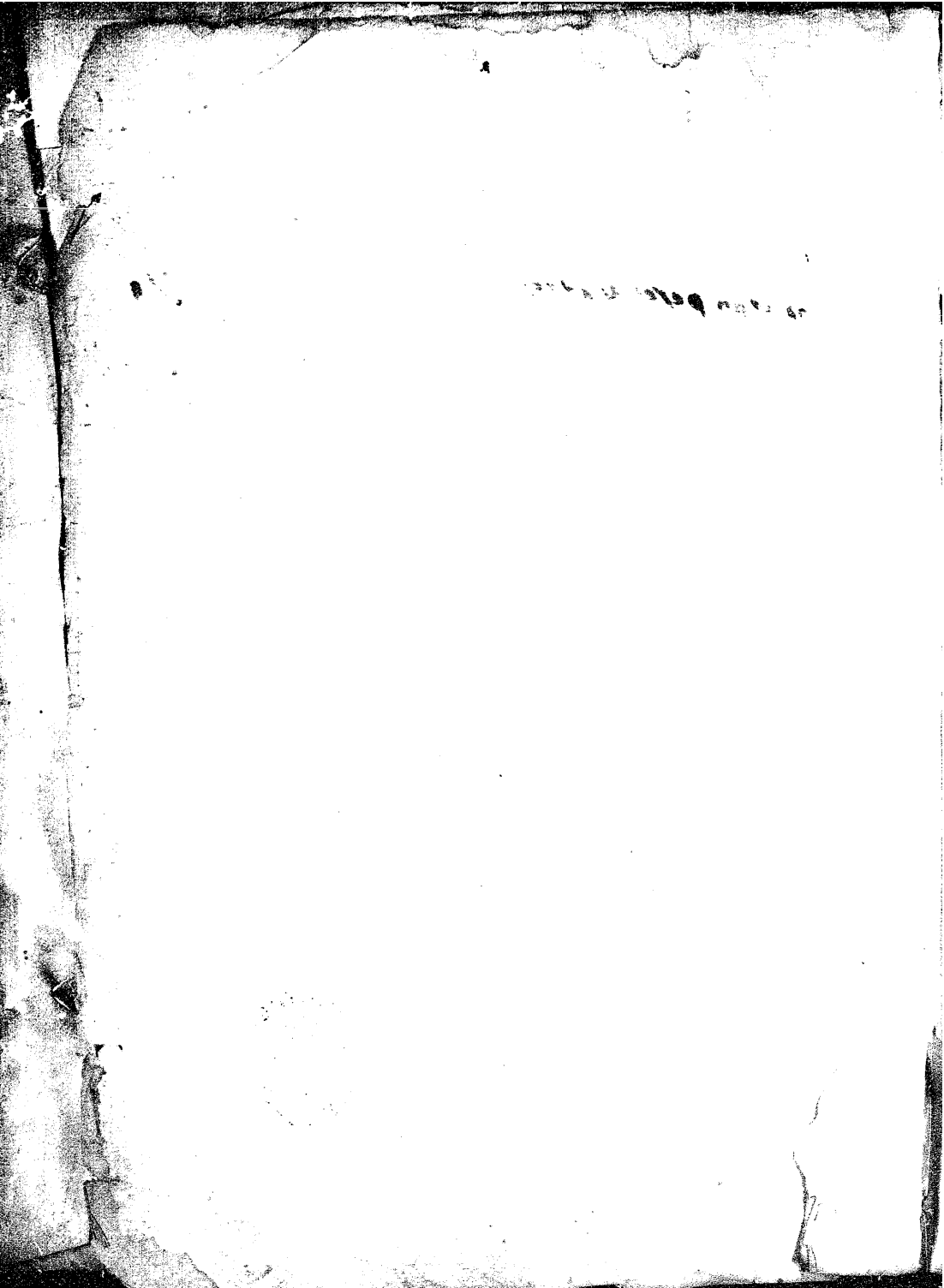


A-31-157

Handwritten text, likely bleed-through from the reverse side of the page. The text is extremely faint and illegible due to the high contrast and grain of the scan. Some faint words and numbers are visible, such as "17", "32", "85", and "90" on the right side, and "1703" at the bottom right. The main body of text appears to be several lines of cursive or semi-cursive handwriting.





P O R D. I V A N A

DE L O R I T E , V I V D A
de Martin Sanchez de Pliego,
Alcayde de la villa de
Torres.

EN EL PLEITO

Con Anton de Godoy Ximenez,
vezino de la dicha villa.



Impreso en Granada, en la Imprenta de la Real Chancilleria,
Por Francisco Heylan. Año 1625.

Num. 1.



ESTE pleyto es sobre la sucesion del vinculo y patronazgo que fundaró los dichos Alcayde Martin Sánchez de Priego y su muger, en favor de don Bartolome Ximenez de Barrionuevo su hijo vnico, y de tus hijos y descendientes legitimos.

Num. 2.

Suponese en el hecho lo primero, que en siete de Nouiembre del año pasado de 597. los dicho Alcayde Martin Sanchez de Priego, y D. Luana de Lorite su muger hizieron donacion a don Bartolome Ximenez de Barrionuevo su hijo vnico de catorze mil ducados de bienes comunes, por causa onerosa de casamiento que tenian concertado con doña Maria de Medinilla, y se los dan vinculados para el, y para los hijos y descendientes legitimos de aquel matrimonio; y en la escritura de la dicha donacion y fundacion del vinculo ay dos clausulas. Vna, en que reseruaron para si el usufructo los fundadores. Y otra, en que reseruaron facultad de nombrar sucesor en el dicho vinculo y patronazgo a falta de la descendencia legitima de su hijo, que son las clausulas que han dado causa a este pleyto, y el tenor dellas es como se sigue.

A Clausula de la reserua del usufructo.

Num. 3.

Y Les hizieron gracia y donacion perfecta y reuocable de los dichos bienes, y les dieron poder cumplido, para que desde luego puedan tomar y aprehender la posesion dellos con reserua del usufructo de los dichos bienes por los dias de la vida de los dichos Martin Sanchez de Priego y doña Luana de Lorite, con que se obligaron a les dar y pagar en cada vn año desde el dia que el dicho matrimonio viniere en efecto mil ducados de renta en dineros. Et iterum ibi: Y renunciaron las leyes que son en su favor, para no poder yr, ni venir contra esta escritura, esto reseruando, como dicho es el usufructo de los dichos bienes para los susodichos. Et post medium, ibi: Ten con condicion que el di-

cho

2

cho don Bartolomé y los que después del sucedieren, sean obligados perpetuamente a tener cada uno en su tiempo los dichos bienes después que los dichos fundadores sean difuntos en estos, y bien parados, &c.

Cláusula de la reserva del nombramiento.

Y *A falta de hijos y descendientes legítimos del dicho don Bartolomé Ximenez de Barrionuevo su hijo, suceda en el dicho vínculo y patronazgo la persona, o personas que los dichos Martín Sanchez de Priego y doña Juana de Lorite nombraren a su tiempo, y en qualquiera tiempo que su voluntad fuere.*

Num. 4.

¶ Esta donación fue aceptada por el dicho don Bartolomé de Barrionuevo en la misma escritura, y en virtud de ella tuvo efecto el matrimonio. Y después de algunos años murió el Alcayde Martín Sanchez de Priego, y quedó su muger en la posesión de todos los bienes, sin hazer división, ni partición con su hijo, dándole todo lo necesario para el sustento de su casa y familia, hasta que aora por el año pasado de 623. murió el dicho don Bartolomé sin dexar hijos ni descendientes legítimos. Y por su muerte Anton de Godoy Ximenez hermano legítimo del dicho Alcayde Martín Sanchez de Priego ante la justicia ordinaria dio petición haziendo relación del dicho vínculo y patronazgo, y que por auer muerto el dicho don Bartolomé sin hijos, ni descendientes legítimos, y no auer dexado el fundador sucesor nombrado para este caso, a él como a pariente mas cercano legítimo le pertenecia la sucesión, y como a tal se le auia transfirido la posesión civil y natural de los bienes del dicho vínculo por ministerio de la ley. Pidió que auida información de la muerte del último poseedor, se le mandase dar: y el juez le mandó dar información, y con ella proueyó auto, en que le mandó dar la posesión. Y aunque en este estado salio doña Juana de Lorite pidiendo traslado del pedimiento de la parte contraria, y mostrandose parte para contradecir la pretensión de Anton de Godoy, y pidiendo que se sobreleyesse en la execucion del dicho auto de posesión hasta que ella fuese

Num. 5.

fe

se oyda como interessada y legitima contraditora, apelado y protestando la nulidad de lo que se proueyesse y executasse en su perjuizio. La justicia sin embargo de su contradicion y apelacion, executó el auto, y dio la posesion de los bienes a Antonio de Godoy. Doña Juana vino en fe guimiento de su apelacion a esta Corte, donde dió xograzios y pidio atentado, y q̄ el auto se reuoque en lo principal: y está visto sobre el atentado, y en definitiva.

¶ Y para que se prouea en todo como doña Juana pretende, se consideran breuemente en este discurso los fundamentos precisos de su justicia, y de la exclusion de Anton de Godoy Ximenez, ex seqq.

Primero fundamento.

Num. 6.

