatur primo, & si filius acceptando relicta fecit liberatione heredi absq; aliqua reservatione supplementi legitima; nam, tunc pariter si hinc preiudicat, nisi specialiter sit dictum, quod sit contentus re relicta, vel data, & quod de eo, quod superest, nullam mouebit questionem &c. & nu. 91. con muchos, que refiere, lleva, que no basta la aprobacion expresa, sino se dice indiuidualmente, que se aprueba el perjuizio de la legitima.

Magis in terminis Merlin. de legit. lib. 3. tit. 2. q. 9. nu. 30. ibi. Nu. 59: Contrarium tamen: vsi heres acceptauerit testamentum, in quo fuerit prohibita detractio legitima non sufficit simplex huiusmodi approbatio testamenti; sed necessaria sit explicita legitima renunciatio, tra idis Baldus & co. Y aun habla, en caso, que en el testamento esta prohibida la detraccion de la legitima, y el hijo lo aprueba expresamente. Y en el nu. 34. distinguiendo para concordar las opiniones contrarias que en esto ay, dice: Distingueno tamen dicas, quod si simplex facta sit approbatio testamenti, vel constet in aliqua enunciativa instrumenti, vel actus cuiusunque iudicialis filium esse heredem, & patris testamentum ad implere velle: quod opinio vltima sit verior, videlicet non sufficere, vsi vnus & prohibitio in legitima acceptata intelligatur.

Nu. 60. Lo 8. y vltimo porque, para que se tuviera por acetado el vinculo, era necessario, q constara, que doña Beatriz tuvo entera sciencia, de que no auia podido consistir en su

en su perjuizio. Y asiendo ignorancia probable, (como se debe presumir en vna muger, que no entienda destas materias, y en todos regularmente se presume, l. *Verius ff. de probat. cap. presumitur 47. ff. de reg. iur. in 6.* Aug. Barbos. *axiom. 113. num. 11.*) por mas absoluta que sea la renunciacion no perjudica: nam consensus non trahitur ad ignorata, & non cogit. *l. si per errorem ff. de iurisd. l. nec ignorat ff. de donat.* Aug. Barb. *axiom. 53. nu. 1.* vbi ex Thusc. ampliat, etiam si interueniat iuramentum. Et in casu tenent Peregr. *desideic. art. 67. num. 9. & 10.* Petra. *de fideic. q. 15. nu. 171.* Costa. *de facti scien. distinct. 38. nu. 3. & 4.* Merlin. *de legitim. d. q. 9. nu. 36.* ibi: *Scientia autem in filio ad eo necessaria quidem est, ut ea cessante, quous renunciatio, sub accepta eo quantumuis generalis, nihil nocere possit. Et ita omnes DD. putant, & nemo discrepat.* y en el nu. 37. dice, que contra esta probable ignorancia compete el remedio de restitucion.

Tandem se deue aduertir, que aunque la dicha doña Beatriz no reclamara el grauamen, pasara esta accion a sus herederos, etiam extraneos: y la razon es, porque como el dicho grauamen, reiiicitur ipso iure de la legitima, ex d. l. *quoniam in prioribus, & dictis, supra nu. 24 & 25.* se juzga desde luego quitado, y transmite el hijo su legitima ya libre al heredero: ita in casa ex Salyceto, Aretino, Ripa, Alex. Crauet. Nata, Rodrig. Suarez, & alijs docet late Farin. *conf. 159. d. nu. 39. & 44. & d. nu. 56. lib. 2.* & ex alijs pluribus Merlinus. *de legitim. lib. 3. tit. 2. q. 17. nu. 8. & 9. & seq.* Fuffar. *q. 296. d. nu. 5. & 38.* latissime D. Cast. *Nu. 62. tit. lib. 5. contr. cap. 107. nu. 72. vers. e contrario, & nu. 76. vers. sicut, vbi ait: Errore manifesto lapsos fuisse. Authores, qui contrariam defendunt.*

Pero con auerlo declarado, y reclamado por su codicilo, y mandado las tierras libres al dicho don Rodrigo su sobrino, cessa qualquiera duda ex l. *Paulus ff. rem varam haberi.* notar D. Castill. *d. lib. 5. cap. 107. nu. 3.* conque por todos medios parece llano, que el vinculo no pudo consistir en las tierras.

PUNTO SEGUNDO.

Que quando el vinculo pudiera consistir en perjuizio de doña Beatriz, no tiene llamamiento don Francisco de Ribera, ni puede suceder.

incend. *Et vñ. l. eo tempore §. vlt. ff. de preul. Bald. in l. ex hoc iure col. 4. vers. septimo oppositur ff. de iust. Et iur. Alex. conf. 49. nu. 13. lib. 3. Fuffar. q. 321. nu. 14. Et q. 327. nu. 4. vbi mmi 3. ait, quod hæc dictio proprie denotat causam proximam: improprie autem causam remotam. Et q. 409. nu. 16. Aug. Barb. dicit. 115. nu. 11 vbi ait, quod de sui propria, vera, & regulari significatione denotat causam immediatam, & proximam. Y lo mismo corre en la dición, de ex l. 1. §. emancipatus vbi Gloss. ff. de coniug. cum emancip. ex Bar. Decio, & alijs Fuffar. d. q. 409 nu. 17. D. Perez de Lara de cappell lib. 2. cap. 2. nu. 14. Aug Barb. dicit. 76. nu. 2. Et nu. 13. dize que es lo mismo, que la dición ex.*

Confirma se este fundamento, con que en la mesma clausula despues deste llamamiento se explica mas la mente de el dicho Francisco Garcia Bermejo ibi: Por manera que en la generacion de vos el dicho Diego de Vera, è de la dicha doña Ines mi hija sucedan las dichas tieras por la forma, è segun que esta dicho. Donde solo quie: e que los sucesores sean de la generacion de los susodichos. Et generatione vocata, propriamente se incluyen los descendientes, l. liberorum ff. de verb. sign. ibi: eodem genere orti. Detius in l. 2. nu. 72 ff. de reg. iur. Imola. conf. 62. Curt. conf. 219. à nu. 9. lib. 2. Cephal. conf. 606. nu. 17. Menoch. conf. 957. nu. 4. Fuffar. q. 329. nu. 1. ibi: Et in primis vocata generatione qui contineantur? Primo dicens est proprie venire descendentes, veluti ab eo generatos. Aug. Barbos. appellat. 108. num. 1.

