



STANDO POSSEYENDO DON
 Iuan Bartolome Veneroso, por bienes vincula-
 dos, el dicho oficio de Alguazil mayor, las cascas
 principales, los cortijos, tierras, censos, juros, y
 otras possessions, en virtud de Carta Executo-
 ria, que en contradictorio juyzio ganò por ten-
 tencias de vista, y revista, conformes en esta Corte, contra dicha
 Doña Gabriela en juyzio possessorio plenario.

2 ¶ Le ha puesto demanda por caso de Corte la susodi-
 cha, y aunque es muy dilatada, por serlo mucho el hecho deste ne-
 gocio, en suma se reduce a pretender por ella.

3 ¶ Lo vno, que todos los bienes de dicha Executoria, y
 en particular dicho oficio de Alguazil mayor, se han de declarar
 por libres, y no sujetos a el mayorazgo que de ellos fundò Barto-
 lome Veneroso, y el dicho don Iuan Pedro su sobrino, y marido
 de la dicha Doña Gabriela, ni otro qualquiera.

P O R

D O N I V A N
 BARTOLOME VENEROSO
 y Mendoza, Alguazil mayor propietario
 de la Real Audiencia, y Chancilleria
 de la Ciudad de Granada.



EN EL PLEITO,



CON D. GABRIELA DE
 LOAYSA Y MESSIA, VIVDA DE DON
 Iuan Pedro Veneroso, y madre, y heredera vniversal
 de Don Francisco Antonio Veneroso y Loaysa, Ca-
 uallero de la Orden de Santiago su hijo, y del dicho su
 marido, Alguaziles mayores que fueron, cada vno
 en su tiempo, en dicha Real
 Chancilleria.



Manera de...

PROVINCIA DE AVILA

Y MUNICIPIO DE AVILA
Yo el Subdelegado de Avila...

Don Juan de...

Yo el Subdelegado de Avila...

En fe y verdad...



2
STANDO POSSEYENDO DON

Iuan Bartolome Veneroso, por bienes vinculados, el dicho oficio de Alguazil mayor, las casillas principales, los cortijos, tierras, censos, juroes, y otras possessions, en virtud de Carta Executoria, que en contradictorio juyzio ganó por sentencias de vista, y revista, conformes en esta Corte, contra dicha Doña Gabriela en juyzio possessorio plenario.

2 ¶ Le ha puesto demanda por caso de Corte la susodicha, y aunque es muy dilatada, por serlo mucho el hecho deste negocio: en suma se reduce a pretender por ella.

3 ¶ Lo vno, que todos los bienes de dicha Executoria, y en particular dicho oficio de Alguazil mayor, se han de declarar por libres, y no sujetos a el mayorazgo que de ellos fundò Bartolome Veneroso, y el dicho don Iuan Pedro su sobrino, y marido de la dicha doña Gabriela, por no auer podido el vno, ni otro gravarlos con la calidad de vinculo que contienen, y ser nulas las escrituras, y actos que en esta razon se otorgaron, y hizieron, y por auer nacido despues el dicho don Francisco Antonio.

4 ¶ Y lo otro, que siendo acreedor el dicho don Iuan Pedro su marido, contra Bartolome Veneroso su tio, y tutor, que fue de las legitimas que le tocaron por muerte de Francisco Veneroso, y doña Lauinia Mayoli sus padres, no quedaron satisfechas con el valor de estos bienes vinculados: antes deudora la hazienda del dicho Bartolome Veneroso de vna gran suma, y así se le deuen restituir todos los frutos.

5 ¶ Y mas la dote de la dicha doña Lauinia, y los gananciales que tocaron a la susodicha, de los que adquirieron constante su matrimonio.

6 ¶ Defiendese don Iuan Bartolome con dezir, que D. Gabriela no es parte para deduzir ninguno de los derechos referidos: que quando lo fuera, carecen de justificacion, por no auer probado la susodicha ser los bienes de la demanda libres de vinculo.

7 ¶ Y que don Iuan Bartolome por muchos, y diversos medios ha mostrado ser todos los que posee en virtud de dicha Executoria, sin disputa, ni controuersia, de vinculo, y mayorazgo perpetuo.

8 ¶ Que la dote de Lauinia Mayoli la satisfizo enteramente Bartolome Veneroso en su vida.

9 ¶ Que no adquirió gananciales la susodicha, ni le pertenecieron.

10 ¶ Y ultimamente, que están prescriptos todos estos derechos por el transcurso de mas de 40. años que han pasado sin auerlos deduzido a juyzio quien pudiera hazerlo en tiempo.

11 ¶ En cuya consecuencia deue ser absuelto, y dado por libre, imponiendo a la A. G. ora perpetuo silencio.

12 ¶ Para proceder con toda distincion, y claridad en lo que huviere de fundaren esta alegacion, la diuidiremos en quatro partes.

13 ¶ En la primera, y sera la principal, se mostrara auer consistido el grauamen de calidad de vinculo en los bienes referidos.

14 ¶ Y antes de llegar a fundarla, advertiremos como doña Gabriela no es parte para auer intentado lo que su demanda contiene.

15 ¶ Y que quando lo fuera, no ha verificado, que los bienes de la Executoria sean libres de vinculo, como dize.

16 ¶ Antes don Iuan Bartolome, por muchos fundamentos lo contrario, y que estan sujetos a el mayorazgo, que por diuersas escrituras que otorgaron Bartolome Veneroso, y D. Iuan Pedro su sobrino instituyeron: y en particular el dicho oficio de Alguazil mayor.

17 ¶ En la segunda, que en quanto a la pretension de que no se satisfizo toda la legitima de don Iuan Pedro, con el valor de los bienes vinculados, que viene a ser grauamen de cantidad: tambien carece de justificacion por las razones que con toda distincion, y forma se expresaran.

18 ¶ La tercera mirara a excluir el derecho de los bienes gananciales, por no auerle tocado en manera alguna a la dicha Doña Luinia Mayoli.

19 ¶ La quarta, y vltima, que esta satisfecha enteramente la parte de la susodicha, por auerla pagado en su vida Bartolome Veneroso.

✿ I. PARTE. ✿

Que mira a el grauamen de calidad de vinculo.

20 **P**ARA Obtener Doña Gabriela en el iuyzio de reivindicacion, que ha intentado contra don Iuan Bartolome, como poseedor del oficio de Alguazil mayor, y demas bienes mencionados en su demanda, nec e sita de probar plenè, & concludenter, residir en la susodicha (como heredera de don Francisco Antonio su hijo, que lo fue de don Iuan Pedro su padre, y este de Francisco Veneroso, y de D. Luinia Mayoli su muger) el dominio dellos con la calidad de libres, segun los pide.

21 ¶ *Ex l. i. l. in rem actio, l. officium, l. qui priorior, ff. de rei coindicat.*

dicat. l. fin. C. eodem, l. vnic. C. de alienat. iud. mut. caus. l. cum seruum, C. de ser-
uis fugit. S. omnium, Inst. de act. l. 28. tit. 2. p. 3.

22 ¶ Bald. in l. cum res, C. de probat. num. 10. et 11. et in dict. l.
fin. C. de reuindicat. num. 1. Salicet. in l. inditia in princip. C. eodem, Bartol.
in l. quidam in suo, num. 4. ff. de condit. instit. Crauet. cons. 157. nu. 2. vers.
Sed premissis, Socin. senior cons. 84. num. 4. vers. Et pro fundamento, &
alij passim.

23 ¶ El medio por donde lo quiere dar a entender es de-
zir, que Bartolome Veneroso no pudo grauar a don Iuan Pedro
su sobrino, y de quien fue tutor, y curador, por de mayorazgo la
hazienda, que por legitima de su padre le tocava.

24 ¶ Ni menos el dicho don Iuan Pedro en perjuizio
de don Francisco Antonio su hijo vnico, sin consentimiento ex-
presso deste, fundar vinculo de los que le tocauan; y que auendolo
instituyendo, no consultio: antes ipso iure quedò resuelto, y sin vali-
dacion dicho grauamen de calidad.

25 ¶ *L. quoniam in prioribus, l. scimus in princip. et in §. sancimus,*
l. si quando, §. generaliter, C. de inofficis. testam. l. 1. l. 4. tit. 11. l. 15. tit. 1.
part. 6. Anton. Gomez 1. var. cap. 11. num. 25. Suarez in dict. l. quo-
niam in prioribus, ex num. 2. et ampliat. 2. et 10. D. Molin. lib. 2. cap. 1. à
num. 29. Matienç. in l. 11. tit. 6. glos. 1. lib. 5. Recop. D. Castell. libr. 5.
cap. 67. n. 5. et cap. 107. à n. 36.

Primero fundamento, de la justicia de don Iuan Bartolome.

26 **R** Espondese a la oposicion. Tùm, que doña Gabriela no
es parte para deduzir semejante derecho, y asì se ha
alegado, memor. n. 114.

27 ¶ Siquidem a quien tocò el impugnar el grauamen,
que en estos bienes se puso, fue a los mesmos don Iuan Pedro, y dõ
Francisco Antonio su hijo, cada vno en su tiempo, por ser persona
lifsimo, que residia en ellos, sin passar a sus herederos.

28 ¶ *L. scimus, §. sancimus, C. de inofficis. testam. ibi: Qualif-*
cumque causa interueniens aliquod grauamen imponat, vel in quantitatem,
vel in tempore; hoc modis omnibus repleti, et nostrum iabamen purum filijs
inferri, vbi notatu dignum, verbum, filijs, que es a quien se permite
la impugnacion.

29 ¶ Paul. de Castro in dict. l. quoniam in prioribus, num. 8.
August. Beroi. quest. famil. 9. num. 12. Socin. sen. cons. 116. numer. 3.
vol. 1. Surd. cons. 412. num. 48. Menoch. cons. 260. num. 121. libr. 3.
Bursat. cons. 355. num. 45. Tero in compend. 3. pari. verba donatio contern-
platione matrimonij facta à matre filio, pag. 322. Matril. decis. 141. à v. 19.

Mangil. de cuius. quest. 48. num. 16. Fufar. quest. 296. num. 6. Gratian. cap. 983. à num. 12. tom. 5. Maria Mut. decis. 49. num. 23.

30 ¶ De los nuestros Rodrig. Suarez in dict. i. quoniam in prioribus, limit. 1. num. 19. Aragog. in l. 11. tit. 4. part. 6. glos. 2. post princip. vers. An autem grauamen, quod per istas leges reuicetur. Nogueroi allegat. 31. nam. 116. Add. ad Dom. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 7. ibi: Limitatur secundo in tertio habente causam à filio, nam licet filius posset impugnare grauamen, tertius uerò non potest.

31 ¶ Y aunque ay Doctores de contrario sentir, como son Farin. conf. 159. num. 40. y otros que refiere Dom. Castillo lib. 5 cap. 107. à num. 72. vers. E contrario tamen federe distinctionis, se conuertedan in hunc modum.

32 ¶ Permittiendo passe en los hijos herederos forçosos de aquela quien se vinculò la legitima este derecho; pero no en los estraños, como lo viene a ser doña Gabriela, respecto de su marido è hijo, in casu notant.

33 ¶ Peregrin. de fideicommiss. art. 42. num. 44. Theaur. q. forens. 4. à num. 19. Cultel. de donat. inter patr. & fil. tract. 1. discurs. 2. part. 3. 4. num. 41. vers. Contra uerò, & num. 42. Ramon. conf. 4. n. 48. Anton. Gom. 1. var. cap. 11. numer. 17. Castill. in l. 24. Taur. glos. 2. Nogueroi allegat. 31. num. 107. ibi: Et quia alij DD. contrarium obseruauerunt, ut hoc ius impugnandi grauamen in legitima appositum sit transmissibile, uera distinctio est, quod solum transmittitur ad filios suos heredes, sed non ad extraneos, ut est prædicta Comitissa, que era la madre del grauado.

34 ¶ Tùm, que quando tenier. do noticia del tal grauamen, los hijos hizieron actos de consentimiento, y aprouacion tacita en su vida, sin impugnarlo, ni mouer pleyto sobre ellos, certum est no poder despues de su muerte intentar pleyto en esta razon sus herederos.

35 ¶ Gratian. dict. cap. 983. num. 11. Surd. conf. 570. num. 6. lib. 4. Fufar. de subst. quest. 296. num. 6. ex multis Cancr. 3. variat. cap. 2. num. 203. & agnuit D. Castill. dict. cap. 107. numer. 72. cum sequentibus.

36 ¶ Y en lo que no ay contradictor, es quando interuene consentimiento expreso del interessado, para que se haga mayorazgo de sus legitimas, ò el mismo otorgare escritura de fundacion de los bienes dellas, tãne deuera su heredero obseruarlo inuolabiliter.

37 ¶ Probat ipsemet l. quoniam in prioribus, & l. si quando, si illud, & §. generaliter, c. de inofficiose testam. Rodrig. Suar. in dict. l. quoniam in prioribus, ampliat. 10. num. 50. D. Molin. lib. 2. c. 3. num. 36. Flor. de Men. ad Gam. decis. 219. num. 4. Miet. 1. part. quest. 2. num. 3. P. Molin. disp. 604. num. 3. D. Larrea decis. 57. n. 2. Nogueroi alleg. 31. n. 139. & 40.

¶ **Cancer.** 3. *var. cap. 2. num. 203. ibi:* *Hinc licet legitima nullum onus admittat, & ubi appositum sit, habeatur pro non scripto, si tamen filius patiatnr tale onus sibi apponi, interuenit que aliquis actus positius a probationis, & in re sua de dicto onere conquestus non fuerit, haeres eius de eo conqueri non poterit.*

39 ¶ **De que facamos, pues, no solo por consentimiento tacito, presumpciones, e indicios: verum por muchas, y repetidas escrituras, y actos continuados, assi don luá Pedro en todo el discurso de su vida, desde que se casò, consintió, y fundò el mayorazgo que don Iuan Bartolome posee; pero despues de su muerte la mesma doña Gabriela por su proprio derecho en la particion que hizo de los bienes libres, y como tutora de don Francisco Antonio su hijo, y este hasta que fallecio, consintieron, y aprouaron dicho mayorazgo.**

40 ¶ **Veluti patet de las escrituras presentadas, de quibus infra, que es la mayor prouança que el derecho reconoce, l. cum precibus, C. de probat. cap. cum dilecti, vers. Mandamus, de donat. Cancer. 3. var. cap. 7. num. 215. D. Valenc. ex multis, conf. 2. a num. 4. lib. 1. & conf. 129. num. 48. & conf. 169. n. 104. D. Vela disert. 10 num. 67. & disert. 28 num. 42.**

41 ¶ **Nihil dubij, obstar a la Actora esta primera excepcion, y fundamento, de que le opusimos, scilicet, no ser parte para impugnar dicho grauamen, deuiendo para introducirle en joyzio legitimando su persona, mostrar interes propio en el derecho que deduce.**

42 ¶ **L. 1. ff. de appellat. l. ille à quo, S. si de testamento, vbi DD. ff. ad Treb. cap. cum inter de election. Bercio conf. 87. num. 23. lib. 2. Achilles Personal. de adipiscend. num. 64. vbi inquit: Non probato interesse: neminem audiendum, Argelo de legit. contradic. quest. 3. art. 5. numer. 157. ibi: Veniens ad iudicium non admittitur, si non probat sua interesse.**

43 ¶ **Et potest licitè excludi, con dezirle: Tua non interest, l. loci corpus 4. S. competit, ff. si seruitus vindicetur, Surd. conf. 284. num. 6. & decif. 149. num. 24. Argelo vbi supr. quest. 11. art. 3. num. 40. ibi: Excludi à limine iudicij debent, quia non habent legitimam personam veniendi ad iudicium, cum eorum non interest, eiciuntur enim illa replicatione, tua non interest.**

Segundo fundamento de don Iuan Bartolome, que corresponde a la justicia principal.

44 **Q**uando confessáramos (sin perjuzio de la verdad) que doña Gabriela fuesse parte (quod abest) se advierte, q̄ estos

estos bienes que don Iuan Bartolome posee por el título particular, y como sucesor singular en este mayorazgo, nunca fueron de Francisco Veneroso, padre de don Iuan Pedro, siquidém se ajusta de las mismas escrituras, y títulos de todos, que se han presentado, que los comprò para sí Bartolome Veneroso, conque se hizieron suyos, aunque el dinero, o parte del fuesse del hermano, l. 1. l. *multum inter est* 6 l. *penultim* §. *si. C. si quis alteri, vel sibi, l. ex pecunia* 1 2. C. de iur. dot. l. §. *si tua* 9. C. de donat. inter, l. *si ex pecunia* 6 l. *si ut proponis* 8. C. de rei vindicat. l. *si pater* 4. C. *communia* vtriusque iudic. l. *ad probationem* 2 1. vers. *Nam res vindicantem, C. de probat. plures congerens* D. Vela, *dijfertat.* 3 8. nu. 2. & sic deficit dominium ex parte alterius.

Tercero Fundamento.

45 **Q**uando respeto de la compañía que Francisco, y Pedro Veneroso tuvieron, fuesse parte de dichas bienes del susodicho, que es a lo mas que se puede adelantar la pretension contraria, todavia no es bastante para obtener, quod antiquitus le perteneciesse, y fuesen suyos, si no muestra Doña Gabriela, que de presente resida en la susodicha el dominio de ellos.

46 ¶ Patet ex dict. l. *officium*, ff. de rei vindicat. illic: *Vbi enim probavi rem meam esse necesse habebit posterior restituere*, vbi notabile est verbum, *esse*, quod temporis presentis est, l. *ex diuerso*, §. 1. ff. eodem, ibi: *Ei iudex declarat meum esse, l. que nondum* 1 5. §. *condicitur*, ff. de pignor. l. *eum qui*, §. *perenti*, ff. de public. in rem act. glos. in l. *cum res*, C. de probation.

47 ¶ Speculat. in tit. de act. §. *sequitur videre*, col. 6. vers. *Si autem velis*, Decius conf. 226. num. 7. Alexand. conf. 200. num. 2. vol. 2. Corneo conf. 63. num. 12. lib. 3. §. *conf. 24. num. 5. vol. 4. Marian. Soci. conf. 112. n. fin. vol. 4.*

48 ¶ Paris. conf. 27. num. 123. vol. 1. ibi: *Et communiter concluditur, quod quando agitur de dominio, debet illud probari firmiter, & de presenti, quia non sufficit probatio domini de preterito, prout est fortius non sufficit, quod producat instrumentum emptionis, sed necesse est quod doceatur, quod vendens fuerit dominus.*

49 ¶ Roland. à Valle conf. 46. num. 23. vol. 3. ibi: *Et communiter concluditur, quod quando agitur de dominio probando, debet fortiter probari, est de presenti, quia non sufficit probatio de preterito.*

50 ¶ Malcard. de probat. conel. §. 37. num. 6. ibi: *Tertio amplius, ut non sufficiat probare dominium de antiquo, sed etiam probari de presenti. Thosc. conel. 611. lit. D. num. 124. ibi: Amplia, quia dominium de preterito non sufficit ad probationem domini de presenti, sed agens debet de presenti probare.*

51 ¶ Et tantum distat, que aya prouado por testigos, escrituras, ni otro titulo pertenecerle el dominio de presente, con la circunstancia, y requisitos que intenta, y de que necessita, scilicet estar libres, y no sujetos a vinculo.

52 ¶ Que antes sin tocarle a don Iuan Bartolome el hazer lo por hallarse Reo, y possedor con titulo tan fuerte, como el de la Executoria, que lo era bastantissimo para vencer, l. Actor 23. C. de probat. l. qui accusare, C. de edendo, l. 1. tit. 4. part. 3. Bald. in l. fin. C. de rei vindicat. num. 2. Cinno in l. cum seruus, C. de seruis fugiuis, in princip. Surd. conf. 415. num. 18. illic: Clarum est enim, quod nisi agens in rei vindicatione probet, se dominum non obtinebit, & passim DD.

53 ¶ Ha verificado por muchos medios, y resoluciones de derecho, que corresponden a la verdad de los autos, que en cada vno se referira el ser de mayorazgo perpetuo, en continuacion de los fundamentos antecedentes, quales son.

Quarto fundamento, para mostrar ser los bienes vinculados.

54 **E**N 10. de Octubre de 604. Don Martin Iofse de Loayfa Cauallero de la Orden de Santiago, y don Martin de Loayfa su nieto, sucessor en su casa, y mayorazgo, abuelo, y hermanos legitimos de la dicha doña Gabriela, de la vna parte, y de la otra Bartolome Veneroso, y don Iuan Pedro su sobrino, por escritura publica de capitulos matrimoniales, que otorgaron, entran diciendo en lo proemial della.

55 ¶ Que para el seruicio de Dios esta asentado, y tratado, que la dicha doña Gabriela se aya de casar por palabras de presente con el dicho don Iuan Pedro Veneroso, y lo que se ha capitulado para que el dicho matrimonio venga en efecto, es lo siguiente.

56 ¶ Primeramente, que el dicho don Martin de Loayfa promete de dar para dote de la dicha doña Gabriela a el dicho don Iuan Pedro Veneroso, 1475. ducados en los bienes que refieren.

57 ¶ Y el dicho Bartolome Veneroso señala otros a Don Iuan Pedro su sobrino, y se obliga, que se los entregara por la forma, y manera que abajo ha en esta mencion.

58 ¶ Primeramente 775. ducados de renta, pagados en todas las sierras que Bartolome Veneroso tiene en la vega desta ciudad, cortijos, casas principales con su huerto, cauallerizas, tiendas, jueros, y censos, y el oficio de Alguazil mayor desta Real Chancilleria. Y proligue illic:

59 ¶ Todos los quales dichos bienes da, y señala dicho Bartolome Veneroso por el modo, forma, e con las condiciones, e calidades siguientes.

60 ¶ Item, en quanto a los dichos bienes, que hazen dichos 775. ducados

cados de rēta, poco mas, o menos, el dicho Bartolome Veneroso no ha de ser obligado de entregar hasta que pasen doze años, y en effe tiempo le ha de dar cada vno a su sobrino 27. ducados, pagados por meses la que saliere prorata. Mem. n. 21.

62 ¶ En quanto a lo que toca a las casās principales, las auia de vivir por sus dias el dicho Bartolome Veneroso, y tambien desde oy en adelante el dicho don Iuan Pedro su sobrino, con gra. amen. que la mitad dellas, que declarase el dicho don Iuan Pedro, auia de habitar Pedro Veneroso su primo, durante su vida, y despues auian de quedar libres deste gra. amen.

63 ¶ Y en quanto a el officio de Alguazil mayor, lo auia de gozar por su vida el dicho Bartolome de Veneroso, y en qualquier acontecimiento, por tiempo de doze años no auia de entrar en possession el dicho don Iuan Pedro: salua requiriendolo, o disponiendolo el dicho Bartolome Veneroso su tio. Mem. n. 22.

64 ¶ Luego añadieron: Y es declaracion, que de todos los dichos bienes se ha de hazer escritura de mayorazgo en fauor de los descendientes de el dicho don Iuan Pedro, y a falta de sus parientes por linea paterna, segun, y de la forma que se declararà en la escritura que se ha de hazer, con las fuerças, y firmezas que a el dicho Bartolome Veneroso le pareciere. Mem. nu. 26.

65 ¶ Y el dicho don Iuan Pedro prometió de Arras a la dicha Doña Gabriela su muger 27. ducados por donacion propter nuptias.

66 ¶ Declaran assimismo, que la dicha dote ha de vincularse en fauor de vno de los hijos que Dios fuere seruido de darle de este matrimonio, qual quisieren el dicho don Iuan Pedro, y doña Gabriela de Loaysa.

67 ¶ Postea que concludunt: Las quales dichas capitulaciones, todas las partes, y cada vna por lo que le toca, se obligaron de lo guardar, cumplir, y pagar con sus bienes, y rentas, dieron poder a qualesquier justicias para la execucion, y cumplimiento, &c.

68 ¶ Y los dichos don Iuan Pedro, y don Martin Iofre de Loaysa, por ser menores de veynte y cinco años, y le edad don Iuan Pedro de diez y ocho, juraron esta escritura, y de no alegar dolo, lesion, ni eng. año enorme, ni enormissimo, ni pedir restitucion, absolucion, ni relaxacion del juramento. Y lo firmaró todos quatro. Mem. nu. 27.

69 ¶ El derecho que de estas capitulaciones nace a fauor desta parte, viene a ser, que aunque doña Gabriela no interuino en la escritura, adhuc con auerse en su execucion casado inmediatamente con don Iuan Pedro, fue visto aceptarla expressamente, y aprouar todo lo alli capitulado.

70 ¶ L. 1. §. accedat, C. de rei ux. act. Peregrin. conf. 90. lib. 5. per tot. Menoch. conf. 92. num. 64. vers. Non obstat septimum, Molin. de ritu nuptiar. lib. 3. quæst. 8. num. 26. in fin. Mosel. conf. 14. num. 3. cum seqq. post tom. 2. ad consuetud. Neapolit. Burg. de Paz, conf. 26. num. 30. vers. Et non tantum, Theodor. allegat. 43. num. 14.

71 ¶ Cancer. lib. 1. variar. cap. 3. de renuntiation. num. 6. illic: Ego in casu prædicto censeo, quòd an dictum sit in capitulis res donatas esse pro legitima, quòd licet filia non firmauerit pacta nuptialia, uisa sit dicta capitula approb. ff.

approboſe, nam ex quo conſentit in matrimonio, cenſetur in pacto dot alia conſeſiſſe, & iterum, cap. 8. à num. 36. verſ. Si vero, in 2. edit.

72 ¶ Y lo mismo resulta de auer Don Martin Iofre de Loayſa, abuelo, y hermano de la ſuſodicha, pagado, como lo hizieron, los 1400 ducados que por ſu parte prometieron, cumpliendo de la ſuya, en que no ay duda.

73 ¶ Et ſic no la puede auer, de que deuió hazer lo meſmo Bartolome V. aerroſo, entregando la propiedad de los bienes mencionados que repraſſen ſiete mil ducados en cada vno año.

74 ¶ Y don Iuan Pedro recibirlos en pago de ſu herencia, y legitima, con calidad de vinculo, y mayorazgo para ſus deſcendientes, y deſpues dellos para los parientes que él, y ſu tío nombraſen, por auer ſe obligado en contrato oneroſo de matrimonio, con terceros, ſin ſer licito a el vno, ni a el otro, cada vno por lo que le tocava contrauenir a lo pactado.

75 ¶ Ad textum, in l. 3. C. de pactis, ibi: Neptui collocauit, l. pater pro filia 7. C. eodem, l. Diui, in medio, ibi. Pactis, qua matrimonij tempore ſuper dotibus, vel ante nuptias dotibus rebus ſubſequuta fuerint, etiam ad ipſorum perſonas pertinentibus. Et infra ibi: Neque minus pactorum emolumenta percipiant, vbi Duaren. illic: Recipiat.

76 ¶ In caſu Decius conſ. 414. num. 14. Guid. Papa decif. 145. col. 3. Crauet. conſ. 19 à num. 8. & conſ. 25. à num. 17. Menoch. conſ. 723. num. 22. & conſ. 1153. num. 54. Gratian. cap. 332. num. 17. & cap. 405. num. 3. Cald. Peteyr. recept. lib. 1. queſt. 20. num. 16. Mena ad Gamnam, decif. 8. Fontanel. de pact. clauſ. 4. gloſ. 9. part. 1. à n. 4.

77 ¶ Nostro que Regio iure l. 17. Tauri, que habla en mehora, que los padres hazen por via de caſamiento a fauor de tercero.

78 ¶ Y en fundacion de mayorazgo, para que la eſcritura ſe obſerue irreuocable, es la ley 40. de Toro, que eſt. l. 4. tit. 7. lib. 5. Recopilat. in hxc verba: El que hiziere algun mayorazgo, aunque ſea con autoridad nueſtra, pueda ſe reuocar: ſalno ſi lo huuiere hecho por contrato entre viuos, o entregado la poſſeſion de la coſa, o la eſcritura de dello ante eſcriuano.

79 ¶ O ſi el dicho contrato de mayorazgo ſe huuiere fecho por cauſa oneroſa con otro tercero, aſi por via de caſamiento, como por otra cauſa ſemejante.

80 ¶ Tenent etiam Roderic. Suarez in l. quoniam in prioribus, queſt. 8. per totam, C. de inofficioſ. teſtament. Anton. Gom. in diſt. l. 40. Taur. à num. 33. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 75. verſ. In ſecundo caſu, Azeued. in l. 11. tit. 6. lib. 5. Recopilat. num. 19. Morquech. de diuiſ. bonorum, lib. 4. cap. 13. num. 45. Mier. 1. part. queſt. 22. num. 37. Ceuall. queſt. 249. num. 3. & queſt. 383. num. 10. Gutier. 2. practicar. queſt. 52. num. 4. D. Valenquel conſ. 23 à num. 9. Hermoſ. in l. 7. tit. 4. part. 5. gloſ. 4. à num. 15. D. Caſtill. lib. 4. cap. 5. ex numer. 23. & lib. 6. cap. 119. à numer. 12.

Oposiciones de Doña Gabriela.

81 **C**ontra esta resolución, que es inviolable, opone, diciendo, no pudo subsistir el consentimiento de don Juan Pedro, para que se le graualle su legitima, por ser menor de veynte y cinco años, sin autoridad de su curador, *ex l. si curatorem habens, C. de integr. restitut. cum vulgat.*

82 ¶ A que respondemos. Lo vno, no ser parte, ex congeſtis supra, *nu. 27. cum seqq.*

83 ¶ Lo otro, por que quando aquel cessasse, es cierto, que interviniendo Bartolome Veneroso su tio que lo era, su presencia bastaua para autorizarlo, *Bartol. in l. cum pater, §. libertis, de legat. 2. Suarez tit. de las deudas, in l. 13. num. 29. Cancer. 2. variar. cap. 1. à num. 50.*

84 ¶ Lo tercero, porque en este acto no tratò don Juan Pedro de abdicar de si su hazienda, sino de gozar desde luego de 200 ducados de renta, y de la habitacion de las cosas principales para si, su muger, y familia, y despues de la muerte de su tio, de 70 ducados de renta, y del oficio de Alguazil mayor; y aunque fuesse por via de vinculo, resultando a fauor de sus descendientes, no se considera por grauoſo el consentimiento, antes fauorable.

85 ¶ Tiraquel. *de primogen. quest. 4. num. 6. Boër. decis. 62. num. 18. D. Couarruv. in cap. Raynaldus, §. 2. num. 3. D. Molin. libr. 2. cap. 3. num. 35. vbi Add. alter Molin. disp. 579. num. 33. Noguera. allegat. 31. num. 140.*

86 ¶ Lo quarto, porque eo ipso que se atiende en la fundacion a la conservacion de la familia, autoridad, y lustre della: es licito a el menor instituyr mayoraazgo, *veluti in caso Gregori. Lop. in l. 4. tit. 11. part. 5. verb. algun pro, ibi: Ergo pro illius per contractum, seu donationem inter vivos, facere potest maioriã in filio, vel alium sibi successorẽ, cum ex hoc, & ipse, & eius proſapia consequatur utilitatem.*

87 ¶ Lo quinto, por que, a mayor abundamiento jurò la escritora don Juan Pedro, por cuya circunstancia quedò con toda firmeza, *cap. in presentia, de probat. ibi: Cum infra viginti quinque annos teneat donatio iuramento firmata, Gratian. cap. 233 à num. 28. Gutierrez de iurament. 1. part. cap. 5. num. 118. D. Castill. lib. 3. cap. 2. numer. 4. D. Lara de vita homin. cap. 22. num. 18. Hermos. in l. 1. tit. 4. gloss. 5. n. 5.*

88 ¶ Y en renunciacion de legitima fecha por menor, y consentimiento de grauamen para fundar mayoraazgo de ella, *sicuti in presentia D. Couarruv. in cap. quamuis pactum, 5. part. §. 3. D. Menchac. in l. si quando, §. illud, num. 48. C. de inoffic. testamento, Gutierrez in dict. cap. quamuis pactum, ex num. 12. D. Molin. lib. 2. cap. 3. n. 7. Pat. Molin. disp. 576. à princip. quos refert D. Castill. lib. 5. cap. 67. num. 52.*

num. 5. 2. ibi: Tertio quoque pro eadem parte reget, quoniam & si filius, aut filia, consentire possit grauamini, aut conditioni à parentibus in legitima appositis, & consequenter ex eorum consensu maior atus, aut vinculum ex ea institui valeat absque facultate Regia; similiter etiam filij minores renuntiare possunt legitimis suis cum iuramento, & renuntiatio valet.

89 ¶ Y que pueda fundar vinculo el menor con juramento, supponit D. Molin. lib. 2. cap. 9. num. 9. ibi: *Vel saltem iuramentum, quod illam supplere solet.* Et infra ibi: *Quod à fortiori in maior atus dicendum erit.* P. Thom. Sanchez de matrim. lib. 6. tom. 1. disp. 38. n. 10.

90 ¶ Lo sexto, y vitimo, por que no quedó el negocio en solo terminos desta escritura, sin que despues siendo mayor de 25 años, por otras muchas aprouò el grauamen, è instituyó mayorazgo de nueuo don Iuan Pedro, con que non immera nur in re tam notoria.

Segunda Oposicion contraria.

91 **T**ambien se ha ponderado, que por las capitulaciones no quedó desde luego fundado mayorazgo, si no prometido de hazerlo, & sic pudieron arrepentirse; nam aliud est facere aliud promittere de instituendo, l. in bona fidei, s. sanè, ff. de eo quod cert. loc. l. quod si noluit, s. in factum, vers. illud, ff. de exilit. exdit. l. non omnibus, s. ff. de re iudic. Dom. Castill. lib. 5. cap. 6. 7. à num. 48. usque ad 50. que habla en el punto. Verùm satisfacemos.

92 ¶ Con que auiendo sido el motiuo principal de las capitulaciones el matrimonio de don Iuan Pedro con doña Gabriela, alsi se demuestra de sus palabras, illic: *Que para seruicio de Dios està absentado, y tratado.* Et postea illic: *El lo que se ha capitulado para que el dicho matrimonio tenga efecto.*

93 ¶ In casu Fontan de part. claus. 4. glos. 1. num. 53. & 63. Add. ad Dom. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 15. r. vs. *Ceterum,* ibi: *Et ratio est, quia matrimonium est causa finalis, y mas estan en lo proemial, l. fin. ff. de hered. inst. ibi; Quia heredes quos volui habere non potui.*

94 ¶ Maximè usando de la dición, *para que,* como lo hicieron, que la denota, l. cum alimenta, ibi: *Illam autem adiectionem, et ha beat unde se pascat, magis ad causam, &c.* Cald. Pereyr. de nonin. emphit. quest. 2. num. 3. Monter à Cueva decis. 10. num. 17. Dom. Castill. lib. 5. cap. 119. num. 21. illic, *Diçtio denique, vt, hoc est, para que, causam finalem denotat.*

95 ¶ Et eo ipso que lo celebraron don Iuan Pedro, y doña Gabriela, aunque despues no se otorgasse escritura de fundació, es constante que en fuerça de lo pactado quedó firme, è invariable el mayorazgo en los bienes assignados para el.

96 ¶ Así por que de ordinario semejantes capitulos se disponen con palabras de futuro; *si nuptie sequantur*, probant: l. *de doli promissio de iure dot. l. Publius de condit. et demonstr.* Y con el efecto del matrimonio se reduce el acto a el tiempo dellos, Fontan. *claus. 4. glos. 9. part. 4. num. 36. ibi: Hæc promissiones sunt, et fieri solent per verba de futuro, quia fiunt, antea quam in matrimonium contrahatur*; postquam autem illud contrahitur, et cum effectus sequitur, resoluuntur ad tempus facti in matrimonio, quia consensus contrahendum perficitur, ex sequuto cum effectum in matrimonio, cuius contemplatione sunt hæc modis permissiones.

97 ¶ Como por que de promesa de vincular, y el hecho de el mayorazgo causa matrimonio, contienen en substancia vna mesma cosa, & ad hoc vt circuitus vitetur, etiam si mortis præventis, seu alia ex causa non instituat, se ha, y deue juzgar por hecho absque nouo actu, l. *si intra 4. 2. ff. de pact. l. si non sortem, S. adeo de condit. indebit. l. si creditoris, C. de fideic.*

98 ¶ *Bart. in l. iuris gentium, in princip. ff. de pact. Ioan. Andr. ad Speculator. in Rubric. de obligat. col. 1. Gabr. cons. 58. nu. 10. Bursat. cons. 100. num. 11. lib. 1. Surd. cons. 457. à num. 14. Gratian. cap. 887. num. 20.*

99 ¶ *Optimè Cancr. 1. var. cap. 8. num. 58. in 2. edit. et lib. 3. cap. 7. num. 122. Molino de pact. lib. 3. quest. 8. num. 11. Fontanel. tom. 1. claus. 4. glos. 9. part. 4. ex num. 28. D. Francis. Merlin. controuers. lib. 1. cap. 4. à num. 2. videndus Olea de cõs. iur. tit. 1. quest. 6. num. 3. cum sequentibus.*

100 ¶ *Iure nostro Regio en pacto de mejorar, que se tēga por hecha la mejora, aunque despues no se hega escritura della, l. 22. Taur. vbi Gomez, Palac Rub. & alij Matienç. in l. 6. tit. 6. lib. 5. glos. 7. num. 1. vbi Augul. glos. 5. n. 4.*

101 ¶ *Et in puncto de promesa de hazer fundacion de mayorazgo por causa de matrimonio; Auendañ in l. 44. Taur. glos. 5. num. 4. Tell. Fernand. in dict. l. 22. Taur. num. 15. Mieres 1. part. q. 24. n. 62. et q. 66. per tot.*

102 ¶ *Merlino. dict. cap. 4. num. 19. ibi: Hinc dicunt DD. quod promittens instituire maioratum aliquam personam, vt commodius nubar, si matrimonium sequatur, maioratum habetur pro constituto, etiam si morte præuentus impediatur promittens.*

103 ¶ *Noguerol allegat. 31. num. 129. vbi plures congerit Olea dict. quest. 6. num. 8. ibi: Et ex identitate rationis idem procedere in promissione de instituyendo maioratum, quia non sequuta eius fundacione, simulatur profecto, et constituto habetur.*

104 ¶ *Et D. Castill. dict. cap. 67. à num. 48. de quien nos opusimos, ajustado a la especie de nuestro pleyto, no es contrario, pues solo se aparta desta sententia, en caso que el hijo a cuyo fauor*

avia de vincular su padre, le premurió, dexando descendientes, que éstos podian contradezir.