LA sucesion deste vinculo y patronazgo se difiere oy por muerte de don Bartolome de Barrionuevo primero llamado, por auer faltado sin dexar hijos ni descendientes legitimos: y en este caso el substituto que conforme a las leyes de la fundacion le ha de suceder, es la persona que tuuiere nombramiento de los fundadores, como consta de las palabras de la clausula, ibi: *Y a falta de hijos y descendientes legitimos del dicho don Bartolome Ximenez de Barrionuevo su hijo, suceda en el dicho vinculo y patronazgo la persona, o personas que los dichos Martin Sanchez de Priego y doña Juana de Lorite nombraren a su tiempo, y en qualquiera tiempo que su voluntad fuere.* Y como Anton de Godoy Ximenez que pretende suceder en esta vacante no muestra nombramiento de los fundadores, ni viene por este derecho, sino como pariente mas cercano al vltimo poseedor: en el defecto de la eleccion y nombramiento trae su misma exclusion. Porque quando la substitution y llamamiento requiere alguna calidad extrinseca en la persona del substituto, de illa prius constare debet, quam in substitutioni locus ex Bald. in l. qui liberis in princip. sub num. 1. ff. de vulgar. last. cons. 60. n. 34. c. 35. vol. 3. Simon de Preciso de vltim. volunt. lib. 5. interpretat. 2. dubitat. 4. nu. 270. fol. m. b. 50. Petrus Surd. cons. 14. n. 8. vol. 4. Peregr. cons. 2. num. 9. volum. 1. Y así justamente doña Juana lo excluye

3
excluye con las palabras claras y literales del llamamiento
to, oponiendole que no se verifica en su persona, & adeo
substitutio non loquitur de te, vt post plures tradit Moji
na, lib. 1. cap. 4. num. 5. Peregrin. de fideicommiss. art. 11. nu.
37. Casan. cons. 55. num. 58. Tiber. Decian. Respons. 55. nu.
9. lib. 3. Domin. D. Ioann. Castillo, lib. 4. controuersic. 14. n.
6. & cap. 9. num. 3.

¶ Y no obsta dezir, que el Alcayde Martin Sanchez de
Pliego murio sin hazer nombramiento de la persona q̄
huuiesse de suceder en caso que faltasse la descendencia
legitima de su hijo, y que assi la sucesion se desiere al
substituto legal, que es el dicho Anton de Godoy herma
no legitimo del fundador, como a el mas cercano parie
te, ex l. vnus ex familia, §. rogo, l. cum quidam 14. ff. de legat.
2. l. labeo 21. §. Pacunius clemens, ff. de stat. liber. Molin. de pri
mogen. lib. 2. cap. 4. num. 41. Cald. Pereir. de nomination. em
phyteut. lib. 2. quest. 2. num. 4.

¶ Por que se responde, que la facultad de nombrar su
cessor quedò reseruada para ambos fundadores simul, y
no para el Alcayde solamente, ibi: *Suceda la persona, que
los dichos Martin Sanchez de Pliego, y doña Inana de Lorite nõ
braren en qualquer tiempo; de que resulta, que aunque mu
rio el marido sin hazer nombramiento la facultad de nõ
brar quedò toda in solidum en la fundadora, y el que ella
nombrare ha de suceder en este patronazgo, y no el pa
riente mas cercano. Etenim in voce, & iure eligendi, seu
nominandi duobus simul competente, vno decedete, seu
nolente eligere, vel nominare tota vox, seu totum ius
apud alterum manet in solidum per ius accrescendi ex
singulari textu in l. si legatario 22. §. a duobus, ff. de fideicom.
libert. ibi: *A duobus heredibus qui tres seruos habebat petijt, vt
duos ex his, quos voluissent manumitterent. Altero heredum la
titante, alter declarat, quos vultis manumittere. Potest dici fieri
liberos, vt perinde libertas competat, ac si presens solus manumi
stere potuisset: & ibi tradit Bart. nu. 1. his verbis: Nota, quod
si duobus data est electio, & alter latitat nolens eligere, solus qui
remanet potest eligere, & c. optimè ex eodem text. Bald. in
l. vnica, num. 42. C. quando non petent. partes, ibi: *In vocibus
etiam habet locum ius accrescendi morte, priuatione, & suspensio
ne, ff. de fideicommiss. libertat. l. si legatario, §. 1. & c. idem tra***

Num. 7.

Num. 8.

dit Albetic. in dist. l. si legatario, § in duobus, num. 1. sequitur
 laf. in l. re conuncti, num. 2 § ff. de legat. 3. ibi: Similiter in vo
 ibi habet locum ius accrescendi morte, privatione, vel suspensio
 ne. l. si legatario, § 1. Et quod ibi Bart. notat, ff. de fideicom. li-
 bertat. Ancharran. in cap. cum nobis olim. 19. nume. 4. ad fin.
 ver. secundo quero, de election. vbi ius eligendi in vno rema-
 net in ceteri nollint, vel non possint eligere, Bald. consil.
 431. num. 1. in fin. lib. 2. & post eum Tutch. tom. 4. pract. li-
 tera l. concl. 565. num. 34. Et in assignatione libertorum;
 que multum electioni assimilatur, idem traditur per Do-
 ctiores communiter. ex optimo textu in l. utrum la. 1. ff.
 de assignat. libert. vbi liberti assignatione duobus facta, si
 alter deficiat morte vel repudiatione, nō reddit eius por-
 tio ad fasciliam, sed ei potius accrescit in cuius persona
 durat assignatio, & ex illo textu tradunt Bart. Alexand.
 & laf. in l. re conuncti. de lega. 1. quos refert Villalonga ibi-
 dem fol. 40. sub num. 4. ver. limita 2. col. 4. Guilielm Benedi-
 ct. in cap. Rainutus, verbo, & uxorem nomine Adalasia, *prallud.*
4. num. 149. fol. 65. & ex decisione cap. religiosus,
 §. sanè, de testam. in 6. vbi datur ius accrescendi in-
 ter executores testamenti, tradit in terminis Stephan.
 Gracian. 3. part. d. yscapat. finenf. cap. 52. num. 3. ibi: Que pro-
 cedūt, siue simus in executoribus testamenti, siue in declaratoribus
 voluntatis aliena, siue in electoribus personarum, &c.

Num. 9.

¶ Y esta resolucion es a justadissima a los terminos de
 questa clausula en favor de doña luana, por dos razo-
 nes solidas y firmes de derecho.

Num. 10.

¶ La primera, por que los derechos incorporales de
 su naturaleza son individuos, ex l. 2. §. & harum, l. 4. §. Ca-
 to. l. stipulationes non diuiduntur 72. in princ. ff. de verbor. vbl-
 gat. Anton. Gomez, 2. tom. variarum, cap. 10. num. 15. An-
 ton. Pichard in §. finium regandorum, num. 33. Instituta de of-
 ficio iudicis. Y particularmente la facultad de elegir es de
 tal manera indiuidua entre los consortes, que ninguno
 puede decir que exercita de por si la mitad de la voz, ni
 haze parte quotatiua per coneursum en la eleccion, vt
 eleganter tradit Bald. in l. si plures 6. num. 1. C. de conditio-
 nib. infert. ibi: Item iurisdictio dicitur indiuidua, item electio,
 quia nemo potest dicere ego exerceo dimidiam partem iurisdictio-
 nis, vel ego dimidium vocis, quia constitutio iuris hoc non par-
 tur,

4
 tor. & quia illud est individuum, in quo per concursum confor-
 tis non sunt partes quotæ. Y desta individuidad resulta el dere-
 cho de acrecer entre los conjuntos, o por mejor dezir,
 de no decrecer en los derechos incorporeales, vt ex l. pro-
 prium ff. communia prediorum, tradit Rippa in l. re coniuñcti,
 num. 235. de legat. 3. Crai. in d. ius accrescendis, quest. 24. num.
 2. & optime Bald. in l. vnica, d. in primo, num. 16.
 C. de caduc. tollendâ, ibi: *Quero que fuit ratio inductiua
 iuris accrescendi. Respondeo, vno, ite sicut naturaliter eue-
 nit, quod vnus oculi pupilla claudatur, alterius oculi pupilla di-
 latatur, ita quando deficit vnus coniuñctorum, alter lacupletat-
 ur, & hoc propter colligantiam, quia cortex a corticem trahit. Et
 sequitur in idem verbis relatis lato in l. re coniuñcti, num.
 118. de legat. 3. & in iure eligendi, seu nominandi inter
 patronos propter vocis indiuitatem, idem Bald. in l. 3. nu.
 ff. C. de fideicommissis, ibi: *Quare ius patronatus est individuum?
 Respondeo, quia mere incorporeale, & quia ea, que diuiduntur pos-
 sunt pro parte remanere, & pro parte annihilari, & ita are, quod
 est impossibile in iure patronatus; nam si sunt duo patroni ad def-
 incti, nem vnus sui consolidatio alterius. Et totâ hanc ratio-
 nem esse, dicitur Rochus de Curte in tractatu de iure pa-
 tronatus, verbo, in quest. 6. nume. 10. ibi: *Hinc dixit Baldus
 in l. familia, C. con vnium viriufque iudicy. Quod cum ius patro-
 natus competat in solidum non venit in diuisione, & ratio est, se-
 dum glossam, & D.D. in diet. cap. 1. de iure patronat. quia ius
 patronatus est quoddam incorporeale, sed incorporealia diuidi non
 possunt, l. 1. d. usus fructus ff. ad l. falcid. & c. & inferius, ibi:
 Ex ista conclusione ego infero quod in iure patro-
 natus locum ha-
 bet ius accrescendi, & etiam in contractibus, & c. secundum ali-
 quos non decrescendi, text. est in l. proprium, ff. communia predio-
 rum, notant Bart. & ceteri D.D. in l. si mihi, & c. ius ff. de ver-
 bor. obli. gation. & c. Et sequitur late Caxia: Lambertin. in co-
 dem tractat. lib. 1. 2. par. principal. artic. 4. nume. 4. & 5. folio
 mihi 129. & post Rippam Bolognet. Menchac. & alios
 Michael Crai. de successione lib. 1. §. ius accrescendi, q. 27.***

¶ La segunda razon es: por la conjuncion Real y Ver-
 bal que entre los dos fundadores resultò de las palabras
 con que hizieron la reserua del derecho y facultad de
 elegir successor, ibi: *Succeda en el dicho vinculo la persona, o
 personas, que lo: dichos Martin Sanchez de Pliego, y don Luana*
 de

Num. 11.

de Lorice nombren en qualquier tiempo que fu voluntad fuere,
 Quibus sane verbis fundatores ipsi vnica oratione, & vni
 co contextu facultatem nominandi sibi ipsis, simul, &
 coniunctim reseruarunt, atque eo se ipsos re, & verbis
 coniunctos fecerunt ad text. in l. triplix, de verbor. signific.
 & ad tradita per DD. in l. re conuincti, de legat. 3. maxime
 Iaf. num. 88. vers. secundo, Mantie. de coniectur. vltimar. vo
 luntat. lib. 10. tit. 3. num. 9. Menochius cons. 686. nume. 16.
 volum. 7. Cephal. cons. 246. num. 5. volum. 1. Pichar. in d. si
 eadem res, num. 21. & 2. sequentibus. Instie. de legat. Michael
 Craius de successione ab intestat. d. ius accrescendi, quest. 6.
 num. 1. P. de vltim. voluntatib. lib. 3. interpret. 1. dubit.
 5. resolut. 3. num. 8. ad finem,

Num. 12.