Nu. 67:

Y fiendo la significacion propria de las palabras sucesores, y generacion, la comprehension de los descendientes, en este significado se deben interpretar: cum verba debeant intelligi in sensu proprio l. non aliter ff. de leg. 3. l. 3. §. hæc verba ff. de neg. gest. Cephal. conf. 330. nu. 42. Simon de Pact. de interp. vltim. volunt. lib. 2. in reppr. 3. dub. 1. solut. 3. nu. 262. Fuffar. q. 242. nu. 25. Et q. 327. nu. 5. ibi: At qui verba sunt proprie accipienda, non improprie; nisi manifeste constet de contraria voluntate. ex pluribus Aug. Barbos. axiom. 222. à num. 4.

Nu. 68:

A que ayuda la mesma interpretacion de el dicho Francisco Garcia Bermejo, que es la mejor glosa q se puede considerar. si pluribus ff. de leg. 1. ibi: Nisi ipse testator ex sua scriptura manifestissimus esset. l. ex facto ff. de vulg. l. cum de indubito ff. de probat. l. omni nouatio in c. de sacros. Eccl. Bald. conf. 438. nu. 2. vol. 3. ibi: Quoniam vbi

Nu. 69:

ille, qui est causa efficiens, & formalis interpretatur seipsum, non est opus alio interprete, seu extrinseco intellectu. Crauct. conf. 384. nu. 9. Menoch. de arbit. lib. 2. casu 66. nu. 6. Garcia. de nobilit. in initio operis nu. 5. Casanar. conf. 15. nu. 7. & conf. 47. á nu. 63. Lælius Altogr. conf. 60. nu. 16. & conf. 66. nu. 36.

Nu. 70. Porque siendo como es costante, que en la primera clausula solo habla de los descendientes del hijo, o hija mayor de la dicha doña Ines su hija: luego en la segunda para hazer transito dize: *Et sine vniuersis hijs, ni descendentes legitimos de varones, y hembras (como está dicho) de la generacion de vos &c.* vbi notatu dignum la palabra como está dicho, que es relativa de lo antecedente, l. ite queritur S. item Iulianus ff. locari l. talis scriptura S. fin. ff. de leg. 1. auct. de hered. & Falc. S. si quis autem non implens, collat. 1. ibi: secundum prius á nobis tra. h. licum ordinem Alex. Raudens. de analog. lib. 1. cap. 15. nu. 303. Osalc. decis. 23. nu. 40. ex pluribus Aug. Barb. dec. 441. á num. 1.

Nu. 71. Ac per consequens sunt notanda verba: de la generacion de vos, que precisamente se an de entender de los descendientes, y no pueden tener otra inteligencia, porque hazen relacion, y repeticion de la clausula antecedente, en que solo auia llamado descendientes. Y en este mismo sentido se á de entender, que la puso en el fin de la segunda clausula. Porque quando vna palabra está dudosa en vna parte de la disposicion, se á de entender en la forma; que en otra parte della la entendio el que dispuso. l. qui filiabus in principio ff. de leg. 1. Bart in l. centurio ff. de vulgar. nu. 27. Socin. Sen. in l. 1. nu. 1. ff. de reb. dub. Socin. lun. conf. 63. nu. 10. lib. 4. Mantica. de coniect. lib. 6. tit. 13. nu. 10. ibi: ita vt verbum ambiguum positum in vna parte recipiat interpretationem ab eodẽ verbo explicito declarato in alia parte testamenti. Fuffar. de subst. q. 320. nu. 79. ibi: Ratio est, quia verba testamenti in vna parte clara declarant ea, que in alia parte sunt dubia, Raudens. conf. 35. nu. 66. vol. 1. D. Castill. lib. 4. cap. 30. num. 17.

Nu. 72. La misma conjetura de la voluntad del dicho Francisco Garcia resulta de la copula &, de q̄ vfo en el dicho llamamiento. Porque no dixo que sucedieran los parientes de vno, o de otro; si no de ambos copulatiuamente ibi: *Que sucedieren de vos los dichos Diego de Vera, e de la dicha doña Ines, & infra ibi: En la generacion de vos el dicho Diego de Vera, & de la dicha doña Ines mi hija,* repitiendo laco.

la copula, e latine *et*, con cuya repetición manifestó más su
enra voluntad ex l. *Baligia ff. ad Trebell. Aug. Barb. exim. 105.*
nu. 1. Y la naturaleza de esta dición (que es copulativa, l. *de rami*
adictio ff. de leg. 3. l. si duo c. per quas personas. nob. acq. cp. Monasteria
de vita, & hon. cler. D. Valenz. conf. 141. nu. 22. & conf. 169. num.
128. Aug. Barb. dict. 110. nu. 3.) requiere el concurso de los ex
tremos copulados, y no basta el vno solo, l. *si heredi plures ff. de cod.*
& dem. l. si quis ita ff. de V. O. l. quæ sunt 78. §. ceteris ff. de leg. 3. Surd.
conf. 45. nu. 35 lib. 1. & conf. 405. nu. 29. & 30. lib. 3. Cephal. conf.
112. nu. 1. lib. 1. Roland. conf. 100. nu. 5. vol. 4. Tiraq. de retr.
lign. §. 1. gl. 20. nu. 3. D. Valenz. de conf. 141. nu. 23. & conf. 169.
nu. 128. Barb. d. dict. 110. nu. 3. & 9. Fuffar. q. 360. nu. 16.