105 ¶ At veró si alcançasse en dias a su padre, y entras-
se en la posesion de los bienes tunc, en fuerza del pacto de hazer
mayorazgo, tenet grauamen, vt videre est a. 2. usque ad 55.

106 ¶ Denique, advertimos, q̄ viene tambien a ser ocio-
sa esta question, y controversia, supuesto que no solo no reuocó
la fundacion posterior, verum ni la expresa, que es la de el medio
que se sigue.

Quinto Fundamento.

107 **E**N 26. de Febrero de 608. Bartolome Veneroso por
escritura publica dixo: *Que por quanto en las capitulacio-
nes matrimoniales, otorgadas entre don Martin Iofre de Loa-
ysi, y don Martin su nieto de la una parte, y de la otra el susodicho, y Don Iuan
Pedro, para efecto de que se casase con doña Gabriela de Loaysi, con quien ya
estaua casado, y velado, señaló a su sobrino 7U. ducados de renta, en bienes
rayzes.*

108 ¶ Con declaracion, de que en el valor de todos ellos quedaua
incluso, y comprehendido lo que se podia ser herencia, y caudal de Francisco Venero-
so su hermano, tocante a don Iuan Pedro su hijo, y la demasia la daua, y donaua
el susodicho, con que lo uno y lo otro avia de ser vinculado, y bienes, y hacienda
de mayorazgo, en fauor de su sobrina, y sus descendientes, y a falta dellos a fa-
uor de los parientes de ambos por parte de su padre, con las fuerzas, y firmegas
que le pareciesse, como se contenia en dicha escritura de capitulaciones, a que se
referia.

109 ¶ Aora en cumplimiento della queria otorgar, y constituyr el
dicho mayorazgo, segun le quedo reservado, y poniendolo en efecto, lo haze, y
ordena en la forma siguiente.

110 ¶ Señala los 2U. ducados de renta, que desde que se celebró el
matrimonio ha deuido llevar en cada un año don Iuan Pedro.

111 ¶ Y para que en todo tiempo aya claridad de los bie-
nes sujetos a este mayorazgo, les especifica, y nombra. Memor. a
num. 28. fol. 6. usque ad 16. Y luego dize.

112 ¶ Todos los quales, con lo por el aumentado, y mejorado, que
es mucho, y de grande valor, quiero sean vinculados, y de mayorazgo, y que
en él, y en ellos suceda don Iuan Pedro su sobrino, cumplido el tiempo de las capi-
tulaciones, que corre desde que casó con dicha doña Gabriela, y despues sucedan
sus hijos, y descendientes, varones, y hembras.

113 ¶ Y a falta dellos llamó a Pedro Veneroso, y las leyes, y en su
defecto a don Pablo Veneroso, padre de don Iuan Bartolome. Y a falta desto
reservó el nombrar. Y puso diferentes clausulas, que miran a la per-
petuy-

petüdad, y firmeza del mayorazgo, y otras.

114 ¶ Ecce como en execucion de lo capitulado, de q̄ de dichos bienes, en cantidad de 77. ducados de renta, se auia de hazer mayorazgo en lo que a Bartolome Veneroso tocava, lo hizo, y ordenò ad vnguem, pacta que seruauit.

115 ¶ L. 1. l. iuris gentium, S. Prator ait, ff. de pact. l. 1. ff. de constit. pecun. l. 1. S. si conueniat, ff. de posit. l. 1. ff. de adilit. edit. l. cum amplius, ff. de reg. iur. Surd. cons. 583. nu. 11. Anton. Gomez tom. 2. variar. cap. 8. n. 4. & passim omnes.

116 ¶ Y aun que se ponderò a el tiempo de la vista por los Abogados de Doña Gabriela, diziendo, que añadió algunas clausulas, y condiciones a su favor, y graudò a don Iuan Pedro, fuera de lo capitulado, videlicet.

117 ¶ Enllamar à Pedro Veneroso, y sus hijos, y en defecto destes à don Pablo, y los suyos: cosa que no se auia especificado. Satisfaremos.

118 ¶ Que en las capitulaciones expressamente se dixo, que el mayorazgo auia de ser en Don Iuan Pedro, y sus descendientes, y a falta dellos en los parientes por linea paterna, como se declararia en la escritura, que se auia de hazer de mayorazgo. Con que no es materia de disputa, que siendo estos primos hermanos de don Iuan Pedro, hijos de hermano mayor de Francisco su padre, y de dicho Bartolome, siempre quedaron incluídos en dicho mayorazgo, como si literalmente fueren mencionados.

119 ¶ L. cum ita 33. S. in fideicommissio, illic: In fideicommissio, quod familia relinquatur, ij ad petitionem eius admitti possunt, qui nominati sunt, aut post eos omnes extinctos, qui ex nomine defuncti fuerunt, vbi notatu dignum, verbc, familia relinquatur, l. peto, S. fratre, ibi: Sed in familia relinquatur, l. cum pater, S. libertis, ibi: Vt que in familia libertorum retinere, l. cum pater, S. cum inter, ibi: Vt de nomine familia non exirent, ff. delegat. 2. Auth. de restit. fideicommiss. S. hec autem, collat. 9.

120 ¶ Prefertim vsar lo de la palabra, mayorazgo, que se auia de hazer, que es generica, y comprehensua de los de la familia de tio, y sobrino, fundadores, a qui uo despues llamassen, Dom. Molin lib. 1. cap. 4. à num. 13. cum seqq. Dom. Castill. lib. 2. cap. 22. nu. 52. & iterum tom. 6. cap. 143. S. vnic. ex num. 3. Addit. ad Dom. Molin. dist. cap. 4. n. 13. que juntan muchos.

121 ¶ Otra clausula advierten, que puso de más en esta escritura, que es, ibi: Y para que si mi sobrino turiere muchos hijos (lo qual yo suplico a su Magestad) no pueda quexarse, diziendo, que no se les dexaron competentes alimentos: Ordeno, y mando, que si los hijos fueren dos, se cumpla con el segundo, dexandole vinculados los bienes de la dote de Doña Gabriela, en conformidad de lo que contienen las capitulaciones matrimoniales.

122 ¶ *Y si huuiere mas hijos, pueda tomar lo necesario para dexar los alimentos competentes de los quatro años primeros de la renta deste mayorazgo, consecutiuos a la muerte de mi sobrino, si el no los dexare proueydos, y satisfecho de otra manera, y con otra hacienda libre que Dios le darà.*

123 ¶ *Y en caso que no la tenga, le permito asimismo, que para hazer bien por su alma, y para las cosas que quisiere, y por bien tuuiere, pueda disponer, y disponga de tres años de la dicha renta, con que no entren en ella los aprouechamientos de la vara, y oficio de Alcazaril mayor, ni la reuincenda de los casafas principales, porque estas dos piezas han de quedar libres de todo cargo para el siguiente en grado.*

124 ¶ *Tantum abest, que della se pueda induzir alteracion de lo pactado, que antes fue observancia, y execucion dello, pues se capitulò illic: Que la dote de doña Gabriela se auia de vincular en vno de los hijos de aquel matrimonio, qual quisiesen, la susodicha, ò don Iuan Pedro su marido. Memor. n. 27.*

125 ¶ *Y en lo que Bartolome Veneroso dixo en esta escritura: Que si los hijos fuesen dos, se cumpliesse con dexar a el segundo la dote de su madre vinculada, en conformidad de lo que contenian dichas capitulaciones, solo fue referirse a ellas, sin disponer de nuevo cosa alguna, l. assitoto, ff. de hereditibus instituend. Oldradus cons. 119. Gratian. cum multis decis. 207. num. 3. Genus de enuntiativis verb. lib. 2. q. 21.*

126 ¶ *En quanto à auer asignado alimentos a los demas hijos si los tuviessen, y que pudiesse disponer de los frutos de tres años despues de su muerte, tambien le pudo hazer, assi por la parte que entrava de hacienda en la fundacion, que fueron mas de 1000. ducados, vt infra apparebit, l. ab eo, C. de fideicommiss. cum vulgatis.*

127 ¶ *Como por tener esto por conueniencia a fuor de don Iuan Pedro, que no solo no la impugnò, antes assi por la traslacion que despues otorgaron, y por la nueva fundacion que hizo, y testamento con que murió, memor. n. 88. & 89. lo aprouo, y executò ad vnguem, vt infra apparebit.*

128 ¶ *Tercera clausula fue dezir: Que para la perpetuidad, y firmeza deste mayorazgo, ordeno, y mando, que don Iuan Pedro mi sobrino accete, y consienta esta escritura, y la loe, y aprueue en todo y por todo, como en ella se contiene, sin exceptar cosa alguna, otorgando asimismo vna a la fundacion de mayorazgo, por lo que corresponde en estos bienes a lo que a el puede tocar, ò tocare, respecto de la hacienda, y herencia de Francisco Veneroso mi hermano, para lo qual se aya de valer, y valga de la facultad Real imperada, para que pueda hazer mayorazgo de toda su hacienda, demas de ser tan grande el beneficio que de mi recibe en dalle otro tanto mas como lo que podrá ser suyo, como en efecto lo llena, poco mas, ò menos, en el valor de los dichos bienes, y esto debaxo de condicion expressa de que se fundasse este mayorazgo de todos ellos.*

129 ¶ *Y el que quiero que otorgue el dicho Don Iuan Pedro, y la*

acetacion y otorgamiento q̄ ha de hazer; mando, que a lo mas largo sea dentro de vn mes primero siguiente, contado desde el dia en que se le diere noticia desta escritura, el qual termino pasado, sin aver hecho lo referido, y sin acetar este mayorazgo, y escritura, quede en su ninguno, y de ningun valor, ni efecto lo contenido aqui, y en las capitulaciones matrimoniales, en quanto sea, d̄se. pueda en favor del dicho don Juan Pedro, y sus descendientes; pues siendo condicionales las capitulaciones, y esta escritura, y no se cumple la condicion, tambien ha de faltar la disposicion, como si no la huiera auido, y en caso de no cumplirse conmigo, no tendrè yo obligacion ninguna por mi parte. Memor. fol. 19. vers. Item para.

130 ¶ No tienen nouedad, ni son contrarias a las capitulaciones las palabras proximè relata, pues el auer dicho Bartolome Veneroso, que su sobrino aceptase el vinculo de los mismos bienes que el tio prometió entregar, y que en ellos se comprehendiese la herencia del susodicho en lo que importasse su valor, y que lo fundase por otra tal escritura, en virtud de la facultad Real que se auia impetrado; fue lo propio a que estauan ambos obligados por dichas capitulaciones, quæ supra retulimus.

131 ¶ Y lo hizo para la perpetuidad, y firmeza deste mayorazgo; así lo entrò diziendo.

132 ¶ Y como por via de declaracion, quæ nihil de nouo adiecit, sed factum significauit, l. heredes palam 2. §. 1. vers. Nihil enim nunc dat, sed datum significat, ff. de testament. l. ad eò 7. §. cum quis ex aliena in fine, ff. de acquirend. rer. domin. Surd. conf. 288. numèr. 10. D. Castill. lib. 3. cap. 10. num. 30. & lib. 4. cap. 19. num. 30. D. Vela disertat. 2. nu. fin. & 24. num. 75.

133 ¶ Ademas, que tambien pudiera aña dir las clausulas que le pareciesen mas necessarias a la firmeza de dicho mayorazgo, por auerlo reservado así en las capitulaciones, ibi; Tes declaracion, que se ha de hazer escritura de mayorazgo, segun y de la forma que se declarará en la escritura q̄ se ha de hazer del dicho mayorazgo, el qual se ha de hazer con las fuerças, y firmezas que a el dicho Bartolome Veneroso le parecere. Mem. n. 26. & diximus supra.

134 ¶ Hoc enim operatur præfata referentio, l. 17. & l. 44. Taur. illic: O que a el tiempo que lo hizo reservase en la misma escritura el poder para a lo resocar, & ibi Regnicole.

135 ¶ Præsertim, quando no se dirigieron estas clausulas de el signar alimentos a los hijos que tuuiesse don Juan Pedro, y quæ este pudiesse disponer para despues de sus dias de algunos frutos del mayorazgo, y el que aprouesse la fundacion dentro de vn mes, la hiziesse de nuevo en virtud de la facultad Real que estaua impetrada, a la invalidacion de lo capitulado; no, antes si, a mayor, y ann a la total existencia, y perpetuidad del vinculo, con que mas y mas obrò lo fecho en virtud de la reserva.

6 ¶ Sicuti en caso della notant ex l. si proprietate, ff. de iur. dot.

dot. l. etiam, C. eodem, l. inter focerum, S. cum inter de pact. dotal. Farin decif. 79. part. 1. num. 5. Raudeof. de annalog. lib. 1. cap. 30. num. 64. Noguerol allegat. 9. num. 32. Add. ad D. Molin. lib. 4. cap. 2. n. 18. verf. Quid fi inftitutio.

137 ¶ Fuera de que las claufulas, condiciones, y firmezas declaradas, y pueftas por dicho Bartolome Venerolo en esta efcritura, fon y deuen juzgarte por parte de la principal de capitulaciones, donde fe pufo dicha referva, ex dict. l. affe 1010, ff. de hered. inftit. vbi DD. l. 1. S. fi quis sub conditione, ff. vt legat, feu fideicommiss. nom. cauea tor, l. omnes circa princip. C. de praefcript. 30. vel 40. ann. ibi: Tanquam fi per hanc legem specialiter nominatum fuiffent enumerata cum fuo robore durare.

138 ¶ Ancharr. conf. 163. num. 6. Cravet. conf. 30. num. 6. Tiraquell. post leges connub. glos. 7. num. 183. Sord. conf. 200. numer. 5. Simon de Prxt. de vltimar. volunt. lib. 2. optime Gratian. cap. 751. 4. part. num. 2.

139 ¶ Denique, por que si estas claufulas añadidas en la fundacion, de que no aceptasse fu sobrino dentro del mes, y las demas referidas contienen calidad diuerfa, ò contraria a las capitulaciones matrimoniales, y transaccion referida; no por effo auia de quedar refuelto el vinculo, y efectos del que auian de hazer.

140 ¶ Porque hallandose obligados rro, y sobrino por dicha efcritura matrimonial, a que de los bienes rayzes menciónados en ella (celebrandose el matrimonio) se auia de hazer mayoraazgo para lo: hijos de Doña Gabriela, y en fu defecto, en los parientes por varones de los contrayentes, cumpliendo, como lo hizieron, don Iuan Pedro, y la fufodicha, con auerfe casado, y el abuelo, y hermano con entregar la dote, que fue acceptacion expreffa, quedò irreuocable el vinculo; etiam que no se otorgaffe nueua efcritura del, ex congeffis fupra, à ne. m. 75.

141 ¶ Y en perjuizio de los llamados no pudieran, aunque los dios viniéra en ello, hazer alteracion, ni el Derecho lo permite, l. perfecta donatio, C. de donat. que sub mod. l. quamuis, C. de transact. l. non id circò, f. de contrahend. empt. l. eo quod 10. C. si certum petat. illic: Negotij geffii poenitentia contrahentibus reffè habitum, non constituit irritum, f. ficut, C. de obligat. et act. ibi: Quapropter intelligere debetis, voluntaria obligationi vos femel nexos ab hac, non consentiente altera parte, cuius precibus fecistis, mentem minime posse cefcedere, l. fin. de pactis.

142 ¶ Marc. Mancuan. in l. iuris gentium, S. qui nimo, num. 9. ff. de pact. ibi: In contrahibus iam perfectis, et absolutis, statim est ius acquisitum parti, quod sibi auferri non potest, neque ex interuallo, neque in continentis; plura iura congerit D. Castill. lib. 3. cap. 10. per tot. precipue à num. 31. cum fequentibus.

143 ¶ En el puto de capitulaciones matrimoniales ex Bald. in l. Prefes, C. de donat. verf. Tamen, Cancr. lib. 1. var. cap. 8. de donat. n. 33.

¶ 34 Franch. decis. 293. Ifern. in compend. verb. donaciones facta, fol. 167. Fontanel claus. 4. gloss. 1. numer. 71. Menoch. consj. 92. num. 79. Peregrin consj. 78. num. 10. lib. 3. Maslino de ritu nuptial. lib. 1. quest. 6. ex num. 25.

144 ¶ De nuestro Reyno Tello Fernand. in l. 17. Taur. numer. 73. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 18. Auendañ. in l. 44. Taur. gloss. 15. num. 2. Mier. 1. part. quest. 39. à num. 3. Angul. de meliorat. l. 6. gloss. 4. numer. 4. P. Thon. Sanchez de matrimon. rom. 1. libr. 6. disput. 32. num. 2. D. Castill. lib. 6. cap. 112. ex num. 12. Add. ad D. Molin. dict. cap. 2. numer. 18. Hermos. in l. 3. tit. 4. part. 5. gloss. 1. nu. 43. Et in l. 7. gloss. 4. v. 16. circa fin. eodem. it.

145 ¶ Y en fundacion de mayorazgo perpetuo a favor de los de su familia, aceptada por vno de ellos, l. 15. tit. 4. part. 5. l. 17. ¶ 44. Taur. Gratian. cap. 332. num. 17. D. Valencuel. consj. 23. à num. 9. Morquech. de divis. bonor. lib. 4. cap. 13. num. 45. Anton Gom. in l. 40. Taur. à num. 33. Azeued. in l. 11. tit. 6. lib. 5. Recopilat. num. 19. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 75. verl. In secundo casu. Ceuall. quest. 249. num. 3. Et quest. 383. v. 10. Gutierr. lib. 2. practicar. quest. 52. nu. 4. Hermos. in l. 7. tit. 4. gloss. 4. à num. 15. D. Castill. lib. 4. cap. 5. num. 23. cum seqq. Et lib. 6. cap. 119. à num. 12. D. Latrea. decis. 91. per tot.

146 ¶ Con que ex praefatis iuribus indubitatis, que se ajustan a nuestro hecho, quando no huviessse otras aprovaciones, auiamos satisfecho a la oposicion contraria, quanto mas afsiliendonos las que se siguen.

Sexto Fundamento.

147 **E**N 26. de Março de 608. dentro del mes que en la escritura antecedente puso de termino Bartolome Veneroso, para que la aceptasse don Juan Pedro, este, y su tio del otorgaron otra de transaccion, y concordia, en que tambien interviniéron Pedro Veneroso otro su sobrino, *Alguazil mayor que a la sazón era a desta Real Chancilleria, y don Pablo Veneroso su hermano (padre de don Juan Bartolome)* en que en el proemio de ella entran diziendo:

148 ¶ Que por quanto a el tiempo que el dicho don Juan Pedro tratò de casarse con la dicha doña Gabriela, fue tratado, y concierto del casamiento, que el susodicho auia de llevar por hacienda, y con los bienes que se auian señalado en las capitulaciones.

149 ¶ Y que despues entre los dichos Bartolome Veneroso, y su sobrino, de palabra auian comenzado a nacer algunas diferencias, diziendo Don Juan Pedro, que su tio no le auia podido vincular sus propios bienes, y que los señalados en ellas no eran bastantes a satisfacerle la hacienda de su padre, y sus intereses de todo el tiempo que la auia administrado su tio.

150 ¶ Y por el contrario, Bartolome Veneroso dexa, que con dichos bienes se satisfazi a toda la herencia, y le daua de los suyos propios mas cantidad de 1000 ducados, por los quales auia podido vincular los vnos, y los otros.

151 ¶ Y por que sobre esto, y otras cosas se esperan pleytos, y discrepancias, y por quitarse de ellos, y conseruar el deudo. Y por que de la concordia entre don Iuan Pedro, y Pedro Veneroso, y don Pablo Veneroso, han de resultar muchos, y muy buenos efectos.

152 ¶ Y para que cada vno goze en paz, y hermandad, y quietud lo que fuere suyo, se han conuenido por via de transaccion, y en la mejor manera que de derecho ay a lugar, en la forma siguiente.

153 ¶ Primeramente, que el dicho don Iuan Pedro ratifica, y aprueba la dicha escritura de capitulaciones arriba dicha.

154 ¶ Item, el dicho don Iuan Pedro se da por contento, pagado, y satisfecho de toda su hacienda, e interesses de ella, que le pertenecen, o pueden pertenecer de el dicho Francisco Veneroso su padre, guardandose lo contenido en esta escritura.

155 ¶ Item, el dicho don Iuan Pedro consiente en el mayorazgo hecho por el dicho Bartolome Veneroso, con que a falta de los hijos de Pedro, y don Pablo Veneroso, suceda, y sea llamado Alexandro Chanarino, y los suyos

156 ¶ Y con que no se ha de poder hazer mudanca alguna en los bienes señalados por las dichas capitulaciones.

157 ¶ Item, que no embargante lo contenido en las capitulaciones (que fue, que hasta despues de doze años no auia de gozar el oficio de Alguazil mayor) aora de nuevo se capitula, y concierta, que si Dios fuere seruido de llevarse antes a el dicho Bartolome Veneroso, el dicho don Iuan Pedro auia de gozar desde el dia que lo fuo dicho sucediere, el dicho oficio, con todas sus emolumentos.

158 ¶ Excepto, que Pedro Veneroso auia de nombrar por el tiempo que quedaua de los doze años, vn Alguazil de vara, y dos de espada.

159 ¶ Y que auiendo de nombrar teniente el dicho don Iuan Pedro, lo auia de ser el dicho Pedro Veneroso, si quisiere serlo.

160 ¶ Item, que ademas de los 200 ducados de renta que don Pedro tenia señalados en cada vno de los doze años, ha de llevar otros 100 ducad. rras, de suerte, que sean 300 ducados en cada vn año, den as de los emolumentos de la vara, si entrare a gozarla, por muerte de su tio.

161 ¶ Item, que vna escritura que tenia otorgada don Iuan Pedro de 400 ducados a fauor de Bartolome Veneroso, queda dada por ninguna, y permitido lo que efectiuamente deue a el dicho su tio.

162 ¶ Item, que en quanto a el Patronazgo, y Patronazgos que dexa el dicho Bartolome Veneroso, se declara, que han de ser Patronos juntamente los dichos don Iuan Pedro, y Pedro Veneroso su primo.

163 ¶ Item, que don Iuan Pedro ha de suceder en el otro mayorazgo que su tio dexa hecho en los dichos Pedro, y don Pablo Veneroso.

164 ¶ Item, que el dicho don Iuan Pedro la hacienda que lleva conforme a las dichas capitulaciones matrimoniales, ha de ir libre, y no sujeta a denidas algunas.

165 ¶ Item, que el dicho don Juan Pedro muriendo sin desheredien-
tes, e con ellos ha de poder disponer de 2500 ducados de los primeros frutos que
fueren cayendo despues de su muerte, y si quedaren hijos, se han de referir a 3000
ducados de renta cada vno de los dichos años, para el mayor dellos, de los dichos
2500 ducados.

166 ¶ Y que en quanto a la vivienda de las casas principales se ha
de guardar lo contenido en la escritura de capitulaciones matrimoniales.

167 ¶ Y al fin de la escritura ponen estas palabras: *El dicho
Don Juan Pedro Veneroso dio por libre a Bartolome Veneroso su tio de todas
quantas pretensiones podia, y puede tener contra el susodicho, y sus bienes, asy ex-
presadas en el principio de esta escritura, como no expresadas en ella.*

168 ¶ Y los dichos Pedro, y Pablo Veneroso, asimismo por si, y pro-
stando voz, y caucion por sus hermanos, y hermanas, dan por libre la hazien-
da que por las dichas capitulaciones matrimoniales se dio a el dicho D. Juan Pe-
dro; y asimismo dan por libre a el susodicho, y sus herederos, de qualesquier pre-
tensiones que tengan, e puedan tener por cabeza de sus padres, y en otra manera
contra el dicho Don Juan Pedro, y sus herederos, y bienes.

169 ¶ Y asimismo se obliga el dicho Don Juan Pedro a que aceta-
re a la escritura de mayorazgo hecha por el dicho Bartolome Veneroso de los bienes
contenidos en las dichas capitulaciones matrimoniales, por la forma, y como aqui
la tiene acetada.

170 ¶ Y da de de luego por vinculada la parte de bienes que le per-
tenecen de los suso referidos por cabeza del dicho su padre.

171 ¶ Y todas las partes se obligan, cada vno por lo
que le toca, de estar, y passar por lo contenido en esta escritura, y
la guardar, y cumplir, y de no yr, ni venir contra ella, ni reclamar-
la en ningun tiempo por ninguna causa, y no sean oydos sobre ello
en juyzio, y pusieron penas de cantidades grandes a quien contra-
uiniere.

Efectos desta transaccion.

172 **A**Ntes de referirlos, es necessario ajuntar como el dicho
don Juan Pedro a el tiempo de su otorgamiento era
mayor de 25. años, sin embargo de que ha pretendi-
do lo contrario doña Gabriela, fundandose solo en lo que en las ca-
pitulaciones declaró el susodicho, diziendo *ser mayor de 18. y menor
de 25. contra cuya enunciacion adest.*

173 ¶ Lo vno, que por auer dicho que era mayor de 18:
años (y menor en tiempo que trataba de casarse, quando lo ordinario
es quitarse algunos) no excluyó el ser de veynte, e veynte y dos, su-
puesto que dixo, y menor de 25. en cuya suena de 25. se cõprehendẽ
los antes dizes, que es menor, l. 1. §. *stipulanti, l. inter stipulantes* §. 3.
§. *stipulante, ff. de verb. oblig. cap. 1. de arbitr. lib. 6. Bald. cons. 307. vers. f.*

In contrariam, lib. 1. Fufch. pract. conclus. tom. 7. lit. S. conc. us. 885 per totam; Menoch. cons. 265. num. 3. cum multis Barbof. tract. var. axio. 215. num. 1. D. Pichard. in S. præterea, n. 2. Inst. de inutilib. stipul.

174 ¶ Lo segundo, y digno de considerar, porque Francisco Veneroso su padre en su testamento, que se abrió en 2. de Mayo de 1685. declaró tenía por su hijo a Don Juan Pedro, que sería de dos años y medio, poco mas, ó menos. Mem. n. 14.

175 ¶ Con que quando lo huviera otorgado el mismo dia en que se abrió (que aun no es verosimil) venia a tener en 26. de Mayo de 1608. que es el de la transaccion, por lo menos mas de 25. años y medio.

176 ¶ Y si el libro particular de los padres, que de ordinario suelen tener, en que ponen el nacimiento de sus hijos, pruevan la edad della, l. 1. C. si minor se maior dixer. ibi: Tabulis que sunt iurati professionum oblatis, ubi glos. lit. A. ibi: In quibus professus fuerat pater, et mater tali tempore natu. n. Cald. Pereyr. in l. si curatorem, verb. minoribus, num. 35. Menoch. lib. 2. presump. 51. a num. 8. D. Lara de r. r. homin. cap. 26. num. 10. Camil. Borrell. in summ. decis. part. 2. titul. de probation. num. 130.

177 ¶ Fortiori ratione lo aura de hazer la declaración hecha en dicho testameto, l. etiã, ff. de probat. ibi: Etiam matris professio de ætate filiorum recipitur. Ioan. M. auricio de in integr. restit. cap. 317 num. 2. ibi: Mibi vero bene placet, ut dicatur matrem de ætate filij testific. antem non indicium, aut solam presumptionem facere, imò plenam probationem inducere.

178 ¶ Por la noticia que se presume tienen los padres de la edad de sus hijos, i. de tutela 7. C. de in integr. restit. ibi Quem ignoratum ætatis tue non fuisse, l. octavi gradus, ff. unde cognat.

179 ¶ Lo tercero, & absque dubio, porque Francisco Veneroso estava en Granada en 2. de Agosto de 1582. en cuyo dia otorgò la nueva escritura de compañía (memor. n. 4.) en que hizo relacion estava casado en Genoua con doña Lauinia (mem. n. 7.) y antes de bolverse a Genoua murió en dicha Ciudad de Granada el siguiente año de 585.

180 ¶ De que se induze, que para assegurar que don Juan Pedro fuese hijo legitimo de los dichos Francisco Veneroso, y doña Lauinia (como en la verdad lo era) auia de estar nacido, ó concebido antes de partir de Genoua su padre, y pues se hallò en Granada en 2. de Agosto de 82. donde murió, sin bolver a su patria, es preciso que por el de 608. que otorgò esta transaccion mas de 25. años don Juan Pedro, que conviene con la declaración de el testamento de su padre.

181 ¶ Vnde prouenit, quod si ætas ex contexturis probatur, l. cum te, C. de probat. Menoch. lib. 2. de arbit. cas. 116 num. 1. Patian. de probat. lib. 2. cap. 24. numer. 51. Borrell. in summ. titul. 2. de probation. num. 134.

182 ¶ Afiliendo este tan virgante argumento fuera de los ponderados, con evidencia se demuestra; nam propter quod vnum quoque tale, & illud magis, l. *reservo*, §. *peruenimus*, *vers. Semper*, ff. de auro, & argent. leg. *Atit. multo magis*, C. de sacrosanct. Eccles. l. *quāto magis*, C. de iur. iurand. Alvarez *accommat. iur. a. rom.* 224.

183 ¶ Lo quanto por que fomenta esta verdad la presuncion de derecho, quod omnis contraheas sit maior, nisi contrarium probatur, l. *si minorem*, 4. C. de in integr. restit. minor. l. *nam post ea quam*, §. *si minor*, ff. de iure iur. glos. in cap. in presentia, verb. *secunda de probat.*

184 ¶ Y auiedo obligado de don Iuan Pedro por esta escritura, maior præsuntitur, Glos. in d. l. *si minorem*, C. de in integr. restit. minor. verbo, *comprobatur*, ibi: *Duplex presumpcio*, & *na cum tempore contractus præsuntatur maior fuisse*, vbi Goto fr. *litter. B.* ibi: *Præsuntitur quisque maior potius contraxisse, quam minor.*

185 ¶ A diferencia de quando otorgò la de capitulaciones, que por ser menor de 25. años la jurò, cuya diuersidad en el modo, por no auer sido desta solemnidad de juramento en esta de transaccion, arguye la mayoria del susodicho, *argum. cap. non ne de presumpt. l. si Prator*, ff. de ind. l. *Iulianus*, §. *fin. de testam. milit.* Roland. *conf. 61. num. 11. vol. 3.* Becciu *conf. 55. num. 11. vol. 1.* Surd. *conf. 486. num. 3.* Ludouil. *de iur. 301. num. 12. vbi Beltramin. num. 18.* & sic nulla remanet dubitatio en quanto a este supuesto de la mayoria.

186 ¶ De esta escritura, puss, resulta, que quando por ser menor don Iuan Pedro a el tiempo de las capitulaciones, tuuiesse algun recurso, *ratione nullitatis* (quod abest, por lo reciproco, *correspectiuo*, è indiuiduo del acto jurado, y que con el matrimonio que el celebrò, que fue la causa final, quedò de el todo perfecto, *ex iam dictis.*)

187 ¶ Por averla aprouado despues, siendo mayor de 25. años, quedò del todo firme, y sin escrupulo, oi linage de duda la fundacion deste vinculo, l. 2. C. *si maior. fact. alien. rat. habuer. vbi Salic. in sammar.* Tiraquell. *de iur. constit. limit. 30. num. 11.* Rebuff. *in proem ad leg. Galic. glos. 5. numer. 73.* Menoch. *de recuper. remed. 15. à num. 179.* Simoncel. *de decret. lib. 3. tit. 9. à num. 3.* Trentacinq. *libr. 2. var. tit. de minorib. resolut. 10. num. 1.* Montan. *de tutel. cap. 33. nu. 533.* Anton. Gomez 2. *var. cap. 14. num. 11. vers. Si vero*, Hermostilla *in l. 4. tit. 5. glos. 12. à numer. 51.* Augustin. Barbof. *in dict. l. 2. C. si maior fact.*

188 ¶ Y don Iuan Pedro privado del beneficio de restitucion, en caso que le perteneciesse, l. 1. §. l. 2. *illic: Qui post 25. annu etatis, ea que in minore etate gesta sunt, rata habuerint, frustra restitutionem eorum postulat.* Bald. *in sum. dict. l. 1. illic: Ratificatio maioris reconciliat contractum in minore etate celebratum, & ipsum reddit efficacem, & in expugnablem*, Salicet. *ibidem*, sic: *Si maior factus ratificat, ea que in minore etate gesta sunt, restitutionem perdit.*

189 ¶ Castrenf. in dict. l. 1. num. fin. Meno. h. de recup. dict. remed. 15. num. 106. Simonfel. de decret. lib. 3. tit. 9. in prefat. col. 3. S. Forc. Odd. de in integr. restit. part. 1. quest. 25. art. 3. num. 26. Rebuff. ad leg. Gal. in proem. Anton. Gom. 2. var. cap. 14. num. 11. in princ. Cost. de fact. scientia; cent. 2. distinct. 59. num. 2. Hermos. in dict. l. 4. glof. 12. tit. 5. à n. 46. cum seqq.

190 ¶ Fecitque, & reddidit maioratus foundationem re-
erò validam ab initio; cap. ratihabitione de reg. iur. lib. 6. l. sine iudice, §. Iu-
lianus, & cum debitore, ibi: Sequitur rati habitione rati actum videtur, ff. venp
ratam haberi, l. si fundus, §. 1. ff. de pignor. ibi: Dicendum est hoc ipsi, quod ra-
tum habet, voluisse eum retro currere rati habitionem ad illud tempus quo con-
uenit, l. fin. C. ad Macedonian. ibi: Necessè est enim patris rati habitionem, vel
principali mandato patris, vel consensu non esse absimilem.

191 ¶ Mestrill. decis. 150. num. 18. lib. 2. Gratian. cap. 378.
num. 8. Barbos. in locis comm. loc. 93. à ratificatione ad mandatum.

192 ¶ Fuera de que como consideramus à num. 84. don
Juan Pedro no abdicò de si su hazienda, ni transfirió el dominio
della en otro tercero desde luego, si no permitió para efecto de to-
mar estado de matrimonio con doña Gabriela, se vinculasse su ha-
zienda para el mismo, y para sus hijos, y parientes de su familia, con que es
constante su validacion, ex iuribus supr. num.

193 ¶ Et sic autem modo sicut expresse, y especial su consen-
timiento con entera noticia de lo que obrava, y hazia iuris rigore
attento (etiam sin la circunstancia del pacto matrimonial) le per-
judicò del gravamen de calidad en quanto a sus bienes, dict. l. si quòs
do, §. illud, & §. generaliter, C. de inoffic. te Stam. 86. cum seqq.

194 ¶ Palac. Rub. in Rubric. de donat. §. 47. nu. 2. D. Couarr.
in cap. Raynaldus de testam. §. 2. num. 2. Rodrig. Suarez in dict. l. quoniam
in prioribus, à num. 31. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 7. D. Castillo libr. 3.
cap. 19. num. 124. & tom. 5. cap. 67. num. 52. & cap. 107. num. 46. in prin-
cip. Nogueroles alleg. 19. n. 63.

195 ¶ Y llegandose a esto el ser por via de transaccion, dõ
de en la entrada della dize don Juan: Que su tio no avia perdido vincu-
larle los bienes de la herencia de su padre. Concluye en la decisio, dõde di-
ze: Por via de transaccion, y conveniencia, y en aquella via y forma que ha
lar en derecho, apruena las capitulaciones matrimoniales, y consiente se le pague
su herencia en estos bienes, y en el mayorazgo que dellos se ha hecho. No parece
queda linage de duda en su total validacion, y firmeza.

196 ¶ Veluti expresse dicitur dict. l. si quando, §. illud, C. de
inoffic. in fi. ibi: Sed hoc ita admittimus nisi transacciones ad heredes paternos,
filius celebraverit, in quibus apertissime iudicium patris agnouerit. Et iterum in
§. generaliter, ibi: Nisi hoc specialiter, siue in apocha, siue in transacione scrip-
serit, vel patens fuerit, quod contentus relicta, vel data parte de eo, quod dicitur,
nullam habeat questionem.