¶ Y delta conjunctio, (que los Doctores llaman mixta)
 resulta, que qualquiera de los conjuntos quedo o es de lue
 go ab ipso initio dispositionis, llamado ad totam rem in
 solidum sin diuision, aunq despues entre si viniessen ha
 hazer partes per concursum, ex expresso text. in l. coniu
 ctim 78. de legat. 3. ibi: Coniunctim heredes institui, aut coniu
 ctim legari, hoc est totam hereditatem, aut tota legata esse singu
 lis data, partes autem concursu fieri. Et ibi glossa, verbo, con
 cursu, inquit hæc verba: Hoc autem contingit siue re, & ver
 bis, siue re tantum sit conjunctio, & c. & per l. non in l. re coniu
 ctim, num. 88. de legat. 3. ibi: Si testator dicat Titio, & Marcio fun
 dum lego, an isti sint re, & verbis simul conuincti, glossa magis
 tra. in l. 1. d. fin. & ibi Bald. de usufruct. accrescendo tenuit quod
 sic: nam verbis dicuntur conuincti propter constantem sermonis
 re, quia non dicit pro aquis paribus, & ideo cuiuslibet insolidum,
 & sic per concursum faciunt sibi partes, & c. Bartol. ibidem, nu.
 16. & post eos, & alios ex antiquioribus optime Peregri.
 de fideicommiss. artic. 9. num. 12. ibi: Si vero sint conuincti re, &
 verbis, quo casu ad solidum sunt vocati, & faciunt partes per cō
 cursum, & c. Ferdinand. Menchac. lib. 3. de successione. progres
 su, d. 21. num. 58. & num. 59. Michael. Crai. de successione. d.
 ius accrescendi, quest. 6. num. 2. vers. contrarium, & quest. 10.
 Anton. Fume. in tractat. de conuinctionib. cap. de iure accresce
 di, seu non decrescendi, ex mixta conuinctione, nume. 1. ibi: Et
 propterea dicitur esse ius non decrescendi, quia scilicet testator vi
 detur utriusque solidam rem ab initio assignasse, que tamen di
 uiditur in vires, quando concurrunt legatarij, vel heredes,
 tōm.

tom. 18. tractatum. fol. 279. Y assi el cobjunto que queda so
 lo por muerte, o por repudiacion, o incapacidad de su con
 junto, queda enteramente con todo el derecho, y facultad
 de elegir in solidum: no por derecho de acrecer, quasi cõ
 iuncti partem de nouo acquirat, sino por derecho de nõ de
 crescer suo proprio iure quasi re propria, & tota ab initio
 sua liberè vtatur, l. quidã relegatus 6. §. fin. & l. seq. iuncta l. re
 trũ 8. in principio de reb. dub., ibi: Ego comodius dici potõ, si qui
 de natus non est, minimè eũ partè facere, sed totum ad te perimere,
 quasi ab initio tibi solido relicto, l. si mihi, & tibi 12. in principio,
 de legat. 1. ibi: Et si voluero eam rem ex meo legato ad me perti
 nere, vt tota mea sit, &c. tex. etiam optimus in l. si duobus 16.
 §. fin. de legat. 1. ibi: Si Titio & posthumo legatum sit, non nato p of
 thumo totum Titius vendicauit. Donde se ha de notar la pala
 bra, totum vendicauit, que los Doctores interpretan en Ef
 te sentido, vt per Paulum Castrenf. ibidem sub num. 1. ibi: Et
 quia ille totum habet à iure suo, Bart. item sub num. 1. ibi: Scili
 cet per ius non decrescendi, optimus text. in d. l. vnic. §. his ita,
 vers. hoc ita tamen & arie, C. de caduc. tollend. ibi: Quia coniuncti
 quidem propter vnitatem sermonis, quasi in vnum corpus redacti
 sunt: & partem coniunctorum sibi heredum quasi suam præoccupat.
 Et ex prædictis iuribus eleganter tradit Anto. Fumeus in
 dict. tractatu de coniunctionibus, in cap. 2. de coniunctione mixta,
 num. 2. ibi: Alter, qui supererit totum sibi vendicauit, tanquam
 sibi in solidum ab initio assignatũ, (allegat iura prædicta ma xi
 mè dict. l. si duobus 16. §. fin. de legat. 1.) & num. 3. profequitur
 ibi: Ex verbo, vindicauit, quod verbum vt vulgatum est præ
 supponit dominium, & sic ex iure non decrescendi petit, quod iam
 tanquam suum est, obidque in dubie dicitur realis, & verbalis con
 iunctio, tom. 18. tractat. folio 278. Et ex eisdem etiam iuri
 bus optimè Vasquius Menchaca de successiõ. progressu, lib. 3.
 §. 2. i. num. 59. Anton. Peregrin. de fideicommiss. artic. 9. nume.
 7. ibi: Cum eadem res in duabus diuersis orationibus, vel in vna
 duobus simpliciter relinquatur: quoniam res, vel re, & verbis con
 iuncti sunt, & cuique iure proprio solidum debetur. & partes sibi
 faciunt per concursum, & ideo inter eos locum esse iuri non decref
 cendi concedunt iura, & maiores nostri, &c. Et aperte sentit
 Mieres, 2. tom. 3. par. 9. n. 33.

¶ Y de aqui es, que qualquiera de los conjuntos, ita de
 mum entra haziendo partes con su conjunto si cõcurrat:

Num. 13.

D por

por que no concurriendo por auer muerto, o repudiado, o
 por ser incapaz: el conjũto que queda remanet in tota re
 in solidum, sicut proprio iure, quasi re per concursum con-
 iuncti non diminuta. ex optimo, & expresso textu, in dict.
l. unica, §. Ubi autem legatarij, vers. sin vero nõ omnes, C. de ca-
duc. tollend. ibi: Sin vero non omnes legatarij, quibus res reli-
eta sit, in eius acquisitione concurrant, sed vnus forte eam accipiat,
hec solida eius sit: quia sermo testatoris omnibus prima facie solidũ
assignare videtur, alijs superuenientibus partes a priore abstra-
hentibus, vt ex aliorum quidem concursu prioris legatum minua-
tur: & post modum, ibi: Sin vero nemo alius veniat, vel ve-
nire poterit, tunc non vacatur pars que deficit, nec alij accrescit,
vt eius qui primum accepit legatum augere videatur: sed apud ip-
sum, qui habet solida remaneat nullius concursu diminuta. Y aun-
que este texto parece que habla en los reconiunctos tan-
tum, los Doctores lo estiienden (ex idemptitate rationis)
a los re, & verbis coniunctos, vt ex communi tradit Anto-
Fumeus in dict. tractat. de coniunctione, cap. 3. de coniunctione
mixta reali, & verbali simul, num. 7. ibi: Quando igitur dicimus
in mixta coniunctione concursu tantum fieri partes, ita sane intelli-
gendum est, si coniuncti vellent, & possint ad legatum peruenire,
quia sermo testatoris omnibus prima facie solidum assignare vide-
tur, illis superuenientibus, partem a priore abstrahentibus, vt ex a-
liorum quidem concursu prioris legatum minuitur, l. unic. §. quia
sermo, C. de caduc. tollend. Et expressius supra eodem: cap. 3. nu.
2. ibi: Non ambigimus eo casu, scilicet, quando Titio & Maenio
fundus legatur, quod Titio dimidia, altera dimidia Maenio debea-
tur, scilicet, hoc ita si concurrant: si vero non concurrant, & in vno
deficiat legatum, quia verba legati ad vtrumque in solidum diri-
guntur, alter, qui supererit totum sibi vendicauit, tanquam sibi in-
solidum ab initio assignatum, &c. Et iterum sub Rubrica, an,
& quando ius accrescendi inuito completatur, vers. portio lega-
ti, num. 2. ibi Cum enim eadem res pluribus legatur in solidum,
illius rei partes non fiunt nisi concursu. Si ergo vnus tantum ex pluri-
bus agnouisset legatum, illa res legata donec alius concurrat est
vna, & eadem, eamque in solidum sibi accipit tanquam totam sibi
legatam, l. unic. §. si vero, C. de caduc. tollend. optimo id ipsum
testatur Michael Crasus in tractat. de succes. lib. 1. §. ius accres-
cendi, quæst. 6. num. 2. sub vers. contrarium tenet, prope finem,
ibi: Lacet enim non dubium sit in tali casu dimidium deberi: tamen