Y en terminos de llamamientos copulados Bar in l. *præ iuris*
vandi §. si liberi ff. de oper. libert. num. 4. Bald. in l. liberti nu. 26. C.
cod. Salyc in l. 2. nu. 29. C. de iure emphyt. Isid. conf. 37. nu. 1. lib. 1.
Cast. conf. 146. nu. 2. lib. 2. Joseph. de Rustic. in l. cum adus lib. 3.
cap. 2. à nu. 1. vbi ex Salyceto ait: Disponens enim istas qualitates copu
lando censetur ambas requisivisse. Menoch. conf. 205. nu. 29. vbi agit
de vocacione masculi, & de linea masculina, Gratian. cap. 901.
nu. 19. donde trata, quando se llama el pariente mas cercano, y
de la linea masculina.

Ex quo patet, que para verificarse, que los parientes llamados
Sean, los que sucedieren, y fueren de la generacion de los dichos
Diego de Vera y doña Ines de Mesa, es preciso entenderse de sus
descendientes, y no se puede aplicar a los transuersales parientes
del vno, o del otro.

Confirmate este fundamento conque despues de hecho el se-
gundo llamamiento de la clausula *supra nu. 3* porque no que-
dara duda, se declaró el testador con las palabras siguientes ibi
Por manera que en la generacion de vos el dicho Diego de Vera, & de la dicha
doña Ines mi hija sucedan las dichas tierras por la forma, e segun que está dicho,
y vbi notanda verba, Por manera que, latiene ita quod, o ratiter quod,
que declaran la mente del testador, y regulan la disposicion pre-
cedente, cap. cum M. Ferrariensis. circa fin. de constit. Paris. conf. 12
nu. 23. & conf. 22. nu. 39. lib. 3. Deci. conf. 226. nu. 6. Menoc. conf.
332. nu. 1. Declan. conf. 33. nu. 94. vol. 1. Cened. singul. 39. à nu. 1.
Aug. Barb. dict. 182. nu. 5. ibi: Semper rament certum est, quod decla-
rat mentem testatoris, & regulas precedentem dispositionem.

Nu. 76. Y la restringen y limitan a lo que solo por ellas se expresa, *l. 1. de cin. 5. que habebat ff. ad Trebell. l. Gallus 5. idem vendendum ff. de liber. & posth. Deci. d. conf. 226. num. 6. Socin. conf. 69. num. 33. lib. 3. Crauet. conf. 956. nu. 14. Surd. conf. 315. a num. 28. lib. 3. Barb. vbi supra. nu. 1. & axiom. 399. nu. 1.*

Nu. 77. Ni pudiera obrar cosa alguna estas palabras vltimas, sino se enrediesen para declaraci6n de las antecedetes en la forma, que a su da do, aduersus textus in *int. 3. in princip. ff. de reb. cred. l. si quando 109. ff. de leg. 1. l. fin. ff. nequid in doco publ. cap. si a iudice. de appell. in 6. Aluarez. lit. V. axiom. 31. ex pluribus Aug. Barb. axiom. 222. nu. 11. late D. Castill. lib. 4. cap. 38. a nu. 1.*

Nu. 78. Opondrase, que la palabra generacion, de que vfo el fundador, y las palabras *linage, parentela, casa, cepa, progenie, familia, profapia*, y otras deste genero, son sinonimas, y assi se entienden comunmente: y en qualquiera dellas se comprehenden no solo los descendientes, sino tambien los trãversales, vt ex Simone de Prætis ait D. Perez de Lara de cappellan. *lib. 2. cap. 2. a num. 22. & num. 23. Micr. 2. p. 96 nu. 402. & 410.*

Nu. 79. Pero se responde lo vno, que esto no se puede aplicar a este caso, donde el fundador entendio claramente la palabra generacion, de la descendencia ex *l. qui filibus ff. de leg. 1. & alijs adductis sub præm. 71.* Y solo pudiera tener lugar, quando no se viera interpretado el mesmo, y estuiera dudosa la voluntad.

Nu. 80. Lo otro, que aunque tuuiera duda, no se pudieran admitir los trãversales, porque en todas las palabras dichas segun su propria significacion se incuyen solo los descendientes. & ita in verbo *familia, & domus, tenent Batt. Socin. Curtius. Ruignus. Parisius. Alba. Berret. Roland. Surd. Menoch. Peregr. & alij, quos refert, & sequitur Fuffar. q. 351. nu. 3. Aug. Barb. appell. 94 nu. 2. vbi quod appellatione familię veniunt tantum descendentes: maxime quando additur aliquod pronomen possessivum, vt familia ipsius, vel sua &c. & appellat 81. nu. 39. vbi quod appellatione domus, veniunt, qui sunt de familia. Y con mas razon en este caso donde despues de llamados solos descendientes en la primera clausula, haziendo repetici6n de este llamamiento en la segunda, se vfo de la palabra *familia, o casa*, como aqui se vfo de la palabra generacion, optime Fuffar. *d. q. 351. a nu. 14. & nu. 22.**

La palabra *propapia*, que tenga la mesma comprehensio, que Nu. 81; generacion, o familia, de quibus iam dictum est, ex l. cum satis l. ne diuitius C. de agric. & censu. lib. 11. Baldo, Iasono, Prætis, & alijs Fussar. q. 333. nu. 1. Aug. Barbof. appell. 226. nu. 1.