197 ¶ *Rodrig. Xuar. in dist. l. quoniam in prioribus; ampliat. 10. num. 50. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 36. & ex Couarr. Mentiac. Gutierrez, & alijs Flores de Mena ad Gam. decis. 219. num. 4. y juntando otros Augustin. Barbof. in dist. l. si quando, S. illud, num. 11. D. Castill. lib. 5. cap. 107. sub num. 48.*

198 ¶ Tandem, vt nullus remaneat scrupulus, se ajusta, que assi lo hecho en las capitulaciones matrimoniales, como el vinculo, que en execucion de ellas hizo Bartolome Veneroso, se halla todo aprouado por don Iuan Pedro en esta transaccion dentro del mes, que le assignò de término su tío, pues la fundacion fue en 26. de Febrero de 608 (memòr. n. 28.) y la transaccion en 26. de Março siguiente del propio año (mem. n. 29.)

199 ¶ Et licet a el fin desta se añade, ibi: *T assimismo se obliga don Iuan Pedro, a que acotar à la escritura de mayorazgo hecha por el dicho Bartolome Veneroso de los bienes contenidos en las capitulaciones matrimoniales, no por esso quedò suspendido su efecto.*

200 ¶ Pues continua ibi: *Por la forma, y como aqui la tiene accada, y dà desic luego por vinculada la parte de bienes que le pertenecen de los suso referidos por cabeza del dicho su padre.*

201 ¶ Con que non indigebat noua acceptatione; pues expressamente lo hizo por esta escritura, siendo mayor de 25 años, *l. si procuratorem absentem, vbi glos. verbo, ratum, ff. de procurat. l. si sine, S. cum autem, vbi glos. verbo, nihil, ff. rem rat. hab. l. dominus testamento, ff. de condict. indeb. l. cum fundus, S. seruum tuum, ff. si cert. per. ar. Clem. auditor de rescript. Tiraquell. de retract. lignag. §. 1. glos. 10. num. 92. Gratian. cap. 725. num. 10. Meriti. lib. 1. controuers. cap. 4. num. 13. illic: Adeo que valida est huiusmodi promissio, obligat que promittentem, quod non requiratur nouus contractus, siue noua stipulatio pro his, que conueniunt executioni dista promissionis. Mieres 1. part. quest. 66. num. 7. D. Castill. lib. 5. cap. 67. n. 46. vers. Ex quibus.*

Tercera oposicion de Doña Gabriela, que mira à invalidar todas las escrituras que D. Iuan Pedro otorgò.

202 **G**Rande instancia se haze en querer persuadir, que assi las capitulaciones matrimoniales en tiempo que era menor, como la de transaccion referida, y las demas, que siendo mayor de 25 años otorgò don Iuan Pedro, fueron por el miedo reuerencial que tuvo a Bartolome Veneroso su tío, y violencias que este se pretende le hizo, que se han de tener por bastantes para su rescision, *l. si quis cum scires 93. ff. de furt. l. liberta, ff. de obseq. à liberi. l. 2. S.*

203 ¶ Præsertim, quando adsunt las protestas que se pre-
tende hizo don Iuan Pedro, en que declarò su animo, quod multũ
operatur ad violentiæ probationem, cap. 1. de his que vi, ubi glos. ver-
bo, Innotui, & in cap. Lotarius, §. prætereà 4. i. quæst. 3. Surd. conf. 395.
num. 36. D. Couarr. de sponsal. part. 2. cap. 3. §. 5. num. 12. Thesaur. lib. 1
forens. quæst. 5. i. n. 14. Hermos. in l. 56. tit. 5. p. 5. glos. 1. n. 89.

204 ¶ Que junto con la lesion enormissima de vincu-
lar toda su hazienda, sufficiens videetur, Surd. conf. 395. numer. 29.
Burg. de Paz quæst. civil. 7. num. 60. Morquech. de diuis. bon. lib. 1. cap.
9. num. 42. D. Couarr. de sponsal. 2. part. cap. 3. §. 6. num. 4. Matienç. in
Dialog. Relat. cap. 20. num. 3. part. 3. Hermos. in dict. l. 56. glos. 2. nu. 15.
& in grauamina legitimæ Alvar. Valasc. consult. 1. 20. à num. 20. Ve-
rum respondemos multipliciter, & concludenter.

En quanto á la fuerça.

205 **T**vm, que non se hà presentado testigos por la otra parte,
que concluyan de amenazas que precediesen, ni fuer-
ça con que violentasse Bartolome Veneroso a el dicho su sobriño,
& metus non præsumitur, l. 1. C. de hys que vi, ibi; Nisi & in soluendo
rim te p. sum dicas: & ibi Balu. 1. 1. Menoch. lib. 3. præsumpt. 126.
num. 1. cum multis Hermos. in l. 56. glos. 1. tit. 5. part. 5. à num. 61. D.
Valenc. conf. 175. num. 22. D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 9.
num. 2.

206 ¶ Y solo ay algunos que dizen de oydis a el dicho
don Iuan Pedro, y a Alexandro Chavarino, qui nihil probant,
cap. licet ex quadam 2. de testib. Farinac. quæst. 69. num. 1. Nogueroi al-
leg. 12. num. 164. D. Vela disert. 38. n. 10. cum vulgatis.

207 ¶ Et ad metus probationem validissimi testes, &
omni exceptione maiores debent adesse, l. non est verisimile, ff. de co
quod metus causa. Sed huiusmodi (inquit Vlpianus) præsumptioni debet ap-
peritissimas probationes violentiæ opponere. Anton. Fabr. in ration. ad dict. l.
ex pluribus Hermos. in l. 56. glos. 1. tit. 5. part. 5. nu. 70. D. Anton.
Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 9. n. 2.

208 ¶ Tvm, porque en quanto a el reverencial, este solo
insufficiens est ad irritandum actum, cap. ex litteris de desponsat. impu-
ber. ibi: Nolens, & inuita nimis parentum impulsu, cap. 2. de pact. lib. 6. l. fide-
iusor 26. §. pater Seyæ, ff. de pignor. ibi: Neque metuere debebat ex hoc solo,
quod mandante patre manu sua præscripsit instrumenta: & ex mille sexcen-
tis P. Thom. Sanch. de matrim. lib. 4. disput. 6. num. 7. D. Castill. lib. 3.
cap. 1. num. 147.

209 ¶ Tvm, porque deuiera mostrar que era vn hombre
rigido,

rigido, y que no solo aua amenazado a su sobrino; pero con rigor puesto en execucion las amenazas, *l. famosi, ff. ad leg. lul. marset. ibi. Nam es persona spe et ande est, de potuerit facere, et an ante quid fecerit. Y mejor se induze ex l. metu, C. de his que coi, illic: Metum, non iactationibus, sed atrocitate facti probari conuenit, ubi Bart. in princip. Bald. num. 1. Paul. num. 2. D. Couarroy de sponsal. part. 2. §. 6. num. 4. Grammat. decis. 57. num. 4. §. 16. Menoch. de arbit. lib. 2. centur. 2. casu 136. num. fin. Mogollon tractat. de metu, cap. 2. §. 4. num. 1. D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 8. n. 15. §. 16.*

210 ¶ Y esto no en vna, si no en muchas ocasiones, que antes precediessen, vt in casu Butr. in cap. fin. de appellat. nu. 8. Abbas num. 4. Alex. de Neb. uum. 19. Immol. num. 3. Franco num. 6. Deci. num. 2. 2. Bart. in l. de pupillo, §. si quis ipsi Praetori, num. 15. ff. de noui oper. nuntiat. ibi: Quid si probauit, quod iudex tantum fecit hoc fecit, an est iusta causa timoris? Responde, non. Y ninguna circunstancia destas se halla en el pleyto.

211 ¶ Tum, porque minus obrunt dichas protestas, as si porno auerle sacado de registro donde estuuiessen, si no que las entregó originales la mesma doña Gabriela, despues de començado este pleyto, por cuyo defecto de solemnidad no merecen credito, *Auth. de Tabellionib. §. illud, collat. 4. cap. quoniam contra factus de probationibus, l. 2. tit. 8. lib. 1. for. l. 9. tit. 19. part. 3. l. 13. tit. 25. lib. 4. Recopil. l. 44. tit. 25. lib. 4.*

212 ¶ Como porque ninguna dellas es anterior a dichas capitulaciones, ni menos a la escritura de transaccion referida; antes se hallará, que la primera protesta suena fecha en 14. de Nouiembre de 1608. nueue meses despues de la transaccion, vt videre est memor. num. 45.

213 ¶ Siendo cierto, que para que puedan obrar alguna cosa, es necessario que precedan a el acto, *l. qui in aliena, §. Celsus, ff. de acquir. hered. l. si quis in princip. deleg. 3. l. fin. ff. de part. Mogollon de metu, cap. 10. §. 3. num. 16. D. Larrea allegat. 35. num. 10. in medio, D. Salgad. in labyrinth. 1. part. cap. 18. num. 11. Botiller. de success. abintest. tit. de renunciat. esp. 2. n. 8.*

214 ¶ Tum, porque quando fueren ciertas, y anteriores, adhuc respecto de los contratos que se celebraron, como son las capitulaciones, el matrimonio entre doña Gabriela cō don Iua Pedro, en virtud dellas, la fundacion del mayorazgo por via onerosa, y esto a fin de que gozassen los dos por sus dias, y luego sus descendientes, y despues dellos los demas llamados no obraran cosa alguna en perjuizio destas las tales protestas.

215 ¶ Pues solo aprouechan en los actos, que pendien de mera voluntad del que las haze, *lib. l. qui in aliena, §. Celsus de acquirend. que habla en acetacion de herencia, & tunc Ceual. Garcia,*

216 ¶ No empero en contratos otorgados con terce-
ros; porque en estos, quando son contrarios a el mesmo hecho que
de despues le executan, nullius sunt momenti, ni se atiende, l. si maior, C.
de transact. ibi: Si maior transigisti ad rescindendam transactionem de dolo cõ-
testatio, non sufficit, vbi Salice. in sum & Alexand. ibi: Transactio non res-
cinditur ex protestatione, l. cum plures 63. §. locator horrei, ff. locati, cap. solici-
tudine, in fin. de appellat. optimè Bart. in l. non solum, §. morte, ff. de noui
oper. nuntiat. communiter receptus.

217 ¶ Tùm, por que si miramos a lo que principalmen-
te desde su origen se natò, que fueron las capitulaciones para el ca-
samiento de don Iuan Pedro, y doña Gabriela; y lo que se pactò
irreuocablemente, lo fue la fundacion del vinculo de 77. ducados
de renta, con el oficio de Alguazil mayor, en que auia de incluirse to-
da la hacienda de don Iuan Pedro.

218 ¶ En ellas no solo intervino Bartolome Veneroso
con su sobrino; pero los principales tambien fueron para comphre
de su parte los 147. ducados que prometieron (y esto para que se
vinculassen) el abuelo, y hermano mayor, sucesor en su casa, y de
dicha doña Gabriela, que como tan sus conjuntos, è interesados
en el vtil de su yerno, y cuñado, atenderian a lo que mejor le esta-
ua, cuya asistencia excluye qualquier presuncion de fuerza.

219 ¶ L. transactionem 35. C. de transact. ibi: Cum ea (scilicet
transactio) amicis etiam interuenientibus, reuera ostenditur processisse, metus
velamento rescindi potestantes, professio detegit improbitatem, vbi Bart. Ca-
strenf & Iaff. gloss. margin. tit. ibi: Ex quo notat quòd presentia amicorum fa-
cit cessare presumptionem metus, Bertrand. conf. 49. n. 27. lib. 1. Marfil. sin-
gul. 417. Parif. conf. 10. à num. 53. lib. 1. Alciat. regul. 3. presumpt. 21.
Grammat. decif. 66. num. 9. Crauet. conf. 114. num. 3. Menoch. conf.
410 n. 4. §. lib. 3. presumpt. 126. n. 4.

220 ¶ Tùm, si atendemos a lo que por la transacciõ que-
dò resuelto, se reconocerà tambien lo mucho que a su favor sacò
por ella don Iuan Pedro, conviene a saber,

221 ¶ Que ademas de los 27. ducados que su tío le prometì en ca-
da un año, se le auian de aumentar otros mil.

222 ¶ Que los doze años que se pusieron de suspensio, antes de lle-
gar a gozar de la vara de Alguazil mayor, alcanzò que entrasse en posesion de
ella luego que murió su tío, y llegó el caso dentro de dos años.

223 ¶ Que se llamasse a la successio de este vinculo a Alexandro
Chauarino, y a sus hijos legitimos (que no lo estauan.)

224 ¶ Que en el patronato fundado por Bartolome Veneroso, de la
Capilla mayor de la Compañia de IESVS de Granada, y entierro en ella, auia
de ser desde luego Compatron don Iuan Pedro.

225 ¶ Que no le auia de pedir 27. ducados que se prestò su tio para ayuda a los gastos de su matrimonio.

226 ¶ Que en el mayorazgo que hazia Bartolome Veneroso, auia de llamar al dicho don Iuan Pedro, y sus descendientes despues don Pedro, y don Pablo Veneroso sus primos.

227 ¶ Vltimamente, que los 77. ducados de renta, con la vara de Alguazil mayor, y casas principales comprehendidas en este mayorazgo, los auia de llevar libres de censo, ni otra carga alguna, y todo esto se cumplio.

228 ¶ Por manera, que auiendose efectuado dicha transaccion despues de las quejas que formò contra su tio, y pretensiones que por causa de su hacienda deduxo, que se refieren al principio della: no es verosimil que para otorgarla intervinielle fuerza, ni compulsion.

229 ¶ Siquidem, para que tenga lugar la accion, *quod metus causa*, es necessario que se aya seguido perjuizio, y detrimento al que la intenta, *l. si cum exceptione, §. in hac ratione, l. non est verosimile, l. sed est partus, §. vltim. l. item si cum exceptione, §. vltim. ff. de eo quod metus causa, l. 2. C. de his que vi, b. interpositas, C. de transact.* Anton. Fab. in *ration. ad text. in l. continet, ff. quod metus causa, §. in dict. l. sed est partus, §. fin. V. elemb. in paritit. ad dict. tit. num. 7. Mascard. conclus. 1055. n. 33. D. Pichard. in §. item actio 27. num. 8. Instit. de actionib. cum multis Her mosill. gloss. 1. in l. 56. tit. 5. p. 5. n. 98.*

En quanto a la lesion por el grauamen de vinculo.

230 **T**ampoco serà posible ajustar, que por auer consentido don Iuan Pedro se hiziesse mayorazgo de sus bienes, le resultasse lesiõ para anular por ella las fundaciones del.

231 ¶ Ad cuius exclusionem advertimos. Quod aliud est renunciar vn hijo su legitima en fauor de su padre, ò hermano, quedando pobre destituido de remedio, y sin con que poder pasar; que entonces, asì por el miedo reuerencial, junto con la lesion enormisima, si se verificasse, erit locus rescisioni, vt animaduertit D. Molin. lib. 2. cap. 3. à num. 2. vsque ad 33. y este no es nuestro caso.

232 ¶ Aliud vero lo que en nuestra especie passò, donde lo que don Iuan Pedro hizo siendo ya mayor de 25 años, y fuera de patria potestad, fue, consentir que esta su hacienda se le vinculasse en el mesmo, y sus descendientes.

233 ¶ Y ora se considere este acto por donacion gratuita (que no lo es, si no fundacion de mayorazgo ob causam) eo ipso que supolo que esta obrava, y que se prohibia de la enagenacion, nullatenus se podrá juzgar engañado, ni intentar remedio de lesion.

¶ *Dist. l. si quando, §. illud, et §. generaliter, C. de inoffic. testam. Ancharr. conf. 433. num. 1. Corneo conf. 33. n. 8. lib. 1. et conf. 288. num. 4. lib. 3. Crauet. conf. 160. num. 1. et conf. 192 à n. 1. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 30. ibi: In secunda specie, quædo scilicet nullo accepto, neq; attento, ea renunciatio facta fuit, dicendum erit, quid si ea facta fuerit a filiis maioribus consultis, et ex causa donationis, eisdemque aliunde alimenta superstit, nulla actio eis danda erit ad petendam, ex enormissima lesione renuntiationis, rescisionem. Donatio namque, seu renunciatio gratuita ex causa enormissime lesionis non rescinditur.*

235 ¶ *Franch. decis. 119. num. 12. D. Castill. lib. 3. cap. 2 à num. 43. Cancr. variar. lib. 1. cap. 15. de renuntiatione, ex num. 223. Fortanel. de pactis matrimonial. tom. 2. claus. 9. glos. vnic. part. 2. num. 4. Add. ad D. Molin. d. cap. 3. lib. 2. n. 30. vers. Secunda vero.*

236 ¶ *Quod procedit etiam aunc en las renunciaciones que los hijos, o hermanos hazen de sus legítimas, como sea para efecto de instituyr mayorazgo, dummodò en el tengã llamamiento que entonces, como mira a la conservación de la familia, y causa pública, y quedau con la esperança de suceder, no se juzga lesa el que renunciò.*

237 ¶ *Ita ex Boër. decis. 62. num. 18. Tiraquel. de primogen. quest. 40. num. 6. D. Couarruv. in cap. Reynald. de testam. §. 2. num. 3. vers. Quartum, D. Molin. lib. 2. cap. 3. n. 35. in hæc verba:*

238 ¶ *Huic autem institutionis maioratus formæ, et ea firmior reddatur superaddendum erit, quod ipsi filij, ac filie renuntiantes ordine successivo ad eius primogenij successionem vocentur. Ex hac namque vocatione maxime filijs renuntiantibus consultitur, cum ex renuntiatione ipsa ins ad succedendum in ipso maiorata, et primogenio acquirant, quod longè utilius sibi esse poterit: quam ex renuntiatione ipsa dimisserunt; spes namque competens ex iure primogenituræ summè consideranda est; ideoq; ex hac renuntiatione filius lesus dici non potest. Et postea illic: Quam filiorum renuntiationem, vocationem, his rationibus in hac maioratum formæ, ego semper addendam esse consului, ex ea namque proculdubio firmior, fortiorque renunciatio ipsa redditur.*

239 ¶ *Mas atendiendo a lo que todos los contrayentes tuvieron intencion de hazer, y con efecto executaron, scilicet, que por la causa final del matrimonio entre don Iuan Pedro, y doña Gabriela, se fundasse mayorazgo de 77. ducados de renta, con el oficio de Alguazil mayor, y casa principal, a fauor de los dichos, y de sus hijos, en que se comprehendia su hazienda.*

240 ¶ *Eo ipso que tuvo efecto el matrimonio, y que contra el no se ha dicho, ni alegado nulidad, ni menos lesion, ni se pudiera para efecto de impugnarlo; y que quando ambos marido, y muger conformes quisieran deshazerlo de su voluntad, no lo permite el Derecho: ita similiter la fundacion del mayorazgo, que fue parte principal delo capitulado, por lo anexo, indiuiduo, e inseparable,*

ble, del contrato, tampoco lo deve ser, ni menos admitir semejante medio, ratione lationis, en quanto al vinculo, separandolo de el tal matrimonio.

241 ¶ *Ut ex l. 3. C. de pactis, l. Diuis, vers. An pactis, C. de natur. liber. l. 17. § l. 40. Tauro, & alijs iuribus diximus supra à num. 75. & in casu Bald. in l. si Praeses, C. de donat. vers. Tamen benedico, & in l. cum archimedoram, num. 10. C. rot in possess legat. Alexand. conf. 10. vol. 4. num. 2. Franch. decis. 436. num. 4 & 5. Guidon Pap. decis. 145. Peregrin. conf. 78. num. 10. lib. 3. Tyber. Decian. respons. 71. à num. 66 Gratian. disceptat. cap. 924. à n. 4. cum seqq. vol. 5.*

242 ¶ *Optime Franc. Molino de ritu nuptiar. lib. 3. quest. 2. à num. 20. cum seqq. & iterum quest. 6. num. 26. ibi: Unde sicut matrimonium rescindi non potest, nec amborum etiam voluntate potest, sic pactum hoc matrimonij coherentia vestitum, & illius pars solius mariti voluntate dissolui non poterit.*

243 ¶ *Molfes. post tractat. ad consuetud. Neapolit. conf. 117. num. 1. ibi: Donatio facta per patrem filio, contemplatione matrimonij, de aliqua proprietate, in qua esset acquisitum ius uxori donatarij, iudicatur irrevocabilis ad instar matrimonij. Et infra num. 2. ibi: Tales donationes sapere naturam contractus matrimonij, adeo ut quemadmodum matrimonium est irrevocabile, ita etiam sint irrevocabiles huiusmodi donationes. Idem Molfes. conf. 14. tom. 2. n. 14. & sic nullius sunt roboris la oposición de contrario opuesta, así por causa de fuerça, como por lesión en el grauamen de calidad.*

Actos de aprouacion, hechos por Don Iuan Pedro despues de la muerte de Bartolome Veneroso.

244 **Q**uando sin embargo de tantas circunstancias, como las referidas, quedasse toda via algun genero de duda (quod abest omnino) nos sacauan de ella los muchos, y repetidos actos de consentimiento que D. Iuan Pedro por si solo obrò, que son los siguientes, y seruiràn de fundamento tambien a don Iuan Bartolome, en còtinuacion de los pòderados.

Septimo Fundamento.

245 **E**L primero acto resulta de quemuerto Bartolome Veneroso, que fue en 20. de Março de 609. pocos dias despues, don Iuan Pedro por peticion q̄ presentò en el Real Acuerdo, dixo, *avia llegado el caso de suceder en el oficio de Alguazil mayor de esta Chancilleria, y de ser admitido al uso dei, en virtud de las escrituras que presentia, que fueron,*

El

246 ¶ El título y merced de su Magestad, las capitulaciones matrimoniales en que se le auia dado vinculado por vna onerosa de casamiento con otros bienes, la fundación de mayorazgo hecho a su favor por Bartolome Veneroso su tio, y alegò.

247 ¶ Que aunq̃ en dichas escrituras se le daua el oficio despues de doze años: esto se entendia, saluo queriendo su tio que sucediese antes, y que despues por la detransacion otorgada entre los dos (que tambien presentaua) vna de las cosas que en ella se dispuso auia sido, que luego que muriese Bartolome Veneroso, sucediesse el en dicho oficio.

248 ¶ Y porque tambien se dezia, que auia de acetar la escritura de mayorazgo, ya la tenia acetada por otra de 26. de Março, ante Gregorio de Arriola, escriuano. Y concluye, se le mandasse dar la posesion del dicho oficio, y licencia para usar del.

249 ¶ Auto salio, de traslado a Pedro Veneroso, heredero del dicho Bartolome su tio, que estava usando el dicho oficio de Alguazil mayor, el qual respondiò.

250 ¶ Se le auia de denegar a don Iuan Pedro su primo lo que pedia, porque aunque las capitulaciones estava cumplidas, no lo auia hecho en quanto a las condiciones de la transacion, que era, usando de la facultad Real ganada, à prouar la fundacion de el mayorazgo hecha por Bartolome Veneroso, infertandola à la letra.

251 ¶ Antes publicaua, y cada dia dezia, que en teniendo la vara, auia de mouer nuevos pleytos a la hacienda. Y tambien dixo, que la ratificacion que auia presentado no era bastante, pues ocasionaria muchas diferencias y gastos. Y que su intento era guardar en todo el tenor de las escrituras, y que cumpliendo con ellas don Iuan Pedro de su parte, y con lo a que se auia obligado, estava presto el por la suya hazer sin dilacion alguna dexacion del oficio: y que si pretendia en contra deduzir algunos derechos, lo hiziesse, que estava presto de defenderse en juyzio (mem.n.67)

252 ¶ Y estando concluso el pleyto sobre esto, salio auto del Real Acuerdo, diziendo: No ha lugar admitir à don Iuan Pedro al uso de la vara de Alguazil mayor, hasta que aya acetado la escritura de transacion, y en su cumplimiento otorgado el dicho mayorazgo, en virtud de la dicha Real facultad, y usando de ella, conforme la escritura hecha por Bartolome Veneroso (mem.n.67.)

263 ¶ Despues Don Iuan Pedro otorgò la escritura de aprouacion, y fundacion, usando de la Real facultad (de que haremos mencion en el fundamento que se sigue) y la presentó con peticion, mencionando el auto de arriba, y diziendo auia cumplido con el tenor del, como constaua de la escritura que presentaua, y concluyò fuesse admitido al uso del dicho oficio.

264 ¶ Con traslado que se diò a Pedro Veneroso, dixo este: Que auia visto las escrituras otorgadas por su primo, en acceptacion de el
I
mayor-

mayorazgo fundado por Bartolome Veneroso, y enia cumplido de su parte, que consentia fuese admitido a dicho oficio.

265 ¶ Y salio auto de revista, diziendo: *Visto todo en el Real Acuerdo, se mando admitir al uso del oficio de Alguazil mayor don Juan Pedro Veneroso, y que hiziesse el juramento en la forma ordinaria. Y en virtud del jurado se le dio la possession.* *Merit. fol. 42. B. n. 77. in fin.*

266 ¶ De estas alegaciones, y autos se demuestra. Lo vno que pues despues de muerto Bartolome Veneroso, presentò en juicio su sobrinò las capitulaciones, la escritura de transfacion, la fundacion de mayorazgo que de estos bienes insitio y partio, fue visto a uerlas expressa, è indiuidualmente prouado todas, y lo contenido en ellas.

267 ¶ *Cap. cum venerabilis, de except. cap. cum olim, de censibus, vbi Innocent. num. 5. Butt. num. 11. Abbas num. 7. Felin. num. 22. optima l. 4. i. tit. 16. part. 3. Surd. conf. 5. num. 37. Trentacinq. lib. 2. resolut. 3. tit. de fide instrumentor. num. 1. Cyriac. controuers. 1. 57. lib. 2. n. 1. Burg. de Paz. conf. 3. num. 9. Azeued. in l. 3. tit. 5. lib. 4. Recopilat. à num. 14. No guer. allegat. 6. num. 69. con muchos Pareja de instrumentor. edit. tit. 7. resolut. 3. à num. 1.*

268 ¶ Y lo otro, que auiendo en virtud, y fuerça de estas escrituras salido auto de revista para ser admitido en dicho oficio, fiendi no pudiera impugnar aquella determinacion, diziendo ser injusta, ò grauoza el susodicho.

269 ¶ *Ex text. in l. si seruus plurium § 3. S. 1. ff. de legat. 1. ibi: Neque enim tam improbe causari potest, secundum se iudicatum per gratiam. Respondebit igitur, & legatarius ruis creditoribus, vbi Bartol. & ordinarij, Ruio. conf. 72. num. 1. volum. 5. Surd. decis. 108. num. 10. Farinac. decis. 78. per tot. Crauet. conf. 123. n. 8.*

270 ¶ *In casu Peregrin. de fideicommiss. art. 53. num. 33. illic: Sed et contra obtinentem probat sententiam fideicommissam esse; quia non potest allegare sententiam iniuste pro se latam.*

271 ¶ *Mieres de maioratu, 4. part. quest. 14. nu. 129. ibi: Sed nec est omittendum, quod iam etiam vidi in praxi, quod obtinens sententiam pro se, non potest illi contrauenire, neque allegare illius iniustitiam, seu turpitudinem.*

272 ¶ Prefertim, quando los autos fuerò el medio principal, en cuya virtud entrò en la possession de la vara, vt cum Fulgos. in dist. l. si seruus plurium, §. 1. num. 2. Alciat. respons. 44. nu. 7. lib. 9. alijs respons. 492 & alijs Mier. dist. quest. 14. num. 23. ibi: *Neque cuius auditur quis contra titulum ex quo ipse ius habuit.*

273 ¶ Tampoco lo deue hazer doña Gabriela, como he redera de su hijo, que pretende lo fue de don Juan Pedro su marido, si filios 4. C. de reuocat. his que in fraud. cre. dit. l. si creditoribus §. C. de seruo pig. dat. manuum. Crauet. conf. 125. num. 6. D. Padill. in l. transfacionem, num. 1. C. de transact. Decian. in praxi criminal. lib. 2. cap. 19. num. 15. fol. 207. tom. 1. Mier. 4. p. q. 14. n. 13. ibi: *Sed neque hęc potest talom turpitudinem allegare.*

274 **S**egundo acto, y no menos principal viene a ser, que despues de el auto de vista, en que se declarò no auer lugar dar la possession de la vara a don Iuan Pedro, otorgò escritura publica, en que dixo:

275 ¶ Que auiendo visto la de mayorazgo que su tío fundò, que de verbo ad verbum le fue leida por el escriuano, y conformandose con lo contenido en la de transaccion, y concierto, que de nuevo acetaua, ratificaua, y aprouaua; y cùmpliendo cò la de capitulaciones matrimoniales, y cò la voluntad de Bartolome Veneroso su tío, y usando de la dicha facultad Real, y por virtud della otorgaua, que acetaua, y consentia la dicha escritura de mayorazgo, hecha en su favor con el dicho su tío, de los bienes que en ella se declaran, y la loaua, y aprouaua, y ratificaua segun, y como en ella se contiene.

276 ¶ Y por la presente, en virtud de la dicha facultad Real hazia y fundaua en si, y en sus descendientes, y en los otros llamados, otro tal mayorazgo de los bienes que tenia, y le pertenecian de la herencia de Francisco Veneroso su padre, y reditos que della podia pretender, y en otra qualquiera manera, que como dicho es, entran, y se comprehenden en el valor de los comprehendidos en el dicho mayorazgo, para que queden perpetuamente vinculados, indivisibles, y sujetos a restitution, y que no se puedan en manera alguna enagenar.

277 ¶ Y siendo necesario, hazia gracia, y donacion plena, pura, perpetua, e irrenocable, que el derecho llama entre vivos, de los dichos bienes a los llamados a este mayorazgo, cada vno en su tiempo, y puso clausula de constituto, y declarò ser mayor de 25. años. Mem. n. 47. precip. fol. 27 e 28.

278 ¶ Vnde prouenit, que pues don Iuan Pedro, auiendo intervenido en todas escrituras antecedentes, siendo mayor de 25. años, con vista de las fundaciones de vinculo en que estaua comprehendida su hacienda, por esta nueva confintió el grauamen, y ademas fundò nuevo mayorazgo della: no parece queda al punto dificultad alguna en la total firmeza, y seguridad dela institucion.

279 ¶ *Dist. l. si quando, §. illud, e §. generaliter, C. de officio testamento Guilelm. Benedict. in cap. Raynuius, verbo, relinquens el 2. numer. 18. de testam. D. Couarruv. in cap. Raynaldus, §. 2. num. 2. eodem tit. Anton. Gom. 1. variar. cap. 11. num. 31. Surd. decis. 21. num. 20. Aluar. Valasc. de partit. cap. 16. n. 40.*

280 ¶ *Rodrig. Suar. in dist. l. quoniam in prioribus, ampliat. 10 n. 50. ibi: Secundus est, quando consensus filij, e §. approbatio granamini sibi appositi interuenit post mortem patris.*

281 ¶ *D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 36. ibi: Illud autem super addendum etiam est, quod si mortuo iam parente, maioratus institutoris filij post delatam successionem ipsum maioratum approbaverint, eidem consentiendo, atque paterna hereditatis renuntiando, eris in posterum firmissima eiusdem maioratus institutio,*

instituto, Augustinus Barbosa in dist. l. si quando, §. illud. num. 11.

282 ¶ Lo q̄ contra esta escritura última se alega de cōtrario, es dezir, que antes de otorgarla don Iuan Pedro, hizo dos de las tres propuestas, de quibus supra, en q̄ dixo: *Que por quanto se atava de tomar la posesion de la vara de Alguazil mayor en el Real Acuerdo, por muerte de Bartolome Veneroso su tío, y que temia la contradiccion que le avia de hazer Pedro Veneroso su primo, hasta que huviese otorgado nueva apronacion de el dicho vinculo: y por que temia el no poder alcanzar justicia contra el, por Alguazil mayor desta Corte, y hombre rico, y poderoso, declarava, y protestava, que si el la otorgasse, lo hazia por miedo, y fuerza, que temia, respeto de las causas, y razones susodichas, y no de su voluntad libre. Mem. n. 65. & 66.*

283 ¶ A que satisfacemos, no obrar en el Derecho cosa alguna, antes son reprobadas, maliciosas, y afectadas semejantes diligencias, duplici causa.

284 ¶ La vna es, porque el hallarse Alguazil mayor Pedro Veneroso, ni con otro mayor puesto, no era causa que por si sola induxesse violencia de su parte. *l. ad invidiam 6. C. de his que vi, ibi: Ad invidiam alicui nocere, nullam dignitatem oportet, unde intelligis, quod ad metum arguendum, per quem dicitur in iure esse contractum, Senatoria dignitas adversarij sui sola non est idonea, si per impressionem, & eodem.*

285 ¶ Bald. in summar. dist. l. ad invidiana 6. ibi: *Ex sola dignitate non presumitur dolus, vel metus inferri, Alexand. ibidem, Sic ex sola dignitate contrahentis non presumitur violentia, Menoch. de presumption. lib. 3. presump. 127. num. D. Anton. Cabrer. ubi supra, n. 18. D. Larrea allegat fiscal. 35. num. 11. in fin. illic: Et ideo potentia, vel dignitas adversarij non facit presumi metum, vel impressionem.*

286 ¶ Y la otra, y principal, porque si don Iuan Pedro se temia de las extorsiones que en la protesta dixo, deviera quando pidió la posesion judicial de la vara en el Real Acuerdo, alegarlas, para conseguir remedio, pues le era tan facil, y no aviendolo fecho, quedò excluydo omninò deste remedio.

287 ¶ Ad textum in l. non est verosimile, ff. quod metus causa, ibi: *Non est verosimile compulsus in urbe inique iudicium soluisse eum; qui claram dignitatem se habere, prout debet, cum potuerit is ius publicum invocare, & addire aliquem potestate pradisum, qui utique cum eum pati prohibuisset.*

288 ¶ *L. si servus 6. C. quod cum eo qui in aliena, Decius in l. si super possessione, C. de transact. num. 1. Lucas de Pœnn. in l. 3. C. de apochif. public. lib. 10. num. 4. Alciat. respons. 304. nu. 7. Menoch. conf. 410. nu. 3. & lib. 3. presump. 126. n. 3.*

289 ¶ Roland. à Valle. conf. 83. à nem. 33. precipue num. 38. illic: *Cum potuit Antonius habere recursum ad Principem, & eius officium implorare, si dubitabat de metu, & non fecit, verosimilitudo argens insurgit, et metus illatus non dicitur, Honded. conf. 100. num. 70. volam. 1. Crauet.*

conf.

conf. 273. à num. 8. Gratian. *disceptat. cap. 421. num. 18. D. Anton. Ca-*
breros de meta, lib. 1. cap. 10. n. 7.

290 ¶ Tùm, porque dezit en las protestas, que por ser Al-
 guazil mayor su primo, se temia no alcançaria justicia, y por no tener iguales fuer-
 ças a él, no le aprouecha.

291 ¶ Porque en la verdad era mas rico; pues gozaua ya
 de siete mil ducados de renta, y las casas principales para su habita-
 cion: y mas valido por sus cunados, y deudos desta familia, Cau-
 lleros tan poderosos en Granada, como es notorio, que es preciso
 le asistieran, y Pedro Veneroso no con tanta hazienda, solo, y fo-
 rraftero.

292 ¶ Tùm, por que el litigio no auia de passar ante vn
 Iuez ordinario, con quien pudiera obrar la diligencia; sino en dicho
 Real Acuerdo, que se compone de luezes superiores, grandes Le-
 trados, y de total integridad, y justificacion, y así los presume el
 Derecho, *l. vnic. vers. Crediti, ff. de offic. Præf. Prætor. illic: Crediti enim*
Principes, eos qui ob singularem industriam, explorat a eorum fide, & gravitate,
ad huius Officij magnitudinem adhiberentur, & non aliter indicatoros esse pro sa-
piencia, ac luce dignitatis suæ, quam ipse foret indicatorus, l. 1. tit. 4. lib. 2. Reco-
pilat. D. Perez de Lar. de vita hom. cap. 1. num. 58.

293 ¶ Dondeno deuio temer, se le hizicisse injusticia, *l. 1.*
C. de his qui propter metum iud. non appella. ibi: In Sacra enim Comitatu nostro
nihil timere potuisti, vbi Gloss. verb. neque debuisti, l. omnium, C. de testament.
dist. l. non est verosimile fin. ff. quod met. caus. Iass. conf. 72. n. 6. in fine, Egid.
Bolio in tractat. criminal. tit. de pluribus violent. numer. 85. Paris. conf. 66.
num. 3. volum. 4. D. Larrea dist. allegat. fiscal. 35. n. 12.

294 ¶ Nam vbi est Princeps non præsumitur dolus, Bal-
 dus in *l. rescripta, C. de precib. imper. offer. Roland. à Valledist. conf. 83. nu-*
mer. 34. volum. 2. ibi: Quia vbi est Princeps, ibi est securitas, Bald. in l. 1.
C. de his qui propter metum, ibi: Et non præsumitur dolus vbi est Princeps, ne-
que in contractu celebrato in Comitatu ipsius Principis.

295 ¶ Siendo cierto por Derecho, que sola la presencia
 de qualquier luez, y autoridad suya excluye toda presumpcion
 de violencia, *dist. l. si per impresionem, C. de his que vbi, d. l. non est verosimi-*
le, fin. ff. quod metus causa, Bart. in l. frater à fratre, num. 5. de condit. indebit.
es in l. 1. C. de pradijs Decurionem, lib. 10. Iass. in l. transactio, nu. 1. C. de tran-
sact. post Alexand. ibidem Barbac. conf. 53. column. 6. lib. 2. Curt. Iun.
conf. 67. num. 3. Grammat. decis. 66. num. 10. es 65 & decis. 103. n. 62.
Menoch. de præsumpt. lib. 3. præsumpt. 128. num. 5. Paris. conf. 10. nu. 53.
D. Larrea d. alleg. 35. n. 12.