hoc ita demum verum est, si concurrant: si minus cum verba legati ad utrunque insolidum dirigantur, alter totum vindicavit, tanquam sibi insolidum ab initio assignatum, &c. & ex vero, & eleganti discursu Cardinal. Mantici. de ultim. voluntat. lib. 10. dict. tit. 3. num. 12. per totum, maximè ad finem, ibi: Nam ex eo quod alius legatarius non concurrat, & partem suam non vendicat, legatum intelligitur non diminutum apud legatarium, qui illud agnovit permanere, dict. l. unic. §. si vero non omnes, C. de caduc. tollend. neque obstat, quod testator voluerit singulis viriles portiones legare, quia hoc intelligitur ex antecedenti voluntate si fiat concursus, dict. l. conjunctim de legat. 3. & c. Y esto mismo dixo el Consulto in dict. l. §. legatario 22. §. à duobus. ff. de fideicommissar. libertat. Tratando del derecho de acrecer en la facultad de elegir dos bus heredibus relictis: quod uno herede latitante alter declarat quos velit manumittere: posset dici (inquit Cōsultus) fieri liberos, ut perinde libertas competat, ac si praesens solus manumittere potuisset. Donde se ha de ponderar la palabra, perinde, que es retro actiua ad initium, ex l. ultim. de natalibus restituend. ibi: Perinde habetur atque si ingenuus natus medio tempore maculam seruitutis non sustinuisse. Et est dicitio habens oculos retro omnia referens ad initium, ut ex multis tradit Costa de retro actiue. l. us, cap. 8. casu 18. n. 1. como si dixera, saltando vno de los conjuntos en la facultad de nombrar, o de elegir el conjunto que queda elige solo, y vale la eleccion, como si desde su principio aquel solo pudiera elegir. Y de derecho canonico es expreso texto el cap. 1. in princip. ne sede vacante. libr. 6. que en la Simultanea que tiene el Obispo y el Cabildo en las Iglesias Catedrales para conferir los dos juntos, las Prebendas que vacaren en los meses no reservados, de qua per Alexand. Ludouif. decis. 103. num. 3. Seraphi. Oliuar. decis. 1402. num. 4. si el Obispo muere, o por otra qualquiera causa no concurre en la eleccion, la haze el capitulo solo, vel è contra si el capitulo se halla inhabilitado por algun impedimento canonico, se debelue todo el derecho de la eleccion al Obispo insolidum, ut inquit Bonifacius Pontifex, ibi: Si ad Episcopum, & capitulum communiter pertineat collatio Prebendarum mortuo Episcopo, vel à collatione suspensio, poterit capitulum vacantes conferre

ferre prabendas, &c. Et ex hoc text. ita resoluit Philipp. Franc. *ibidem*, super glos. 1. ad fin. Federic. de Senis, *conf.* 1. num. 4. Francisc. Pauin. *de potestat. Episcop. sedeuacant.* 2. par. *quest.* 1. num. 3. & Flamini. Paris. *de resignatione*, lib. 7. *quest.* 23. num. 37. & duobus seqq. optimè Ancharran. *in dict. cap.* 1. num. 1. ibi: Nota quod mortuo, vel suspenso Episcopo capitulum confert beneficia quorum collatio erat communis utriusque: & sic impedito non ex habentibus ius in re deboluitur in solidum ad alium exercere: *imprædicti iuris*. Simile infra de testament. *cap. fin.* &c. eleganter Innocentius in *cap. quia diuersitatem* 5. num. 3. de *concessione prabend.* ubi in hoc proposito, asserit quò ad ea, quæ cõmuniter ad plures pertinet omnes censeri vnum corpus, & vno deficiente, vel impedito alter expedit negotium in solidum.

¶ Y assi auiedo quedado reseruado este derecho indiuiduo de la facultad de elegir sucesor en este vinculo para los dos fundadores simul, & coniuñctim, en el caso de faltar como han faltado descendientes legitimos de su hijo: no pudiendo el marido concurrir en el exercicio de este derecho, y desta facultad, por auer muerto sin hazer nombraimiento: quedò todo el derecho de la eleccion en doña Juana in solidum perinde, ac si ab initio ipsa sola eligere potuisset.

Num. 14.

¶ Y no obsta, que esta sea disposicion conuencional entre viuos, en que regularmente no se admite el derecho de acrecer, ex *l. si mihi* & Titio 100. ff. de *verbo. oblig.* Martic. *de tacit. conuent.* lib. 2. tit. 15. nu. 9.

¶ Por que esta regla se limita, y no procede en los cõtratos (como este) hechos super re indiuidua, en los quales llanamente se admite el derecho de acrecer, vel potius de no deacer, vt ex *l. proprii*, ff. *cõmu. pradior. tradit. Ias.* in *l. re coniuñcti*, num. 97. & 150. Bartolus, nume.

Anton. Gomez, *tom.* 1. *variar. cap.* 10. num. 4. ubi Additionator Suarez *litera B.* Michael Craius *de succes.* lib. 1. *de ius accrescendi*, *quest.* 24. num. 1. & 2. & post plures Martic. *de tacit. conuent.* lib. 2. tit. 34. num. 5. Mayormète, que como la razón en que se fundaua la regla prohibitiua del derecho de acrecer en los contratos iure antiquo, era no valer la estipulacion hecha en fauor del tercero, ex *l. stipulatio ista*, *de alteri*, ff. *de verbor. oblig.* Y esta razon està

corre-

7
corregida por la ley del Reyno, l. 2. tit. 16. lib. 5. recopilat.
ya oy indistinctamente el derecho de acrecer ha lugar
en las disposiciones conuencionales, Gutierr. in l. 1. n. 35.
C. quand. non petent. part. Morquech. de diuis. bon. c. 10. n. 7.
& 8. lib. 3. Parlad. lib. 2. rer. quotidian. cap. 3. n. 28. Azeued.
in l. 2. tit. 16. lib. 5. n. 36. & ante eos Ripa de simili statuto
municipali agens, in l. reconiumcti, n. 223. delegat. 3.

¶ Quanto mas que en los contratos onerosos, y respecti-
uos (como este) en que los dos fundadores deste vinculo
puso cada vno la mitad de los bienes que le tocava,
como bienes adquiridos constante el matrimonio, y cada
qual dellos quedò interessado en la conseruacion deste
patronazgo ex tacita contrahentium voluntate quedò
indubitablemente dispuesto que entre ellos huiesse
derecho de acrecer en todo lo que referuaron para si,
ex Bart. in l. si mihi, & Titio, num. 4. de verbor. obligation.
Ioann. Philipp. responso 14. num. 9. Guillielm. Benedict.
in cap. Rainuntius, verb. & nomine Adelasiam, prelud. 4.
num. 148. Mantic. de tacit. & ambig. dict. tit. 34. num. 14.
Francisc. Burfat. conf. 578. nu. 2. lib. 4. Stephan. Gratian.
3. part. disceptat. forens. cap. 452. nu. 12. & 4. part. cap. 707.
num. 5. & 6. optime Paulus Tutius in rubr. C. quand. non
petentium partes petentib. acrcsc. nu. 41. vol. 8. repetition. ciuil.
fol. 129.

¶ Sinque en esto pueda considerarse agrauio de parte
del marido, por auerse debuelto todo el derecho y facultad
de elegir a la persona de doña Iuana in solidum, sino
mucha igualdad: porque considerando el contrato en su
principio, la referua que en el se hizieron ambos funda-
dores de la facultad de elegir sucesor para este vinculo
(si de su hijo faitasse descendècia legitima) fue igual en-
tre los dos, y cada vno dellos quedò con igual derecho in
solidum para que si el vno muriesse sin elegir, o por qual
quiera otro impedimento no pudiesse concurrir en la
eleccion, quedasse todo el derecho y facultad en el otro,
ex iuribus & Doctoribus supra late adductis: y la incertidũ-
bre y contingencia de poder morir el vno, o el otro, re-
duxo a total igualdad el contrato, y ningunò puede de-
zir que quedò engañado, aunque el fuesse le aya sido
contrario, ex regul. l. de fideicomisso 11. C. de transactionib.

Num. 15.

Num. 16.

l. si pater puella 12. C. de inoffic. testamen. vbi habetur, quod si quis ex conuentione potest consequi damnum, aut lucrum; licet postea ex euentu damnum passus sit, non ex hoc lætus dicitur, etiã si sit minor; quia huiusmodi damnum debet compensari cum vtilitate, quam ipse consequi poterat si euentus aliter cecidisset, vt per Doctores in dictis iuribus, quos latè aduocat Tiraquel. in l. si unquam, verbo, *donatione largitus*, n. 128. & seqq. Merocli. conf. 196. volum. 2. & multa adducens Meanchaca de *succession. resol. lib. 3. ad dict. l. si pater puella*, n. 1. & 2. & quidquid sit in vltimis volutibus en los cõtratos es indubitado este efecto dela incertidbbre, vt ex Bald. & alijs tradit Rota Roman. apud Seraphin. *Oliuar. decis. 416. nu. 3.* & seqq. Petrus Surd. *decis. 278. nu. 9.* & nu. 22. *vers. quamuis*, Crauet. *conf. 849. à nu. 13. vers. Secundo responderetur*, vol. 5. eleganter Ancharran. *conf. 101. num. 7. ibi: Proter incertum nanque casum mortis poterat si premortuus fuisse de suo patrimonio tantundem perdere, quantum de bonis uxoris premortuae acquirat: equalitas igitur & incertus casus mortis etc. in ce sri non facit istam causam lucratiuam, argum. l. si pater puella, & c.* & in terminis electionis ad coniunctum in solidum deuolutæ, idem Ancharr. in *dict. cap. 1. vers. Secundo nota ne sede vacante, lib. 6. ibi: Secundo nota in §. idem, quod cum collatio spectat cõmuniter ad Capitulum, & Prælatum; sicut impedito Prælato deuoluitur ad Capitulum; ita è conuerso impedito Capitulo deuoluitur ad prælatum, & sic est equalitas inter eos, & c.*

¶ Nec etiam obstabit dicere, que auiendo fido esta dispositione de marido y mager de bienes comunes, se hã de considerar dos disposiciones de dos vinculos y patronazgos diferentes, vt pluralitas illa resoluatur in singularitates, ex regula, *l. Lutus, §. Caio. ff. ad Trebel. cum similibus.* ad tradita per Oldral. *conf. 174. nu. 2. vbi ex l. quod à multis, C. si cert. petat*, loquitur etiam in dispositione inter viuos, quem sequitur Roder. Suar. in *l. quoniam in prioribus, in declaratione leg. Reg. limitation. §. nu. 12.* Molin. de *primog. lib. 4. cap. 2. n. 84.* y que afsi en defecto de los descendientes comunes de ambos fundadores, se ha de presumir que que cada vno dellos quiso dexar proueydo en fauor de su familia, que saltando la eleccion, sucediesse su mas cercano pariente, ad tradita per Greg. Lopez in *l. 2. tit. 15. parti. 2.*