In verbo, *parentela*, quod includantur ij, qui cõinentur domo Nu. 82. vocata, tenet remissiuè Fussar. q. 365. nu. 13. in fine vers. verum.

Linea appellacione, que solo se entienda la efectiva de los des Nu. 83. cendientes, y no la contentiua, en que entran los trasuersales, do cent Cast. Iaso. Bald. Ancharran. Corn. Socin. Deci, Paris. Cra uet. Cephal. Prætis. Menoch. Peregrin. Intrigliol. & alij plures, quos refert, & sequitur Fussar. q. 345. nu. 1. ibi: *Receptissima est sen tentia, quod vocati sint solidescendentes, & faterur ipse D. Perez de Lara d. cap. 2. à nu. 9. Mier. 2. p. q. 6. nu. 67. vbi quod quando fit mē tio lineæ, in dubio intelligitur de linea recta, ex pluribus Aug Barbof. appellat. 135. nu. 1. 2. & 3.*

Et in maioratibus ex Celso, Burgos de Paz, & Menoch. idem Nu. 84 docet Fussar. d. q. 345. nu. 2. Y quando se llama la linea de Ticio con la diction *ex* que denota causa inmedia, vt dictum est supra nu. 66. es mas sin duda, vt ex Menoch. conf. 424. nu. 12. do cet Fussar. d. q. 345. nu. 9. ibi: *Et etiam transuersales non venient, quãdo vocati essent, qui sunt ex linea Titij: & hoc propter dictionem ex, que deno tat immediatam causam. D. Perez de Lara d. cap. 2. num. 12. & 14. Aug. Barb. dictione 115. nu. 6. ibi: Quarto amplia hanc dictionem, cau sam immediatam, & sic coniunctionem significare: ita vt dicatur ex linea Titij aliquẽ vocari, si colligatur de descendentes ex Ticio, quia coniunctioẽ inducit. Como en este caso, q̄ se llamaron los de la generacion de Diego de Vera y doñalnes de Mca.*

La misma proptidad tienen las palabras *Progenies*. Peregr. Nu. 85. de fideic. lart. 22. nu. 23. late Fussar. q. 335. nu. 1. ibi: *Progeniem si res tator vocauit ad fidei commissum, dicitur vocasse proprie descendentes.* Aug. Barbof. appell. 222. nu. 1. *Posteritas*. Fussar. q. 330. nu. 1. Barb. ap pel. 208. nu. 1. & 2. *Soboles*. Fussar. 334. nu. 1. Barb. appell. 244. nu. 1. *Proles*. Fussar. q. 336. nu. 1. Barb. appell. 223. nu. 1. *Scipij*. Fussar. q. 337. nu. 1. Barbof. appell. 250. nu. 1.

Y como en el significado proprio las dichas palabras Nu. 86. solo incluyen a los descendientes; aunque en sentido im proprio sean aptas a comprehender los trasuersales, se debe atender a la propiedad de su significacion, y que en ella las vò el fundador, vt diximus nu. 67.

052

Nu. 87 Replicarase, que si en la segunda clausula la palabra *generacion* se viera de entender de los descendientes, fuera inuile; porque ya estos quedaban llamados en la clausula primera. Y todas las vezes que las palabras referidas, o qualquiera de ellas no pudieran obrar, si no incluyeran los tranuersales, se an de entēder comprehendidos ita Fuff. q. 345. nu. 13. vbi de verbis, *linea proies, generatio, sui, posteris, heredes* &c. & q. 335. nu. 2. de verbo. *progenies*. & q. 336. nu. 3. de verbo. *proles*. & q. 337. num. 3. de verbo. *stirps*. & q. 330. num. 4. de verbo. *posteris*. Aug. Barb. appell. 94. nu. 4. de verbo *familia*. & de verbo *linea* appell. 135. num. 6. & de verbo *progenies* appell. 222. nu. 2. & de verbo *proles* appell. 223. nu. 4. & de verbo *stirps*. appellat. 250. nu. 2. vbi pluri es referunt.

Nu. 88 A esta replica se responde, que el segundo llamamiento no fue ocioso, sino para incluir los descendientes naturales, que en la primera clausula no quedaban llamados, porque estos no tienen en trada en los mayorazgos, no auiedo voluntad del fundador para que se admitan, l. *ex facto* § *si quis rogatus* ff. ad Trebell. docēt in causa Ioan. Licetier de primogen. lib. 1. q. 5. nu. 2. D. Greg. Lop. in l. 2. tit. 15. p. 2. gl. *sino el hijo mayor*, Auen. in l. 40. *Taur.* gl. 11. nu. 48. D. Molin. lib. 1. cap. 4. á nu. 46. & lib. 3. cap. 3. an. 41. vbi Add. *vers.* & *aduersus*. P. Molin. de iust. disp. 174. nu. 38. *vers. dubium*. Mier. 2. p. q. 2. nu. 1. Aluarad. de coniect. lib. 2. cap. 1. §. 1. nu. 13 & cap. 3. nu. 75. Flor de Men. lib. 1. var. q. 16. á nu. 13. & in add. ad Gam. *decif.* 2. *Accued.* in l. 11. tit. 6. lib. 5. nu. 45. Nicol. Garcia. de benef. 7. p. cap. 15. nu. 50. D. Castill. lib. 5. cap. 82. á nu. 42. vbi ait, *hanc esse verisimam sententiam*, & ab omnibus fere huius regni interpretibus receptam opinionem. Aug. Barb. appell. 99. nu. 14.