296 ¶ Et sic por tan notorias respuestas no solo se retuer-
 ce el argumento, y consideracion que de contrario se haze; pero cõ
 euidencia se desuanece, y queda a fauor desta parte.

Nono Fundamento.

297 **E**L tercero acto consistió en que por junio de 609. executó Pedro Veneroso, como heredero de dicho Bartolome su tío, a don Juan Pedro por los 40. ducados que este le auia prestado para joyas, y arreos de su casa: y aunque se proueyó auto de execucion, la defensa que don Juan Pedro hizo, fue.

298 ¶ *Presentar la escritura de transaccion, y valerse de la clausula della, en que se le remitieron dichos 40. ducados, y alegó estar por ella dada por nula la de obligacion, con vista de la qual, en la Chancilleria se reuocó el auto del Alcalde de Corte, y se declaró no auer lugar la execucion pedida.*

298 ¶ *A que corresponden los derechos que juntamos supra num. 268. de auer aprouado dicha transaccion, con presentarla en juyzio, y obtenido en virtud della Executoria para librar se de la paga de estos 40. ducados, que no puede su heredera impugnar supra num. 273.*

Decimo Fundamento.

299 **E**L quarto acto, y bien digno de reparo, viene a ser, que el año siguiente de 611. pareciendole a don Juan Pedro, que era vtil el vender el cortijo de Almarcha, q̄ tenia en el termino de la villa de Priego, vna de las piezas de este mayorazgo, y subrogar su precio en el cortijo del Ventorrillo, que tenia suyo propio, por bienes libres, en el termino de Alhama.

300 ¶ *Acudió a su Magestad, y ganó Cedula de diligencias, cometida al Corregidor de Granada, ante quien pidió se citasse para los autos a don Francisco Antonio su hijo vnico, y heredero de su mayorazgo, y q̄ por ser pequeño se nombrasse curador ad litem, y así se hizo: y despues presentó peticion de su letra, y firma, illic:*

301 ¶ *Digo, q̄ para ganar de su Magestad facultad Real para vender el cortijo de Almarcha, que es del mayorazgo que fundó Bartolome Veneroso mío, necesité se me dé testimonio de la escritura de vinculo, inserta a la partida de este cortijo, y la condicion que trata de que no se pudiesse enagenar. Mem. n. 73.*

302 ¶ *Y asimismo de vn traslado de la facultad que su Magestad me dió para fundar dicho mayorazgo, y como acedí, y consentí. Y presenté todas estas escrituras, y hizo interrogatorio, y en la segunda pregunta articuló dicha fundacion, en que se comprehendió su legitima, que huuo de Francisco Veneroso su padre, y como la acedí, y consentí en virtud de facultad Real. Mem. n. 74. cum seqq.*

Y con

303 ¶ Y con estos instrumentos, è informacion de testi-
gos que presentó don Iuan Pedro, el Alcalde mayor hizo infor-
me a su Magestad, afirmando ser todo cierto, &c. Mem. n. 77.

304 ¶ El quinto acto resulta, de que por los años de 620:
y 621. el mismo don Iuan Pedro ganó de su Magestad otra tal ce-
dula de diligencias, cometida tambien al Corregidor, haciendo re-
lacion de serle conveniente a su mayorazgo, vender vnas hazas q̄
tenia inutiles en él, y eran de poco valor, para con su precio com-
prar agua para las casas principales, que no la tenían, y que valdria
cantidad de 600. ducados dicha agua, y la vincularia tambien, y da-
ria a particulares para tinajas, que valdria mas de 500. ducados
de renta.

305 ¶ Y pidió la fundacion de dicho mayorazgo, y de-
mas instrumentos de aprouaciones, y hizo citar a su hijo como in-
mediato, y salió el Curador consintiendo; y esta p̄sto el infor-
me con relación del vinculo que Bartolome Veneroso instituyó, en que en-
tró la legitima de don Iuan Pedro, que lo accettó, y consintió con facultad de su Ma-
gestad, &c. Mem. n. 78. cum seqq.

306 ¶ De los quales biena la clara sevé, quan cierto es-
taua para sí, y por indubitable tenia la firmeza, è irreuocabilidad
deste mayorazgo, y como, ni las protestas, ni las causas da lesion,
fuerça, y las demas que en ellas se mencionan, y que aora se alegan
por doña Gabriela eran inciertas.

307 ¶ Y pues para disponer de vna tan corta parte de
bienes como estos, ocurría a el Principe por el remedio extraordi-
nario de la facultad, llanamente confessaua no poderlo hazer por
sí solo, cap. contra maiorē, iuncta a gloss. verb. priuilegio 100. distinct. l. conic.
C. de thesaur. lib. 10. ibi: *Ut superfluum sit, hoc precibus postulare, quod iā lege
permissum est, l. cum non solum, C. de bonis que lib. l. 1. C. de sacrosanctis Ecces.
l. nulli licere 28. et Ambros. licenti. m. C. de Episcop. & Cleric. l. si mulier 21. S.
fin. de eo quod met. caus.*

308 ¶ Nam qui licentiam petit, ingenuè supponit prohi-
bitionē, cap. licet, de regular. l. 1. ff. de lib. caus. l. 1. ff. de offic. Praesēt. Prae-
tor. l. qui in aliena 6. l. si quis mihi bona 25. S. istum, ff. de acquirenda hereditat.
Bald. in l. 2. C. de iur. iur. anulor. ibi: *Quod dispensatio probat veritatem esse
in contrarium, Castrenf. in l. decem, num. 4. Alexand. num. 34. Iass. n. 18.
ff. de verb. obligat. Felin. in cap. litteris, nu. 19. de presumptionib. Surd. cons.
552. num. 12. Natta cons. 152. num. 9. in fin. ibi: *Præterea patet licentiam
venandi esse petitam, quod verosimiliter factum non fuisset, si arbitrio suo po-
tuissent venari.**

309 ¶ Como el que pide ser legitimado, que confieſſa
no ser legitimo, Castrenf. in dist. l. decem 116. nu. 4. ff. de verb. obligat.
Mascard. conclus. 883. num. 1. Pacian. de probationib. lib. 1. cap. 22. nu. 35.

Surd.

Suid. *dict. conf.* 152. *num.* 11. *xerl. Adversam, ibi: Quod certum est, ipsum no esse de legitimo matrimonio, sed esse spurium: et probatur ex ipso legitimatiouis instrumento, in quo narratur cum esse spurium. Mandel. Alvenl. conf.* 34. *n.* 5. *Alex. Ludouil. decif. decif.* 331. *n.* 10.

310 ¶ Y la relacion en la suplica a su Magestad, de que estos bienes eran de mayorazgo, haze que se juzgueo por tales, *l. cum precum, C. de liber. caus.* vbi Bald. *sic confessione supplicantis statur in eius preiudicium non in fauorem, Decius in l. cum te, num. 9. C. de transact. ¶ in l. 2. n. 4. C. de insti. ¶ substit. Paris. conf.* 115. *n.* 30. *lib.* 1.

311 ¶ Et ex text. in *l. Plubia, S. fin. ff. de posit. Speculator tit. de feud. §. 2. vers. 5.* vbi Bald. in addicionib. *Alex. conf.* 29. *num.* 13. *vol.* 5. *Ruin. conf.* 108. *num.* 19. *vol.* 2. *Mascard. compil. 768. num.* 11. *Ota lora de nobilit. 4. part. princip. cap. 3. num.* 3. *Ioan. Garcia codem tract. gl.* 1. *S.* 1. *num.* 56.

312 ¶ Et in terminis *Menoch. conf.* 395. *num.* 61. *ibi: Undecimo affertur argumentum sumptum ex precibus porrectis à Dom. de Bobis S.P. à quo petunt sibi concedi licentiam permutandi predia feudalia, et quedã sedimina. He preces manifeste probant contra ipsos supplicantes, qui fateri dicuntur omnia in eis contenta.*

313 ¶ *Mieres de maiorat. 2. part. quest. 5. num.* 108. *ibi: Confessio facta Principi in supplicatione, quod bona sunt feudalia, probat feudum; quod est: proprioissimum ad supplicationes factas Principibus, quod aliqua sunt bona maior*

314 ¶ De que facamos, que pues no en vna ocasion sola, sino en tantas, y en tan diuersos tiempos, como desde el año de 609. el de 15. y en el 20. y 21. repitò auer consentido en el grauamen, y ser estos bienes vinculados, por esta observancia, y geminacion, quedaron calificados por tales, y excluyda, y reprobada la presuncion de violencia, y lesion que se ha propuesto.

315 ¶ *Bart. & DD. in l. pacta nouissima, C. de pactis, Socinus Jun. lib. 3. conf. num.* 22. *Alciat. conf.* 5. *numer.* 14. *Afflic. decif.* 220. *num.* 7. & 8. *Paris. conf.* 10. *num.* 57. & 58. *D. Larrea allegat ffic.* 35. *n.* 14. *cum alijs D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 10. n.* 2.

316 ¶ Et quod notatu dignissimum est, que quando D. Iuan Pedro hizo dichas confesiones, y exercitò estos actos, no solo era muerto Bartolome Veneroso, pero se hallaua dueño absoluto de toda la hazienda, y con la vara de Alguazil mayor; y aun en el año de 21. auia tambien fallecido Pedro Veneroso.

317 ¶ Con que auiendo cessado todas las causas de miedo, q̄ en las protestas expresò, per consequens resultarò aprobadas y firmes las escrituras de mayorazgo, y purgada la fuerça, y desvanecida la lesion de que doña Gabriela se vale.

318 ¶ *D. l. 2. C. de his que viui. l. 28. ti. 11. l. 49. ti. 4 p 5. Bart. in l. 2*

in princip. de his quibus ror indign. Padilla in l. interpositas, num. 22. C. de transact. Mascard. conclus. 1261. à num. 36. Trentacinq. variar. titul. de his que ror, Anton. Fabr. C. de his que ror, desinit. 3. Bursat. conf. 72. num. 27. lib. 1. Nat. 1 conf. 350. num. 10. Grato conf. 20. num. 8. Es conf. 38. num. 5. lib. 2. Raudens. decis. 51. num. 21. part. 1. Ioseph. Ludouic. decis. 18. à num. 2. Dom. Larrea alleg. ffcal. 35. n. 23. & 15.

Vndecimo Fundamento.

319 **P**Or Março de 22. otorgò su testamento cerrado Don Iuan Pedro, y en el pone algunas clausulas que confirman las escrituras de transaccion, y mayorazgo, y confiesa la certeza de auer consentido en ellas, y el vtil que de su fundacion se le siguiò, quales son.

320 ¶ Mandarse enterrar en la Capilla mayor del Colegio de la Compañia de IESVS, junto donde estava sepultado el cuerpo de Bartolome su tio, y que se trasladase el de Francisco Veneroso su padre, que estava depositado en S. Geronimo. Mem. n. 87. que correspondiò a el derecho de Patronazgo, que por la escritura de transaccion facò de aumento, supr. n. 162.

321 ¶ Auer dispuesto de los 25U. ducados que le quedaron reservados por dicha escritura de transaccion, y nuevas partes que entre el, y Bartolome Veneroso su tio auian otorgado; y tambien en quanto a los 3U. ducados de alimentos de su hijo. Mem. n. 88. que conforma con dos condiciones de dicha transaccion, supr. n. 165.

322 ¶ Que se sacasen de sus bienes mil ducados, y se empleasen en renta para casar buerfanas, a eleccion del sucessor en su mayorazgo. Memor. num. 93.

323 ¶ Que en caso de morir su hijo don Francisco Antonio en la edad pupilar, fundò de sus bienes libres, y de lo que buuiere rentado su mayorazgo otro, y una memoria de que ha de ser Patron el sucessor, ò sucessores en su mayorazgo. Mem. n. 95.

324 ¶ Luego puso: Item digo, que yo por la escritura de 26. de Março de 1609. consenti, que quedasse vinculada mi hacienda, que fue grande cantidad con la que me hizo merced el señor Bartolome Veneroso de vincular en mi cabeza, siruiendose por esta razon de llamar a mi, y a mis sucessores a la sucesion del mayorazgo que instituyò en cabeza del señor Pedro Veneroso, que yo posee el señor don Pablo. Y por quanto pues yo he procurado que mi mayorazgo que de acrecentado para mis sucessores, y para el señor don Pablo, y los suyos, que son llamados a el, y no es justo que el del señor don Pablo dexè de ser reintegrado en las cosas que de yo dirè, en que està menoscabado, y manda, que don Francisco Antonio su hijo lo haga. Y le dà forma como se ha de hazer. Mem. num. 98.

325 ¶ De cuyos presupuestos se conoce la seguridad cò

que estaua de la firmeza deste mayorazgo, pues lo confesò quando trataua de morir se tiempo en que no auia de dar lo principal, que es su salvacion. *l. fin. C. ad l. Italiam repetund. ibi: Et licet neminem diuini timoris contemnendo, suscipiendum, arbitramur, inmemorem et salutis propriæ nullam commodum anteponat, eademmet verba referuntur, in cap. sancimus 1. quest. 7. Alciac. de presump. reguli 3. in princip. Menoch conf. 350. num. 9. Anton. Monac. Florent. decis. 2. num. 27. D. Couarr. lib. 2. var. cap. 13. n. 8. ex quam plurimis Barb. axiom. 154. n. 6.*

326 ¶ Y se presume no auia de mentir, vt ex dict. *l. fin. C. ad leg. Ital. repetund. Menoch. conf. 23. num. 9. Gail, obseruat. 43. per tot. lib. 2. Anton. Monac. decis. Florent. 2. num. 31. Surdo decis. 55. nu. 11. ibi: Et non est verisimile, quod inmemor salutis eterne uoluerit tunc mentiri. Crauet. conf. 6. num. 53. ibi: Quia nemo presumitur mori cum mendatio, & peccato. Barbof. proxime.*

Oposicion contra el testamento de don Iuan Pedro.

327 **E**ste tan solemne instrumēto no se ha escapado de calumnia, pues tiene alegado doña Gabriela, que quando su marido lo otorgò, antes y despues estaua incapaz, dementado, y sin juyzio, de vna enfermedad de perlesia que le diò. Alsilo articulò en este juyzio de propiedad, preguntas 21. 12. y 23. memor. à num. 209. vlt. que ad 234.

328 ¶ C negro interes de hazienda, a que nos obligas! dixo el Poeta 3. *Æneid. verso 55.*

Quid non mortalia pectora cogis: Aurisacra fames?

Et deducitur ex l. si quemquam 31. C. de Episcop. & Cleric. ibi: Quem murum integritatis, aut vllum fidei providebimus, si aurisacra fames in penetralia veneranda proserpat: Pues aun de el propio marido se dà lugar que los criados por complazer a su dueño actual, refieran lo que en el mem. se pone, à n. 210.

329 ¶ Si bien ninguna de las cosas que se han dicho, y alegado son de substancia para la invalidacion deste testamento; antes para assegurar su total firmeza, estan los autos, escrituras, y la verdad mesma en contrario, vt videre est.

330 ¶ Lo primero, porque la enfermedad que tuvo don Iuan Pedro, fue de perlesia; y segun su definicion, se distingue en esta manera: Que si dà en el cerebro, y cabeça, donde estan las potencias de la voluntad, y entendimiento, pudieran estas; y el juyzio peligrar; pero si carga en otra parte del cuerpo, como en pierna, brazo, ò mano, que es lo que padeciò don Iuan Pedro, impidiendole solo el escriuir, pues vsaua de vna estampa que tenia para firmar, remanet

manet in suo sensu, y libre para obrar en los actos de discurso.

331 ¶ Sic Galen. lib. 3. de locis affectibus, cap. 1. & in cap suo & libro 4. cap. de lingue affectibus; Abicena sen. 2. tertij, cap. 2. Donato Ant. lib. 1. sue praxis, cap. de solut.

332 ¶ No le ha presentado testigo por la otra parte, que en esto pudiesse dezir con inteligencia cierta, como fueran los Medicos, que es a quien se ocurre para materias semejantes, l. 1. §. 1. ff. de ventre inspiciend. l. si semel, C. de remilit. lib. 1. 2. Socinus in l. Senium, C. de testam. in princip. Bart. in l. 2. ff. de testam. num. 3. ibi: Quero quid si dubitetur, an propter infirmitatem sit alienatus mente, recurrendum esse ad Medicos peritos in Arteilla. Y solo han dicho los criados, y que padecen los defectos, que estan a el margen de sus deposiciones.

333 ¶ Lo tercero, porque ninguno concluye; Que el dia propio del otorgamiento estuviessse don Juan Pedro sin capacidad, y fuera de juicio: requisito preciso para que no subsistiera, l. furiosum, C. qui testam. facer. post. l. 2. l. filius f. m. §. Marcellus, l. inaduersa, l. qui testamento, §. nec furiosus, ff. de testam. at. §. praterca, vers. Furiosi, Instit. quibus non est per me fact. testam. l. 13. tit. 1. part. 6. Bart. & Bald. & communiter repetent. in dist. iur. Boer. dist. decis. 23. cum multis D. Castillo lib. 4. cap. 28. D. Pich. cum alijs in d. §. praterca.

334 ¶ Lo quarto, porque aunque dizen en la 21. pregunta muchos de ellos, que tres años antes estava perlatico, y durò el achaque hasta que murió, con que quieren comprehender el tiempo del otorgamiento, y que en el se hallaua fuera de juicio.

335 ¶ Advertimos, que los años de 620. y 621. fueron en los que ganó la cedula vltima de diligencias para la venta de las hazas, y comprar el agua. Y las peticiones todas, e interrogatorio, estan de letra y firma de don Juan Pedro. Mem. num. 78. & 79. Y el testamento se otorgò por Março de 622. Memor. num. 85. aun menos de año despues.

336 ¶ Y en comprouacion de lo antecedente, y lo que mas es, que en 17. de Setiembre de 621. (seys meses antes de dicho testamento) don Juan Pedro por escritura publica en esta ciudad, cò relacion de vn censo que su madre doña Labinia impuso al tiempo que entrò Religiosa en Genoua, declaró lo que auia cobrado de los corridos del, y para despues de su muerte hizo donacion de el principal a fauor de Simon Mayoli por sus dias, y despues a Domingo Mayoli su primo, que auia criado en su casa, y a falta del otros llamamientos, que el mesmo año se insinuò ante la justicia. Memor. n. 392.

337 ¶ Et sic per euidentiam estan convencidos de falsos los testigos de doña Gabriela, assi en auer afirmado, que tres años antes estava perlatico, y no podia escribir, quando por instrumentos adest veritas in contrarium. Auth. de instrument. eant. & fide, ibi;

Nihil

Nihil est aliud falsitas, nisi veritatis immutatio, Bald. conf. 54. numer. 2. in princip. lib. 1. Et conf. 254. num. 2. in fin. rvers. Et videtur quod sic, lib. 1. Et conf. 323. num. 1. circa fin. rvers. Et pro examinanda, lib. 4. Anchar. conf. 173. in princip. Castrenl. conf. 364. in princip. libr. 2. Tusch. conclus. 41. liter. F. ad num. 1. ex quam plurimis Farin. de falsitat. part. 1. quest. 150. ad num. 1.

338 ¶ Como en lo que se pretende induzir de que en dicho tiempo se hallaua sin iuzio, pues celebraua contractos, que lo supone por la autoridad de los escriuanos ante quien se otorgauan, Imola in l. 2. ff. de testam. Corneo conf. 219. num. penult. rvers. Item eadem ratione, lib. 1. Socini Sen. conf. 42. num. 1. lib. 1. Decio conf. 448. num. 13. Paris. conf. 88. nu. 19. lib. 3. Menoch. lib. 6. presump. 45. n. 21. rvers. Item etiam, in med.

339 ¶ Y mas quando no eran actos que pendian solo de el hecho de dicho Don Iuan Pedro, sino de aprobacion de la justicia, como la verificacion de la narratiua de la cedula segunda de diligencias que el susodicho ganò; prouanças q̄ en virtud della hizo, e informe a el Principe de el Alcalde mayor, y en quanto a la donacion vltima insinuarla, que es propio de la obligacion del Iuez, con que se califica mas la capacidad, que conservava dicho Don Iuan Pedro.

340 ¶ Decio in l. furiosum, numer. 10. C. qui testam. sacer. post. Paris. dict. conf. 88. num. 34. lib. 3. Boer. decis. 23. num. 80. Corneo conf. 219. nu. penult. rvers. Concurrit alia presumpcio, Menoch. lib. 6. presump. 45. num. 21. in med. ibi: *Et propterea multo magis creditur, quis sane mentis, quando à Magistratu, qui aliquem eius contractum, putat donationem suo decreto, & auctoritate confirmauit.*

341 ¶ Et iterum num. 44. ex Decio conf. 448. num. 14. Et 35. ibi: *Qui sic e contra arguit, aliquem presumi, Et censerì sane mentis, quando actus ab eo gestus fuit confirmatus auctoritate, Et decreto Superioris, qui alio quim passus non fuisset, illum aliquid agere si furiosum, vel dementem cognouisset.*

342 ¶ Lo quinto, porque don Iuan Bartolome en la 7. pregunta de su interrogatorio, memor. num. 123. articulò: *Que don Iuan Pedro en 21. de Março de 622. años, quando otorgò el testamento, estava en su entero, y buen iuzio, y solo padecia el impedimento de las manos, y firmaua con estampa. Y concluyen el articulo muchos testigos de vista, vlt. que ad n. 137 que deuen preferirse.*

343 ¶ Tùm, por asistirles la presuncion de naturaleza, que todos nacen capaces, cap. cum dilectus de successioib. ab intest. vbi gl. verb. cõpotè, l. neque codicillos, C. de codicil. vbi gl. verb. Probari, ibi: *Nã hic est presumpcio pro aduersa parte: presumitur enim sane mentis, nisi eõtra probetur, & summariom text. sic: Quilibet presumitur esse talis qualis natura liter esse debet, seu solet, & idè quilibet sane mentis presumitur, nisi contrarium probetur.*

Bald.

344 ¶ Bald. in l. sanum, C. de transactionib. Bart. in l. filium, à princip. de acquir. heredis. Menoch. lib. 6. presump. 45. à num. 18. Surd. conf. 89. num. 3. lib. 1. ex quam plurimis Dom. Castill. libr. 4. cap. 28. num. 20.

345 ¶ Tum, porque el escriuano dize en el otorgamiento del testamento estas palabras: *Don Iuan Pedro Veneroso, Alcazil mayor desta Corte, estando enfermo de perlesia en las manos, leuantado, y en su buen juicio, y entendimiento natural, esuera de cama, qual Dios Nuestro Señor fue seruido de le dar, &c. Y concluye: Y lo otorgò, y firmò con estampa por su indispòsicion, con su propia mano, en presencia de los testigos, &c.*

346 ¶ Clausula de que ordinariamente han vsado, sacada ex l. sanum mente, licet egrum corpore, C. de transact. como lo assienta Bald. ibidem sic: *Super ista lege fundatur intentio Tabellionis dicentis, per Dei gratiam, sanus mente licet eger corpore.* Padilla in dict. l. sanum, num. 9. ibi: *Dicunt autem ex hac lege desumpsisse Tabellarios communem stylum, quo illi vtuntur, dicentes, testatorem, testamentum suum ordinare, sanum mente licet egrum corpore.*

347 ¶ Assercion, quæ multum operatur, facitque magnam coniecturam, vt asserunt Corneo conf. 216. num. 14. lib. 3. Salicet. in l. furiosum, C. qui testament. facer. poss. Boer. decis. 23. à nu. 73. cum seqq. Zauarela conf. 56. num. fin. Polidor. Ripa de actis in mortis artic. cap. 21. num. 19.

348 ¶ Hònded. conf. 78. num. 56. vol. 2. ibi: *Tertio accedunt testamentum, & codicilli postea, ac cum interuallo temporis ab ea conditi, ex quibus optima presumpcio sanæ mentis ipsius presumitur, quia Notarius de illis rogatus in testamento asseruit dictam muerè esse prudentem, & in codicillis dixit esse sanam mente, intellectu, & sensu, cuius asserioni standum videtur, cum ad officium Notarij spectaret inquirere, an ille qui ipsum rogabat esset sanæ mentis, & quamuis id per sensum corporis non percipiatur, potuit tamen percipere ex circumstantijs, videlicet ex sermonibus, & gestis illius.*

349 ¶ Tum, porque mirado el testamento, clausulas, y circunstancias de el, se hallarà todo lleno de prudencia, y discursos consequentes, y sin extropiezo, variedad, ni encuentro, que son presumpciones exclusiuas de demencia.

350 ¶ L. furiosum, vbi Bald. C. qui testam. facer. poss. ibi: *Auc qualitas ipsius dispositionis, arguit magis ad partem sani consilij, vt quia est cui libet sanæ mentis legitima ordinatio testamenti, quod etiam ex ipsius serie testamenti laculenter apparet, vt quia continetur ibi institutio filiorum, legata pro anima, & huiusmodi, & tunc ex ipsius actus qualitate presumitur sanæ mentis.*

351 ¶ Alex. conf. 141. lib. 1. à num. 3. Afflic. decis. 143. v. 5. Boer. dict. decis. 23. num. 48. Caldas Pereyr. conf. 24. num. 6. Burat. decis. 256. num. 22. Argel de acquir. possess. quest. 3. artic. 1. num. 62. Sesse decis. 56. num. 6. vol. 1. Minfing. cens. 2. obseru. 41. Rodrig. Suarez al-

legat. 1. num. 21. 10. Matienç. in Rubr. tit. 1. 2. glos. 1. num. 67. libr. 5.
Recopil. Thom. Sanchez lib. 1. de matrimo. disp. 8. num. 17. Nogue
rol alleg. 2. 5. num. 69.

352 ¶ Y aunque se artículo de contrario en la pregunta
21. Que a instancia de Pedro, y Pablo Veneroso, se dispuso el Licenciado Refa,
Abogado que lo era del Colegio de la Compañia de IESVS. Memor. nu. 2091
no ay testigo que tal deponga.

353 ¶ Antes se convence de inexacto el artículo en este
particular, por que Pedro Veneroso era muerto en aquel tiempo,
como se reconoce de la clausula de el testamento de don Juan Pe-
dro, supr. nu. 324. en que hizo mención de el otro mayorazgo que
su tio fundó en Pedro Veneroso su primo, de que era actual poseedor don
Pablo Veneroso, memor. nu. 96. y este no entro en la posesion
del, ni pudo hasta aver muerto Pedro su hermano su sucesion, y
asi no pudo hazerse a su instancia dicho testamento.

354 ¶ Lo propio en quanto a ser Abogado el Licencia-
do Refa de la Compañia de IESVS, porque no consta por instru-
mentos, testigos, ni otro medio que lo fuese.

355 ¶ Ni es verosimil que sus Religiosos auia de atreuer-
se a proponerle, que grauasse la conciencia del testador a el tiempo
de morirle, ni menos que el Licenciado Refa, persona publica, y de
quien tanta confiança se hazia contra la suya, su autoridad, opinión,
y credito, se reduxera a ello.

356 ¶ Ad illud I. C. in l. filius 4. ff. condit. instit. ibi: Nam que
facta legunt pietatem, existimationem, verecundiam nostram, et (ut genera-
liter dixerim) que contra bonos mores sunt, non facere nos posse credendum est.

357 ¶ Cuyas calidades de las personas de los Religiosos
por su estado, y de derecho Abogado por si, y su ministerio, son ex-
clusiuas de todo linage de delito, y falsedad, mientras con eviden-
cia no se les provasse, Bald. conf. 401. lib. 5. Dec. conf. 175. numer. 5.
vers. Et predicti, videntur habere locum, Alex. conf. 15. nu. 4. in fin. Cœ-
pol. conf. 21. num. 24. Crauet. conf. 75. num. 8. Gabr. conf. 169. num. 7.
lib. 1. Riminald. Iun. conf. 58. num. 32. Es seq. Es conf. 145. num. 12. Es
seq. lib. 2. Hyppol. Riminald. conf. 344. num. 81. libr. 3. Hoded.
conf. 109. num. 38. lib. 7. Menoch. de presump. lib. 5. presump. 20. n. 5.
Es conf. 221. num. 1. lib. 3. Mascard. de probat. lib. 2. conclus. 959. nu. 8.
Farinac. de falsit. Es simulat. q. 153. p. 11. n. 147.

358 ¶ Fuera de que ad quid la Compañia se auia de en-
trometer en esto: ni que interes se le seguia entonces: quando esta-
ua llamado a la hacienda vinculada don Juan Pedro, y sus descen-
dientes, que ya se hallaua con hijo, y despues dellos don Pablo, y los
que del procediessen, que tambien tenia a don Juan Bartolome, y
en su defecto Alexandro Chauarino, y su sucesion legitima: im-
prudente diligencia fuera para en caso de faltar todos, insistir con el

Licen-

24

Licenciado Refa dispusiese el testamento de don Iuan Pedro, ad-
uinando que ninguno auia de dexar sucesion.

359 ¶ Futura enim ignota sunt, l. respiciendum de reb. credit.
S. conditiones, Insti. de verb. oblig. Roman. conf. 503. num. 12. ibi: Non
enim scire poterat ad rem proprietatem peruenituram, quia de futuris non est deter-
minata veritas. Anchar. conf. 292. num. 3. Tusch. conclus. 568. vers.
Futura contingentia incerta.

360 ¶ Tùm, porque no solo no es cierta dicha alegació,
antes se ha ajustado, que el Licenciado Refa en aquel tiempo era
Abogado de doña Gabriela, como se demuestrá de la petició que
en su nombre hizo luego que murió su marido, para la particion de
su hacienda, en que deduxo algunos de sus derechos, memor. nu.
101. & sic qui verum occultat, falsum committit, cap. 1. de crimin. fals.
cap. quisquis 11. quest. 3. l. prescriptione 2. C. si contra ius, vel utilitatem,
Tiraquell. de pœnis temper. caus. 44. num. 15. Menoch. de arbitrar. casu
310. num. 14. Mascard. de probat. in proœm. quest. 5. num. 71. & conclus.
747. num. 12. cum in finitio Fatin. de testib. part. 2. q. 67. a. n. 1.

361 ¶ Tùm etiam, porque en dicho testamento refiere
don Iuan Pedro auer impuesto su madre en Genova un censo de 11 j. libras
el año de 587. sobre una casa, y otros bienes de Bausista Mayoli, y mandò se
inventariassen por hacienda suya. Mem. n. 91.

362 ¶ Y en otra clausula dize: Que por no estar don Diego de
Loaysa, su señor, y suegro, en su entero juyzio, pretendió don Alonso de Loaysa
su hijo mayor entrar des de luego gozando los frutos de el mayorazgo, lo qual se
contradijo por los otros sus hermanos, y que tomaron assiento de que por este de-
recho se le diese a doña Gabriela su muger cien ducados en cada un año, y el los
auia cobrado, y porque podia auer duda si le pertenecian como corridos de censo de
por rvida, ò por principales, para que se restituysen a su muger, mandò que se
guardasse lo que dos Letrados declararan, uno puesto por la susodicha, y otro por
sus albaceas, y si no quisiesse passar por esto, se guardasse lo que suera de derecho, y
si le mandassen pagar, sea de lo mejor parado de sus bienes. Mem. n. 97.

363 ¶ Clausulas que no le fue possible disponerlas por si
dicho Licenciado Refa, sino fu esse con noticia de hecho tan parti-
cular, oculto, y reservado para si, y hallandose con mucha memo-
ria, y retencion della don Iuan Pedro, quod exclusiuum est dementi-
tæ, argum. à contrar. sensu, text. in cap. filij de heretic. lib. 6. ibi: Quod
non sit sane mentis, & memoriam habebat inordinatam, c. cū dilectus de success.
abintest. ibi: Alienata mente dixisse, l. 3. tit. 1. part. 6. ibi: Otrosi, el que fue-
re salido de memoria, l. 5. lib. 3. tit. de las mandas for. leg. 1. ibi: Establecemos, q̄
los que no fueren en su memoria, ò en su jeso. Rodrig. Suarez d. alleg. 1. a. n. 4.
D. Castill. lib. 4. cap. 28. n. 54.

364 ¶ Lo sexto, & quod ponit fallere ad radicem, porq̄
tan lexos estamos de auer tenido doña Gabriela a su marido, quan-
do otorgò el testamento por demente, que antes luego que murió
pre-

presentò petición, en que dize: *Quod don luán Peltá aui a otorgado su testamento cerrado ante Miguel de Valenzuela, e scrivano, y escribano, que es el la aui dexado por su albacea. Quid se recibiesse informacion de la mayor parte de los testigos instrumentales, y con ella se abriessse, y publicasse, y se le diesen los traslados necessarios, y lo firmò de su nombre. Memor. nu. 8. y 86. y el Iuez mandò aver informacion la qual diò la fidedicha del otorgamiento, y se mandò abrir. Memor. ibidem.*

365 ¶ Pot cuya subscricion, y abierto se a su instancia, y presentandolo en juyzio, fue visto a prouarlo, y confesar la certeza de todo lo contenido en el, *l. fideiussor 26. §. 1. ff. de pignor. l. sicut, §. nõ videtur quibus realis pign. vel hypothec. soluit. ibi: Sed si subscripserit forte in tabulis emptionis consensisse videtur, cap. ex litteris de transact. Bart. in l. emptor, §. Lucius, num. 1. ff. de pactis, l. ali. in Auth. si quis in aliquo documento, num. 3. C. de edendo, con muchos Menoch. lib. 3. presump. 66. num. 7. Cancer. 1. variar. cap. 22. de campforibus, n. 2.*

366 ¶ Y esta diligencia no quedò en terminos de solo la apertura, sino q̄ en su execuciõ fue albacea, y tabiẽ tutora testamẽtaria de su hijos; pagò los legados, presentò en juyzio para la particion q̄ hizo, dicho testamẽto, percibiò y cobrò las cantidades que por el huvo de auer, con que no le es licito, ni puede impugnar acra lo que tan bien le estubo, y entonces aprobò, *l. generaliter, C. de non numerat. pecun. l. Pomponius scribit, de negot. gesti. l. non dubium, C. de testam. l. si penas 23. §. 1. l. si quis qui 31. §. 3. l. fin. ff. de inoffic. testam. l. parentibus 8. §. 1. l. si quando, §. 1. C. eodem, l. filio preterito, ff. de iniusto rapt. cap. quod semel, de reg. iur. l. 1. l. si veritas, C. de fideicommiss. l. 6. tit. 8. p. 6.*

367 ¶ Bald. *conf. 400. num. 2. lib. 4. Ancharr. conf. 242. n. 5. Paris. conf. 68. num. 20. lib. 3. Crauet. conf. 101. num. 4. l. conf. 274. n. 7. Alciat. respons. 115. num. 5. libr. 9. Menoch. conf. 288. num. 39. Boer. decis. 96. à num. 1. Argel. de adquir. possess. quest. 3 art. 16. nu. 869. Gregor. Lopez in dict. l. 6. tit. 8. part. 6. §. los. 1. Burgos de Paz n. 3. Tauri, num. 1390. Mieres de maiorat. 1. par. quest. 55. num. 55. Flores de Mer a 1. var. q. 1. n. 51. Azeued. in l. 2. tit. 4. lib. 5. n. 66.*

368 ¶ Quòd in tantum procedit, que para abstarle dicho testamento no era necessario auer aprobadolo en todo, si no consentido en parte, *l. si stipulatio 39. §. 1. de oper. libert. ibi: Quia non debet ex parte obligationem comprobare, ex parte, tanquam de iniqua queri, l. cum queritur de administrat. tue. ibi: Aut in totum agnoscere, aut à toto recedere, melior text. in l. nam absurdum, ff. de bon. libert. ibi: Nam absurdum videtur licere eidem partim approbare iudicium defuncti, partim recedere euertere. Menochi. de arbitr. lib. 2. casu 99. Mieres de maiorat. 1. p. q. 5. n. 13.*

369 ¶ La razõ es legal, scilicet, por lo indiuicible del, q̄ no puede valer por parte, & pro parte non, DD. in l. si quis, ubi Imol. num. 3. Peralta in l. si quis in princip. delegat. 3. num. 31. ubi inquit: Testamenti perfectio consistit in puncto indiuicibili, & non admittit sectionem aliquam discre-

discretiuam, aut separatiuam, neque quoddam quaedam ualere potest, quoad quaedam non ualere. Polidor. Ripp. *de diuid. et indiuid. sect. 22. num. 16.* Mieres *diēt. quest. 55. num. 27.* Surd. *conf. 258 numer. 19. et conf. 433. num. 23.* Argel. *de adquir. possess. quest. 6. art. 3. a num. 48.* Mantica *lib. 3. de coniect. tit. 20. num. 9.*

370 ¶ Quapropter cum adsunt tot, actanta, sic facti, quam iuris, ugentissima fundamenta, que demuestran, lo indubitable desta disposicion, la firmeza, irreuocabilidad, y obseruancia del mayorazgo en quanto a la voluntad, animo, e intencion de dō Juan, no parece justo alargarnos mas en su comprouacion.

Oposiciones de Doña Gabriela, contra todas las escrituras por defecto de potestad en Don Juan Pedro su marido.