Num. 17.

part. 2. verb. el más cercano pariente, col. 3. vers. Sed pone quod maritus & uxor. Porque se responde con mucha facilidad y firmeza, que la regla de la l. *Luius, §. Casu, ff. ad Trebel.* y la doctrina de Gregor. Lopez y los demás que quedan alegados, procede en las disposiciones donde no consta de voluntad contraria de los fundadores, como en la deste vínculo y patronazgo, en q̄ ambos fundadores por expresas y claras palabras dispusieron, q̄ este vínculo sea vno solo, y no dos, y que perpetuamente permanezca en el mismo ser de vnico y indiuiduo como lo fundaron, y los bienes del vñidos, y indiuisibles, ibi: *Todos los quales dichos bienes arriba declarados y deslindados los dichos Martin Sanchez de Priego, y donã Luãna de Lorite su muger huieron por bien y consintieron que perpetuamente para sie. npre jamas esten vnidos y vinculados para el dicho patronazgo, quo sane casu, generalis dispositio non retoluitur in singularitates, nec in duo vincula diuidi potest, vt benè limitat & intelligit ipse Greg. Lopez in d.l. 2. gl. f. el mas propinquo, col. 3. vers. Sed pone retento eodem themate, ibi: Sed pone rrento eodem themate, quod maritus & uxor expresse voluerunt, & disposuerunt, quod esset vna tantum maioria semper, quod non potest verificari, quod supra dictum est, vt succedant duo, vnus in bonis viri, alter in bonis uxoris: immo vnus tantum debet succedere, &c. & Gregorij limitationem sequuntur Gutierrez. conf. 4. à num. 6. & sequentib. & num. 12. Azeuedo conf. 3. num. 30. Ceuall. 1. part. commun. opinion. q. 255. n. 25.*

¶ Y aunque alli Gregor. Lopez Resuelue, q̄ no auie dese de diuidir el vínculo, y auiendo de permanecer en vn solo poseedor, se ha de preferir el pariente mas cercano de la familia del marido, tanquam ex digniori lat. re: esta resolucion no se puede aplicar al caso deste pleyto, porque alli el substituto que estava llamado a falta de la descendencia legitima y comum de ambos fundores, era, *el pariente nuestro mas cercano:* y supone Gregorio Lopez, que auian concurrido dos parientes, de cada fundador el suyo, ambos en igual grado, y la question era, *quis illorū esset preferendus?* supuesto que el mayorazgo auia de permanecer in indiuiduo en vn solo poseedor, ex fundatorum expressa voluntate: y resuelue,

Num. 18.

fuele, q̄ se ha de preferir el pariente del marido, tanquã
ex digniori latere veniens; y el caso deste pleyto es muy
 diferente, porq̄ aqui el substituto q̄ està llamado en defec-
 to de la descendencia legitima de los fundadores no es
nuestro mas cercano pariente, como en la question de Grego-
 rio, sino, *la persona o personas que los dichos Martin Sanchez de*
Priego y doña luana de Lorite nombraren en qualquier tiempo
que su voluntad fuere: y así el pariente mas cercano del
 Alcayde Mattin Sanchez de Priego oy no concurre con
 otro pariente mas cercano de Doña luana de Lorite, pa-
 ra que pueda pretender prelacion en virtud del llama-
 miento legal, por auer muerto los fundadores sin nom-
 brar sucesor, que es el caso a que se pudiera aplicar la
 doctrina y resolucion de Gregorio: con quien concurre
 es con la misma fundadora, pretendiendo excluyr la del
 derecho y facultad de elegir sucesor por qualquiera de
 dos caminos, ambos repugnantes a la disposicion literal
 de la fundacion. Porq̄ si pretendiẽdo suceder en todo el
 vinculo como pariente mas cercano del fundador, por
 auer muerto sin elegir sucesor, halla viua la fundadora
 con el derecho de nombrar sucesor para todo el vincu-
 lo, consolidado en su persona sola, *ex iure non de rescen-
 di*, en virtud de la reserua simultanea que ambos funda-
 dores se hizieron, para que pudiesen nombrar sucesor
 en qualquiera tiempo, *et iuribus & doctoribus supra re-
 latis*. Y pretendiẽdo suceder en la parte del vinculo que
 consta de los bienes del fundador solamente, halla con-
 tra si la disposicion expresa de las clausulas, q̄ prohibe
 la diuision, y manda, que perpetuamente el patronazgo
 permanezca vnico y indiuiduo en vn solo possedor. Y
 siendo esto así dura pretension es, immo imposible ex-
 cluyr a la fundadora dela facultad de elegir sucesor que
 ella misma reseruò en sus mismos bienes, y de la que su
 marido y el derecho le dan, *ex iure non rescendi* para
 lo demas: y mucho mas dura y imposible querer que en
 vn mismo vinculo, auiendo de permanecer indiuiduo, se
 suceda, parte por nombramiento y eleccion, y parte por
 derecho de la proximidad, *aduersus regulam, l. cum qui-
 ades, ff. de usu capionib.*

¶ um. 19.

¶ Y aquellas palabras de la clausula reseruatua, ibi:

La

*La persona, o personas que nombraren, no induzen facultad distributiua, para que qualquiera de los fundadores separatim pudiesse nombrar sucesor para sus bienes; por que esto seria induzir vna correccion tacita de la incogitacion, y vnidad perpetua, que expresa y claramente quisieron los fundadores que se guardasse por las clausulas anteriores, y por las posteriores a la clausula reservatiua. Cum semper ita fieri debeat interpretatio, vt correctio in eadem carta, & in eadem dispositione non praesumatur, l. non aede, de condition. ¶ demonstrat. Præcis, de ultim. voluntat. lib. 1. interpretat. 1. dubitat. 4. solut. 6. per tot. Casanat. cons. 38. num. 29. Y en todo acontecimiento quando aquellas palabras fueran capaces de la interpretacion distributiua; aquello fuera ex tacita, & coniecturata voluntate, y esta no puede preualecer contra la voluntad expresa y clara, immo potius expressum semper praefertur, & facit cessare tacitum, l. cum ex filio, §. 1. de vulgari, cum similib. late Cardin. Mantie. de ultim. voluntat. lib. 1. tit. 17. num. 2. Præcis de ultim. voluntat. lib. 2. interpretat. 1. dubitat. 1. solut. 5. n. 68. ¶ sequentibus, vbi reddit rationē: quia omne tacitum venit suppletiuē, sed expressum non recipit supplementum, ex Bald. in l. fin. C. de donation. propt. nup. Y lo que aquellas palabras: *La persona, o personas que nombraren*, pudieron obrar, fue, que los fundadores, o qualquiera dellos en quien quedasse la facultad de elegir, pudiesse nombrar vn sucesor solo, que succediesse despues de sus dias, iure electionis, y despues se disfrutiesse la sucesion por las regias, en sus descendientes de mayor en mayor: o que pudiesse hazer el nombramiento con diferentes llamamientos, y substitutiones ordine successiuo, en las personas que quisiesse. Para quitar la duda y controuersia que en este caso ay entre los Doctores si en virtud de la reserva podian nombrar vna persona, o muchas, de qua per Flores de Mena lib. 1. q. 19. §. 4. n. 35. ¶ seqq.*

¶ Ex quibus omnibus plane deducitur, que viviendo doña Iua de Lorite fundadora deste vinculo y patronazgo, y residiendo en ella la facultad de elegir sucesor conforme a las leyes de la fundacion, no puede auer lugar la pretension de Anton de Godoy Jimenez, como no pudiera

E

diera

Num. 20.

siera, si en vida del Alcalde huiera sucedido el caso, de morir don Bartolome sin hijos ni descendientes legitimos, porque de la misma manera que viéndo ambos fundadores, y pudiendo como podian nombrar sucesor para despues de sus dias, no pudiera persona alguna de la familia pretender la sucesion por mas cercano pariente: quia ex iure sibi reseruato poterant fundatores, etiam re morjores eligere, *ex l. 7. num. ex familia, §. si de falcidia, ibi: Eodem, et el dispari gradu, ff. de legat. 2. Molin. lib. 2. cap. 5. num. 5. in mo. & extraneum, ex traditis à Mier. de maior. rapar. q. 72. num. 17. in nouissima editione.* Tampoco la puede preceder en el caso que ha sucedido, muerto el Alcalde, y consolidado todo el derecho de elegir y nombrar sucesor en la persona de doña Juana su muger, *ex la. è traditis supra à n. 8. et sequentibus, quia dum ipsa uiuit adest eadem spes nominationis, & pendet omnino ius agnatorum, qui ex proximitate, ha demum admittendi sunt, si ipsa morjatur priusquam elegat, & nõ aliàs, ex d. l. 7. num. ex familia, §. rogo, cum quidã, de legat. 2. d. labeo, §. Pacuius Clemens, de statu lib. & ex Doctoribus relatis supra num. 7.*

Fundamento segundo.

Num. 21.

CON lo que queda resuelto en el discurso del primero fundamento basta para la exclusion de Anton de Godoy Ximenez, porque si la substitucion tacita y legal del mas cercano pariente, no ha lugar en tanto que viue la persona que por las clausulas de la fundacion tiene facultad de elegir quando quisiere: en vano pide la posesion deste, como mas cercano pariente, no auíendose cumplido la condicion de auer muerto los fundadores sin elegir sucesor. Sed adhuc ex abundanti, para mayor euidencia de la defensa de doña Juana, descendemos a este segundo fundamento, advirtiéndole, que aunque la substitucion legal del mas cercano pariente se huiera verificado en Anton de Goy Ximenez, en quanto a la mitad del vinculo, que tocó al Alcalde Martin Sanchez de Priego, que es lo mas que pudiera pretender, ex defectu electionis, quando aliàs el vinculo y patronazgo pudie-

108. ANU. 21

la dicha mitad pertenece a doña Juana de Borja, como usufructuaria universal de todo el vinoble, por los dias de su vida, y hasta que ella muera no puede entrar en la posesion el substituto, o sea el nombrado por los fundadores, o a falta de nombramiento sea el más cercano pariente.