Nu. 89. La razon es, que para la sucesion de los mayorazgos, por su naturaleza se requiere la calidad de legitimos ex d. l. 2. tit. 15. p. 2. l. 40. *Taur.* Flor de Mena. d. q. 16. á nu. 2. & ad Gam. *decif.* 2. D. Molin. d. cap. 3. nu. 45. vbi Add. *num.* 41. *vers.* & *aduersus*. P. Molin. d. disp. 174. nu. 38. in fine. Nicol. Garc. d. cap. 15. num. 50. D. Castill. lib. 2. cap. 30. nu. 18. & lib. 5. cap. 67. nu. 24. & cap. 82. nu. 41. Fuffar. q. 314. nu. 1.

Nu. 90. Dámas q el dicho Francisco Garcia Bermejo expresa mente declaró por las palabras, que refiere en la segunda clausula para hazer transito al segundo llamamiento, que en la primera solo quia llamado los descendientes legiti-

mor, porque dize ibi: *Y sino vultero hijos ni descendientes legitimos de varones, y hembras, como esta dicho, de la generacion de vos &c.* vbi notandum verbum *descendentes legitimos*, & verbum como esta dicho, que por ser reletiva, y repetitiva de lo antecedente, vt diximus nu. 70, denotan que antes no quedaban llamados, mas que los descendientes legitimos. Y assi el segundo llamamiento auendose de entender de descendientes, vt dictum est, tendra lugar, y se verificará en los naturales. *ex præsumpra mente testantis ad textum, in d.l. ex factis §. si quis rogatus ff. ad Trebell. ibi: voluntatis questio esse videtur. & agnoscunt DD. supra relati.*

Pero quando los fundamentos referidos cesarian, no pueden entenderse los llamamientos de este vinculo de los parientes del dicho Diego de Vera; sino de los de la dicha doña Ines solamente, y de los del dicho Francisco Garcia Bermejo su padre. Nu. 91.

Lo primero porque el vinculo solo fue en contemplacion de la dicha doña Ines; y quando lo fuera tambien del dicho Diego de Vera su marido, y del matrimonio contraido entre los dos, viene a ser en fauor de la descendencia deste matrimonio, y no mas. Deforma que aunque de otro tuviera descendientes la dicha doña Ines, viera duda, si estos se deuian admitir, o los del primero solamente, en cuya contemplación se hizo, que es la mas comun resolucion. *ex l. filius a patre §. 1. in fine vers. si ex certa ratione ff. de liber. & posth. l. cum vir ff. de cond. & dem. late Menoch. conf. 40. lib. 1. Surd. conf. 72. per tot. Fior. de Men. ad Gam. de. eis. 253. latissime Fontanel. de pact. tom. 1. clas. 4. gl. 9. p. 6. d. nu. 19. ex alijs Nogueroi. alleg. 23. num. 162. Siendo assi, que en estos terminos los hijos del segundo matrimonio tambien son nietos del fundador, y a quien tendria el mesmo afecto: por cuya razón los admiten otros DD. vt videre est per Cácer 3. par. cap. 7. a nu. 7. & alios relativos a Fontanela vbi supra. Nu. 92.*

Esto no tiene duda respecto de los hijos, que tuviere el yerno de otro matrimonio, aunque en contemplación del, y de la hija se hicie el vinculo, y nunca se admitirá, vt in casu aduertit Nogueroi. ad alleg. 23. nu. 163. Pues si au teniendo descendientes el dicho Diego de Vera de otro matrimonio, no pudieran suceder en las tierras: con mas

razon estaran excluidos del sus parientes transfueriales argu-
mento a maioritate rationis Surd. *conf.* 383. *nu.* 14. Aluarez. *lib.*
A. axiom. 186. Aug. Barb. *in locis communib.* loco 68. *nu.* 2.

Nu. 94. Lo segundo, porque quando marido y muger en vn instrumē-
to hazen vinculo, ca que llaman sus descendientes, y en falta de
ellos sus parientes mas cercanos, se tienen por dos disposiciones,
vna del marido, y otra de la muger *argum. l. patris, & filij. ff. de
vulg. & in casu ex Odrado. conf.* 174. *nu.* 1. tenent D. Greg. Lop.
in *l. 2. ff. 25. p. 2. gl. 18. verb. de mas propinquo pariente, q. 4.* D.
Molin. *de primog. lib. 4. cap. 2. nu. 84.* vbi Add. Burg. de Paz. *q. 1.*
nu. 13. & 14. Zeuall. *comm. q. 265. nu. 16. & 17. & q. 310. nu. 8.*
& 9. Micr. *1. p. q. 23. nu. 5.* Gutierr. *conf. 2. à nu. 6. & in repetit.*
cap. quamuis pactum de pact. in 6. in princip. nu. 46. Acened. in *l. 1.*
ff. 6. lib. 5. recop. nu. 23. Garcia. *de benef. 7. p. cap. 16. nu. 21.* Mo-
lino. *de ritu nupt. lib. 3. cap. 3. à nu. 8.* D. Castill. *lib. 2. cap. 18. nu.*
34. & per totum, & lib. 5. cap. 67. nu. 28. vers. Ego vero. & cap. 89.
nu. 117. Nogueroi. *alleg. 9. nu. 18.*

Nu. 95 Y en falta de la descendencia comun de ambos, se diuidiran
los bienes, y los parientes de el marido sucederan en sus bienes,
que el entró en el vinculo, y los de la muger en los suyos, por la
presumpta voluntad de que cada vno querria disponer en fauor
de sus deudos, y no de los estraños *ex l. sed si plures §. in adrogato
ff. de vulg. exp. unico. de duobus fratrib. in vrbibus feudora. docent in ter-
minis D. Greg. Lopez. d. q. 4. Micr. d. q. 23. num. 81. Gutierr.
d. conf. 2. num. 9. Zeuall. d. q. 265. à nu. 17. D. Perez de Lara, de
cappell. lib. 2. cap. 2. num. 27. D. Castill. d. lib. 5. cap. 67. nu. 27. &
28. Nogueroi d. alleg. 9. nu. 19.*

Nu. 96 De que se sigue, que en el caso deste pleito, donde el dicho
Diego de Vera no entró bienes algunos en el vinculo, sino la di-
cha doña Ynes, cuyas eran las tierras, el llamamiento de parien-
te mas propinquo se à de entender del que lo fuere de la dicha
doña Ynes: y no de los del dicho Diego de Vera solamente.