371 **L**A Primera es dezir, que uiuendo en aquel tiempo Doña Lavinia Mayoli, madre del susodicho, no pudo en su perjuizio consentir en este mayorazgo, ni instituyrlo por el solo, a lo menos en quanto excediēse de la tercia parte de sus bienes; *ex l. 6. Taur. vbi Regnicolæ.*

372 ¶ Aunque fuesse en virtud de la Real facultad, de q̄ despues vld, porque se auia de ganar con licencia de la susodicha, *l. 1. si si parens. ff. si quis apparent fuer. marum. glof. in l. pactum quod dotali, C. de collat. et in l. pactum, C. de pact. D. Molin. supponit, lib. 2. de primog. cap. 2. num. 10.*

373 ¶ Las respuestas que daremos a esta oposicion seran concludyentes, y ajustadas a el verdadero hecho, como son.

374 ¶ Tum, porque a el tiempo que se otorgaron las capitulaciones matrimoniales, en que se consintió la fundacion de el vinculo, que fue año de 604. memor. n. 17. era ya Religiosa en Conuena doña Lavinia su madre: consta de la escritura que sobre la paga de la dote desta se otorgò a fauor de el Conuento año de 1587. mem. n. 388. y no seniega por doña Gabriela.

375 ¶ Cuya profefsion la puso en estado de muerta a el mundo, *cap. placuit. 16. quest. 1. DD. in cap. in presentia de probationibus, l. Deo uobis de Epif. op. et Cleric. l. 10. tit. 2. part. 3. Dom. Molin. libr. 1. cap. 13. num. 69. et cap. 9. num. 26. Surd. conf. 90. num. 7. vol. 1. et conf. 557. num. 10. vol. 4. Gotierrez 99. Canonicar. lib. 2. cap. 1. num. 18. 45 et 51. ex quam plurimis Pat. Thom. Sanchez de Relig. stat. lib. 7. cap. 3. num. 69.*

376 ¶ Y en consequencia, qualquier derecho que esta pu
N dicra

diera tener, pasó luego en don Juan Pedro su hijo legitimo, sin aguardar la muerte natural de la susodicha, segun disposicion Canonica, *cap. cum simus. 14. de Regalaribus*, donde viendose entrado padre y hijo en Religion, y salido despues el hijo, pidió al Convento su legitima viiente padre, & concludit.

377 ¶ *Quia tunc liberum sibi eris habitum dimittere, & bona paterna, quae ipsi ex successione prouocauit postulare, glof. in cap. transisse, qui si filij sint legit. verbo, mota, illic: Dicunt quidam, quod illi erant facti Monachi. Abbas in dict. cap. cum simus, a nam. 2. vbi Ioan. Andr. num. 1. Bald. in Auth. si qua mulier, num. fin. C. de factof: Eccles. Aretin. in l. 1. num. 6. ff. de testam. Corset. in singulari, verb. legitima, Bald. Nouell. de dote, part. 1. column. 3. vbi dicit: Hanc esse communem opinionem.*

378 ¶ *D. Couarr. de testam. cap. 2. à num. 6. vbi num. 7. ibi: Quibus refragatur text. in dict. cap. cum simus, quo probatur tradendam esse filio portionem legitimam ex bonis patris Religionem professi, statim, non expectata patris morte. Et infra ibi: Pro quo induci potest text. in Auth. si qua mulier, qui permittit patri Religionē professi portiones legitimas filijs assignare, quod minime permitteretur, si bona illa à Monasterio patre viiente quoad legitimas filiorum portiones auferri non possent. Neque inficior rem dubiam esse, fateor tamen opinionem vltimam aequiorem esse, utroque foro seruari oportere, propter maximam aequitatem, cui inuittitur isthęc opinio. Y así no tenia tunc territorio don Juan Pedro, madre a quien perjudicar con su consentimiento, pues todo era suyo.*

379 ¶ *Tum, porque quando se huvielle de aguardar a la muerte natural de doña Lavinia, y fueffe capaz de bienes en comun el Convento donde profesò: este era el interesado a quien tocava qualquiera derecho por su cabeça, y no a la susodicha, que con el voto de pobreza quedò incapaz de successiones, y herencias, Auth. ingressi, C. de factof: Eccles. cap. quia ingredientibus 19. quest. 3. Auth. de Santissim. Episcop. S. si qua mulier, Auth. de Monachis, S. illud quoque, l. 17. titul. 1. part. 6.*

380 ¶ *Gratian. discepe. cap. 263. à num. 17. Zuallos quest. 341. num. 1. Spino de testam. glof. 12. num. 17. P. Molin. de iust. & iur. tract. 2. disput. 140. P. Thom. Sanch. de Religios. stat. cap. 12. libr. 7. à num. 1. plures congerit Barthol. de potest. Episcop. alleg. 103. à n. 1.*

381 ¶ *Y el Convento solo, acepta las que tocan a sus Religiosos, y deduze en juyzio los derechos por cabeças de estos, aunque consensu illorum, qui nec velle, nec nolle habent, D. Couarruv. de testamentis, cap. 1. num. 27. Gammardis. 308. à num. 1. Gratian. cap. 132. à nam. 7. & cap. 558. num. 62. P. Molin. de iur. disput. 140. n. 19. ibi: Unde professus adire nequit talem hereditatem, sed Monasterium etiã professi ignorante inuito potest, ac debet illam adire, nam Religiosus velle, ac nolle non habeat.*

382 ¶ *Tum etiam, porque la l. 6. de Toro solo prohibe las dif-*

26

disposiciones testamentarias de los hijos, en perjuizio de las dos partes, que en su hacienda tienen sus padres: no empero el contratar en sus vidas, y mas quando derechamente no se dirigen las enagenaciones a defraudarles derechamēte sus porciones, sicuti en los de padres contra los hijos, infra apparebit.

383 ¶ Verum in presenti, auer consentido don Iuan Pedro el grauamen de vinculo por causa honerosa de su matrimonio con tercero, y que teniendo efecto quedasse irreuocable, nihil dubij, ex dict. l. 17. § 44. Taur. & alijs iuribus, & authoritatibus supr. à num. 75. iterum à num. 91. & postea à n. 141. usque ad 146.

384 ¶ Tum denique, porque aun bastara para la total firmeza lo que por la transacion quedò pactado, scilicet, que a falta de Pedro, y Pablo Veneroso sin sucesion, auia de entrar don Iuan Pedro Veneroso, y la suya en el otro mayorazgo que fundaua su tio, y en el derecho de los patronatos, de la misma forma que los justodichos eran llamados, a falta de don Iuan Pedro, sin descendientes en el suyo.

385 ¶ Cuya reciproca substitution, y esperança de suceder los vnos a los otros, justificò el acto de manera, que pudo muy bien don Iuan Pedro en perjuizio de su madre, quando fuera capaz de suceder, y estuviera en el siglo, disponer en la forma dicha, ex optimo text. in l. si pater puella, c. de inofficioso testam. l. de fideicommissos, c. de transact. glos. in l. licet, verbo, Mortis, c. de pactis, Bald. in summar. dict. l. si pater puella, ibi: Propter fideicommissum inuicem inter filios relictum neuter filiorum videtur grauatus, quia omnes sunt impari spe, et idco non habet locum querela inofficiosi testamenti. Francisc. Mercur. de rit. nuptial. quest. 30. n. 5. Fontanell. de pact. claus. 4. glos. 18. p. 3. n. 110.

386 ¶ Et interminis dict. legis 6. Taur. lo resuelven Palac. Rub. de donat. §. 50. num. 17. Gutierrez de iuram. confirmat. 1. part. cap. 3. num. 26. Zeuallos commun. quest. 140. num. 12. P. Thom. Sanchez de matrim. lib. 6. disput. 1. num. 5. D. Castillo, libr. 4. cap. 49. num. 31. D. Larrea, decis. Granatens. 60. num. 8. & sic remanet inanis prefata aduersarij consideratio.

Segunda Oposicion, por el nacimiento de Don Francisco Antonio.

387 **P**ropuesto se ha tambien, que atiendo nacido don Francisco Antonio Veneroso, hijo de dona Gabriela, quedò relicta la fundación del mayorazgo que antes se hizo, ex l. si unquam, c. de reuoc. donat. §. l. 8. tit. 4. p. 5. su concordante.

388 ¶ Que procede, licet se huviessse fundado en virtud de facultad Real, Greg. Lop. in l. 32. tit. 9. part. 6. gloss. verb. no valdrá, fol. 70. col. penult. vers. Quid autem; donde si el que se halla con vn solo

lo hijo ganasse facultad para hazerle mayorazgo despues, antes de
vsar de ella le sobreuiniessen otros, afirma que no podia instituyr-
lo, quem summam refert Parlad. lib. 1. rer. quot. cap. 7. num. vltim. in
fin. Petr. Barbof. in l. 2. in princip. ff. solut. matrim. numer. 169. Mier. de
maioratu 1. part. quest. 13. numer. 8. Burg. de Paz Iunior, quest. civil. 1.
num. 22.

389 ¶ Porque siendo ya legitima de don Francisco An-
tonio, la hazienda de su padre, luego que nació, no pudo gravarse
la sin su consentimiento expreso, con calidad de vinculo, ex l. quo-
niam in prioribus, l. scimus in princip. et in S. sancimus, C. de inoffic. testam.
l. 1. l. 4. tit. 1. l. 1. §. tit. 1. p. 6. & alijs iur. supr. n. 25.

390 ¶ Verum respondemos. Lo primero, quod dicit. lex
si unquam, et l. 8. tit. 4. part. 5. proximè relatæ, hablan en donacion
hecha por quien no se hallaua con hijos, ni en su mente esperaba te-
nerlos, dicit. l. part. ibi: Muenense los hombres a los vegadas a fazer dona-
ciones, por q̄ no han hijos, ni han esperança de los auer. Bart. in l. Titia Seio, S.
Imperator Alexander, in princip. ff. deleg. 2. et in l. 1. C. de inoffic. dotibus,
vbi etiam Bald. Corn. conf. 206. n. 1. 4. lib. 3. Ruin. conf. 98. n. 22. rers.
Et confirmatur, lib. 1. Socin. sen. conf. 53. num. 7. libr. 4. Menoch. conf.
196. nu. 46. ibi: Dispositio legis si unquam in precipua ratione fundata est,
quod si deuan cogitasset liberos se habiturum non donasset.

391 ¶ Quòd cessat omnino in presenti, donde la causa
final de auer fundado se este mayorazgo, no fue otra que el cala-
miento de don Iuan Pedro con dicha doña Gabriela, para los hijos q̄
del tuuiesse, vt late diximus supr. à n. 92. cum seqq.

392 ¶ Matrimonium namque tria potissimum bona se-
cum affert, Fidem, Sacramentum, & Prole, cap. omne itaque 27. q. 2.
& qui contrahunt, satis cogitant de liberis, l. 1. §. quis naturale de iusti-
tia et iur. l. 1. ff. solut. matrim. Auth. de equalitat. dotis, in princip. Signo-
rol conf. 69. num. 5. rers. Praterè, Roland. conf. 111. num. 30. Tiraquel.
ia dicit. l. si unquam, in prafat. num. 67. Menoch. conf. 196. nu. 46.

393 ¶ Molino de rit. nupt. lib. 3. cap. 95. nu. 9. ibi: Notissimum
enim est matrimonium tria potissimum bona secum ferre, Prolem scilicet, et Fidem,
& Sacramentum, idè qui uxorem, vel virum ducit de prole, cogitasse presu-
mitur.

394 ¶ Et sic no tiene lugar la disposicion dicit. l. si unquam,
Bart. in dicit. l. Titia, S. Imperator, à num. 1. deleg. 2. Roland. dicit. conf. 111.
num. 30. lib. 1. qui communè dicit Menoch. dicit. conf. 146. ibi: Dis-
positio dicit. legis si unquam, C. de reuoc. donat. in ea precipua ratione fundata
est, quod si donans cogitasset liberos se habiturum non donasset; acq̄ isto in casu
mulier, que matrimonio collocatur, iam satis cogitat de liberis, ex quò de ea causa
viro coniunguntur, ergò donatio hæc ob superuenientiam filiorum reuocari non
potest.

395 ¶ Francisco Molin. dicit. lib. 3. cap. 95. num. 8. ibi. Secun-
do,

do, quia dispositioni dicitur l. si unquam, non est locus ubi dicitur, vel renun-
tians, cogitavit de liberis. At mulier matrimonium contrahens, & in ipso re-
nuntians, semper videtur de liberis cogitare, quia gratia sobolis procreandae, &
liberis replendae civitates, principaliter contrahitur matrimonium, l. 1. ff. solut.
matrimonio.

396 ¶ Lo segundo, porque dicit. l. si unquam, habla en do-
nacion mere gratuita, ibi: Fuerit donacione largitus, & dicit. l. 8. part.
ibi: Mucense a fazer donaciones: sin extenderse a las ob causam matri-
monij, etiamque resulten a favor de estraños.

397 ¶ Como por la l. C. de pactis, Alexand. conf. 29. in fi-
ne, & conf. 26. in fin. lib. 3. Ruin. conf. 123. num. 7. lib. 3. Paris. conf. 29. nu-
mer. 80. lib. 2. Tiraquel. in l. si unquam, verb. donacione largitus, nu. 141.
& 142. Gratian. disceptat. tom. 5. cap. 98. 4. num. 27. D. Molin. lib. 2. cap.
3. num. 39. ibi: Id que etiam comprobatur ex eo, quod haec non sit simplex, sed ob
causam facta donatio, in qua decisio legis si unquam non procedit. P. Thom.
Sanch. de Religio stat. lib. 7. cap. 7. 2. n. 50.

378 ¶ Optimè encareciendo la razon, Anton. Fab lib. 7:
coniect. cap. 15. donde exclamando contra algunos de contrario sen-
tir, inquit num. 4. in hzc verba: Illud vero quam absurdum existimare do-
nationem, quam quis ex contrahetu alieni matrimonij in sponsum, sponsam ve cõ-
sulerit, revocari etiã ipso iure si donatori adnascantur liberi? an non ita sit fraus
non tantum donatario, aut donatarie, sed etiam eius coniugi, adeoque liberis ex
eo matrimonio susceptis: Quis autem ex veteribus illis Iurisprudencibus ad-
mitteret id, quod donatum esset ob eam causam: id est favore nuptiarum, quibus
nihil est favorabilius revocari post causam sequutam; id est post sequutas nuptias,
que nec amplius dissolui possint, ex quibus ipsa donatio causam dederit? Cum non
aliter contra factus fuisset alter ex cõiugibus, quam si donatio illa in coniugem col-
lata esset, l. si donaturus 9. S. si quis indebitam, ff. de condit. caus. dat. caus. non se-
quuta, l. penultim. S. sed es siquis, ff. quod fals. tue. l. si remmuerandi 6. S. plane
sit tibi, ff. mandat. si aque non possunt satis mirari ab amplissimo ordine probata
hanc tam absurdam, unquamque sententiam. N. unquam enim apud supremos,
re et osque Iudices communis error ius facere debet.

379 ¶ Lo tercero, porque quando in donacione ob cau-
sam matrimonij, a favor de estraños, fuesse el punto opinable, en
nuestro caso ninguna duda puede aver sobre la irrevocabilidad del
mayorazgo, sin embargo de la consideracion en quanto a el grauam-
en de legitima de don Francisco Antonio; supuesto que mirò a que la ha-
zienda se conservasse en el mesmo don Juan Pedro, y su muger, y
despues en este, y sus descendientes de que tanto util, conveniencias,
autoridad, y lustre a todos se siguiò, sicuti cognoscitur.

380 ¶ De que si atendemos a dichas capitulaciones, de
donde tomò forma el vinculo, ororgaronle para conseguir el casamien-
to con doña Gabriela, que fue la causa final, ex supradictis a. n. 92. Cosa
que tambien le estuvo a don Juan Pedro, alsì por la dote que reci-
biò,



bio, cómo por lo personal, y calidad de la susodicha.

401 ¶ A ella, y a su abuelo, y hermano que interuiniéron en ellas, no les fue de menos vtil. pues además de la nobleza de don Iuan Pedro hallaron marido, yerno, y cuñado tan rico, y poderoso, que entraba a gozar 77. ducados de renta en cada un año, libras de censos, y cargas, y de vn oficio tan en todo grande, como el de Alguazil mayor de la Chancilleria, con los aptouechamiētos, y preeminencias (de quibus infra) y para su habitacion de las casas de mas valor, y principales de Granada, para con mayor lustre, descanso, y veneracion sustentear las cargas del dicho matrimonio.

402 ¶ Et sic fuit ob causam irreuocabile, l. Titio centum, § Titio negro, de condit. et demonstrat. in puncto Natta conf. 115. nu. 2. et conf. 69. num. 5. Roland. conf. 43. num. 20. lib. 1. et conf. 70. a num. 3. lib. 4. Menoch. conf. 261. num. 19. Guidon Pap. decif. 145. num. 2. Franch. decif. 205. num. 2.

403 ¶ Franc. Becc. in casu simili, cōf. 20. v. 15. illic: Tertio probatur, donatio ob causā, quia respicit fauorem, et comodū non solum donatarij, sed etiam ipsius D. Bartholomai, cuius interest habere diuitem, et locupletem virum, quo facilius, et honoroscentius onera matrimonij sustineat; immo donatio fauorem concernit donatoris, quippe qui usum fructum ex bonis in dotem datis sit percepturus. Secundo respicit commodum donatoris, quia si filius ducat uxorem diuitem, et habeat unde se aliat; pater liberabitur ab onere alimentorum. Posset etiam dici satis respicere commodum donantis, quia consequitur id quod exoptat nempe, ut matrimonium locum habeat. Concluditque ibi: Et quando causa respicit fauorem non solum donatarij, et etiam donantis, et tertij, dandum non est quia sit finalis.

404 ¶ Stephan. Gratian. disceptat. tom. 5. cap. 984. num. 24. ibi: Talis donatio ceptetur pars, et portio ipsius contractus matrimonij, et cum toto ipso contractu confunditur, concernendo vtilitatem non solum donatarij; sed etiam ipsius mulieris secum contrahentis, et eius parentum, qui videntes tales donationes fieri suis generis futuris, euerunt sua patrimonialia, consueuendo ampliores dotes filiabus, alias non daturis, ut ditioribus eas nuptiis tradant.

405 ¶ Et inferius num. 27. illic: Quare etiam neque attendetur superuenientia liberorum, propter quam iste donationes ob causam non reuocantur.

406 ¶ Mirabiliter Fontan. de pact. claus. 4. glof. 1. num. 30. ibi: Secure respondemus, quod quando donatio commodum tantum continet donatarij, simplex dicator, et pura, nec vnus tamen, donationem habet nisi iam solum commodum, et vtilitatem donatarij respicere continet eum, propter commodum donatarij, vtilitatem etiam uxoris illius, et parentum, quorum maxime interest generum, et maritum respicere habere diuitem: sic enim honoroscentius viuunt: sic mulier securiorem habebit dotem: sic filij securiorem habebunt unde viuant, et alia commoda reportabunt omnes, que cuique facile est considerare, experimento enim quotidiano comperimus, que vtilitas uxoris, et

eorum filijs, necnon & suis parentibus contingat, si eorum mariti diuitijs abund-
 dent, & e contrario, quæ infortunia, quæ incommoda si paupertate laborent. Ad
 hæc huiusmodi donatio eo modo, quo in nostra clausula concepta, magis speciale
 respicit, & continet commodum filiorum ex eo matrimonio procreatorum, prop-
 terea quod eis etiam post mortem parentis facta extitit donatio, unde succedit in
 his proculdubio securæ Doctõri iraditio, quod quoties donatio respicit utilita-
 tem donatarij, & alicuius tertij, tunc ob causam dicitur, & non simplex.

407 ¶ Si consideramos la fundacion del mayorazgo, bien se
 reconoce quan conformes estuvieron los contrayentes en que se
 instituyesse, pues aun de los 1411. ducados de la dote de dona Ga-
 briela, se capituló auia de hazerle otro para el hijo segundo, miran-
 do a que por este medio perpetuauan todos su memoria, y familia,
 que es el anhelo licito de los nobles.

408 ¶ L. cum filius, S. pater, de legat. 2. ibi: In honorem nominis
 mei, l. quintus 7. S. ad autoritatẽ de annuis legat. ibi: Ad autoritatem scriben-
 tis hoc quoque pertinet, l. Titio, S. fin. de auro, & argent. legat. ibi: Subscriptionis
 nominis mei, l. lex que tutores, ff. de administrat. tutor. l. regula, S. penultim. ff.
 de iur. & fact. ignor. ibi: Gloriam representet, l. legatum, ff. de usufruct. ibi:
 Conseruanda memorie, et dignitatis, l. 1. S. quamuis, ff. de ventr. inspic, l. hoc
 iure, ff. de donat. ibi: Si ob honorem aliquem præmittat, teneatur, Mier. de ma-
 ior. at. 1. part. quæst. 3. num. 66. ibi: Considero, quod fines, et mentes eorum, qui
 faciunt maioratum in id tendunt, et illud respiciunt, quod successores in maio-
 ratibus, cum quadam memoria immortalitatis representent pompam, gloriam,
 nomen, familiam, arma, et cetera omnia quæ homines naturaliter exoptant, abs-
 que aliqua temporis interpellatione, quod omnibus notissimum est.

409 ¶ Cum Socio. conf. 47. num. 7. lib. 1. Decio conf. 38. in
 princip. Paris. conf. 72. num. 85 lib. 4. Tiraquel. de primog. quæst. 61. n. 29.
 D. Molin. lib. cap. 11. num. 3. ibi: Item primogeniorum finis præcipuus est, et
 familiarum dignitas, ac memoria conseruetur. D. Castill. lib. 6. cap. 159. n. 1.
 D. Solorçan. libr. 2. de iur. Indiar. capit. 17. num. 13. tom. 2. D. Valenç.
 conf. 40. à v. 3. cum seqq.

410 ¶ Y atendieron a el fin principal de que mejor pu-
 diessen los poseedores seruir a los Reyes en las ocasiones que se
 ofreciessen con mas poder, y fuerças, y a la Republica, y causa pu-
 blica, C. Imperialem, S. præterea ducatus, de prohib. feud. alienat. per Frederic.
 vbi DD. et in dist. cap. licet, de voto, Tiraquel. de primog. quæst. 4. n. 13.
 D. Molin. lib. 1. cap. 4. num. 28. in med. et cap. 11. num. 6. et cap. 18. num. 1.
 D. Valençuel. conf. 175. num. 3. vpl. 2. D. Solorçan. tom. 2. lib. 2. cap.
 16. num. 17. D. Castill. cap. 145. n. 16. et cap. 159. n. 1. tom. 6.

411 ¶ D. Coutruv. 3. varlar. cap. 5. num. 5. vers. Tercio, in
 medio, ibi: Eum ex maioratum in institutione patrimonialia in diuisa, in tegra, et ile-
 sa penes familias, maxime cum Reipublice commodo conseruetur, quæ aliòquẽ
 per filiorum diuisiones attenuantur, ad nihilumque exinanita reducuntur, quod
 minime expedit, neque familias, neque ipsis Reipublicæ, quæ horum primoge-

uirtutem ratione viros nobiles, ac diuites habet, promptiores quidem esse ei in bello, & pace subseruiant, & ministrent.

412 ¶ Et versa vice, con la diuision de la hazienda en porciones minimas se destruye todo, Canonistz in cap. licet, de voto, l. ne in plures, ff. de exercitat. act. l. plane, ff. de famil. hercis. l. tutor, §. Lucius, ff. de usur. Socin. dict. conf. 47. num. 5. Tiraquel. qui plura refert, de primog. quest. 4. num. 16. Menoch. conf. 116. num. 2. Decian. respons. 7. num. 26. lib. 1. Franch. detif. 91. num. 3. con muchos D. Prxes Valençuel. Velazquez conf. 40. num. 10. ibi: Diuitie sunt maior si in unum tantum conferantur, quam si in plures; quia diuisio facultatis in plures partes facit vilescere familiam.

413 ¶ Quod in tantum est verum, que refiere Abbas in dict. cap. licet, de voto, num. 10. estas palabras: Et pro illa consuetudine, que reiget inter nobiles, facit dictum B. Bernardi, qui consultus à quodam Comite, super diuisione hereditatis paternæ bellissimè respondit, quod si sunt Nobiles, melior est quandoque aliorum filiorum dispersio, quam hereditatis diuisio.

414 ¶ Lo proprio dicen Gregor. Lop. in l. 6. tit. 11. part. 6. verb. que la non pudieffen vender D. Molin. lib. 1. cap. 18. num. 9. Cancer. lib. 1. Variar. c. 8. de donat. n. 102.

415 ¶ Lo quarto, por que a los padres no se prohibe hazer los contratos que les pareciere en su vida, aunque resulten en total perjuyzio de las legitimas de sus hijos, dummodò no se disrijan desde luego a defraudar se las maliciosamente cò donaciones gratuitas, è inmensas: aliàs enim se les priuarà del vso, y administracion, quod ius abhorret.

416 ¶ Ad textum in l. nonusque aded, ff. si à parent. quis suuicium illic: Quia iniquum est ingenis hominibus non esse liberam rerum suarum alienationem, vbi Bart. num. 1. idem in l. hereditarium, au. 1. ff. de bon. auct. iud. possi. gloss. in l. 2. C. si quid in fraud. patron. vbi Angelus, & Salic. Cinnus in l. 1. C. eodem, Bald. in l. Papinianus, §. quarta, ff. de inofficif. test. Menoch. conf. 1126. num. 39. Schrader. de feud. part. 7. cap. 5. num. 54. lul. Clar. in §. donatio, quest. 7. in fin. Cels. Hugo. conf. 11. num. 3. Cancer. 1. Variar. cap. 8. de donat. n. 129.

417 ¶ Mar. Giurb. de success. feud. cap. 118. §. 2. gloss. 3. nu. 82. ibi: Sed quid si pater in fraudem primogeniti venderet feudum, subueniri ei non posse redetur: quia communis est eorum opinio, nullam querellam compellere posse filio in bonis patris titulo oneroso alienatis. Et infra: Et in l. fin. ff. si quid in fraud. patron. specialem esse in filio arrogato, quia nò fit arrogatio, nisi còtra Et à fiducia & eius legitima trāsit in contr. actū, vt inquit Bald. in d. l. 2. C. si quid in fraud. patron. permittitur enim patri ex titulo oneroso filij legitimam minueri.

418 ¶ Ioann. Anton. Mangil. de impat. quest. 21. num. 17. ibi: Quisotò accedit, quod licet pater de iure filiam dotare tenentur, nihilominus hec obligatio, que appellatur legalis, non ita patrem officit, vt non possit còuenire, alienare bona sua titulo oneroso, neque filius patri potest interhibere bonorum vendi-

condiciones, casus in l. nos respice, ff. si à parente quis fuerit maritimus, vbi Bartol. quem sequuntur D. Pichard, in l. post contractum, num. 13. ff. de donat. Pinel in l. 1. C. de bon. matris, 3. p. principij, sub n. 77.

419 ¶ Y bien agenas son de todo fraude las escrituras q̄ otorgò don Iuan Pedro, que como rotics retulimus, se dirigiet on a fin tan loable, como el de tomar estado de matrimonio, que auie do tenido efecto quedaren inuocabables, sin poderlas el susodicho ni sus descendientes alterar asi, por auer sido con terceros, dict. l. 1. 7. §. 4. 4. Tauri, illic: O si el dicho contrato de mayoraz go se huuiere fecho por causa onerosa con otro tercero, assi por via de casamiento, como por otra causa semejante. & D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 7. 5. vers. In secundo casu, D. Castill. lib. 4. cap. 5. ex num. 23. et lib. 6. cap. 1. 19. à num. 12. diximus sup. à n. 41. respice ad 406.

420 ¶ Como por lo indiuiduo, è inseparable del matrimonio a que se anexò el vinculo, sicuti in casu ex Bald. in l. si presens, C. de donat. vers. Tamen, Decian. cons. 7. 1. à n. 66. Gratian. cap. 984. v. 27. volum. 5. Molin. de ritu, quest. 2. num. 20. Molfes. cons. 11. nu. 1. tom. 1. & alij diximus sup. à n. 240.

421 ¶ Lo quinto, porque si traemos a la memoria la transaccion, en que siendo mayor de 25. años interuino don Iuan Pedro, hallaremos, que no solo tratò de perjudicarse en ella, ni a sus hijos, pero sacò las muchas conveniencias que las cõdiciones, y clausulas contienen sup. à num. 147. vsque ad 170.

422 ¶ Con que siendo el consentimiento del grauamen expreso por dicha transaccion, es sin disputa auer obligado a D. Francisco Antonio su hijo, dict. l. si quando, s. illud, & s. generalitèr, C. de inofficis. testament. Rodrig. Suar. in dict. l. quoniam in prioribus, ampliat. 10 num. 50. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 36. & alij sup. à num. 193. respice ad 201.

423 ¶ Præsertim, quando no tenia entrada la impugnacion del susodicho, si no es mostrando ser heredero de don Iuan Pedro su padre, como lo fue, l. cum à matre, C. de rei vindicat. gloss. in l. 1. C. de inofficis. testament. vers. Quod si in mare proiciat, Iass. in Auth. unde si parens, num. 3. C. eodem, Surd. cons. 137. num. 10. Mart. de succes. legal. part. 2. quest. 14. à num. 58. ibi: Aut sunt heredes parentis renuntiantes, & non possunt contrahere.

424 ¶ Nogueroi allegat. 37. num. 2. ibi: Si super libibus transfatum non esset, dubitari non poterat, quod Clara possit Regium sensum alienare & quod filij, aut descendentes non possunt alienationem impugnare pretextu sue legitime, ad quam non habent ius, nisi tanquam matris heredes.

425 ¶ Lo sexto, porque quando no huiera conseguido otro interes por la transaccion don Iuan Pedro, que el derecho de patronato de la Capilla mayor de el Colegio de la Compania de IESVS, y el llamamiento a el mayoraz go que su tio fundaua, para suceder en

el, y sus descendientes a falta de sus primos hermanos, de la misma forma que ellos lo están a este, no teniendo hijos don Juan Pedro, se justificó el gravamen de vinculo sobre su hacienda, en perjuizio de su hijo, a causa de el pacto reciproco de lo cede de los vnos a los otros, y la contingencia de que podia ser, con que se hizo irrevocable.

426 ¶ *Di. l. si pater puella, C. de iustic. testam. expressit lex de fideicommissio, C. de transactio. vbi tenet remissio facta in eor. fratres de fideicommissio reciproco inter eos conditionaliter, si sine liberis, neque potest per restitutionem in integrum rescindi, quamuis alter esset etate maior altero, Gloss. in d. l. licet, C. de pablis.*

427 ¶ *Boer. decis. 355. per tot. precipue à numer. 2. Fab. de Ann. cons. 52. num. 25. Marcar. cons. 22. num. 36. Menoch. cons. 1126. num. 15. ibi: Quintus casus est, quando primogenitura, es maior aetate fuit institutus reciproco à duobus inter se transversalibus, & extraneis, conuentione, es pacto, quod altero eorum sine liberis decedente, alter superstes, vel eius primogenitus, es successore alij primogeniti ex eo decedentes succedant, es adiecte fuerunt clausula constituti, vel alie. Hic casus, qui à Molina omissus fuit, huic nostro conuenit, de quo quidem dicendum est, sine controversia censi instituta primogenituram, per viam contractus, es irrevocabile omnino esse. D. Molina. lib. 2. cap. 3. num. 35. D. Larrea. decis. 60. n. 7. & 8.*

428 ¶ *Quod equè currit, si atender à si alguno de los contrayentes de la transacion era de mas edad que el otro, porque sin embargo efficitur irrevocabilis absque lesionis timore, di. l. de fideicommissio, C. de transact. vbi Bald. in reciproca (inquit) remissione equalis spei nullus intelligitur ladi, nec senex, nec iuuenis hoc dicit ista lex, notat etiam Bart. in l. qui Roma, S. duo fratres, num. 12. vers. Tertius, de verbor. oblig. Salicet. in l. 1. C. de pact. Cast. enl. in di. l. de fideicommissio, num. 2.*

429 ¶ *Francisc. Marcar. cons. 22. à num. 36. ibi: Et ita ex praemissis dicitur evidens conclusio, quod non debet considerari inaequalitas status personarum, an alter sit maior aetate, alter sit minor, & an quis habeat uxorem, es filios, & quis tunc non habeat, quia non ita distinguitur, in di. l. de fideicommissio, quae generaliter loquitur, es ita generaliter, es indistinctè intelligenda est.*

430 ¶ *Dom. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 35. ibi: Spes namque competens ex iure primogenituae summe consideranda est, vt optime aduertit Tiraquell. de primog. q. 46. n. 6. Ideoque ex hac reuentione filius lesus dici non potest.*

431 ¶ *Lo septimo, porque a estos fundamentos se aumento el auer don Juan Pedro en virtud de facultad de su Magestad, q̄ tuvo consentido el gravamen de vinculo en su hacienda, y hecho lo de nuevo, segun consta de la escritura, inserta en la dicha facultad. Mem. à n. 47.*

432 ¶ *En cuya virtud pudo perjudicar en la legitima a su*

su hijo, Rodrig. Surr. in l. quoniam in prioribus, limitat. 2. d. nu. 15. con-
seqq. Gregor. Lopez in l. 32. glos. verbo, non valdè à tit. 9. part. 6. Men-
chaca de success. creat. lib. 3. §. 26. limitat. 3. d. num. 95. Dom. Molin.
lib. 2. cap. 1. num. 9. & cap. 2. num. 12. & cap. 3. num. 1. & supponit cap. 7.
num. 2. P. Molin. disput. 5. §. 8. num. 4. Surr. de aliment. str. 3. privileg. 93.
num. 2.

433 ¶ Etiam que lo cõtradixesse, como lo suponen pre-
fati DD. & Adderit. ad D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 7. ibi: Limita-
tur tertio, ubi Regia facultas intercedit, quo casu, etiam revertente filio valet
gravamen.

434 ¶ Lo que contra esta resolucion infalible se oponen-
es, que don Juan Pedro, ni ganò dicha facultad, ni otorgò poder
para conseguirla, si no Bartolome Veneroso su tio, sezun se indu-
ze del memorial que se presentò aõte su Magestad, y señores de la
Camara, que no ha de obstar a don Francisco Antonio.

435 ¶ A que satisfazemos:

436 ¶ Tum, en los rescriptos de justicia, de que pueden
resultar litigios, y diferencias, es necessario poder bastante; no em-
pero en los de gracia, como lo son las facultades Reales para vincu-
lar, porque estas se pueden pedir por qualquier pariente, sin neces-
sitar de poder, cap. nonnulli 28. §. sunt, & alij, de rescript. in fin. vbi glos.
verbo, sine speciali mandato, in fin. ibi: Quia non valet littera, nisi sine im-
petrata per procuratorem; secus credo in litteris super beneficijs obtinendis, quia
ibi non exigitur mandatum, cum super nulla lite impetrentur, sed de gratia tan-
tum concedantur, cap. ex parte 33. §. quia vero, cap. si motu proprio 23. de Pre-
bend. in 6. & glos. in cap. ad aures, verbo, Litteras impetrandas, ad fin. de
rescriptis.

437 ¶ Probant Navarra. in cap. si quando de rescript. Idem,
cons. 51. num. 3. tit. de sponsal. Tiraquell. de pænis temper. caus. 22. nu. 38.
Gregor. Lopez in l. 39. tit. 18. part. 3. verb. Sin personeria, ibi: Adde; cap.
nonnulli, §. sunt & alij, de rescript. & intellige ad lites, ut hic dicitur; nam
ad gratias non requiritur.

438 ¶ Thom. Sanchez de matrim. lib. 8. disput. 26. num. 4.
ibi: Cateram tenendum est, nec speciale, neque generale mandatum desiderari
ad dispensationes, & quevis alia privilegia impetranda: nam aequè militant in
omnibus privilegijs, gratijs, & dispensationib. vbi multos congerit Mo-
net. de commut. vltim. volunt. à num. 415. cum seqq. Gonçalez ad reg. 8
Cancellar. glos. 63. num. 16. Melchor Loter. de re benefic. quest. 1. à n. 1.
cum seqq. precipuè à num. 32. vbi concludit illic: Et est ratio, quia in im-
petrandis huiusmodi gratijs non exigitur mandatum aliquod. Barbof. in dicit.
cap. ad aures de rescript. n. 8. & 9.

439 ¶ Nogueroi alleg. 32. num. 177. vbi in terminis in-
quit: Neque obstat replicare hanc facultatem non fuisse ab Admirato, sed à
Marchione de Anthon obtentam, ut conatus est probare Admiratus, quia testes

examinati nihil concludunt. Et sequens est probatum, nihil obstat, qui a facultate Regia gratis conceditur, sicut quodlibet aliud sermone, et ita potest conponi pro alio illud impetrare aliquo mandato.

449 ¶ Item, no sustancial, por que no consiste el valor del mayorazgo en la gracia del Principe, sino en que venga a noticia, la accete, y use de ella la persona a cuyo fauor se despachare. cap. 1. §. ex parte de concess. Prebend. lib. 6. ibi: Ex parte sua extitit replicatum, quod hoc de illis privilegijs, et indulgentijs, et quicquid ad eum spectant debent intelligi, que cum suam habent maiorem, cum ad illos, quibus conceduntur perueniunt, ex quorum tenore liquido nosci potest, quod talis circa eam fuerit intentio concedentis, argum. text. in l. si quis donationis, C. quod meus caus. l. si quis emptionis, in princip. C. de prescript. 30. vel 40. annor. l. fin. C. de consulib. lib. 1. 2. l. 3. ff. quod quisque iur.