¶ Porque por las clausulas que se refieren al principio deste papel num. 4. los fundadores reservaron para si ambos simul el usufructo de los bienes deste patronazgo por los dias de su vida, ibi se apartaró de la posesion can. reserva del usufructo de los dichos bienes por los dias de la vida de los dichos Martin Sanchez de Priego, y doña Juana de Borja. Et paulo post ibi: Por la dicha reserva del dicho usufructo se constituyeron por sus singulinos, tenedores, y poseedores, &c. De que resulta, que la parte del dicho usufructo que tocó al Alcaide Martin Sanchez de Priego luego que el murio, no se consolidó con la propiedad en fauor del substituto, sino se acreció a doña Juana para que ella lo goze todo in solidum por los dias de su vida, como conjunta con su marido, quia inter personas ad eandem rem simul vocatas, tanquam inter cõiunctos est locus iuri accrescendi, vt ex l. re cõiuncti, de legat. 3. l. triplici, de verb. signif. l. unica, C. de cauc. tollend. tradit post ordinarios Marc. Anton. Peregrin. de fideicommiss. art. 9. n. 8. & post alios plures Steph. Grat. 3. part. disceptat. forens. cap. 533. n. 1.

¶ Quod quidē etiā in usufructu duobus cõiunctim relicto locū habet, ex l. 1. ff. de usufruct. accrescend. vbi tradūt DD. Mich. Grat. act. de successiõib. §. ius accrescendi, q. 9. n. 2. & q. 22. n. 1. & 2. Anto. Gõm. tom. 1. variar. c. 10. nu. 14. Menoch. conf. 141. n. 6. vol. 2. Petr. Surd. conf. 439. n. 11. & seqq. Domín. Castill. in tract. de usufruct. c. 48. n. 13. vbi inter huiusmodi cõiunctos, re & verbis, ius potius nõ decrescendi versari asserunt.

¶ Et in usufructu conuentionali ex contractu idem feruari, ex expresso & vulgari text. indiēt. l. 1. §. interdum, de usufruct. accrescendo, tradunt Accurs. ibi, verbo, quotidie constituitur, Bart. n. 1. Bald. n. item 1. vers. Nota quod etiam, & cæteri DD. communiter, Bart. in l. re cõiuncti, n. 95. de legat. 3. idem Bald. conf. 281. num. 2. lib. 3. & conf. 251. n. 2. lib. 2.

Num. 22.

Num. 23.

Num. 24.

lib. 2. Angel. conf. 153. n. m. Guilielm. Benedict. in capis.
 Rainunt. verb. ¶ uxorem. ne Adelas. prallud. 4. n. 145.
 & pluribus relatis Card. Tusch. lib. 4. practica. lit. 1. conel.
 567. n. 14. Michael Crasus in dict. §. ius accrescendi. q. 24.
 num. 4. Berret. in additione ad Guid. Pap. q. 204. ¶ relati
 a dom. Castillo dict. cap. 48. num. 2.

Num. 25.

¶ Y en los terminos desta clausula, supuesto que por
 ella los fundadores se referuaron el usufructo vniuersal
 de todos los bienes deste vinculo, para ambos simul, por
 todos los dias de su vida, ibi: Con reserva del usufructo de los
 dichos bienes por los dias de la vida de los dichos Martin San-
 chez de Priego, y doña Ivana de Lorite: & ibi: Con la dicha re-
 serua del dicho usufructo se constituyeron por sus inquilinos, ce-
 nedores, y poseedores: & iterum ibi: Referuando como dicho es
 el usufructo de los dichos bienes para los susodichos, como va
 declarado en esta escritura, que con palabras que induzen
 conjuncion Real y verbal simul, entre los dos usufructua-
 rios, cum re & verbis in eadem oratione coniuncti re-
 manerint, ad l. re coniuncti 89. d. delegat. 3. l. triplici 142. de
 verb. signif. & ad tradita supra num. 10. mas propiamente
 corre entre ellos el derecho de no decreser, etia post
 adquisitam portionem, vt post Alberic. Rustic. Crot.
 Vafqu. & alios obseruat Menoch. lib. 4. presumpt. 159. n. 3.
 ibi: Primus casus quando legatarij sunt coniuncti re, ¶ verbis:
 ut si testator dixit Caio, & Sempronio lego usufructum fundi:
 hoc sane casu locus est iuri non decrescendi: ita Alberic. in l. 1. nu.
 2. de usufruct. acresc. & c. & post plurium Doctorum alle-
 gationem, profecquitur, ibi: Et ij quidem sic intellexerunt, l. 1.
 §. interdum, de usufruct. acrescen. ¶ l. si mulieri, l. sicut, §. 1.
 ff. quib. mod. usufruct. amit. Et hic quidem casus locum habet, non
 solum ante quam legatarij acceptauerint: sed etiam post, sicuti af-
 firmarunt, ex praedictis Alberic. Angel. ¶ Vafqu. & Menoch.
 sequitur Domin. Castill. de usufruct. dict. cap. 48. n. 13.

Num. 26.

¶ Y aunque estos Doctores habian en el usufructo de
 testamento, lo mismo corre en el conuenional inter vi-
 uos, quia in materia iuris accrescendi, valet argumentum
 de vitimis voluntatibus ad contractas, vt per Iaf. in l. re
 coniuncti, num. 29. de leg. 3. Iacob. Rebuff. in l. 1. n. 1. C. si li-
 beralit Imper. soc. lib. 10. ex late traditis supra in primo funda-
 mento, num. 14. ¶ seqq. Y assi corre en esta reserva las
 mismas

misimas reglas que quedan obseruadas en la referua de la eleccion *supra à num. 8. & sequentibus*: y doña Luana de Lorite que ha quedado sola por muerte de su marido, *tanquam re. & verbis coniuncta, & ex vi contractus* queda enteramente con todo el usufructo *in solidum*: no por derecho de acrecer, quasi coniuñti fui partem de nouo adquirat, sino por derecho de no decrecer suo proprio iure, quasi re propria, & tota ab initio sua utatur fruatur, *ex l. quidam relegatus 6. §. fin. & l. sequen. iuncta l. utrum 8. in principio. ff. de reb. dub. l. si duobus 16. §. fin. de legat. 1. l. unica, §. his ita, vers. Hoc ita tam varie, C. de cada. tollend. & ex Doctoribus allegatis supra num. 12. & seqq. & in terminis usufructus Ioann. Cephal. conf. 126. a n. 7. & seqq. vol. 1. & nouissimè in his ipsis terminis Iacob. Canter. omnino ad hoc videndus lib. ult. variar. resolut. c. 22. de usufruct. à n. 112. & seqq.* donde es muy de ponderar que los bienes de que referuaron el usufructo marido y muger por sus dias no eran comunes como los deste pleyto, sino propios del marido todo el cortijo, & nihilominus eo mortuo totus usufructus remanuit penes uxorem, dimidia pars iure proprio ex vi referuationis, & altera dimidia ex iure accrescendi.

¶ Y no obsta la *l. inde Neratius 4. vers. unde Celsus, de usufruct. accrescend.* donde en el usufructo de los bienes de vna donacion referuado para si por los donadores no se admite el derecho de acrecer, y la parte q̄ vaca por muerte de qualquiera dellos se consolida con la propiedad, *ibi: Si duo domini fundi, deducto usufructu proprietatem tradiderint, uter eorum amiserit usufructum, ad proprietatem reddere, licet non ad totum, sed cuiusque usufructum ei parti accedere, quam ipse tradiderit.* Porque en el milmo tex. està clara la solucion, presuponiendo la regla de la *l. 1. in principio, eod. tit.* que el derecho de acrecer, ita demum ha lugar en el usufructo, quando el legado, o la referua se haze duobus coniuñtim. porque si se haze cõ diuision de partes a cada vno de los legatarios o de los donadores de por si, no se admite derecho de acrecer entre ellos, y la parte del que muere, o repudia se consolida con la propiedad, *inquit enim Iure Consultus, ibi: Quoties usufructus legatus est, ita inter fructuarios*

Num. 27.

*fructuarios est ius accrescendi, si coniunctim sit ususfructus re-
 lictus. Ceterum si separatum, quicunque, partis rei ususfructus
 sit relictus, sine dubio ius accrescendi cessat. & ita ex hoc tex.
 predictam regulam tradit post alios Menoch. d. presump. 1
 § 9. num. 82. Y presuponiendo a otro mismo que el efecto
 de la conjuncion real, o de la conjuncion mixta, real y
 verbal, es que los coniuñctos estan llamados cada vno
 dellos ad totam rem in solidum, pero de tal manera q̄
 despues hazē partes y diuiden entre si el usufructo, per
 concursum, ex l. coniunctim. 78. de legat. 3. ¶ ex iuribus, ¶
 Doctores supra late adductis in primo fundamento, n. 12. ¶
 seqq. y por el contrario el efecto de la disposicion disiu-
 ctiva es, q̄ cada vno de los legatarios queda llamado de
 por si en porcion à principio diuisa, y assi cessa entre
 ellos el derecho de acrecer, ex dict. l. 1. de usufruct. acres-
 cendi y la parte del que muere, o repudia se consolida cō
 la propiedad, ex traditis per Menoch. dict. presump. 1 § 9.
 num. 12. ¶ sequentibus.*

Num. 28.