Nu. 97 Lotercero, y en confirmacion de lo referido, porque por la
sugeta materia de los mayorazgos, los que sucedieren, an de ser
de la familia de el fundador, y no estraños, vt docent D. Molin.
lib. 3. cap. 9. nu. 2. Bursat. conf. 170. Florde Mena ad Gam. decf. 7.
vers. Alimus. casus. Micr. 2. p. q. 8. num. 9. Gutierr. 3. pract. q. 66.
nu. 11. D. Paz, de tenut. cap. 25. nu. 23. D. Castill. lib. 5. cap. 98.
§. 13. nu. 3. Add. ad D. Molin. d. cap. 9. nu. 1. vers. superior principalis
conestafio

condiço Aug. Barb. *appel.* 229. *num.* 5. que son hablan en caso, que el que trata de fageder, sea pariente mas cercano del ultimo poseedor.

Y aunque si expresamente se llama familia estraña, se admite **Nu. 98.** como tratando del vinculo fundado entre marido y muger, en que ella llamo a la sucesion de sus bienes los parientes del marido, ex doctrina Bartoli in *l. si cognatis nu. 5. ff. de reb. dub.* tenet Nogueroi. *d. alleg.* 9. *nu.* 21.

Esto se entiende estando claro el llamamiento, vt advertit ipse **Nu. 99.** Nogueroi *d. nu.* 21. ibi: *Quia ad hoc eius expresa voluntas adesse.* Pero quando esta dudoso, como en los terminos deste pleito ex didis supra a *nu.* 65. no se a de entender en duda llamada familia estraña, sino propia del testador, por el afecto natural, que se presume respeto de los parientes argum. ex *l. Avelius S. Titius testa. mero.* ibi: *propter naturale affectu ff. de lib leg. docet Bart. in l. pero 69. §. fratre ff. de leg. 2. nu. 1. vers. quero* ibi: *De qua familia intelligitur? Responde quod in dubio de familia ipsius, testatoris, & in l. si cognatis ff. de reb. dub. nu. 2. ibi: Responde in dubio intelligitur de cognatis testatoris.* Menoch. *conf.* 106. *num.* 22. *& lib. 4. presump.* 83. *num.* 1. Surd. *conf.* 247. *nu.* 12. *lib. 2. Mantic. de coniect. lib. 8. tit. 12. nu. 1. Pergr. de fideic. art. 22. nu. 20. ex pluribus Fuffar. q. 353. nu. 1.*

De todolo dicho resulta, que pues la dicha doña Beatriz fue **Nu. 100** la yltima de la familia de su madre, y abuelo, de quien no an que dado parientes, en que no se duda, pudo disponer de las tierras libremente, y dexarlas al dicho D. Rodrigo de Vera su sobrino ex *l. qui solidum 78. §. pradium ff. de leg. 2. D. Molin. de primog. lib. 1. cap. 4. nu. 23. & cap. 8. nu. 24. Pacian. conf. 49. num. 99. & 100. late D. Castill. tom 6. cap. 143. §. ult. a nu. 1. Angulo de mltiorum l. 11. gl. 11. a nu. 6. Add. ad D. Molin. d. cap. 4. nu. 23.*

PVNIO TERCERO.

Que no puede tener lugar el juizio possessorio: ni obs-
tan los autos de fuerza.

DOS titulos a tenido el Colegio para poseer las tier- **Nu. 101.**
ras contenidas en este pleito. El vno es la data a tri-
buto, que dellas le hizo D. Alonso de Carnajal con po-
der de doña Beatriz de Vera su muger, q solo fue para da-
las por el tiempo de su vida, y el susodicho las dio abso-

582
lucamente; y por entender, eran vinculadas, aprobaron
la escritura don Alonso, y don Rodrigo de Vera su hijo,
primo y sobrino de doña Beatriz en 18. de Enero de 618.
vt diximus nu. 7. Y con este titulo poseyo el colegio es-
tas tierras mas de 18. años hasta 30. de Junio de 636.

Nu. 102 El segundo titulo (y de que se vale en este pleito), es
la donacion, que doña Catalina de Molina viuda del di-
cho don Rodrigo de Vera le hizo de las tierras como bie-
nes libres en el dicho dia 30. de Junio de 636. como que
da referido nu. 14. De forma que con este titulo las á po-
seido el Colegio doze años; y la dicha doña Catalina, y
don Rodrigo su marido las auian poseido tambien por
bienes libres otros quatro años desde 5. de Setiembre de
632. que la dicha doña Beatriz de Vera por su codicilo
las dexò, al dicho don Rodrigo.