441 ¶ Ioann. Andr. in cap. si electio, num. 2. de electione in 6. Gemician. in cap. presentis in princip. sub num. 2. de Prebend. in 6. Bellamer. conf. 33. num. 14. D. Couarr. 3. variar. cap. 16. sub numer. 3. Monet. alios referens, de commus. vol. volunt. dict. cap. 7. a num. 424. Loterio de rebeneficiar. lib. 3. quest. 1. a num. 19. Gonzalez ad reg. 8. Cancel. glos. 63. num. 15.

442 ¶ Cum Bartul. in l. 3. de constit. Princip. & alij Ruin. conf. 133. num. 5. vol. 1. ibi: Nam ex gratia, et motu proprio concessa adquisitio ius aliquod non potuisset dicti. Comit. Sigismundo, si illam non acceptasset.

443 ¶ Y no solo fue labidor don Iuan Pedro, pero executando dicha facultad Real, y usando della, la inserto en la escritura de fundacion, que despues de la muerte de Bartolome Veneroso su tio otorgo, memor. a n. 47. per tot. Y al fin dixo: Que se obligaua a entregar al presente escrivano la facultad original de su Magestad dentro de dos meses, para que la pudiese en el registro desta escritura. Y así lo cumplió, y está en el registro.

444 ¶ Por cuyo acto, y mas auiendo despues continuado en tantos, califico auerle impetrado de su orde, supponiendole en ca su Mierces 4. part. quest. 1. limitat. 6. num. 72. D. Molin lib. 2. cap. 7. a num. 67. cum seqq. Noguero. dict. allegat. 32. nu. 77. ibi: Et cum Admiratus his usus fuerit predicta facultate; primo, procuratorem constituendo, cum speciali mandato ad censum creandum; secundo, dum ipse Admiratus ratificabit censum a procuratore constitutum; idem est, ac si ipse Admiratus facultatem impetrasset.

445 ¶ Siendo así que bastara solo el estar despachado en su cabeza, y tenerla en su poder, para que subsistiera la fundacion, aunque no dixera usaua de ella, ni la insertara en la escritura. Dom. Molin. lib. 2. cap. 7. num. 69. Anton. Gomez in l. 4. 2. Taur. num. 3. Pater Molin. disput. 599. numer. 9. in fin. Dom. Castill. tom. 5. cap. 67. num. 60.

446 ¶ Tambien se ha alegado, que por ser hijo vnico do Fran-

Francisco Antonio, y no averse expresado esta calidad a su Magestad, fue nula dicha facultad, Mierco de maior año 1 para quest. 13. d. num. 59.

447 ¶ Lo qual se desvanee.

448 ¶ Así porque no rema hijo alguno don Juan Pedro al tiempo que se concedio, y vido de ella, pues se despachò año de 605. memor. n. 47. fol. 25 B. y el mayorazgo que en su virtud fundò, fue año de 609. memor. d. num. 47. fol. 28. y don Francisco Antonio nació el de 612. con que no le era posible hazer mencion de el, & cessat oppositum.

449 ¶ Como porque quando fuera nacido, y no expresara en la narratiua el ser hijo vnico, adhuc subsistiera, porque si el Príncipe hallándose el impetrante con muchos hijos, de ordinario las concede, y puede, para priuarlos de sus legitimas, dexandoles alimentos competentes, fortiori ratione, teniendo vno, lo hiziera, pues es menor el perjuizio que le resulta, siquidem se queda la hacienda para gozar della, aunque sea con el grauamen de vinculo, y con el equiuto de que el padre pudiera disponer.

450 ¶ Ad textum in l. 3. §. qui fideicommissum, ff. de heredibus institutis. ibi: Eritque interim necessarius hæres, & existente conditione & voluntarius hæres efficiatur, non ut desinat hæres esse, sed ut ius in eo mutetur successionis, vbi Glos. verb. successionis, ibi: Id est qualiter succedendi.

451 ¶ Mejor text. §. hoc quoque, vers. fin. iunct. verb. Pro tertia, Inst. per quas pers. nob. acquirit. ibi: Et patet ampliore summa fructur pro tertia dimidia positum ius. Y añade la Glos. Pro tertia in proprietate, pro dimidia in usufructu.

452 ¶ In casu Greg. Lop. in l. 36. tit. 18. p. 3. gl. 2. D. Co. uatr. 1. Variar. cap. 20. num. 9. Quelada diuers. 99. cap. 6. nu. 21. Burg. de Paz. ius. quest. 2. num. 22. D. Perez de Lara de Capellan lib. 1. cap. 9. num. 7. ibi: Et in casu nostro non solum versatur eadem ratio in vnico filio, quod stantibus multis ad hoc vt credator Principem eodem modo concessurum facultatem, si expressisset impetrans vnum tantum filium habere imò maior, quia facilius Princeps concederet, quippe quando vnicus adest filius, non ei auferuntur bonas, sed sibi remanent, nec enim absumitur, quod in corpore patrimoniij retinetur, & sic succedit in se a legitima.

453 ¶ Continua illic: At stantibus multis filiis, extra electum ad maioratum, ceteris auferat sua legitima, que forsam opulentissima futura erat, nec eis datur libera, neque vinculata, licet eis dentur alimenta, & sic non est necessarium in impetratione huius facultatis facere expressionem liberorum.

454 ¶ D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. § 1. vers. Hec autem, in fin. ibi: Quia ratione dici solet, facultatem ad maioratum instituendam impetrantem non teneri mentionem facere eorum filiorum, quos eo tempore habebat: cum filiorum pluralitas nedum non sit causa efficiendi difficilem impetrationem, sed potius ex ea facultatis impetratio facilius reddatur.

453 a b e l a Mltimamente se ha alegado, que puee le concediõ facultad para que don Juan Pedro huyese mayorazgo, no pudo por ella ratificar las escrituras antecedentes que del auia otorgado, porque de uio preceder a ellas, *l. si quis mili bona §. 5. in sum de acquirenda heredit. ibi. Sed pater dicitur debet, l. fin. Si necesse sit, c. de bonis qua liber.* y le induze ex *S. tutor autem, in fine. de auctor. tutor. ibi. Statim in ipso negotio presens debet in iudicio fieri postea tempus, uero, aut per epistolam, aut per nuntium interposita auctoritas nihil agit.*

456 ¶ O dezir en la concession, que se deua para ratificarlas, *l. 4. 2. Taur. qua est l. 3. tit. 7. lib. 5. Recop. D. Molin. lib. 2. cap. 7. §. 4. num. 2. §. lib. 4. cap. 5. num. 34. vers. Sed uerius.* A que se satisface.

457 ¶ Que esta escritura del año de 609. que con insercion de la facultad otorgò don Juan Pedro, contiene dos partes. La vna, a prouar, y ratificar lo hecho en las capitulaciones, y transaccion por el susodicho, y la fundacion hecha por Bartolome Veneroso su tio, con los llamamientos, clausulas, y condiciones de ella. Memor. num. 47. fol. 27. y para esto no era necessaria, sino el consentimiento que prestò, y fue bastante.

458 ¶ El de las capitulaciones, por la causa onerosa de el matrimonio, ex dictis supr. à n. 75. cum seqq.

459 ¶ Y aunque era menor de 25. racione institutionis maioratus, que resultò a su fauor, y de los de su familia, vt cum Gregor. Lup. in l. 4. tit. 11. part. 5. verb. *Algun pro, diximus num. 86.*

460 ¶ Ademas, que fue jurado, con que se assegurò su validacion, vt ex D. Couarr. Gutierrez, D. Molin. Thom. Sanchez, D. Castill. & alijs supr. num. 87. cum seqq. quibus est addendus Narbona de etate, anno 25. g. 20. n. 7.

461 ¶ El de la transaccion, por ser entonces mayor de 25. años, con que procede absque contradictore su firmeza, sicuti ex tot iuribus, & auctoritatibus probauimus supra, à num. 187. vsque ad 201.

462 ¶ Y la otra parte que contuvo fue, fundar de nuevo dicho mayorazgo, porque despues de auer dicho, que ratificaua las capitulaciones, transaccion, y mayorazgo hecho por su tio, proséquitur illic:

463 ¶ Por la presente, en virtud de la dicha facultad, hago y fundo en mi, y en mis descendientes, y en los otros llamados, segun que se ha dicho, otro tal mayorazgo de los bienes que tengo, y me pertenecen de la sucesion, y herencia del dicho Francisco Veneroso mi padre, y redditos que de ella podrà pretenderr, y en otra qualquier manera, que como dicho es, entran, y se comprehenden en el valor de los comprendidos en el dicho mayorazgo de suyo incorporado, cõ las mismas condiciones, y ucdamientos, y llamamientos en las dichas escrituras, y en esta que aora hago, y otorgo, para que queden perpetuamente vinculados, y de mayorazgo indiusribles. Mem. fol. 27. B.

464 ¶ Quapropter, auiendo (ademas de dicha ratificacion) usado de la facultad Real, y hecho nueva fundacion, en execucion de ella

ella no admite linage de duda el aver podido en su virtud grauar el dicho don Francisco Antonio su hijo, quando no lo estuuiera de las capitulaciones, vt cum Gregor. Lopez in di. l. 32. tit. 9. part. 6. verbo, non valdra, Rodrig. Suarez in di. l. l. quocumque in prioribus, limitat. 2. a num. 15. D. Molin. lib. 2. cap. 1. num. 9. l. 5. cap. 3. num. 7. vbi Add. cu alijs diximus supr. n. 432.

465 ¶ Y no lo embaraza el aver nacido despues de esta nueva fundacion. Lo vno, por lo que dexamos fundado supra, à num. 390. vsque ad 434. Y lo otro, porque la mesma facultad Real lo preuino todo, extendiendose a los hijos que despues de ella tuuiese, ibi: *Damos licencia y facultad a vos el dicho don Juan Pedro Veneroso, para que podays hazer, e constituyr mayorazgo en vno de vuestros hijos, ò hijas, si algunos tenays al presente, ò tuuieredes adelante, y en sus descendientes, y a falta de ellos, en otras personas que quisierdes, &c.*

466 ¶ A que corresponde el derecho in l. qui filibus, ff. de leg. 1. ibi: *Qui filibus legauit, si mentionem aliqua parte testamenti postuma fecit, videtur in filiarum legato, & de postuma sensisse.* Bart. in l. Titius, n. 4. ff. de hered. instit. vbi Alex. num. 5. & laf. num. 7. & communiter repetentes, in di. l. l. qui filibus, Alciat. parerg. iur. lib. 8. cap. 13. D. Molin. lib. 2. cap. 10. n. 84. & 5. vsque ad fin.

467 ¶ Y porque auiendo se concedido para hazer mayorazgo de todos los bienes q̄ don Juan Pedro tenia, y tuuiese hasta su muerte. Mem. d. f. 2. n. vino a ser Real eq̄ perjuizio de los descendientes que despues naciesen, D. Molin. di. l. cap. 10. lib. 2. num. 84. ibi: *Primo, quia in eisdem facultatibus conceditur parentibus, vt ex omnibus bonis suis, tam presentibus, quam futuris, possint primogenium instituere relinquendo ceteris filijs compeñentia alimenta, ex quo videtur, quod non possit harum facultatum tenore considerato dubitari, vtrum ex legitima filiorum primogenium possit institui. Non enim inquit facultas, quod ex legitima filiorum nascitur, è maioratus instituitur. Quo casu possit dubitari vtrum sub nomine filiorum in materia exheredationis postumi contineantur, sed quod institui possit ex omnibus bonis parentis. Que concessio realis non autem personalis est, & omnia, tam ad filios natos, quam ad nascituros pertinentia comprehendit. Qui enim omnia dixit nihil excludere, censendus est, l. Iulianus cum similib. de leg. 3.*

468 ¶ Prosequitur ibi: *Quod comprobatur ex verbis facultatis, ibi: Que de todos vuestros bienes que aora teneyse, e tuuieredes de aqui adelante. Ex quibus verbis comprehenditur in ea facultate, non solum considerari statum presentem: sed etiam futurum, siue alij filij nati fuerint, siue non, cum non in filiorum personas, sed in bona facultas ipsa dirigatur. Idem D. Molin. lib. 4. cap. 2. n. 81.*

469 ¶ Advirtiendole, q̄ esta forma de facultades para comprehend-- los bienes presentes y futuros, e instituyr mayorazgo en los hijos actuales, y en los que despues le naciesen al fundador, es
ordi-

ordinario, v. a. l. l. d. Molin. dicit. cap. 10. lib. 2. num. 83. ibi: Secundo, quia in omnibus Regibus aliter dicitur. Que potius habet maiorazgo de uno de los hijos que otros, y no de uno de los de ager adelante.

470. ¶ Cuyo estilo y practica se deve observar, cap. 1. in princip. de his que feudat. poss. cap. 2. et de feud. D. Covarr. lib. 2. pract. cap. 7. num. 2. Marecot. lib. 3. var. cap. 10. num. 97. Barb. in Colet. ad dicit. cap. 2. de feudat. 2.

471. ¶ In caso Maurus alleg. 16. num. 1. part. 1. ibi: Assensus perit as per Barodem nullo iure denegari debet, quia in similibus ita fieri consuevit. Mieres. 4. part. qu. est. 1. limitat. 2. num. 26. ibi: Si tamen aliquid mea sententia valet ingerendo consuetudine, stylo, et opinionibus maiorum. Menet. de communi. vlt. volunt. cap. 3. num. 251. ibi: Morem, et styllum Cancellaria circa dispensationem concessiones ius inducere pro sui valore, etiam quod alias non valerent.

472. ¶ Nogueroi alleg. 32. num. 184. ibi: Atque ita de nostra facultate validitate non potest dubitari, quia et Princeps licite possit vti suis Regalibus, et absque scrupulo, sufficit stylus similitum concessionum. Et prosequitur multos adducens.

473. ¶ Mayormente quando la facultad no es para enagenar bienes de Mayorazgo, que entonces con dificultad se expide, si no para fondarlo de nueuo, que como mira a la causa publica, y conservacion de las familias, facilmente el Principe las concede, D. Molin. lib. 1. cap. 18. n. 8. ibi: Ex eadem etiam resolutione inferitur facultates ad primogenia instituenda relictis ceteris filiis competentibus alimentis facile his, qui iuanti nobilitate pollent a Regijs Consiliarijs, qui huiusmodi negotijs prestant concedendas esse; cum enim in primogeniarum institutione favor publicus versusur, consequens est vti eorum institutio, etiam peculiari favore digna sit. Et v. 10. prosequitur ibi: Vltimo etiam ex eisdem inferitur difficillime, et non nisi ex magna, ac iustissima causa concedendas esse eas facultates, que ad bona primogeniarum alienanda, seu hypothecae subicienda, seu ad substitutiones, seu vocaciones mutandas, ac dissoluedas pertolent. D. Castill. cap. 147. per tot.

Duodecimo Fundamento.

474. ¶ Quando faltaran los tan urgentes, que para la validacion, e irrevocabilidad de este mayorazgo quedá referidos, y se han ponderado, como las capitulaciones, la transaccion, y fundacion de mayorazgo, en virtud de dicha facultad, a que no es posible dar satisfacion de contrario; que sea concluyente.

475. ¶ Y don Juan Pedro por solo su testamento, do otra disposicion, ex mera voluntate, huviera instituido vinculo de familia legi-

legítima de don Francisco Antonio su hijo; adhuc no deve admittitise doña Gabriela para impugnar el grauamen puesto en ella (punto que es justo tener siempre muy presente para la determinacion desta causa) ex seqq.

476 ¶ Tum, porque concediendo el derecho cinco años a los descēdiētes herederos forcosos, para intentar la quexa contra las disposiciones en que son agrauados, l. scimus, §. illud, l. si quis filium 34. in fin. l. contra maiores, C. de inoffic. testam. l. 2. C. in quibus causis restitut. in integrum non est neceſs. vbi DD. l. 4. tit. 8. part. 6. ibi: Ca dezimos, que si alguno que fue exheredado callase, e non querrellase hasta cinco años despues que el heredero huiese entrado en la heredad del testador, que de los cinco años en adelante no se podria querrellar, e maguer se querellase, queriendo mostrar razon por que non deuia ser exheredado, non deue ser oydo.

477 ¶ Batt. in dict. l. si quis filium, num. 1. Lara de Cordou: in l. si quis à liberis, §. virum, num. 54. deliber. agnoscend. Anton. Gomez 1. variar. cap. 11. num. 16. Gutierrez in repetit. l. pater filium, num. 30. ff. de inofficis, testam. Auguft. Barboſ. in dict. l. si quis filium, num. 8. ¶ in dict. l. scimus, §. fin. num. 22. C. de inoffic. testameur. Ayllon ad Anton. Gomez dict. cap. 11. n. 3. & 16. con muchos que refieren.

478 ¶ Ya los menores quatro años, despues de cumplidos los 25. de su edad, l. fin. C. de tempor. in integr. restit. dict. l. adolescentia 2. C. in quibus caus. in integr. restit. dict. l. 4. tit. 8. part. 6. ibi: Eueras ende si fuese menor de veynte y cinco años, este a tal puede fazer tal querrela, fasta que sea de edad cumplida, e aun en los quatro años que se siguen despues, ¶ l. 8. tit. 19. ead. p.

479 ¶ Alex. conf. 71. num. 7. libr. 1. Sfort. Odd: de in integr. restitut. quest. 89. part. 2. art. 7. & 8. Gutierr. lib. 2. Canonic cap. 26. n. 20. Anton. Gomez lib. 2. variar. cap. 14. num. 8. cum multis Barboſ. in Collect. ad dict. l. fin. C. de tempor. in integr. restit. nu. 1. & 2.

480 ¶ Hallamos por constante, que don Francisco Antonio, muerto su padre, y auiendo salido de la menor edad, entrò en la posesion de su hazienda como vinculada, y la gozò con esta calidad hasta que murió, el año de 647. Memor. n. 108. siendo de mas de 37. de edad, sin auer propuesto, ni deduzido en juyzio acción, ni quexa alguna, para que se quitasse dicho grauamen, & sic obstat temporis exceptio.

481 ¶ Tum, porque doña Gabriela no es parte para hazerlo, como aora lo intenta, por ser derecho personalissimo, que tocò a su hijo, sin passar a la suſodicha, como su heredera, sicuti ex dict. l. scimus, §. ſancimus, & ibi gloſ. dict. l. si quis filium 34. C. de inofficis, testam. Folar. Rodrig. Suar. Gregor. Lopez, Gratiar. Nogueroſ, & alij quam plurimis diximos in fundament. n. 26.

482 ¶ Y aunque el ius adeundi sea transmisible, est quid diuersum del grauamen impuesto a la legitima, que si se entrega a

R el

el hijo, y reconociendo estar gravada, no lo contradize en su vida,
no puede hazerlo el heredero, y Paul. Castrenf. in dict. l. quoniam in
prioribus, in princip. num. 8. C. de inoff. testam. Monter à Cucua de offi.
35. num. 83. Roland. à Valle conf. 98. nu. 19. lib. 2. Surd. conf. 412. num.
46. C. contra ff. cum, conf. 570. per tot. Mastrill. decif. 181. num. 16. Suarez
in dict. l. limite. 1. num. 9. Greg. Lopez in l. 11. Glos. libramiento, titul. 4.
part. 6. Peralta in l. com. patronus, num. 6. deleg. 12. ubi et de inoff. testam. l. 1.

483 **Cancer.** l. b. 1. cap. 3. de legitima, num. 4. 1. ibi: Vnum tamen
est, quod si de gravamine imposto filio in legitima, filius in vita non conquestus
fuerit, heres eius illud removere non poterit ex ratione, quod istud sit privile-
gium personale filij, & sic filij persona non egreditur. Y despues de muchas
autoridades que refiere, profequitur illic: Quod est si filius transmitat
ius addeundi, tamen non transmittit hoc privilegium sibi competens ratione legi-
tima, impugnandi nempe onus legitimum in iudicium.

484 **Noguer.** alleg. 31. nu. 116. vbi. n. 118. cū Muta de-
cis. 49. n. 23. inquit: Ius repellendi gravamen de legitima personalissimum est, &
novissimum. Cance. absolute probat: Quod si de gravamine apposto in legi-
tima filius in vita conquestus non fuerit, heres eius illud non potest removere.

485 **Y se tiene por malicioso,** como lo juzgò el Emperador Filipo in l. 1. ad fin. C. de reuoc. donat.
haziendo regla estas palabras: Neque enim fas est, collo modo inquietari
donationes, quas si quis donauerat in diem vitæ suo non retractauit, l. fin. C.
eodem, cap. fin. de donat. varia exempla, & plura iura, & authoritates
afferit Menoch. conf. 994. ex. n. 16.

486 **Tiber. Decian. respons.** 67. num. 39. lib. 2. ibi: Hanc
conic iura, quod filia renuntians, & maritus, longo tempore tacuerit, & non re-
clamauerint, multum est consideranda. multo ergo magis idem erit in casu pre-
sentis, in quo, & filia cum marito, & neptis cum marito semper tacuerunt, & que
ad mortem, & certe datum esset, quod pater, & auus huius actoris, nunquam
somniauerint, mouere talem litem, qui facilius id facere potuissent, quia tunc illis
temporibus, vicinioribus potuisset cognosci de curibus facultatem, & quod nunc
iste pronepos admittatur ad inquietandum heredes contra mentem, & voluntatem
tem patris, aui, & proauis.

Actos de aprouacion, hechos par Don

**Francisco Antonio, y doña Ga-
briela su madre.**

487 **N**O Estamos en solo terminos del consentimiento de
don Juan Pedro, y de las escrituras q' otorgo, y de el
tacito, por no auer reclamado don Francisco Anto-
nio en su vida, sino que a mayor abuscamiento nos asisten mu-
chos actos de consentimiento expressos de madre, y hijo, como son.

Primero

¶ Primero acto viene a ser, que para las facultades q̄ don Juan Pedro impetrò los años de 1615. y 620. para sacar de le vinculo, parte de los bienes del, y subrogarlos en otros, de que hizimos mencion supr. à n. 299. vsque ad 305. entonces se citò a don Francisco Antonio, su hijo vnico, como inmediato sucessor en su mayorazgo, y por ser menor se le nombrò curador, con quien se hizieron loe autos para la verificacion de la narrativa de las cedulas de diligencias, y el tal curador presentò peticion, alegando la conueniencia que esto tenia.

489 ¶ Lo qual constituyò aprobacion del supuesto, que el Principe no concede facultades para enagenar bienes de mayorazgo, si no es citando a los inmediatos sucessores.

490 ¶ L. 1. §. *denuntiar*. ff. de *venire inspiciend.* Bart. in l. *Galus*. §. *quid si tantum*. num. 14. ff. de *liber. et posthum.* la. ibidem, n. 1. 4. 3. Alex. *conf.* 2. num. 14. lib. 1. *et conf.* 11. *et lib.* 4. *conf.* 113. D. Francisco Sarmiento *select. iur.* lib. 1. *cap.* 8. num. 3. *et* 12. *et lib.* 7. *cap.* 9. num. 3. D. Molin. de *primog.* lib. 1. *cap.* 8. num. 28. *et* 33. *et lib.* 3. *cap.* 3. *ex num.* 23. lib. 2. *cap.* 7. num. 9. *et lib.* 4. *cap.* 3. num. 5. vbi cum alijs Add. cum pluribus alijs D. Castillo lib. 3. *cap.* 28. à n. 13.

491 ¶ Segundo acto es, porque para salir de el escrupulo que pudiera causar el dezir se seria facil a don Juan Pedro el diligenciar el consentimiento antecedente del curador de su hijo; tenemos el que se sigue bien eficaz, y sin achaque alguno, scilicet.

492 ¶ Que por muerte del susodicho intentò juyzio de particion de la hazienda que dexò la dicha doña Gabriela por sus derechos, con don Francisco Antonio su hijo, y el curador en su nombre, que la justicia le nombrò.

493 ¶ Y auindose inventariado los bienes libres, se exceptuaron los comprehendidos en dichas fundaciones por vinculados, y quedaron reservados por tales, y sin partir.

494 ¶ Asimismo de el cuerpo de bienes se baxaron por deuda 24 ff. reales que los Alarifes declararon ser menester para reparos de los bienes del mayorazgo.

495 ¶ Tambien se pusieron por cuerpo de bienes los 25 ff. ducados de que don Juan Pedro en virtud de las escrituras de mayorazgo podia disponer.

496 ¶ Y a instancia de doña Gabriela se puso lo gastado en plantar vna viña, cuyas tierras eran de el mayorazgo, para partir las mejoras.

497 ¶ Y los frutos pendientes, y deudas causadas hasta la muerte de don Juan Pedro, mem. n. 103. esto para hazer prorrogo con el sucessor, lo qual no corresponde, si no es a bienes de mayorazgo, D. Couarr. 1. *variar.* *cap.* 5. num. 14. D. Molin. lib. 3. *cap.* 11. num. 12. & ibi Add. D. Castillo de *usufruct.* *cap.* 80. per *top.* Peregrin.

de fideicom. art. 49. num. 101. Leon decif. Valentin. 141. per tot. Ayor. de
part. 1. p. cap. 9. ex num. 6.

498 ¶ Luego se supio la particion, dexando por del ma-
yorazgo reservados todos los bienes de las fundaciones para Don
Francisco Antonio, sucesor en ellos. Mem. nu. 102. Con que es
cierto auerle adquirido derecho a todos los sucesores ex tali af-
figuratione.

499 ¶ *Legi diuisionem, C. familia heriscunde, vbi Salicet. num. 2.*
Paul. Castr. num. 1. Baldo num. 1. in fin. deducitur etiam ex S. fin. vers.
ultim. Instr. de offic. Iudicis, vbi DD. Alexand. cons. 187. num. 4. vers.
Neque per instrumentum, lib. 6. Buti. cons. 77. num. 3. vers. Responderi ali-
ter posse. Alvar. Valasc. de partit. cap. 2. num. 6. Surd. cons. 224. n. 7.

500 ¶ Et in terminis a favor de fideicommillarios, Rui-
no, cons. 128. a num. 6. vol. 2. precipue num. 12. ibi: Et similiter in alio lau-
do lato inter predictos fratres, qui predictum agnouerunt fideicommissum, enan-
tiatur bona predicta ad eos esse debita ex causa fideicommissi, Et tanquam bo-
na ex dicta causa ad eos pertinentia diuidantur inter dictos fratres, Et sic iterum
constituntur fideicommissum simplex extare.

501 ¶ Petra de fideicommiss. quest. 13. vbi cum Menoch. cons.
265. num. 12. lib. 3. Ruin. dict. cons. 128. inquit: Quod si heres scienter di-
nisi bona tanquam fideicommissa grauatus, Et scienter confessus est bona subie-
ta esse fideicommissa, dicitur taliter sibi preiudicasse, quod non potest eam confes-
sionem retrahere, cum scienter facta sit.

502 ¶ Mieres de maiorat. 4. part. quest. 35. num. 19. ibi: Eum
qui tanquam fideicommissa grauatus diuise bona, Et confessus est subie-
ta esse fideicommissa, sibi acuisse preiudicium, Et diuisionem retrahere non potuisse: Et scientia
probat solam ex iuris presumptione, Et standum esse assertioni contentis fidei-
commissum, ex quo probauit scire poterat qualis fuerit mens, Et voluntas
testatoris.

503 ¶ Et cum Socin. Iun. cons. 181. num. 34. Paris. cons. 26.
num. 55. vol. 2. Tiberio Deciani. respons. 76. a num. 9. ibi: Tertio proban-
tur plura bona fuisse fideicommissa subiecta per diuisiones factas inter B. et V. Et
ibi: Sicut enim substantia ipsius fideicommissi probatur per instrumenta diuisionu,
in quibus fit mentio fideicommissi et a quoque: Et ipsa bona, quod fin. fideicommissi
subiecta, probatur per confessiones auct. num. 55. Noget. alleg. 31. n. 125.

504 ¶ Y caulado perjuizio a doña Gabriela este a eto, as-
si por su propio derecho, pues me trino en el y a demas de lo dote y
arras lleuò por sus dias e usufructo de los 250 ducados, que le quedaron
reservados a don Iuan Pedro para disponer, el qual por su testa-
mento de vno a la su o de la. Mem. n. 95 y en esta particion se le adudi-
cò. Mem. n. 103, con que le vino a prouar todo, ex iuribus proxi-
me congeitis.

505 ¶ Et quasi is simili alegando la l. si seruo, de fideicommiss.
Bald. Alex. Dec. And. Tiraqueil. Surd. cons. 60. num. 11. et seqq.
vol. 1.

33
vol. 1. Conf. 528. num. 18. vol. 4. Peregrin. conf. 158. num. 4. vol. 5.
Menoch. conf. 1003. num. 90. vol. 11. Molfes. conf. 14. nu. 14. ibi: Ter-
tio confirmantur, quia mortuo dicto eius viro, ipsa sulphitia viriue talis contra-
tus egit, & possedit bona viri in dictis capitulis contenta, & pro talibus agno-
uit; quo fit, ut etiam post mortem viri contractum predictum ratificasse dica-
tur, dum illo usus fuit.

506 ¶ Como por heredero de su hijo, l. cum à matre, C. de
reiuind. & ex aliquibus in punct. Tiber. Decian. d. respons. 76. nu. 11.
ibi: Cui quidem confessioni facte in dictis diuisionibus de bonis subiectis fideicom-
misso per patrem D. Mambriani, ipse tanquam heres tenetur stare, neque contra-
uenire potest.

507 ¶ Neque momenti erit lo que contra este particular
y adjudicacion se ha alegado, diciendo fue error, pues se aplicaron
bienes libres por de mayorazgo, ex l. si post diuisionem 4. vbi Bald. in
in summar. ibi: Erronea diuisio, errore probato non officit diuidenti, l. error 7. l.
cum testamentum 8. C. de iur. & fact. ignor. cum similib.

508 ¶ Porque no se ha verificado por testigos, instrumen-
tos, ni otro medio, y el error no se presume, si no lo contrario, facit
text. in l. error, C. de iur. & fact. ignor. l. si cum putarem, ff. de cond. indebit. l.
si heres, §. si. ff. ad Trebel. Bart. in l. non fatetur, num. 12 ff. de confess. Ruin.
conf. 159. num. 23. vol. 3. & in conf. 128. num. 13. vol. 2. Menoch. de
presumpt. lib. 1. presump. 61. num. 13. Mascard. de probat. conclus. 640.
à n. 1. Tusch. pract. conclus. com. l. 320.

509 ¶ Lo otro, y concluyente, porque la particion fue
judicial, por contadores nombrados por la dicha doña Gabriela, y
el curador de su hijo, que se començò el año de 1622 quando mu-
riò don Iuan Pedro, y durò hasta el de 25. Y aunque se propusierò
algunos agrauios, ninguno fue en ordè a que dichos bienes no fue-
sen vinculados, y fenecidas las cuentas, se pidiò por ambas partes,
que la justicia las aprouasse, como lo hizo por su auto definitivo, y en su exe-
cucion tomò doña Gabriela possession de los que se le adjudicò,
vt videre est. Mem. n. 103.

510 ¶ En cuyo caso no tiene lugar el alegar, despues que
se procediò con yerro, siquidè la determinacion judicial lo exclu-
ye, etiam que en la verdad lo huiera; quanto mas constando de lo
contrario; texto es expreso la l. cum putarem 37 ff. famil. erciscand. in
princip. illic: Et à Iudice inuicem ad iudicationes, & condemnationes facte
sunt. Et infra illic: Et condemnationibus factis soluerit pecuniam, quando ex
causa iudicati soluit, repetere non potest. Y solo se permite en las que por
convenciones extrajudiciales hazen entre si las partes, in fin. ibi:
Planè si sine Iudice diuiserint res, etiam conditio est earum rerum, que ei cesso-
rint, quem coheredem esse putauerint.

511 ¶ Así se entiende d. l. si post diuisionem, C. de iur. & fact.

ignorant. la Glos. verb. factum, ibi: Scilicet sine Iudice, & verb. obtineas, donde auiendo opuesto l. cum putarem, responde: Ibi cum Iudice, hic, sine Iudice.

512 ¶ Glos. sequuntur DD. & Bart. in dict. l. si post, Berol. conf. 2. num. 39. & 40. vol. 2. ibi: Præterea, quamuis per diuisionem errore factam inter uerum heredem, & putatiuum non præiudicetur uero heredi, quin possit consequi ius suum, l. si post diuisionem, ff. de iur. & fact. ignor. Tamen id est uerum, quando diuisio esset merè extra iudicialis, & sine iudice, ut est ibi Glos. sela prima: secus si iudicialiter, & auctoritate superioris, l. cum putarem; & ibi glos. famil. ercisc. qui text. probat hanc distinctionem Bald. & alij post Bart. in dict. l. si post.

513 ¶ Et postmodum ibi: Quando diuisio, & assignatio bonorum facta fuit per errorem inter uerum, & putatiuum heredem per sententiam talis diuisio, & bonorum assignatio ualet, & illi standum est ad præiudicium ueri heredis, quia sententia facit ius inter partes.

514 ¶ Carol. Ruin. dict. conf. 128. num. 13. vol. 2. que habla en terminos de bienes, que por los nombrados por las partes, y sententia que pronunciaron, los declararon por de fideicomiso.

515 ¶ Mieres dict. part. 4. quest. 35. num. 19. ibi: Est tamen notatu dignum, quod scribit Berolius conf. 2. num. 33. ubi respondit, diuisionem factam auctoritate laudati ab arbitris inter uerum heredem, & putatiuum retractari non potuisse respectu alicuius erroris, cum uerus heres ita diuidendo sibi præiudicauerit, & dominium in heredem transfulerit.

516 ¶ Burlat. conf. 174. à num. 1. Alvar. Valasc. de partit. cap. 39. num. 68. donde con Alciato, Socino, Alexand. & D. Menchaca de success. creat. §. 1. num. 47. ibi: Secus uerò si fuerit facta cum herede putatiuo, & confirmata per sententiam: quia diuisio taliter facta, impedit repetitionem solui quasi indebiti, per text. qui sic committitur intelligitur in l. cum putarem, ff. fam. ercisc. que præfato modo conciliatur, in dict. l. si post diuisionem, & probatur hæc conclusio ex dict. l. cum putarem, uers. Planè si sine Iudice diuiserint res, &c. Et ibi: Quoniam ex causa iudicati soluitur.

517 ¶ Y pues no solo no se impugnò dicha adjudicaciõ, ni se apelò del auto de aprouacion de cuentas; si no antes vemos se executò, y en su uirtud doña Gabriela tomò possessiõ de los bienes y cantidades que se le aplicaron. Mem. p. 103. es casu sin disputa ni controuersia el deuarle se observar, Noguez. dict. alleg. 31. num. 125. ibi: Et hic ultra progredimur, quia præter expressam dicti uinculi approbationem, est iudicis ordinarij sententia, qua partitiones confirmat, cui partes acquiescerunt, & uirtute illius bonorum possessiõ tradita fuit cum redditibus coru, quibus Comes toto uita sua tempore fructus fuit.

518 ¶ Tercero actõ de ambos, madre, y hijo, resulta, de que en execucion de la facultad Real, que su marido y padre auian ganado para vender las tierras del mayorazgo, y su precio subrogar

lo en cōprar àgua para las casas principales del, y la q̄ sobrasse, dexar la agregada al vinculo, como referimos supr. a n. 269. D. Gabrie-la, como tutriz, y curadora de don Francisco Antonio, vendiò a censo diferentes partidas desta agua, diciendo era vinculada, y los que la recibieron, otorgaron escrituras a favor de don Francisco Antonio, como poseedor del mayorazgo, y de los sucesores en el. Mem. d. 104. y vna de ellas fue año de 628.

519 ¶ Estas confesiones, y reconocimiento de vinculo hechas por dichas escrituras, bien cierto es perjudican asì a D. Frãg cisco, licet mirassen a consentir grauamen, supuelto que quien las otorgò fue su mesma tutora y curadora, S. neque tamen, Inst. de author. tut. & à contrario sensu, l. obligari, in princip. ff. eodem, Caldas Pereyr. in l. si curatorem habens, verb. hunc contractum fecisti, num. 6. Tusch. con-clus. 214. num. 56. litter. T. Mieres 1. part. quest. 1. num. 113. Thom. Sanchez de matrimo. lib. 6. disput. 38. nu. 10. D. Castill. lib. 5. cap. 107. à num. 48. Gutierrez de tutel. 2. part. cap. 1. num. 79. vers. Hec quamuis, Cancer. 2. variar. cap. 1. n. 50.

520 ¶ Como a doña Gabriela, pues siendo interessada en que los bienes fueran libres, por la esperança y contingencia de suceder a su hijo, dispuso de parte de ellos como de mayorazgo, dandolos portales, autorizando con su persona los contractos, y subscribiendolas, l. fideiusor 26. S. 1. de pig nor. l. secur, S. non videtur, ff. quibus mod. pig. vel hypothec. solu. Cancer. 1. variar. cap. 22. de camp-sor. num. 2. ibi: Nam subscribens alicui scripturæ, censetur approbare omnia contenta in ea, ac si illi totam scripturam scripsisset; & alia iura supr. n.