¶ His suppositis la question de la l. inde N. cratius 4.
 de usufruct. accrescend. comienza dos leyes mas arriba
 desde la l. si duobus 2. eod. tit. donde el Iurifconsulto pone
 la question en dos herederos igualmente instituydos, a
 los quales mandò el testador que dieffen la propiedad
 de ciertos bienes rayzes a vnos legatarios, quedandose
 ellos con el usufructo por sus dias: dudose si entre estos
 herederos auia derecho de acrecer en el usufructo que
 el testador les rese. uò en este legado? Y dize el texto, q̄
 no, ibi: *Ius accrescendi heredibus non habere*, y luego da la razõ,
 porque en este caso fue visto el testador auer constituy-
 do el usufructo entre ellos pro portionibus hereditarijs
 ad initio diuisum, y no de tal manera que pudieffen ha-
 zer partes per cõcursum, como las hazen los que que-
 dan conjuntos, ibi: *Nam uideri usufructum constitutum,
 non per concursum diuisum*, iuncta glos. verbo, *constitutum*:
 y luego en la ley siguiente infiere la resolucion de la du-
 da, scilicet, que la parte de usufructo q̄ vaca por muer-
 te, o por repudiacion de qualquiera de los dos herede-
 ros, no se acrece al otro sino se consolida con la pro-
 piedad en el legatario de aquella parte, ibi: *Ideoque amis-
 sa pars usufructus ad legatarium, eundemque proprietarium
 redibit*:

redibit y cōsecutio ameto pro que en la l. *inde Neratius*,
 confirmando la resolucio de arriba con la razon de la
 regla, scilicet, que entonces se da derecho de acrecer
 en el usufructo quando se constituye en favor de dos in
 solidum per concurrum, ibi: *Cum sententia congruente patio*
Celsi dicentis; toties ius accrescendū esse, quoties in duobus, qui soli-
dum habuerunt concurrū diuisus esse, y remata el discurso in-
 firiendo de todo lo dicho la decisio de que se valio el
 Abogado contrario en los Estrados para probar que en
 la referua deste usufructo no ay derecho de acrecer, y
 ibi: *Vnde Celsus lib. 18. scribit; fano domini fundo dōdō dōdō*
usufructu proprietatem tradiderint, vter eorum amiserit, is sine
fructum ad proprietatem reddere, &c. Pero esta decisio
 no corre en el caso de nuestra clausula, donde la refer-
 ua se hizo para ambos fundadores simul, & es obiectiva,
 fino en el caso cōtrario, en que los dueños de la propie-
 dad quando la entregaron, *deducto usufructu*, la tenían y
 poseían por partes diuisas. Y si la referua que se he-
 zieron del usufructo fue con la misma diuisio, de tal
 manera q̄ no quedò constituydo vn usufructo para am-
 bos in solidum, como es el que se constituye entre los
 conjunctos, para que despues lo partan per concurrum
 (como el nuestro) sino dos usufructos para cada qual
 dellos el fuyo a parte; vt ex l. *scium duorum 32. ibi: Quia*
nulla communitio iuris esse; iuncta glos. ibidem, verb. commu-
nitio, & ex alijs iuribus obseruat Pichard. in §. eadem res,
nu. 112. Institut. de legatis; y así lo insinua claramente el
 mismo text. in dict. l. *inde Neratius*, ibi: *usufructum ad*
proprietatem reddere licet non ad totum, sequitur & facit. Sed
cuiusque usufructum, ei parte accedere quam ipse tradiderit,
 no dize q̄ la parte del usufructo de qualquier de los dos
 donadores se consolida cō toda la propiedad, sino que el
 usufructo formal que cada vno referuo para si, se consoli-
 da con la parte de la propiedad que el mismo entregò,
 ibi: *Sed cuiusque usufructum, ei parte accedere quam ipse tra-*
didit, y concluye, dando por razon de no auerse admiti-
 do en aquel casu el derecho de acrecer en la referua del
 usufructo la diuisio con q̄ se referuo desde el principio
 entre los donadores, ibi: *Ad eam enim partem reddere debet*
à qua & incho diuisus est. Ergo à cōtrario sensu, bi se insin-
 re q̄ si en el caso de aquel texto la referua se viera hecho

como

como en nuestro caso para ambos fundadores, simul & cõiunctim, el derecho de acrecer entre ellos no tuuiera dificultad, ex regul. *dist. l. x. eod. tit.* & ex ratione Celsi Iuriconsulti in eod. text. relata, y la causa que huuo para denegarlo, fue auerse hecho la reserua separatim para cada vno en su parte, & ita illum text. intelligit, Ioann. Cephal. *conf. 126. num. 8. & 9. & num. 10. lib. 1.* Menoch. *lib. 4. presumption. 159. num. 14. & seqq.*

Num. 29.

¶ Neque obstat vltimus Gratianopol. Senatus arresta, seu decisiones apud Gid. Pape *quæst. 204.* & apud Ioann. Papon. *lib. 14. tit. 2. arresto 3.* vbi in usufructu conuentionali ab vxore & marito simul in donatione bonorum reseruato non esse locum iuri acrecendi, sed vno ex donatoribus, decedente illius partem extingui, & ad proprietatem redire fuit decisum: idem etiam his non relatis resoluit Cancer *lib. 2. variarum, cap. 8. de donation. num. 42.*
¶ 43.

Num. 30.

¶ Respõdetur etenim. Lo primero, q̄ el principal fundameto de los dos arrestos, o decisiones de Guido Papa, y Iuã Paponio, fue auerse hecho la reserua en aquellos dos casos de cierta pẽsiõ de vino, trigo, y dinero para alimẽto de los donadores durante su vida, o del usufructo para el mismo efecto, q̄ es vna de las limitaciones de nuestra regla, en que no se dà derecho de acrecer inter usufructuarios, y la parte del que muere, o aliàs no cõcorre, se consolida con la propiedad, ex expresso text. quem prædicti DD. alegant in *l. dominus fructuario 64. vers. fin. ff. de usufruct. ibi: Per fideicommissum fructu prædictorum ob alimenta libertis relicto, partium emolumentum ex persona vira descendentiũ ad dominum proprietatis recurrit,* & ita ex hoc text. regulam limitant Doctores in *l. re coniuicti, de legat. 3.* maxime *laf. num. 174. Rip. num. 141.* & alij plures recti à Petr. Surdr. in *tract. de aliment. tit. 9. q. 5. n. 7 & per tot. præcipuẽ nu. 20. & duabus sequentibus, Mantic. de vltim. volun. lib. 10. tit. 3. num. 26. Iacob. Menoch. lib. 4. præsump. 158. num. 2. iuncta præsumption. 155. num. 19. & seqq.*

Num. 31.

¶ Y la razon desta limitacion es, porque la reserua hecha para alimentos, es tassada y alimentada a sola la necesidad de la causa, ita vt nihil plus, quam necessarium sit ad alimenta singulis alimẽtarijs reseruatu censeatur; y assi

Y así cessa el derecho de acrecer, que en las disposicio-
 nes cassadas, y limitadas no puede tener lugar. Ita tra-
 dunt Roman. in l. unica, num. 18. C. quoad. non peten. part.
 Rip. in l. re conuicti, num. 141. de legat. 3. & ibi Croc. nu. 7.
 & post alios Pèrègrin. de fideicommiss. artit. 9. num. 4. prope
 fin. ibi: Pro quo facit, quia, & alias, cum relictum, et sui natura
 est limitatum, cessat inter duos collegatarios: ex natura tacita
 limitationis, velut: si duobus alimenta, vel vestimenta relictà
 sine: nam quia relictum moderatur usque ab initio, pro indigen-
 tia cuiuslibet: id circo inter eos non erit ius accrescendi, l. domi-
 n. §. 1. & ibi notarunt Bald. & Angel. ff. de usufruct. eandem
 rationem tradit ex alijs pluribus Mantica de ultim. vol.
 lib. 10. d. tit. 3. num. 24. & ex prædicta ratione conciliari
 solet d. l. dominus fructuario, cum regula l. 1. §. interdum,
 de usufr. accrescendo, prout primus omnium conciliauit
 Acurlius in dict. l. dominus, verbo, recurrit, vbi opposuit
 de text. in d. l. 1. §. interdum, de usufr. accrescen & post ali-
 quas solutiones tandem ad veriore[m] descendit, ibi:
 Vel dic verius, quod hic verus erat usufructus, nec tamen
 ius accrescendi est inter eos, quia ob alimenta fuit tantum relic-
 tus. Si ergo coliberti alimenta habeant, nihil est unde quaran-
 tur licet accrescat proprietati, quia illa verba ob alimenta ca-
 xationis loco ponuntur, &c. & post Ruin. consi. 68. numer. 4.
 & §. & per tot. volum. 2. tradit Surdus vbi proxime dict.
 quest. 5. num. 20. & sequentibus, Mantica dicit. lib. 10. tit. 3.
 num. 25. ibi: Et quidem extenditur primo vt locum habeat ta-
 met si usufructus pro alimentis legatus sit; nam licet usufruc-
 tus multo facilius admittat ius accrescendi, l. 1. §. interdum, de
 usufructi. accresc. tamen si in alimenta relictus sit non reci-
 pit incrementum, Aretin. in l. si mihi & Titio, colum. 1. in
 fine, de verborum obligat. Y así entendio los dos arresstos
 contrarios el adiconador de Paponio, ibi: *Etque decisio
 est Guidonis Papa, quest. 204. qua locum non habet in usufruc-
 tu duobus re & vrbis, sub onere quodam personali conuictis
 relicto, Angel. consil. 153. incip. Rusticus, &c. y Fontanella
 in tract. de pact. nuptial. tom. 1. clausula 4. glos. 22. tratan-
 do la question indiuidual deste pleyto, quando maritus
 & vxor in capitulis matrimonialibus ex bonis filio do-
 natis sibi reseruant vsumfructum ad vitam, aunque en
 el dnm. 21. parece que sigue los arresstos de Francia, tan-
 dem*

dem en el num. 33. sintiendo la dificultad, que tiene a que
 llá resolución, en la referua simple del vsufruto, se incli-
 na en nuestro fauor, ibi: *Vbi autē simpliciter spectaret, vsuf-
 fructus ad duos, tunc per mortem vnius extingueretur pro eius
 parte, sic dicit decisum Paponius lib. 14. tit. 2. arresto 3. Quod
 tamen quomodo sit intelligendum, quia quandoque est locus rari
 accrescendi in hac materia vide per nostrum Cancer. lib. 3. Ca-
 riar. cap. 22. de iure accrescendi, num. 122.* De donde resul-
 ta, que los arrestos de Francia de contrario alegados,
 no se pueden aplicar a los terminos deste pleyto, por-
 que la referua del vsufruto, que se hizieron los funda-
 dores deste vinculo por los dias de su vida, fue vsuuer-
 sal de todo el vsufruto, y no fue limitada por causa de
 alimentos.