Nu. 103 Aunque de estos dos titulos el primero no fuera bastã
rante, para valerse del en este pleito: luego; que el Cole-
gio tuvo el segundo de la donacion, poseyó en virtud del,
dexando el primero; porque puede mudarse la causa de
poseer, *l. Iulianus S. si fundum l. cui res ff. de act. empr. l. si vendideris
ff. de euic. vbi DD. expluribus Casan. conf. 10. nu. 195.*

Nu. 104 Sin que sea de atencion dezir, q̄ esta mudança de posesion
no se presume ex *l. cum nemo causam 5. §. c. de acq. possess.* Por que es-
to cessa todas las veces, que sobreviene nuevo titulo vtil, o mejor
que el primero: en cuyo caso se presume mudada la causa de pose-
er, y q̄ la posesion es en virtud del segundo titulo: sin que para
esto sea necesaria declaracion del animo; sino que ipso iure fit
mutatio, *l. 47. in princip. et. 28. p. 3. Bald. in l. Pomponius ff. quib.
mod. vsus fr. amitt. Puteus. decis. 288. lib. 2. Crescent. decis. 168.
Bular. conf. 8. nu. 15. expluribus Rotæ decisionibus Riccius col-
lec. 1508. per rotam, Statilius Pacific. decis. 87. num. 7. de Saluian.
interd. Cardin. Thusc. lit. P. conclus. 443. à nu. 15. Et per rotam
maxime nu. 17. ibi. Nedium licita est mutatio possessionis superveniente
titulo; sed etiam presumitur quis sibi mutasse causam possidendi iniustam
cum causa iusta superveniente. Et ibi: causa extrinsecus accedente muta-
tio possessionis presumitur, etiam si non doceatur. Et demum ibi: Ac po-
tius presumitur mutatio quam continuatio. Nogueroi. alleg. 25. nu. 17 r
vbi alios refert.*

Nu. 105 Por lo qual se debe entender, que el Colegio ya no po-
see en virtud, de el primero titulo, sino de el segundo
de la

de la donacion. vt post Socinum, Iunioem, Cumanum
Peralcam, Antonium Gouez, & alios docet Calanac.
d. conf. 10. m. 196. vers. Qua mutatione.

cap. 171

Con este su puesto es llano, q no tiene lugar el iuzio
possessorio intentado por el dicho don Francisco de Ri-
bera. Porque aunque es controuertido, si el remedio de
la ley 45. de Toro tiene lugar contra el tercero poseedor
con titulo: la verdadera resolucion es, que si el titulo es
noteramente nulo, porque no se duda del mayorazgo.
y en contrauencion del algun poseedor enagenó los bie-
nes, tiene lugar este remedio. Pero si el titulo es legitimo
no tendra lugar, sino que se apra de reservar el derecho
para el iuzio de la propiedad. Y así se a de entender la
dicha l. 45. de Toro in illis verbis: *Annque otro aya tomado la
possession en vida del tenedor del mayorazgo &c.* sic docent D. Molin;
de primog. lib. 3. cap. 13. nu. 54. vers. pro huius autē. articuli. & nu. 55. vers.
Ant titulus. P. Molin. de inst. & iure disp. 638. num. 4. Aucud. in
d. l. 45. Tauri gl. fin. num. 1. & 2. D. Paz. de tenuta cap. 28. nu. 28.
Nogueroi alleg. 26. nu. 387.

Nu. 106

Esto es mas sin duda en este caso, donde el vinculo no pudo
subsistir, vt diximus in primo puncto: y se niega por el Colegio,
que las tierras sean vinculadas, por los fundamentos, que queda
referidos, vt aduertit D. Molin. d. cap. 13. num. 55. ad fin. ibi id
que etiam, quando titulus ab alio certo adquisitus fuit, dubitatur que verum
eares in maioratu comprehensa fuerit, vel non, seu aliter de eius tituli ve:
rissimilitudine constat, dicentia videtur.

Nu. 107

Esta posesion del Colegio no solo obsta al iuzio possessorio in
renado, sino tambien al fuero secular, en que se sigue. Por q con
Francisco de Ribera es actor en este pleito, que prouocó a iuzio,
l. in tribus 13. ff. de iudic. cap. forus §. accusator. de verb. sign. ex plu-
ribus Carleual. de iudic. tit. 1. disp. 1. q. 4. nu. 202. D. Saig. de neg.
procesi 4. p. cap. 14. nu. 86. Y debe seguir el fuero del reo l. iuris
ordinem §. de iurisdict. cap. cum sit generale. de for. compet. Aug. Barb.
axiom. 10. nu. 1. Y el Colegio, aunque no aya sido citado, viene a
ser reo necesario, porque sale prouocado, y inquietado en su po-
selsion a defenderla ex l. non cogendum 45. in fine ff. de procur. l. de pa-
pillo. §. qui annotatione ff. de noni oper. nunciat. vbi la so. Castrensi, &
DD. & ex Abbat. Ancharano, Grammatico, Barbata, Capicio,
D. Salgado, & alijs docet D. Larrea. decis. 10. nu. 11.

Nu. 108

Ca

Y siendo

558
Nu. 109 Y siendo el Colegio de la compañía Religion excepta del fuero secular, en que no se puede poner duda: y tambien de la jurisdiccion ordinaria Eclesiastica, vt in specie refert Kocher. de iurisd. tom. 1. p. 1. cap. 17 nu. 15 in fine. & nu. 16. Y Reo promovido a juicio, debe ser conuenido ante sus jueces competentes, vt ex pluribus docet Carleual d. disp. 5. q. 6. sect. 2. nu. 405.