521 ¶ Sio que lo embarace la replica de que su asistencia fue como tal tutora para autorizar las escrituras, que por ser actos obligatorios del oficio, no le perjudicaron, l. 1. in princip. ff. de administ. tut. l. nec non, ff. de tut. es curat. dat. ab bis. Aneo Robert. rer. indic. cap. 1 4 pag. 3 ibi: Veluti tutela munus est necessarium; nam tutela ex necessitate, es suscipitur, es geritur. No le han de causar perjuizio, l. cum quadam, C. de administrat. tut. S. si tutor, Inst. de inoffic. testam. cum similib.

522 ¶ Porque estas daciones a censo no fueron actos necesarios en quãto a la calidad de vinculo; pues si no quisiera la suso-dicha, ò reconociera que el agua no pertenecia a el mayorazgo, o-torgara las obligaciones llanas a favor de sus hijos, y no como pos-secdor de mayorazgo, y de los sucesores en el, & sic auriendola he-cho ex voluntate, pudiendolo tan facilmente escusar, pues nadie la compeliò, debet asistencia, & subscriptio illi nocere, como au en terminos mas fuertes de testigos, y notarios, procede.

523 ¶ Felin. in cap. non ne, num. 13. de presumpt. es in cap. quoniam contra, vers. Limita primo, de probat. Abb. in cap. ex litteris, vers. Sa-tis credo, de transact. Roman. in l. qua dotis, num. 40. vers. Et licet, ff. solue. matri-

matrimon. Imol. in cap. si quis presbyterorum, num. 14. de reb. Eccles. non alien. Paris. cons. 101. num. 75. volum. 1. Anton. Gabr. lib. 1. tit. de presumption. conclus. 3. ibi: Primum sublimita, nisi se subscriberet sciens tanquam testis, vel tanquam Notarius assumi, quem poterat contradicendo impedire; quia tunc se se subscribit ror testis, sibi praeiudicaret.

524 ¶ Tenent etiam ex Socin. sen. cons. 43. num. fin. vers. Sed postremo, lib. 4. Crauet. de antiquitat. verb. de indemnitat. mulieris. num. 38. & alijs Menoch. lib. 3. presumption. 66. numer. 16. § 17. & iterum num. 20. Petr. Barbof. in l. que dotis 34. num. 167. ff. solut. matrim. Mascard. de probat. conclus. 1224. n. 29.

525 ¶ Quarto acto consiste, en que siendo ya mayor dō Francisco Antonio por el año de 636. presentó petición en el Real Acuerdo, diziendo era hijo de don Iuan Pedro Veneroso, Alguazil mayor que fue de la Chancilleria, y sucessor, y poseedor de su mayorazgo, en que estava incorporado el oficio de tal Alguazil mayor; que por su menor edad no auia seruido, y aora estava auil y capaz para ello. Suplicó se le mandasse recibir al vso y exercicio del, que estava pres-to de hazer el juramento, y cumplir con su obligacion, y la firmó de su nombre.

526 ¶ Presentó el titulo de dicho oficio, despachado por su Magestad, y la fundacion del mayorazgo en que estava comprehendido; con que salió auto de admision, y tomó la posesion, y juró. Memor. n. 105 & 106.

527 ¶ Por cuya suplica y confesion que en ella hizo, reconociendo ser los bienes de mayorazgo, presentandó la fundacion del, es preciso le perjudicasse, ex l. cum praeum, C. de liber. caus. & iuribus supra, à num. 245. in 7. fundamento.

528 ¶ Y por auer conseguido en su virtud auto, en q̄ fue mandado admitir, y tomado la posesion de la vara, ex l. si seraus plurium, in princip. & alijs authoritatibus diximus à n. 274. in 8. fundament. & in 9. & 10. à n. 397 vsque ad 318.

529 ¶ Quinto acto de don Francisco Antonio, demuestrase de auer vso del derecho de patronato de la Capilla mayor de la Compañia de IESVS, que Bartolome Veneroso su tio fundó, y que por la transaccion sacó de nueuo don Iuan Pedro su padre, para si, y los sucessores en su mayorazgo, en la condicion; de qua supr. n. 162. de cuya posesion consta por mucho numero de testigos en la dezima pregunta del interrogatorio desta parte, memor. n. 363. & 364. sin cosa en contrario.

530 ¶ El exercicio de que vso como tal Patron, fue poner asiento de que gozó, dentro de la Capilla, que ordinariamente se da a los Patronos, Abb. in c. ad abolendam, n. 5. de sepultur. Ioann. Andr. ibidem, num. 2. & Host. num. 20. ex text. in cap. si quis Episcoporum

16. *quest. 5. & in cap. 3. de iur. patron. Roc. de Curt. ad eund. titul. verbo, in Ecclesia, num. 18. Lambert. de iur. patronat. lib. 1. part. 1. art. 15. q. 1. r. num. 1. & 2. Christophor. Port. in §. apium quoque, Insti. de rer. diuis. Paris. conf. 149. num. 2. vol. 4. Lara de Cordou. in l. si quis à liberis, in princip. num. 32. Grat. cap. 110. per tot. præcip. à num. 13. D. Molin. lib. 1. cap. 24. n. 34. Post. de manut. tom. 1. obseru. 73. n. 188.*

531 ¶ Recibió cirio, ò vela los dias de la Candelaria, que es costumbre dar las Iglesias, y Conventos a sus Patronos, como la experiencia nos muestra, y lo refieren en el mismo punto, & in casu Federic. de Senis *conf. 155. per totum*, Felin. *in cap. causam qua de prescript. Franchis decis. 85. per tot. Gutierrez lib. 2. Canonic. quest. 21. num. 159. Zerol. in praxi Episcop. 1. part. verbo, Candelabenedicta, numer. 2. & verb. prescriptio, num. 3. Barbol. de offic. Paroch p. 3. cap. 24. à n. 6.*

532 ¶ Gratian. *tom. 3. discept. cap. 552. num. 31. ibi: Observandum est autem, quo ad consequendum alimenta ab Ecclesia, quod Patronus debet probare descendentiam à primo fundatore, que dicitur probata, si idem fundator inuixisset Monachis, ut quolibet anno in die Purificationis darent unam candelam ceream Patrono pro tempore existenti, & iuxta tenorem dictæ foundationis Patronus illam ab Ecclesia receperet. Et ait à num. 32. Et de more dandi candelam Patrono in die Purificationis. Franchis *dict. decis. 85.**

533 ¶ Además de estos actos, se adelantò a otro de mayor expresion, y reconocimiento, qual fue auer puelto a su costa en lo alto de dicha Capilla, encima de los quatro pilares, otros tantos Escudos, con las Armas de los Veneròs, donde estan: cosa permitida à los Patronos, por la parte que en su fabrica tienen, *l. qui libertatem 2. §. ult. & l. fin. ff. operib. public. Ancharr. conf. 113. num. 4. Anan. conf. 86. num. fin. Paris. *dict. conf. 149. num. 2. lib. 4. Lambertin. de iur. patronat. lib. 3. art. 4. quest. 5. à num. 1. in medi. Gratian. *dict. cap. 110. num. 13. Menoch. lib. 6. presump. 73. nu. 8. & lib. 3. presump. 130 num. 31. cum alijs Zerol. in praxi Episcop. part. 1. verbo, Arma, D. Salgad. de Reg. protect. part. 3. cap. 10. à n. 269.***

534 ¶ Que mirò a perpetuar la memoria de su familia, y demostrarla por este medio de las Armas, *l. lex que tutores, ff. de administrat. tutor. l. familiaria, ff. de Religios. esump. l. 1. §. si intelligitur, ff. de adilit. edict. ibi: Plerumque signis quibusdam demonstrari solet, l. signata, C. de fabricens. lib. 12. Bald. in l. 1. C. ut nemin. liceat sign. imper. Barc. in l. tutellas, num. 4. ff. de comit. diminit. Menoch. *conf. 30. num. 12. lib. 1. & lib. 6. presump. 15. num. 45. Joseph. de Rusticis de condit. es demonstrat. cap. 6. num. 72. Ancharran. conf. 356. in fin. Calcan. conf. 8. numer. 7. Fab. de Ann. conf. 88. num. 4. Garc. de nobilit. glos. 18. num. 40. Mieres 2. part. quest. 7. num. 89. D. Francisc. de Leon *decis. 6. num. 18. lib. 3. D. Lara de Capell. lib. 2. cap. 4. num. 59. Francisco de Peetis conf. 30. nu. 21. & conf. 31. per tot. præcip. à n. 23.***

135 ¶ Y es tal, que quando no huviera escrituras para la in

roduci6 del patronato, c6 el trãcurso del tiempo se verifica por las ar-
mas el derecho de el, y dominio de la cosa d6dese hallã gravadas;
*dist. l. stigmata; quod sine de parte; et commod. rei vendit. l. 2. ff. de seruis fu-
gitivis, l. 1. et 2. C. ut nemo prius, l. Basilicam, C. de operib. public. Auth. de
mandat. Princ. §. titulus, Calan. in Cathalog. glorie mundi, part. 1. conside-
rat. 38. conclus. 29. in fin. Gratian. cap. 210. in fin. Riccio in prax. iur. pa-
tronat. num. 7. Menoch. lib. 2. p. 2. art. 9. quest. 10. princip. Boer. decis. 105. num. 9. D. Perez
de Lara de Cap. lib. 1. cap. 7. num. 36. et seqq. cum alijs D. Salgad. de
Reg. protect. p. 3. cap. 10. n. 272.*

536 ¶ Sexto acto. Don Francisco Antonio estando en
Madrid, poco antes que muriera hizo despachar, y con efecto fa-
c6 preuilegio de vn juro de los comprehendidos en esta fundaci6,
y lo puso en su cabeza, y de los sucesores en su mayor az 90. Mem. n. 107

537 ¶ Cuya assercion de ser vinculado en instrumento pu-
blico despachado por el Consejo de Hazienda en nombre de su
Magestad, bien demuestra lo mucho que obra, y de quanta mon-
ta sea para no poderse impugnar aun por el mesmo, *l. desiderium, C.
de postui, vbi Bald. l. generaliter, C. de non numerat. pecun. Marant. de ordi-
ne iudic. 6. part. §. quinta s. Jus, num. 15. Hippolyt. de Marf. in Rubric.
de probat. num. 91. et in l. 1. §. questione, num. 5. de questionibus. Surd. conf.
151. num. 43. Mascard. conclus. 360. num. 1. & cum Marco Brun.
conf. 29. per tot. Noguerol alleg. 31. n. 144.*

538 ¶ Y deue perjudicar a doña Gabriela como herede-
ra de el susodicho, vt extra iura toties adducta in casu notant Caro-
lo Ruin. *conf. 108. num. 19. vol. 2. ibi: Ex huiusmodi igitur, confessione in
præiudicium consentis, et heredum suorum probatur, bona prædicta fuisse feu-
dalia, Curt. Iun. conf. 184. num. 9. reuers. Ex hac etiam confessione resultat cõ-
cludens probatio, quod bona de quibus agitur sunt feudalia; quoniam non est me-
lior probatio, quam confessio partis. Nec possunt heredes impugnare confessionem
eorum, quibus successerunt. Roland. conf. 82. num. 37. volum. 2. Afflict. in
Rubr. ex quibus caus. feud. amittat. n. 78.*

539 ¶ Tiber. Decian. *conf. 44. num. 74. vol. 3. ibi: Ex quibus
verbis colligitur aperta confessio, quod fideicommissum adhuc vigeat, et pro-
cessum erat etiam ad eorum descendentes, quæ confessio superat, necdum omnes cõ-
iuraturas; sed etiam omne genus probationum, et conf. 1. num. 310. vol. 1. Sur-
do conf. 151. num. 37. 38. et 39. cum alijs Mieres, de maiorat. 1. part.
quest. 64. num. 51.*

540 ¶ Vltimamente ocurriendo a lo que a el tiempo de
su muerte hizo don Francisco Antonio, hallaremos, que estando
en Madrid otorg6 poder para testar, como se le permite por dere-
cho, *ex l. 31. Taur.* y fuera del nombramiento de heredero, y alba-
ceas, dixo: *Que su cuerpo fuesse sepultado en el Colegio de la Compania de IES-
VS de la Ciudad de Granada.*

Con

541 ¶ Con que continuò la possessiõ del patronato de dicha Capilla, mandando sepultarse en ella: derecho propio perteneciente a los Patronos, Lambert. *de iur. patro nat. art. 4. quæst. 5. princip. lib. 3. num. 1.* Viuian. *lib. 3. cap. 2. à num. 44.* D. Molin. *de primog. lib. 1. quæst. 24. à n. 35.* Gonçalez *ad reg. 8. Cancel. glos. 5. ex n. 35.*

542 ¶ Et licet, muriendo en Granada, no parece se le negará por de la familia del susodicho; adhuc tiene primer lugar la libre eleccion del testador, y en defecto de hazerla, entonces se ocurre a los sepulcros de los mayores.

543 ¶ *Cap. 1. cap. in nostra de sepultur. cap. is qui 3. cod. tit. lib. 6. l. 5. tit. 3. part. 1. vbi glos. verbo, puedelo fazer.*

544 ¶ Abb. *in dict. cap. 1. de sepult. num. 5. ibi: N. nisi serioso eligat sibi sepulturam.* Greg. *in dict. l. part. glos. verbo, puedelo fazer.* Gutierrez *de iurament. 2. part. cap. 4. num. 1.* Farinac. *decis. 745. num. 3. part. 2. Rota diuers. part. 1. decis. 492. num. 1. ibi: Domini dixerunt, posse Petrum, et eius descendentes eligere sepulturam, in sepulchris de quibus agitur, quia de iure communi huiusmodi electio est libera, et si quis decedat non electa sepultura, debet sepeliri apud suos maiores.*

545 ¶ Fuera de que no se contentò con manifestar su voluntad, eligiendo dicha Capilla, si no que añadió, illic: *De cuya Capilla mayor soy Patron;* y ya queda advertido como este Patronato fue fundacion de Bartolome Veneroso, y que por la transaccion sacò el ser nombrado en el don Iuan Pedro, y los sucesores en su mayorazgo, como lo es don Francisco Antonio.

546 ¶ Otra clausula del testamento pusieron los Comisarios, ibi: *Decl. ramos, que sucede en la casa, y mayorazgo de don Francisco Antonio, don Iuan Bartolome su primo, a quien quiso, y estimò siempre mucho, y le procurò servir, &c.* Memor. n. 109.

547 ¶ Mas dixeron en otra, illic: *Que el dicho don Francisco Antonio auia ganado preeminencias para la vara de Alguazil mayor, que era de el mayorazgo que possia, en que auia gastado mil ducados, y estava obligado a pagar otros mil y quinientos, y por ser como era a todo ello en util, y provecho, y favor de los sucesores, y poseedores del dicho mayorazgo, era su voluntad, que don Iuan Bartolome, successor en el suyo, pues era en su pro, y utilidad, los pagase.* Mem. n. 110.

548 ¶ Que mayor claridad? que reconocimiento mas evidente pudo imaginarse, que el destas palabras? para acabar de rendirse doña Gabriela, a que quando fuera necessario consentimie to de su hijo, y confesion de que los bienes de que se trata son de mayorazgo, y tocar como tales a don Iua Bartolome, lo tenia manifestado del, de quien es heredera.

549 ¶ Y aunque a el tiempo de la vista del pleyto se opuso, no auian sido palabras de don Francisco Antonio, si no de los

Comissarios, que no pueden perjudicar a la susodicha, carece de justificacion.

550 ¶ Siguiendo el testamento otorgado en virtud de el poder, es, y se considera vno solo, supponelo la l. 37. de Toro, que est. l. 1 r. tit. 4. lib. 5. Recop. ibi: Dio poder a otro, para que acabasse por el su testamento. Tello Fernandez in l. 34. Taur. num. 2. ibi: Quod non dicuntur duotestamenta, sed vnum tantum consequens, & dependens, & sic tam dispositio testatoris, quam quod fecit executor virtute commissiois, orane dicitur vniustestamentum.

551 ¶ Matienço in dict. l. 1 r. tit. 4. lib. 5. glos. 1. num. 2. ibi: Hic non solum fit vno contextu, sed in vita testatoris incipitur, & post mortem finitur per alium a testatore potestatem habentem, ex quo constat vnum, & idē esse testamentum, a testatore, & commissario factum.

552 ¶ Y este, y su disposicion de el testador, y no de los comissarios, argum. l. vnum ex familia, S. si de falcidia, & S. sed si vnum ff. de leg. 2. Goffred. in dict. l. § rogo, ibi: Commissarius in casu isto. est organum legis, non autem causa per se disponens, & idē ab eo non denominatur effectus, Matienço in l. 3. r. tit. 4. lib. 5. Recop. glos. 1. num. 1. ibi: Nam testamentum per commissarium factum ab ipso nec testatore censetur factum, Peralta in dict. l. vnum ex familia, S. si de falcidia, num. 5. ibi: Quod sit a commissariis, vel executoribus testamenti, per testatorem in eo nominatis, censetur ab ipso testatore factum: Mieres 1. part. quest. 44. num. 114. ex quam plurimis D. Castill. lib. 6. cap. 182. n. 9. & 10. & cap. 184. n. 1.

553 ¶ Fuera de que es presuncion, que todo quanto los Executores ordenan en el testamento, lo oyeron, y se lo manifestō el difunto, para que como sus comissarios lo declarassen, por no darle la enfermedad lugar a hazerlo ellos, sicuti experientia demonstrat, & animaduertit Mieres 1. part. quest. 48. num. 191. ibi: Et hac sententia adiuuatur, quia pro maiori parte testatores, qui huiusmodi commissiones concedunt, eas communicant, cum executoribus, & propriam voluntatem illis exponunt, & quod relinquunt in manu executorum regulariter, solum est ordinatio proprie voluntatis: quia ipsi morte preuenti non habent locum seriatim, & per ordinem omnia explicandi, & vnicō verbo in summa, & in substantia illis propriam declarant voluntatem, & hoc ratio, & experientia docent.

554 ¶ Præsertim in presenti, donde el Executor que otorgō este, fue don Alonso de Loaysa Messia, Cauallero de la Orden de Alcantara, hermano de doña Gabriela, tio y suegro de don Frācisco Antonio, en cuya compania estava en Madrid quando murió, q̄ por solo cōiuncto tendria noticia, l. octavi 9. ff. vnde cognat. l. de tutela, C. de in integrum restitut. cap. quanto de presump. Bald. in l. conuentionicula, num. 5. vers. Ex prædictis infero, C. de Episcop. & Cleric. Gratian. cons. 76. nu. 6. vol. 1. Menoch. de presump. lib. 6. presump. 24. a num. 1. & præcipue n. 10. cum multis Mascard. de probat. concl. 407. a num. 1. & concl. 413. n. 3. & 879. n. 5.

Ad

555 ¶ Ad quod conducit, quæ el dezir que don Iuan Bar tolome era suceſſor en ſu mayorazgo, fue lo miſmo que auia pu blicado don Francisco Antonio en el diſcurſo de ſu vida deſde que tuvo uſo de raxon, como eſta verificado en la 11. pregunt. memor. à num. 36. cum ſeqq. que es mas facil de creer, Socin. Iun. conf. 32. à num. 10. vol. 4. Ruin. conf. 192. vol. 2. num. 9. ibi; *Ad hæc etiam accedit, quia ut dixi, per multos teſtes probatur, quod D. Ludouicus ante teſtamentum dixit, quod uolebat ſororem D. Mariam inſtituere hæredem, unde per hoc facilis eſt credendum, quod poſtea ſic fuerit.*

556 ¶ Tandem, porq̄ cõ eſte teſtamẽto de dõ Frãciſco Antonio, donde adſunt dichas declarationes, diõ principio a el pleito doña Gibríela, y en ſu virtud pidiõ poſſeſſion de la hazienda libre que ſu hijo dexõ, y ſe la mandõ dar, y la tomõ, por cuya preſentacion fue viſto aprouarlo en todo, licet dixiſſe que lo hazia en quãto era en ſu fauor, y no mas, *Auth. Et hæc, C. de fide instrument. Gloſ. verbo, Dic et conſule, propè finem, in l. 1. §. editiones, ff. de edendo, Abbas, conf. 52. num. 7. Iaſ. in l. ſi cui ſeruum, § ſi à filio, num. 16. deleg. 1. Patian. de probat. lib. 1. cap. 17. num. 24. Ramon conf. 24. num. 34. D. Valenç. conf. 4. num. 59. con otros muchos D. Vela diſſertat. 24. num. 41. Et tom. 2. diſſert. 46. num. 14 Pareja de instrument. edit. tom. 2. tit. 7. reſol. 3. num. 3. & communiter DD.*

557 ¶ De cuyas conſideraciones reſulta, que ſi la taciturnidad del hijo, a quien el padre grauõ ſu legitima, impide a el heredero la entrada para no introducir quexa, que el principal intereſſa do en ſu vida no mouio, ex adductis ſupr. a n. 26. deducitur que ex Gloſ. in l. licet, C. de iur. deliber. Bacz. de non melior. cap. 9. nu. 10. D. Molin. lib. 2. cap. 11. n. 7. alter Molin. tract. 2. diſp. 609. n. 4.

558 ¶ Y que quando ſe requieran actos de aprobacion, baſtan los tacitos, por donde ſe reconociere la voluntad, y animo de conſentir. Trentacinq. ut. de legitima, reſolut. 4. ſub num. 2. verſ. Et pro reſolutione huius caſus. Peralta in l. cum patronus, num. 8. in princip. ff. de leg. 2. ibi: *Vel filio ſiue expreſſim, ſiue ſilenter comprobante appoſitione talis gra uaminis. Et iterum num. 13. ibi: Nam debet intelligi, niſi filius poſt mortem patris ſciens grauamen eſſe appoſitum legitime, illud approbaſſet, uel ratiſi aſſet expreſſe uerbis, uel etiam tacite per aliquem actum facti. Menoch. poſt lib. 6. præſumpt. in addit. ad præſumpt. 196. fol. 36. col. 4. verſ. Qui dixerunt ſufficere, Surd. conf. 412. à num. 29. Fontanell. claſſ. 4. gloſ. 24. à numer. 44. Cancer. lib. 3. cap. 2. de inuentar. à num. 203. D. Caſtill. lib. 5. cap. 107. n. 57. verſ. Octauo contendunt.*

559 ¶ Quid dicendum, quando no por ſolo el ſilencio de don Francisco Antonio en el diſcurſo de ſu vida, en que no reclamõ contra el grauamẽ, ni por actos tacitos reducidos a hechos, con que lo aprouõ; pero por tantos expreſſos, e indiuiduales, con tinuados, y repetidos haſta ſu muerte, como ſe han referido en eſte

12. fundamento; videant, & considerent literatissimi, & integerrimi D. Iudices.

560 ¶ Pues a lo mas que se extiende el rigor del derecho; ad hoc vt grauamen subsistat, viene a ser, que preste el hijo consentimiento, para q̄ con el quede con total seguridad, *diēt. l. si quando, S. illud, & S. generaliter, C. de inoffic. testam. Palac. Rub. in Robr. de donat. S. 47. num. 2. Rodrig. Suarez in diēt. l. quoniam in prioribus, à num. 31. D. Molin. lib. 2. cap. 3. à num. 7. D. Castill. lib. 3. cap. 19. num. 124. & tom. 5. cap. 67. num. 52. & cap. 107. num. 46. Nogueto allegat. 19. numer. 63. Barbol. in diēt. l. si quando, S. illud, num. 1. diximus sup. à n. 193. cum seqq.*

Dezimotercio fundamento, por la observancia.

561 **F** Injamos (sin perjuizio de la verdad, que està en contrario, y nos asistie) que sobre estos bienes comprehendidos en tantas escrituras de fundaciones, y prouaciones dellas, ay duda; verum se han tenido, y son libres de vinculo, ò sujetos a mayorazgo. A que deuiera inclinarse el arbitrio?

562 ¶ Dirà doña Gabriela, que a su intento, por asistirle la presuncion, quod bona sint alodialia, *l. alius, vbi DD. C. de seruit. & aqua, cap. 1. S. inter filiam, & vers. Desueto, si de feud. fue. controu. inter Dom. & appat. feud. Decio cons. 467. num. 9. Alciat. de presumpt. reg. 2. presumpt. 3. Mieres 4. part. quest. 20. à num. 109. D. Molin. lib. 2. cap. 6. num. 8. Matienço in l. 1. titul. 6. lib. 5. Recop. glos. 6. num. 6. & ibi Azcued. num. 14.*

563 ¶ Y que auiendo don Iuan Pedro podido entrar en la possession de ellos, por hazienda propia, heredada de su padre, y despues don Francisco Antonio por el mesmo titulo, sin la calidad de vinculo, ninguna prouança que dixere auerse possedydo iure maioratus, serà concludyente, porque lo interior del animo que los dos tuvieron, no es perceptible. *Lactanti. Firmian. lib. 3. Diuin. institut. cap. 15. ibi: Quia facta cernuntur, animus non videtur; Glos. singularis, in S. alie autem, Instit. de a. Nonibus; & verb. Ple. inque, litter. l. ibi: Reliqua consistunt in intellectu agentis, cum sint de sua concientia, qua per testes probari nõ potest. Bald. in l. 1. C. de reuocandis donat. num. 3. ibi: Licet enim possessor dicat se possidere, vt dominus, tamen hoc non cadit in sensum testium, quod ille sit dominus; intrinseca autem concientia possessoris ignota est.*

564 ¶ Verum sin embargo han de vencer las razones q̄ por su parte tiene don Iuan Bartolome, por ser muchas, concludyentes, y ajustadas a todo derecho, y a las escrituras, y autos a que se ha de estar, tam ex dictis, quam ex dicendis.

565 ¶ Tum, porque la presuncion de alodio es general, y la que tuviere algunos actos que corresponden a vinculo, como los

los que nos asistē, vendrà a ser especial por ellos, & sic preferendā,
l. Diuus de in integrum restitut. in terminis Alciat. in l. si priusquam, n. 24. ff. de noui oper. nuntiāt. Mandel. Albenf. conf. 382. num. 56. Roland. à Valle conf. 82. num. 58. vol. 2. Crauet. conf. 583. num. 17. vol. 4. Caualcan. decis. 36. à n. 517. p. 2.

566 ¶ Optinē Tiber Decian. *di Et. respons. 76. lib. 3. n. 22. ibi: Sexto considerandum, quod aduersarij nituntur hac sola presumptione, quod bona presumuntur libera, nisi contrarium probetur, sed de iure certum est, quod una presumptio tollit aliam. Et ibi: Sed plures presumptiones stant pro hac intentione, quod bona ista sint de subiectis fideicommissis, de quibus supra dictum est. Et 2º vincere debent unicam illam, quod presumantur libera. Item fortiores sunt ista presumptiones, quam illa: nam illa, quod bona presumantur libera, est generalis, he autem supra scripte, que inducunt, quod hec bona sint subiecta fideicommissis, sunt speciales, ergo specialis presumptio vincet generalem.*

567 ¶ Tum, el dezir que no se ha podido venir en conocimiento de la mente de los antecessores, en quanto a la posesion de estos bienes, no es aplicable a nuestro pleyto, que se halla tan adelante, como executoriado, a fauor de don Iuan Bartolome, a quiē se mandò dar la judicial por vinculados, en consideracion de la que don Iuan Pedro, y don Francisco Antonio auian tenido con esta calidad, que excluye la oposicion, y tambien la presuncion de alodio. *Menoch. de arbitrar. lib. 2. caso 291. num. 3. es caso 472. numer. 26. ibi: Decimo validior est presumptio, que descendit à quasi possessione, quam sit illa que est, quod quaelibet res presumitur libera.*

568 ¶ Rodr Suarez *tit. de las herencias, num. 24. ibi: Sed ex dicta possessione iure maiorie satis est sublat a presumptio, quod sint hereditaria bona.*

569 ¶ Maximē extante *l. 4. §. Taur. que traspassa la posesion de los bienes vinculados en el siguiente, y con supuesto de serlo venció esta parte, atendiendo a el ultimo estado de la vacante. Parlador. lib. 2. rer. quot. cap. 5. num. 18. & 19. Mieres 3. part. quest. 20. à num. 1. D. Castill. lib. 3. cap. 24. num. 39. es 40. D. Paz de tenuta, cap. 5. tom. 2. Nogueroal alleg. 31. num. 81. Add. ad D. Molin. lib. 2. cap. 6. sub n. 57. vers. Qua retenta.*

570 ¶ Tum, quando los poseedores demuestran por palabras, ò con actos exteriores visibiles la causa de su posesion, se atribuye a ella, y cessa la duda, *cap. cum olim de priuileg. cap. Pontifices 7. quest. 1. l. litibus, C. de agricol. & censit. l. Titia, ff. de solut. l. Pomponius quibus mod. vsu fruct. amit. at. l. arboribus, §. fin. ff. de vsu fruct. l. 2. C. de seruit. es aqua.*

571 ¶ Bald. *in l. solam, C. de testibus, num. 7. ibi: Quarto quero quomodo possit probari civilis possessio per testes, cum non possit reddi ratio scientie per visum, quia civilis possessio non videtur? Respondetur inuisibilia cognoscuntur per ea, que videntur, unde per actus congruentes tali possessioni probatur eius*

eius qualitas, idem Bald. in l. de quibus, ff. de legibus, nu. 138. ibi: Et nota, quod probato verbo, probatur animus: quia voces sunt notę earum, que in animo sunt, passionum, id est voluntatum anime.

572 ¶ Los que de pabrera, y por declaraciones, hizieron cada vno en su tiempo desde el año de 604. que se otorgaron las capitulaciones hasta el de 647. que murió don Francisco Antonio, en q̄ afirmaron tener, gozar, y poseer estos bienes por de mayorazgo, ya quedau especificados desde el 4. fundamento hasta aqui, no menos que por escrituras publicas, que es la prouança mas superior q̄ el derecho reconoce, es dictis sepr. n. 40. & alijs congeftis à Pareja de instrum. edit. tit. 1. resolut. 2. à v. 33.

573 ¶ De que sacamos; que aviendo tomado principio la posesion por via de vinculo, la presuncion es que se continua de vna mesma forma, l. 1. circa fin. de impon. lucr. descript. l. quedam mulier, ff. de reuindic. & ibi Glos. & DD. Bald. in l. si certis annis, numer. 3. in fin. C. de pact. idem Bald. conf. 89. num. 4. vol. 1. & conf. 216. num. 5. Crauet. conf. 624. num. 9. tom. 4. Cephal. conf. 9. num. 26. & conf. 198. num. 12. Beroi. conf. 110. num. 3. & 4. vol. 2. Menoch. lib. 6. presumpt. 67. num. 1. vsque ad 4. Mandel. Albenf. conf. 64. num. 31. & 32. Surd. conf. 221. num. 29. lib. 2. Alciat. de presumpt. reg. 2. presumpt. 23. num. 2. Nogueroi alleg. 31. à num. 83: cum seqq. vbi multa ad casum adducit.

574 ¶ Sin mudar, ni variar la causa, l. 3. illud, ff. de acquir. possess. l. cum nemo, C. eodem, l. non solum 33. S. quod vulgo, de resucapion. Curt. Ion. conf. 168. num. 36. Riminald. conf. 100. num. 24. lib. 1. & conf. 556 num. 133. lib. 5. Roland. conf. 77. numer. 27. & seqq. libr. 1. Surd. conf. 94. n. 34. & conf. 221. nu. 50. & seqq. & conf. 260. num. 23. & 24. Rosentallus de feud. cap. 6. concl. 82. n. 23.

575 ¶ Y quando no tuviera don Iuan Bartolome otro fundamento que el de la transaccion, bastara por si, no solo a explicar el titulo de la posesion; pero quando fuera diuersa la antecedente (que no lo es sino siempre por via de vinculo, como se auia capitulado) a induzirla de nueuo causa maioratus.

576 ¶ L. minor 41. ff. de minorib. ibi: Quia paratans ex causa iudicati p̄secutionem, nouo contractu ad initium alterius petitionis redegerat, cap. vnic. S. si vassallas, vers. Nam & transigere si de feud. defunct. cont. su inter dom. & agrar. Decio conf. 400. num. 9. Alex. conf. 131. num. 4. lib. 1. Gozad. conf. 38. num. 9. & 12. Anton. Gabr. de nouat. con. luj. 1. num. 61. Menoch. lib. 3. presumpt. 144. num. 42. Gratian. cap. 672. n. 11. Mant. de contract. lib. 26. tit. 7. n. 4. Mieres 4. p. 9. 22. n. 89.

577 ¶ Mas concurriendo las capitulaciones, la fundación en virtud dellas, la partición, adjudicación, y los demas medios referidos, faciunt rem notoriam, veluti in casu mencionado algunos, Tiber. Decian. dist. respons. 76. lib. 3. à num. 19. y juntando otras, No
gueroi

guero allegat. 31. num. 87. ibi: Quod cessat in nostro casu, quia vinculus existit titulus, scilicet vinculum, et maioratus constitutus in capitulationibus matrimonialibus, et constat, quod illius virtute Comes D. Rodericus, dum vixit, fructus fuit 60. ducat. singulis annis, et non erat alius titulus ad hoc, ut ei tam magna alimenta prestarentur, et post ipsius mortem Comes de Saltes, eius filius bona cum fratribus diuisit, et illi fuit solutum omne, quod ex vinculo in predictis capitulationibus constituto ad eum pertinebat, et fructus fuit predictis bonis, dum vixit, que est expressa approbatio vinculi, et in hoc statu inueniebantur bona, quando obiit predictus Comes.

578 ¶ Por hechos, que executaron padre, y hijo, explicaron lo mesmo: don Iuan Pedro, con presentar en juyzio las fundaciones, en virtud de ellas por autos judiciales, tomando la posesion, ganò las cedula de diligencias para las subrogaciones, aumentando el mayorazgo con el agua que entrò en las casas principales, y dexò la demas agregada à el, facò por la transaccion el derecho de patronato de que vfo hasta que murió.

579 ¶ Don Francisco Antonio (fuera de la particion) presentò en el Acuerdo el titulo del oficio, la fundacion del mayorazgo. Pidiò se le diese el exercicio de la vata como vinculada; la obtuvo por este medio; aumentò sus preeminencias; puso las Armas en la Capilla; gozò del derecho de patronato, basta mandar se enterar en ella; vno y otro conservaron siempre los bienes, indemnes de deudas, sin cargar censo alguno sobre ellas, ni hipotecarlos.

580 ¶ Actos que vienen a ser mas eficazes, en ordẽ a manifestar los animos, e intenciones ocultas de los poseedores, que no las palabras; Cicer. 3. thoscul. ibi: Quid verba audiam, cum facta videam? l. si tamen. §. ei qui seruum, vbi Gloss. ff. de adilit. edit. l. Paulus, ff. rem ratam hab. ibi: Paulus respondit non tantum verbis ratum haberi posse, sed etiã actu, l. gerit, l. eum qui bonis, l. recusari, et ibi Glos. litter. R. ff. de acquir. heredit. §. fin. Instit. de hered. qualit. ¶ l. 11. tit. 6. part. 6. Anchar. conf. 302. num. 3. Rebuff. de pacific. possess. num. 148. Tiraquell. de retract. conuent. ad finem tit. num. 76. Gregor. Lopez in l. 40. tit. 13. part. 5. glos. 2. in med. D. Valenc. conf. 142. num. 128. ibi: Et maxime in factis, que clarius, et efficacius mentem declarant, quam verba. D. Castill. cap. 107. num. 3. precipue num. 14. vbi quam plurimos refert.

581 ¶ Porque aliquãdo dicunt homines aliud quam velint, raro autem faciunt, contra quod sentiunt, dicit l. si tamen, §. ei qui ff. de adilit. edit. cap. dilecti, vbi Butrius num. 2. cap. ad Audientiam, et rot nostrum de appellat. Decian. conf. 31. num. 27. lib. 1. Honded. conf. 5. num. 64. lib. 1. Casanat. conf. 29. num. 40. Meloch. conf. 1013. libr. 11. Surd. conf. 70. à num. 1. Gratian. cap. 249. ex numer. 7. libr. 2. Burg. de Paz conf. 26. n. 31. D. Castill. d. cap. 107. n. 17.

582 ¶ Cuya observancia subseguuta, etiam si instrumen

ta institutionis essent dubia, precedente in solutionem interpretatur, & talis presumitur et cetera precedentem, qualem usus, & observantia declaravit, *l. si de interpretatione, ff. de legibus, cap. cum dilectus, de consuetudinibus, vbi DD. Ioseph Ludovic, inter commun. opinion. lib. 3. tit. de consuetud. conclus. rom. per tot. Cephal. conf. 347. in numer. 32. vol. 3. Surd. conf. 140. n. 43. vol. 1. § 224. n. 7. § 241. n. 33. lib. 2.*

583 ¶ In casu Menoch. *conf. 845. num. 23. lib. 9. ibi: Non admissio circa viri preiudicium, quod res haec esset dubia, atque omnem dubitationem sustulit sequuta observantia; quia haec bona pro feudalibus semper habita sunt, & observantiam tribuere aetui dubia interpretationem.*

584 ¶ D. Molin. *lib. 1. cap. 5. num. 39. vers. Nona coniectura, § lib. 2. cap. 6. num. 57. Gutierrez conf. 2. num. 10. Garcia de nobilit. in diuis. oper. num. 57. Mieres de maiorat. 4. part. quest. 20. ex num. 335. D. Valenz. conf. 97. num. 204. P. Molin. tom. 3. disput. 590. vers. Non si in scriptura. D. Castill. lib. 5. cap. 93. §. 7. a. n. 1.*

Dezimoquarto fundamento.