Num. 32.

El segundo fundamento de la resolucion de Papo-
 nio dict. arresto 3. y Guido Papæ dict. quest. 204. y el vni-
 co de Iacobo Cancer dict. lib. 1. cap. 8. num. 42. & 43. es
 dezir que la referua del vsufruto en los casos semejan-
 tes hecha por marido y muger, se diuide en dos singu-
 lares referuas, de cada vno dellos para el vsufruto de sus
 propios bienes, y así el substituto que está llamado
 post mortem illorum, se admite a la parte de qualque-
 ra dellos que muera, excluyendo el conjunto, tãquam
 finito, & extingto ex illa parte vsufructu, ex l. Lucius, §.
 Caio ad Trebellia. l. fin. §. filium, de legat. 2. cum similibus.

Num. 33.

Pero este fundamento es sin substancia, y muy ageno
 de las reglas textuales de la jurisprudencia, y de la mas
 segura y mas sana resolucion de los Doctores. Etenim,
 la regla de l. Lucius, §. Caio ad Trebellia. l. fin. §. filium, de
 legat. 2. cum similibus, tiene dos limitaciones ajuttadas a
 nuestro caso en fauor de doña Juana. La primera, que
 aunque en otros legados y fideicomissos la disposicion
 plural se diuida en singularidades: en el legado del
 vsufruto duobus relicto, vbi post eorum mortem vo-
 catur substitutus indistintamente se prefiere el con-
 junto en la proporcion que vaca por muerte de su
 conjunto, y el substituto que está llamado post mor-
 tem eorum, no se admite, hasta que faltan ambos
 conjuntos, expreso text. in l. codicillis 34. in fine
 principij, ff. de vsufr. legato. la question de aquel texto
 fue

fue sobre dos clausulas de vn testamento, la vna en que
 el testador mando, que a vnos esclavos, que dexaua li-
 bres, se les diese vna heredad, en que se enterrasen, y q
 la parte del que muriere, se acreciesse a los otros. y
 por muerte del vltimo succediese la Republica. La
 otra (que esta de nuestro proposito) en que se dexo a
 los libertos y libertas la habitacion de vna casa miq-
 tras viuiessen; *quam dominum post mortem eorum ad eam rem
 Republica pertinere voluit*; respondio et iure consulto a la
 duda de la 1. clausula; y en el veritas *quasi*, que fue la res-
 puesta a la segunda clausula, se duda, si por muerte de
 algunos de los libertos, succedia la Republica en la par-
 te de habitacion q vacaua, o auia de aguardar a que mu-
 rriessen todos, dize: *Respondi, quoad aliquis eorum cum fideicom-
 missu Republica non deberi*. que es indiuidual decisiõ dela du-
 da deste pleyto, para que el substituto que fuere nom-
 brado a la sucesion deste patronazgo, no se admita a
 la actual possessiõ, hasta que ambos fundadores ayan
 faltado. Y la razon desta limitacion es, que en el viu-
 fructo pluribus coiunctim relicto, de su naturaleza ay
 derecho de acrecer, entre los coniuñctos, etiam post
 quælitam portionem: de que resulta, que la disposiciõ
 aunque sea plural no es capaz de diuidirse en singula-
 ridades, por que cada vno de los coniuñctos, ab initio
 està llamado in solidum, a todo el usufructo, ex traditis
 supra num. 26. y assi qualquiera dellos, que sobreviua su-
 cede ex iure non decrescendi, iure proprio, non quasi
 coniuñcti premortui parte de nouo adquirat, sed qua-
 si re propria, & tota ab initio sua utatur, ita prædictam
 regulam limitant Doctores in dictis iuribus, Bart. in l. he-
 redes mei § 7. §. cum ita, num. 4. ff. ad Trebellia; ibi: *Oppo. de
 usufruct. lega. l. codicillis, in principio, ubi etiam in fideicom-
 missaria requiritur, quod in personâ vtriusque existat conditio:*
Solue, ibi loquitur in usufructu, & habitacione, in quibus etiã
 post emolumentum questum, est locus iuri accrescendi, l. i. in fi.
 de usufruct. ac. cresc. merito donec aliquis superst, non extat co-
 ditio fideicommissi, est enim cui possit accrescere, &c. Et hanc
 limitationem communiter sequuntur omnes, vt refert
 Hieronym. Zanch. in dict. §. cum ita, i. o. par. num. 8. ibi:
 Secundo principaliter regula prædicta limitatur, ut non præ-

dat

dat in usufructu, seu habitatione relicta post mortem plurimum usufructuarius, seu quibus habitatio relicta erat, etiam si illi fuissent extranei; tunc enim pluralitas non resoluitur in singulartates, nec substitutus admittitur, nisi post mortem omnium, sed Bart. hic & post Socin. num. 72. vers. secunda limitatio, per textum singularem in l. Codicillis, de usufruct. lega. &c. & postea redit rationem ex iure accrescendi, a nu. 68. & seqq. eandem etiam limitationem assignat, 6. par. num. 179. vers. limita tertio, sequitur Fauus Acorombokus, in dict. S. cum ita, num. 21. & 23. tom. 3. repetit. civil. fol. mibi § 38. optime post innumeros alios Marc. Anto. Peregr. de fideicommiss. artic. 13. num. 21. ibi: Secundum exemplum est, in re duobus relicta inter quos, etiam post rem qua est, sit locus iuri accrescendi, veluti in usufructu, & habitatione: vel etiam iuri non decrescendi ad l. 1. §. fin. de usufruct. accresc. nam his dato substituto post eorum mortem, vel pure, aut sub alia conditione: deficiente usufructu in uno ex illis, non erit locus substituto, sed eius portio collegariis accrescet; adeo ut omnium mors sit expectanda, text. in l. Codicillis in secundo resposito, de usufruct. lega. &c. & iterum eodem artic. num. 57. Madel. Aibens. conf. 31. num. 12. & seqq. Paul. Pa. il. conf. 43. a nu. 7. volum. 2. Caldas Percy. de nominat. lib. 2. quest. 3. num. 10. ad medium.

Num. 34.

¶ De donde con evidencia resulta, que la doctrina, y resolucion de Cancer. y los demas que quedan alegados en cõtrario es sin fundamẽto, y cõtra lo q̃ el mismo Cãcer. con mayor deliberacion y mas disputa resoluió en fauor del conjuncto, lib. 3. variar. cap. 12. de usufruct. num. 119. & 2. seqq. Y tambien es sin fundamẽto la distincion que en este articulo quiso introducir Fontanella de pact. nuptial. tomo 1. claus. 4. glos. 22. num. 31. & seqq. scilicet, que si la referua del usufructo que hazen marido y muger por sus dias, es con aditamento que se en tienda, etiam pro superuiente, en tal caso el substituto no sucede, nisi post vtriusque mortem: pero si la referua es simple y sin el dicho aditamento, nempè, post mortem eorum, el substituto se admite a la porcion de qualquiera de los dos que muera. Por que esta distincion es contra la comun resoluciõ de los Doctores que indistintamẽte excluyen al substituto llamado post mor

tem eorum, y admiten al conjunto, y contra la decision
 expresa de la l. *Codicillis, in princip. ff. de usufruct. lega.* De
 de el usufructo, o la habitacion se reseruo a los liber-
 tos simpliciter por los dias de su vida, ibi: *Et hoc amplius*
libertis libertatibusque mors habitaciones in domo quondam vi-
uat, que fue nuestra formal reserua, vt supra num. 3. ibi:
Por los dias de la vida de los dichos Martin Sanchez de Plie-
go, y doña Juana de Lorite, & ibi: *Reservando el usufructo*
para los susodichos, & iterum ibi: *Después que los dichos fun-*
dadores sean defunctos. y en estos terminos dize el texto
 que no se admita el substituto en tanto q. viue qualque-
 ra de los conjuntos, y ibi: *Respondi quoad aliquis eorum vi-*
uat, fideicommissum Republica non debet: optimè post plu-
res resoluit Steph. Gratian. 2. part. disceptation. cap. 272.
n. 26. ibi: Quia veritas est quod debent expectari mors omnium,
quamuis simpliciter dictum fuerit post mortem eorum, absque eo
quod ad sint verba illa, omnium, prout ita loquitur Speculator.
de locato, §. nunc aliquis, §. 65. & prossequitur alegando
 plures. post modum autem, num. 3. y in his ipsis terminis
 addit hæc verba, ibi: *Id est in similibus dispositiombus, prout*
quando vir & uxor donant post mortem, requiritur enim sint
amburum, ita ut donatio non fortiatu effectum saltim qui ad
exactionem, ut exactionem, nisi sequuta morte, Oldrad. conf.
139. ad habendum n. 1. Menoch. conf. 388. n. 24. lib. 4. c. c. Y
 el n. 23. dexa dicho con Alciato y otros, que para que se
 admita el substituto en exclusion del conjunto, es neces-
 sario que este llamado post mortem vnus, vel ad partem
 premorientis. Et iterum 3. part. disceptatio. c. 451. a nu. 1.
 & seqq. resuelue lo mismo quando el substituto esta lla-
 mado post mortem ipsorum, sin el aditamento vniuersal,
 omnium, que es el mismo llamamiento de nuestra reserua,
 ibi: *Por los dias de la vida de los dichos fundadores.* Et ibi:
Después que los dichos fundadores sean defunctos, & post mo-
dum, n. 6. infert ad speciem nostri casus, vbi maritus, &
uxor donant post mortem ipsorum.

La segunda limitación es, quando dispositio versatur in
 re indiuidua, como en los feudos y fideicomisos perpe-
 tuos, en que está prohibida la enagenacion y diuision co-
 mo en este vinculo y patronazgo, vt in clausula relata
 supra nu. 17. y mas expressamente en otra clausula, ibi:

H

Dixeron

Num. 35.