Nu. 110 Sin que por ser esta causa sobre pretension de mayorazgo, tenga limitacion esta regla. Porque es constante, que quando el Eclesiastico posee los bienes, se à de intentar el juicio en su fuero. ita ex D. Greg. Lop. in l. 57. tit. 6. p. 1. gl. 7. verb. de manda in medio, docent Bouad. lib. 2. politica cap. 18. nu. 158. Curia Phillip. p. 1. S. 5. nu. 11. D. Larrea. decis. 10. nu. 11. y aunque en el num. 15. ex D. Paz de Tenni. cap. 63. lleua lo contrario en los juizios de tenuta, es por ser priuatiuos de el Real Consejo ex l. 9. & 10. tit. 7. lib. 5. recopil.

Nu. 111. O pondrase, que el juicio posesorio, quedò contestado por la dicha doña Catalina de Molina Autora del Colegio, por peticion que presentò en 5. de Julio, de 636. vt diximus supra nu. 13. en que contradixo la posesio, que tomò don Bartolome de Vera: y que el Colegio como sucessor de la suso dicha à de continuar el juicio. Porque aunque la instancia regularmente no passa en el sucessor singular, argumento à contrario sensu ex l. heres absens in princip. ff. de iuc. l. 1. ff. si ex noxal. caus. agat. vbi Castrenf. nu. 33. Barbof. in l. si constanter 25. S. fin. nu. 30. ff. sol. matr. - ex alijs Carleual. de iudic. tit. 1. disp. 2. q. 5. num. 348. & q. 7. sect. 3. num. 434. Esto se limita, quando quedò contestada con el antecessor, vt docent Angel. in l. tam ex contractibus 57. nu. 2. & 4. ff. de iudic. vbi Castrenf. nu. 3. Barb. in d. l. heres absens in princip. num. 25. & 143. cum seq. D. Couarr. pract. cap. 8. num. 3. in fine. Carleual. d. disp. 2. q. 5. num. 297.

Nu. 112 A que se responde lo vno, q el juicio intentado por el dicho don Bartolome cesò, y despues lo intentò de nuevo el dicho don Francisco de Ribera en 6. de Diciembre de 647. que auia y a mas de onze años, que el Colegio poseia en virtud de la dicha donacion.

Lo otro y principal, que quando se atendiera a la dicha contradiccion, esta se hizo despues de donadas las tierras

tierras al colegio; y cedido el derecho, que tenia la dicha
 doña Catalina. Porque la donacion fue en 30. de Junio
 de 1566. vt diximus *num. 14.* y la peticion se presento en
 9. de Julio siguiente, en tiempo que ya la dicha doña
 Catalina no era dueña de las tierras, ni con acto volun-
 tario podia perjudicar al Colegio, en quien auia cedido
 el derecho, *Castren. in l. Si amantur iij. ff. ad vellet. Carroc
 de excep. in p. 123. m. 143. Goto. de creden. cap. 2. ff. 2. num. 504.*

qui *nu. 505.* equipare en esto al cedente y donante, &
 incedente ex pluribus *Olea decess. iur. ff. 8. q. 2. m. 40.*

Nu. 114

Ni obstant las doctrinas alegadas *nu. 111.* porque los
 doctores, que alli se refieren, hablan quando despues de
 estar contestado el juicio con el antecesor, sobreviene la
 enagenacion en el sucesor singular, vt per eos videre est.

Nu. 117

Ultimamente se opondra, que esto quedò vencido
 con el auto de legos, que obtuvo el dicho don Francisco
 de Ribera, y queda referido *nu. 18.* Pero esto no obsta
 tum, porque en el proemio del auto solo se haze relaciõ
 de que el Colegio poseia las tierras por la data a cõdo de
 pör vida, y no se menciona la donacion de la dicha doña
 Catalina, que es el titulo legitimo, de que se vale. Y las
 palabras proemiales declaran la mente de la disposicion,
 o decision *l. item quia §. fin. ff. de pact. l. cum hi in prin. ff. de tran-
 fact. l. ult. ff. de hered. instir. Macerat. 3. var. resol. 15. num. 8. D.
 Molin. de primog. lib. 1. cap. 5. nu. 7. ex alijs Aluarez. lit. P. axiom.
 56. Aug. Barbof. axiom. 192. m. 1. & 3.*

Tum etiam, porque (quando deste punto no se pu-
 diera tratar en esta initancia) es cierto, que los autos de
 fuerza no obstan a la justicia principal de el pleito, y de-
 fensas de las partes, vt late & ex pluribus docet D. Salg;
 de Reg. protest. 1. p. cap. 2. nu. 181. in princ. & num. 191. cum plu-
 ribus sequentibus.

Nu. 116

Tum denique, porque esta determinacion pudo mi-
 rra a que el Colegio no auia salido ante la justicia Rcal a
 alegar su declinatoria, y justificar su posesion, como es
 necessario, vt docent Ancharran, in *cap. ea que. 17. de reg.
 iur. in 6. nu. 21. Capie. decis. 8. nu. 3. Deci. conf. 706. Cranet.
 conf. 3. in fine. D. Paz. detenut. 2 p. q. 63. nu. 21. & 33. ex alijs D.*

Nu. 117

Salgado de nro. p[ro]f. q[ue] p[ro]p[ri]a. 74. ibi. Quia Clericus coram
 seculari iudice p[ro]p[ri]e sua allegavit, et summari docere ad hoc;
 et fortassis oria habeat, de qua iudex p[ro]f. leica recte cognoscit.
 Y avendo agora salido el Colegio, y alegado, y probado
 su posesion, se debe remitir la causa a su juez compe-
 tente.

Ex quibus omnibus, pareci h[ab]er la justicia del Co-
 legio, para que se determine en su favor, como lo espera
 S[ua] M[aj]estad. V. D. G. &c.

L. Don Luis Arias
 de Gallegos.

21. 662
 y 1022

[Faint, mostly illegible text, likely bleed-through from the reverse side of the page]