585 **M**Vcha fuerça haze el ver, que despues de tantas dificultades como embarazan el intento de doña Gabriela, por lo hasta aquí alegado, halle tambien cerrada la puerta a su demanda; no solo con la excepcion de prescripcion, de qua in 3. parte dicemus: pero tambien con las determinaciones, que en razon de ser estos bienes de mayorazgo han salido, y estan executadas.

586 ¶ Ya advertimos el pleyto que en el Real Acuerdo tuvo don Iuan Pedro, en que pretendió la posesion de la vata, y la contradixo Pedro Veneroso su primo, como heredero de Bartolomé Veneroso, en que por auto de vista se le denegó; y por auer despues otorgado la escritura de ratificacion, y nueva fundacion de mayorazgo, en virtud de la Real facultad que tenia don Iuan Pedro, y presentandola con las demas. Salió vltima determinacion, en que se declaró auer cumplida, y fue admitido a el oficio, *supr. à n. 245. vlt. que ad 273.*

587 ¶ Tambien lo queda el juyzio de particion que don Francisco Antonio, y su curador ad litem, siguieron con doña Gabriela, en que fueron reservados estos bienes por vinculados, y se adjudicaron como tales, sobre que salio auto, o sentencia de la justicia ordinaria, que aprobó las cuentas, y particion, *supr. à nu. 408. cum sequentibus.*

588 ¶ Siendo esto constante, como en la verdad lo es, y sin disputa en el derecho que le corresponde, tambien es cierto no ser posible en el estado presente, obtener doña Gabriela, que estos bienes se declaren por libres, supuesto que lo estan resistiendo dichas

42
chas determinaciones, con supuesto de ser vinculados, cuyo impedimento se deuia primero remouer.

589 ¶ *S. praeiudiciales, Instit. de actionibus, l. gemma 6. ff. ad exhibendum, ubi Bald. summar. ibi: Quando obstaculum est in medio, prius debet agi ad remotionem obstaculi, quam ulterius procedatur.* Florianus de Sancto Georg. *ibidem, num. 1. illic: Nota, quod quando reperitur obstaculum ali- quod in medio ad iudicium dirigendum, prius debet agi ad remotionem obstacu- li, quam ad ulterius a procedi possit.*

590 ¶ Et in sententia, por ser excepcion litis finite, *cap. 1. de litis contes. Bart. in l. nam es postea in princip. ff. de iur. iurand. Decio, conf. 436. num. 21. Boeri. conf. 108. num. 3. lib. 3. Crauet. conf. 207. n. 7. vol 1. Surd. conf. 312. num. 1. Petr. Barbof. in l. diuorcio, §. fin. 2. p. n. 62. ff. solut. matrim. D. Valenç. conf. 68. n. 22.*

591 ¶ Y otro medio para hazerlo no le auia, mas que el de la apelacion, que dicitur medela, seu triaca aduersus sententiam, *l. 1. in princip. ff. de appellat. ibi: Quippe cum iniquitatem iudicantium, vel im- peritiam corrigat, l. eos 6. C. eodem, ibi: Cum salubritas legis constituta ad id ex- pectare videatur, Bald. in l. vnic. C. si de momentan. possess. Rebuff. in tr. act. de appellat. num. 79. in prefat. Surdo de aliment. tit. 8. priuileg. 60. num. 4. §. tit. 9. quest. 32. num. 63. cum seqq. Bobadilla libr. 3. cap. 8. num. 184. Barbof. in Collect. ad text. in cap. causam que 14. num. 4. de fens. es. re iudic.*

592 ¶ Dicitur que communiter: Si grauaris, appella, *cop. om- nis oppressus, cap. cum specialis, cap. subiectum, de appellationibus, Rebuff. in co- stitut. Galia, tom. 3. tit. de appellat. in prefat. num. 76. Pedro Gregor. lib. 23. syntagmat. cap. 10. nu. 2. Grammatic. voto 2. nu. 10. Afflict. decis. 138. num. 6. D. Valenç. conf. 43. num. 149.*

193 ¶ Lo qual procede aunque el juyzio en que se pro- nunció, se siguiesse con colusion; porque para deshazerla era pre- ciso entrar apelando, *l. a sententia, §. si heres, ff. de appellationibus, ibi: Si he- res instituitur, videtur fuerit ab eo, qui de inofficioso testamento age! at legatarijs, et qui libertatem acceperunt, permittendum est appellare, si querantur per colu- sionem pronuntiatum, sicut Diuus Pius rescripsit, ubi Gloss. verb. permittendū. Probatur etiam ex l. si perlusorio, 14. ff. eodem, ibi: Si perlusorio iudicio actū sit. Et infra, ibi: Et hodie hoc iure vitimur, ut possint appellare, l. si parentes 20. C. de cunctiōibus, cap. cum super, de sententia, et re iudicata, cap. super eo, de of- ficio, et potestate iudic. delegot.*

594 ¶ Bartol. in dict. l. a sententia, num. 7. et 8. et in dict. l. si perlusorio, in fine, Decius in cap. sua nobis, de appellat. num. 19. Ioannes An- drzas, et ferè omnes Canoniste in cap. cum super, de exceptione rei iudicat. num. 3. Roland. à Valle conf. 92. num. 2. 1. lib. 4. Cephal. conf. 395. n. 48. Surd. conf. 271. nu. 2. Gratian. cap. 149. num. 2. D. Molin. lib. 4. cap. 8. n. 8. D. Perez de Lara de vit a hom. c. 20. à n. 55.

595 ¶ Ocurriendo a el Tribunal superior, donde ganan- do mejora, se lleuan los autos compulsados, y con citacion de la parte

parte interessada, se sigue el juyzio, y renoca, ò confirma la tal senten-
tencia de primera instancia, *capit. 1. de appellation. libr. 6. l. 23. ti-
tul. 23. part. 3. l. 2. tit. 18. lib. 4. Recopilationis, ibi: La parte que huviere de se-
guir la alcada, se ha tenido de se presentar ante el luex de las alcadas, con todo el
proçesso del pleyto: y si con el processo del pleyto no se presentare, que no sea oydo en
el pleyto de la alcada, y la sentençia, sin que firme, Maranta in practic. tit. de
appellat. num. 194. & 401. Didacus Perez in l. 3. tit. 16. lib. 3. Ordinamen-
ti, cum alijs azeuedo in d. l. 2. tit. 18. Paz in praxi, tom. 1. part. 5. cap. 1.
per totum.*

596 ¶ Y si las sentençias que se pretendieren nulas por
omission, ò colusion fueßien de la Chancilleria, en ella se ha de in-
troduzir suplicacion por los autos del pleyto, en cuya virtud se pro-
nunciaron, *diçt. Leos, C. de appellat. Bart. in diçt. l. à sentençia, nu. 6. Imol.
num. 19. eodem tit. Cardinal. in Clementina 1. in princip. de re iudic. V. eltri.
in praxi, lib. 8. cap. fin. sub num. 9. vers. Sed dices, Scaccia de appellat. quest.
11. num. 171. Laderechi. conf. 21. num. 2 in fine, D. Molin. lib. 4. capit. 8.
à numero 8.*

597 ¶ De cuyo remedio, ni vsò don Iuan Pedro, ni don
Francisco Antonio, ni menos doña Gabriela lo ha hecho, asì del
juyzio que pàsò en el Real Acuerdo, como del de la particion, ni
dicho contra aquellas sentençias, ni mostrado los autos originales,
ni compulsados, ni presentado peticion de nulidad, ò agrauio, y so-
lo esta parte se ha valido de testimonios de todo, que ha presenta-
do para excluyr la, por lo alli juzgado, memor. à num. 63. vñ que ad
fol. 43. & diximus supr. n. 245.

598 ¶ Con que no auiendo apelacion, fue visto consen-
tir, y aprouar aquellas determinaciones, *l. ad solutionem, C. de re iudic.
vbi DD. l. ab eo, C. quomod. & quando iudex, vbi Salicet. ibi: Non potest im-
pugnare sententiam, qui congruo tempore non appellauit, quia videtur ei acqvie-
uisse. Bart. ibidem, num. 4. l. 19. tit. 22. part. 3. in princip. Iaff. in l. quod
iussit, num. 2. ff. de re iudic. Alex. conf. 136. num. 2. Crauet. conf. 108. n. 3.
Vantio de nullit. tit. de defect. process. num. 41 in fin.*

599 ¶ Giurb. decij. 70. num. 12. ibi: Sententia namque acqvie-
uisse censetur, eamque approbasse si intra decennium, quis non appellet. Et infra
ibi: Qui non appellat sententia consentit, & se quodammodo ad parendum obli-
gat, quodam quasi contractu se adstringens, l. sicut, C. de act. & obligat.

600 ¶ Ni oy pudiera interponerla, por quanto la mesma
doña Gabriela consintió expressamente la sentençia de el Alcalde
mayor, en que aprouò la particion, y vfo della, y despachò manda-
miento de possession, mem. n. 103.

601 ¶ Don Francisco Antonio, y su curador, a quié era
permitido hazerlo, y de la omision pedir restitucion, dentro de
los quatro años que el derecho concede a los menores, *l. fin. C. de tem-
per in integr. restit. l. 8. tit. 19. part. 6. & ex multis à Barbos. in diçt. l. fin.
num. 14.*

num. 14. tampoco lo hizieron, reconocieran la buena fee como es permitido, aun a los tutores, *l. quoties, §. nec utique, ff. de administr. tut. ibi: Idcirco quoque si mala causa pupillaris est, denūtiare sibi verū debet. Et prosequitur ibi: Nec enim prohibentur tutores bonam fidem agnoscere; ex ali- quibus D. Larrea allegat. fiscal. l. n. 14. §. precip. n. 15. in fin.*

602 ¶ Et sic concludimus esta primera parte, ò articulo, diciendo, que pues ademas de lo contenido, y prouado en los doze fundamentos antecedentes, se halla don Iuan Bartolome con los autos, ò sentencias passadas en cosa juzgada, que declarar ò por vinculados estos bienes, no dà lugar el derecho a que salga determinacion contraria, juzgandolos por libres, siquidem seria sentencia contra sentencia, passada en cosa juzgada.

603 ¶ *L. 1. C. quand. prouocar. non est necess. l. sententiam, C. de sententijs, cap. inter Monasterium de sentent. Et re iudicat. l. 13. tit. 22. part. 3. in princ. Decian. conf. 55. num. 4. vol. 5. Paris. conf. 108. num. 35. vol. 4. Marant. de iudic. tit. de sentent. num. 119. Cephal. conf. 518. numer. 3. Honded. conf. 22. num. 46. vol. 2. Surd. conf. 223. num. 16. Marr. decif. 1. num. 19. Pancir. conf. 166. num. 5. cum multis Tusch. lit. S. cons. claf. 142. Giurb. decif. 70. n. 11.*

604 ¶ Et sic no es justo dilatar mas el discurso, quando por tantos caminos se està manifestando la justa defensa de Don Iuan Bartolome, para conservarse en la possession de los bienes, q̄ por vinculados la Executoria, con largo conocimiento de causa, le diò.

Sobre el oficio de Alguazil Mayor.

605 **T**odo quanto hasta aqui dexamos fundado, comprehende expressamente la vara de Alguazil mayor, cõ que no era necessario hazer otros discursos. Verum por auerse de contrario cargado la consideracion en dezir que no pudo vincularse en perjuizio del derecho de su Magestad, por auer de negar la facultad que para ello pidiò Bartolome Veneroso, como consta de vna certificacion que ha presentado, sacada de el archivo de Simancas, que por ser publico, y tan autentico, se deve estar a el, *l. moris, §. solet, ubi glo. ff. de penis, Auth. ad hæc, C. de fide instrum. l. 8. tit. 19. l. 4. tit. 20. part. 3. l. 2. §. 4. tit. 15. lib. 2. Recopil. Pareja, de instrum. edition. tit. 1. resol. 3. §. 3. à num. 27. cum seqq.* donde junta muchos, viene a estar libre, y se ha de declarar por tal, y pertenecera a doña Gabriela como heredera de su hijo, que lo fue de don Iuan Pedro, con cuya hacienda se comprò.

606 ¶ Nos ha parecido dar satisfacion con algunas razones mas, que son precipuas a la defensa de dicho oficio, como son.

607 ¶ La primera, que despues de la fecha de la certifica-
cion por donde se pretende apudentgado a Bartolome Ventero-
so dicha facultad, se despachó por su Magestad el año siguiente de
606. titulo del, por 30. quentos de maravedis con que le firrud, sea
que esta la clausula de perpetuacion, sin obligacion de la renuncia
ordinaria, que dize.

608 ¶ Que vos el dicho Bartolome Venteroso, y vuestros successo-
res, ayan de tener, y poseer el dicho oficio, hasta que por mi sea desempeñado, sin
que tengays, ni tengay necesidad de renunciarle en vida, ni en muerte; porque
le aveys, y han de suceder en el, los successores vniuersales abintestato, ò ex testa-
mentos, ò otros qualesquier successores particulares por vna de mayorazgo, ò en la
forma y manera que vos el dicho Bartolome Venteroso, ò quien vuestro poder hu-
niere, estableciere, y ordenare, sin que se pueda perder, ni pierda, por dezir que no
renunciaron, ni dispusieron del dicho oficio, ni que vivieron los veynte dias que
la ley dispone en los oficios renunciabes, ni por oír a causa alguna.

609 ¶ Cuyo contraçto oneroso por precio tan grande co-
mo 80j. ducados, hizo dueño del oficio a Bartolome Venteroso, y
como tal pudo vincularlo, sin necessitar de facultad, que solo los
padres para perjudicar a sus hijos, ò ascendientes, lo han menester,
D. Molina. lib. 2. cap. 2. num. 10. ibi: Non enim ad maioratus institutionem
Regia facultas necessaria est, nisi ipsius institutor ascendentes, aut descendentes
habeat, sax amque a legibus Regis statutam excedere vultit; si vero neque as-
cendentes, neque descendentes habeat, liberè poterit maioratum absque Regia fa-
cultate instituire, si que verus, ac proprius maioratus erit, vbi Add. y le figuè
Gutierrez lib. 2. pract. quest. 6. Matienç. in l. 2. tit. 7. lib. 5. glos. 1. num. 1.
es 2. Angul. de meliorat. in l. 11. glos. 2. num. 7. et 9. Auendañ. in l. 27.
Taur. glos. 1. à num. 4. Robles de represent. lib. 3. cap. 5. à nu 25. D. Castill.
tom. 6. cap. 145. à v. 33.

610 ¶ La segunda, porque ademas la hallamos en el me-
mo titulo, donde buelue a repetir: El mayorazgo que huiesse hecho, en
virtud de la facultad que para ella se lo auia despachado por la Camara.

611 ¶ Palabras que bien a la clara lo afirman, que por ser
del Principe, etiam que fueran enunciativas, se ha de estar a ellas, y
prueuan, licet non appareret de facultate relata; Clement. 1. de probat.
ibi: Censemus super signataris fidem plenariam adhibendam, vbi gloss. verbo,
fecisse narramus. Zauar. ibidem, nom. 1. Immol. num. 2. Socin. conf. 226.
à num. 27. Barr. in l. ambitiosus, nu. 28. de decretis ab ordin. faciend. Anton.
Gabr. lib. 5. de probat. conclus. 2. à num. 1. Alex. conf. 15. à n. 3. Mascard.
concl. 1228. à v. 1.

612 ¶ Y mas quando pendia de solo la potestad de su Ma-
gestad el concederla, si liquat, C. de inoffic. donat. vbi Bald. num. 1. et in
l. vi preponis in fin. C. de seru. pignor. dat. manumiss. Salicet. in l. si fundus,
§. 1. de pignor. Aretin. conf. 128. num. 7. Dec. conf. 124. num. 3. Tira-
quell. in l. si conquam, verbo, donatione largitus, num. 229. et in tract. de re
iratu

44
tractu linag. S. i. glos. 9. n. 103. & 137. Hippolic. Riminald. conf. 52.
num. 22. lib. 1. Simon Selo de decretis lib. 2. tit. 6. n. 143.

613 ¶ La tercera, porque no quedó en terminos de afirmar lo su Magestad por el titulo, si no que a la verdad el año antecedente de 605. se le auia despachado a Bartolome Veneroso para hazer mayorazgo de todos sus bienes. Memor. n. 64. en conformidad de lo capitulado, memor. n. 62. en que no puede dudarse estar comprehendido el officio, ex verbo illo, todos, l. Iulianus in princip. deleg. 3. l. hoc articulo de heredib. instituent. l. pediculis, l. labeo, de auro, & argent. leg. l. si cui seruo, deleg. 2. l. à procuratore, C. mandat. Tiraquell. in l. si conquam, verb. totam, num. 1. Surd. decis. 165. à num. 30. Gonçalez reg. 8. Cancell. glos. 6. num. 21. Escobar de ratiocin. cap. 7. num. 47. & cap. 18. num. 3. D. Pichard. princip. inst. de adempt. leg. num. 30. Et tunc temporis se hallaua con el de que auia tomado possession desde el año de 604. mem. n. 62.

614 ¶ La 4. porque quando por algun camino, q̄ no alcanamos, se reconociese auer prohibicion de derecho que impidiese a Bartolome Veneroso, y a don Iuan Pedro su sobriño, cada vno por lo que le tocava el vincular este officio, como lo hizieron por las capitulaciones, la transaccion, la nueua fundacion, y por los demas actos, y medios referidos; adhuc no le era permitido a dona Gabriela, siendo Actora, alegar de nulidad contra la fundacion, por dezir es derecho que toca a su Magestad meramente.

615 ¶ Y quien puede valerse del es don Iuan Bartolome, para como R. y poseedor legitimo, en virtud de su Executoria, excluir el intento contrario, y como excepcion perimens ios agentis, por defecto de dominio en el officio, en caso que residiese en el Principe alegado.

616 ¶ L. 4. S. competis, ff. si seruit. vindicet. l. fin. vbi Scribent. C. de reiuindic. l. cum seruum 6. C. de seru. fugitiu. DD. in l. si alienam 12. ff. solut. matrimon. Thesaur. decis. 4. num. 1. Surd. decis. 108. nu. 15. & conf. 415. à num. 17. Gratian. cap. 261. à num. 3. Pedr. Barboi. in dist. l. si alienam, à num. 5. 1. prapic. à num. 64. vers. Quatio principaliter, Miercs 3. p. quast. 9. n. 19. & 4. p. 9. 15. à num. 13. Alexand. Ludouil. decis. 14. num. 3. & decis. 415. num. 4. vbi Oliuer. Beltram sub n. 6.

617 ¶ La 5. porq̄ hallamos q̄ a Bartolome Veneroso, y a doña Iua Pedro, se le cōcedio naturaleza de estos Reynos, y se derogaron todas las leyes que pudieran obstar a la fundacion del vinculo, como expressamente lo estan por el mesmo titulo, memor. n. 63. fol. 32. & 33. Y asì corre sin impedimento la fundacion.

618 ¶ La 6. porque quando alguna prohibicion huviessse, y fuera penal (que no se hallarra) siempre pendia el vsar de este derecho de la voluntad de su Magestad.

619 ¶ Deducitur ex l. 2. C. de iur. emphit. ibi: Volenti ei licere

eum à pradijs emphiteuticarijs repellere. Et rursus ibi: Sed omnimodo eo (si do-
mianus voluerit) repellendo, vbi DD. Tiraquell. in l. si conquam, verbo,
reuertatur, num. 394. C. de reuoc. donat. Idem, in tract. de leg. conuualib.
glos. 8. num. 94. Ruin. cons. 48. num. 12. vol. 1. Surd. cons. 284. numer. 6.
ibi: Quia vbi actus annullatur favore alterius, is solus allegat nullitatem, in
cuius fauorem fuit inducta.

620 ¶ Y no de los que instituyeron el vinculo, porque en
quanto a ellos se deue conservar sin poderlo impugnar, argument.
text. in l. post mortem, ff. de adopt. l. rem alienam, ff. de contrab. empr. glos. in l.
si quis alienam, ff. de act. empr. Bart. in dict. l. post mortem, ibi: Primo casu
habet locum. Alex. cons. 69. in princip. vol. 4. Afflic. decis. 40. numer. 3.
Roman. cons. 57. num. 25. vol. 3. ¶ cons. 60. num. 56. vol. 4. Pinell. in l.
1. part. 3. num. 73. in princip. C. de bonis matern. Surd. dict. cons. 284. num. 7.
ibi: Ideo videmus, quod et si rei aliene venditio sit nulla, tamen alienans non
potest impugnare contractum, sed quod ad eum est valida.

621 ¶ Nisus herederos, como lo es doña Gabriela, y lo
fue su hijo, l. cum a matre, C. de reiuindicat. l. ex qua persona, ff. de reg. iur. l. si
ab eo, C. de liber. caus. l. venditrici, C. de reb. alien. non alien. l. siue possessio, C. de
euiet. Croto cons. 18. num. 9. Bello. cons. 9. num. 8. Cephal. cons. 393.
num. 46. Roland. cons. 71. num. 36. vol. 2. cons. 30. num. 29. ¶ cons. 34.
num. 71. vol. 4. Tiraquell. de retract. linag. §. 1. glos. 9. num. 47. Alciat.
cons. 611. num. 2. Surd. vbi supr. num. 4. ibi: Respettu vero heredis idem
est, quia venire non potest contra factum desuncti.

622 ¶ Et dum per sententiam priuatur possidens, no pi-
diendolo el mismo Fisco, no se aplican los bienes, aunque otro qual
quiera alegue el derecho penal, por no ser parte para ello, l. bis conse-
quenter, §. 1. ff. familie erciscund. y en el interim los retiene, y conserva
en ellos, l. ex facto 43. §. Iulianus, alias Iulius Longinus, ff. de vulg. l. here-
ditas 4. C. de his quibus vt indign. vbi Bald. num. 7. ibi: Tamen licet heredi-
tas possit ab eo auferri tanquam ab indigno, nihilominus antequam fiscus auferat,
ipse est, cum effectu, et actiones exercet hereditarias.

623 ¶ Iass. in dict. l. ex facto, §. Iulianus, num. 2. vbi ait: Quod
licet hereditas auferatur alicui tanquam ab indigno, per hoc tamen non desinit
esse heres ipso iure, imò ei defertur hereditas, et potest adire, licet postea fiscus au-
ferat. Egid. Bosi. ad tit. de his quibus vt indign. num. 17. ibi: Scias tamẽ,
quod dictus occidens, vel aliter indignus interim est heres, et potest adire here-
ditatem, et interim exercere actiones hereditarias.

624 ¶ Quod simile est a las fundaciones de mayorazgo
del tercio de los bienes, que si el instituydor contrauiene a la orden
de la l. 27. de Toro en los llamamientos, sin embargo que por ella se
dize; que de otra manera no pueden poner grauamen alguno, ni condicion en el
dicho tercio, attamen se conserva el vinculo, reduziendolos a la for-
ma de la misma ley.

625 ¶ D. Paz de tenuit. quest. 34. ex num. 42. vsque ad 115. ¶

45
in dict. l. 200. styli, quæst. 7. num. 160. D. Castill. dict. lib. 2. cap. 7. à num.
17. ¶ dict. cap. 98. lib. 5. num. 8. ibi: *Quod si is qui fecit meliorationem, sive
in testamento, sive in contractu inter vivos, iure perpetui vinculi, aut maiora-
tus meliorationem possideri voluit, ita ut in vinculum perpetuum insituat, et
in substitutionibus, aut vocacionibus, l. 27. Taur. Ordinem non seruauerit, sed
alter auerit illum; tunc in ea specie dispositio non vitietur, imò potius vires ha-
beat, et valebit, vocaciones tamen, et substitutiones, ad ordinem, et formam
eius legis reduci debebunt, et sic valebit melioratio, quoad omnes imperpetuum.*

626 ¶ Y mas del punto lo q̄ se resuelve, en caso de fun-
darle mayorazgo de bienes, que tienen censo perpetuo con dezi-
ma y cõmisso, que si el emphiteota pidiere se quite el grauamen, y
vendan a persona lega, y llana, para conseguir su dezima parte, del
precio, toties quoties se enagenare, obtendra, Rippa in l. filius fami-
lias, §. Dini, num. 9. ff. delegat. 1. Decian. cons. 23. num. 41. vol. 1. et cons.
117. nu. 23. lib. 3. Gamm. decis. 70. et decis. 224. per tot. Surd. decis. 305.
lib. 3. Anguian. de legib. lib. 3. controuers. 12. per tot. Micres de maiorat.
1. part. quæst. 73. à num. 1. Dom. Molin. lib. 2. cap. 10. num. 71. vb.
Addeat.

627 ¶ Pero esto con calidad que el precio dellos se sub-
rogue en otros que con el se comprehen, y estos queden para el mayo-
razgo, y se observe la voluntad del fundador, que fue de vincular,
Pater Molin. de instit. et iur. disp. 608. num. 2. ibi: *Quod attinet ad secur-
dum, si census sit perpetuus, esto redimibilis sit, ex illo institui potest maioratus per-
petuus, prapicipiendo, ut ex pretio redemptionis iterum alius census ematur.*

628 ¶ Lo septimo, por que esto conuiene con lo que su
Magestad por el mesmo titulo de el oficio preuino, donde dixo: q̄
quando se desempeñasse, y paguen a Bartolome Veneroso los 30. quentos de ma-
rauedis, si siendo muerto, si huuiessse hecho el mayorazgo, se han de depositar en el
Depositario general de Granada, para que se bueluan a emplear, e incorporar en
el dicho vinculo, y mayorazgo, etc.

629 ¶ Y con lo que Bartolome Veneroso en la fundació
de mayorazgo dispuso, ibi: *Que auiendo consideracion a que se podria de-
sempeñar la vara, y oficio de Alguazil mayor, mandando boluer su Magestad
los 30. quentos de marauedis con que lo firmo; en tal caso quiero, que el dinero na-
entre en el successor, si no que se deposite en el Depositario general con autoridad de
la justicia, donde este hasta emplearlo en bienes raxzes. Memor. fol. 18. vers.
Item auiendo.*

630 ¶ Que junto con los actos de aprouacion de Don
Iuan Pedro, y de su hijo, y aun de la mesma doña Gabriela, con los
nombramientos que hizo en el tiempo de la menor edad de Don
Francisco Antonio, con las preeminencias que hasta su muerte le
aumentò, parece corre aun con mayor seguridad la defenfa de esta
parte en el dicho oficio de Alguazil mayor.

II. P A R T E.

Que mira al gravamen de cantidad.

631 **P**Assa adelante Doña Gabriela en su demanda, diziendo: *Que con los setete mil ducados de renta, y el valor del oficio de Alguazil mayor, y el de las casas principales que se dieron a don Juan Pedro, no quedò satisfecho enteramente de la legitima de su padre, y de los intereses de ella, que se le devieron cargar a Bartolome Veneroso su tutor, y curador.*

632 ¶ Y que aunque otorgò carta de pago, y finiquito de todo en la escritura de transaccion, por aver sido esta general, y sin que precediesen cuentas con data y cargo, como de derecho se requiere, no quedò libre de la obligacion en que se hallaua, como en terminos de liberacion, hecha por menor de veynte y cinco años, a favor de su tutor, y curador, ex l. 1. in princip. ff. de minoribus; glos. in l. 1. C. de solut. l. pluries, C. de fide instrum. l. sicut datam, C. deliber. caus. l. 26. tit. 12. part. 5. ibi: Dandoles cuenta verdadera, y derecha.

633 ¶ Tenent las. conf. 219. à num. 1. Paris. conf. 89. num. 3. vol. 1. Ancharran. conf. 330. à princip. Roland. conf. 49. num. 50. lib. 1. Baeza de decim tutor. cap. 2. num. 162. Gutierrez de iuramen. 1. part. cap. 40. num. 13. Escobar de ratiocin. cap. 5. num. 10. ¶ cap. 40. num. 5. D. Frãcisco Geronim. de Leon decif. 112. num. 6. Cancer. tom. 3. cap. 15. de minor. à n. 300.

634 ¶ Maxime advirtiendo, que el capital que tocò por cabeça de Francisco Veneroso a su hijo, importò 8000. ds. segun a le gò, articulo, y provò Bartolome Veneroso en el pleyto q̄ tratò cõ los herederos de su muger, memor. à n. 13. cum seqq. que con los intereses demas de veynte años que passaron hasta Março de 609 que se le entregaron los bienes de el mayorazgo, importava todomas de 25000. ducados; asì lo dixo en la protesta ultima, que hizo Don Juan Pedro en 2. de Abril del dicho año de 609. Memor. n. 67.

635 ¶ Con que vino a resultar leñou enormissima en dicha liberacion, que junto con el dolo y calumnia con que se procediò en no darle verdadera noticia de su hacienda, y derechos que le tocauan, manifestandole los libros, y papeles de la compaña, y tutela, son medios bastantes para dar por ninguna, ò rescindir dicha transaccion, l. 1. §. cum transactio, ff. de transactioibus, l. si super stite §. C. de dolo, l. qui cum tutoribus §. qui per fallatiam, ff. de transactioibus. l. in summa §. ff. de condit. indebit. ibi: Sin autem evidens calumnia detegitur, et transactio imperfecta est, et repetitio dabitur: plura iura congerit D. Larrea decif. 68. à n. 1. usque ad 5.

636

¶ A este fundamento tan ruydoso, y q̄ ha ocasionar do

do a que las vezes que el pleyto se ha visto en la Sala, se hagan cuen-
tas mentales, subiendo a las nubes los derechos que contra Barro-
lome Veneroso dizen tenia su sobrino, satisfara don Iuan Bartolo-
me con tantas y tan yrgentes excepciones, ajustadas a los autos, y
escrituras, que cada vna le sacara indemne del cargo, como demo-
strarẽmos ex sequentib.

637 ¶ La primera excepciones, que doña Gabriela no
pudo deduzir en juyzio esta accion como heredera de don Francis-
co Antonio su hijo, quando este en su vida, y don Iuan Pedro su pa-
dre en la suya, no solo no la intentaron, reconociendo no estar agrá-
uiados; antes si confessando en muchas ocasiones el vtil grande q̄
se les siguiò en sin pleyto, ni diferencia entrar en la hazienda que se
les entregò. Y assi por no ser parte, como en la verdad no lo es, deue
ser excluyda, ex tœ iuribus congestis supr. n. 28. vsque ad 43. & ite-
rum à n. 114. cum seqq.

638 ¶ La segunda, porque no sea intentado contra quien sea par-
te; porque aunque es verdad que el tutor, ò curador estan obliga-
dos a dar las cuetas de su tiempo, l. 1. §. officio, ff. de tutel. & rat. distrab. l.
rationes, l. aduersus, C. de administ. tut. y si murieren sin hazerlo, passa
la obligacion contra sus herederos para que las den, l. maxime, ff. de
administ. tutor. l. tutores, & ibi DD. C. arbit. tutel Roman. conf. 114.
in princip. Decio conf. 90. num. 4. vetf. Circa secundum, Gutierrez de tu-
tel. 3. part. cap. 1. num. 1. Escobar de ratiocin. cap. 3. num. fin. Cancer. tom.
3. cap. 7. num. 93. Barbof. plures congerens, in Colle. ad d. l. tutores.

639 ¶ Don Iuan Bartolome no fue heredero de Barto-
lome Veneroso su tio, ni tal se ha alegado, ni articulado por doña
Gabriela, deuiendo prouarlo como Actora, Bald. in l. per diuersas, C.
mand. Aret. conf. 32. n. 2. Menoch. de adipiscend. remed. 3. à nu. 166.
Malcard. de probat. conclus. 1253. num. 32. Parlador. lib. 2. rer. quotid.
cap. fin. 4. part. §. 1. à n. 2. Anton Gomez variar. tom. 1. cap. 9. num. 25.
Carleval. de iudic. lib. 1. tit. 2. disp. 3. n. 21. cum vulgatis.

640 ¶ Quòd impossibile esset mostrarlo, pues en la ver-
dad lo fue Pedro Veneroso, el otro su sobrino, el qual exerciò las ac-
ciones, y derecho de tal, como consta del testimonio presentado;
memor. num. 69. y executò a don Iuan Pedro por los 400. ducados,
de quibus supr. in 9. fundament. n. 297. y auiendo muerto, conue-
nia a el heredero deste, y si no le dexò nombrar defensor a su hazièn-
da, citando a los interessados a ella, para que les parasse perjuyzio,
Bald. in l. debitori, num. 2. C. de pact. & in l. fin. §. incomputatione, num. 4. C. de
iur. deliber. Roland de inuentar. quest. 170. num. 8. Surd. conf. 7. num. 32.
Virgil. de legitimat. cap. 11. num. 17. Noguera. alleg. 36. num. 31.

641 ¶ Y aunque en la demanda concluye, mem. n. 113.
fol. 62. Que como poseedor don Iuan Bartolome, de bienes que fueron de Barto-
lome

lome Veneroso, deve ser condeuado, a que pague las cantidades que en ella refiere; tiene menos sustancia.

642 ¶ Lo vno, porque aun el mesmo Bartolome Veneroso, como tutor, ò curador, finito officio, no pudiera ser conuenido por cantidad alguna de maravedis, racione tutelæ, si no tantummodo a que diesse cuentas, pues no era otra su obligacion que hazerlo, y pagar el alcance que dellas resultasse, l. 1. § officio, es S. de racionibus, l. nisi, § fin. ff. de tutel. es rat. distrab. vbi DD. l. aduersus, l. rationes, C. de administrat. tut. l. 2. tit. 16. part. 6. Baez de decim. tutor. cap. 2. nu. 152. Spin. de testam. glos. 29. num. 66. Garc. de expens. cap. 20. numer. 22. Gutierrez de iuram. 1. part. cap. 40. à num. 18. es de tutel. 3. part. cap. 1. à num. 2. cum seqq.

643 ¶ Pero tratar de que pagasse lo que no se ha verificado por el medio dellas, oyendole sus discargos, y passandole las partidas de gastos, y las demas que hizo, ius abhorret, ni semejante accion se à podido intetar, ex proxime adductis, & notant in terminis Alex. cons. 192. lib. 7. Cephal. cons. 768. num. 14. Crauet. cons. 231. num. 16. Fachin. lib. 8. controuers. cap. 58. Giurb. decis. 15. à num. 3. cum seqq. Baeza dict. cap. 2. num. 168. Caualc. de tutor. num. 214. Gutierr. de tutel. 3. part. cap. 1. numer. 58. Cancr. 1. variar. cap. 7. de tutoribus, à num. 81.

644 ¶ Lo otro, porque vt cumque sit, advertimos, que los bienes de que goza don Iuan Bartolome, no los tiene iure hereditario, si no como sucesor particular, en virtud del otro vinculo q̄ dellos fundò su tio; y aunq̄ la deuda fuera liquida, y estuviera constituyda antes de la fundacion, no puede ser inquietado, quousque el iuyzio se aya hecho con el tal heredero, y escutidos los bienes libres que por su muerte quedaron, l. filius familias, S. Diui, ff. deleg. 2. Au ibi: res qua, C. commun. delegat. vbi communiter Scribent.

645 ¶ Per quæ, & alia iura in punct. Menoch. lib. 4. præsumps. 189 num. 106. Surd. decis. 62. à num. 21. es de aliment. tit. 9. priuileg. 54. num. 5. Peregrin. de fideicommiss. art. 39. num. 3. Petr. eodem tract. quest. 15. num. 4. Giurb. decis. 31. nu. 3. Mieres de maiorat. 4. part. quest. 26. per tot. Gutierrez lib. 2. quest. 53. D. Molin. lib. 1. cap. 10 per tot. vbi Add. es lib. 4. cap. 6. num. 15. es cap. 7. num. 2. P. Molin. de iust. et iur. disp. 640. per tot. D. Castill. tom. 6. cap. 161. num. 23. D. Valenc. cons. 60. n. 80. es 81.

645 ¶ Et sic justamente en la peticion de excepciones q̄ por esta parte se presentò, opusimos illic: Deue ser absuelto, y dado por libre, por no estar puesta la demanda por parte, ni serlo doña Gabriela, que no sucedidò, ni se le transmitieron derechos, que fueron personalissimos, en su hijo, y marido, ni contra parte, porque la mia es sucesor particular por disposicion de su tio, y no heredero del, es c. Memor. n. 114. Con que no era necessario el passar otra.

¶ La tercera, porqué quando las antecedetes falsas-
 sen (que no alcançamos quo iure) se advierte, que la carta de pago,
 y finiquito que don Iuan Pedro otorgò a fauor de su tio, conten-
 tandose con los bienes de mayorazgo que recibì por toda su legiti-
 ma, e intereses della, fue siendo mayor de 25 años, sicuri a justamos sup-
 a num. 172. usque ad 201. & tunc, como dueno, y señor de sus accio-
 nes, libre, y sin impedimento, pudo remitir el que diessse las cuen-
 tas de la administracion antecedente, y cõtentandose con lo que re-
 cibia, otorgar la carta de pago, y con ella causar plena liberacion a
 su tio.

647 ¶ Ad text. in l. creditor, §. inter cetera, c. §. Titia, l. Aure-
 lius, §. Mevia, ff. de liberat. legat. l. cum necessitatem, C. de fideicommiss. Vbi
 Glof. & DD. communiter, D. Couarr. lib. 2. var. cap. 14. num. 2. Es-
 cobar de ratiocin. cap. 5. num. 18. Hevia in Curia, libr. 2. cap. 9. verbo,
 Cuentas, num. 12. ex vulg. reg text. in l. in remandata 21. C. mandati. l. 2.
 ff. si quis à parent fuer. manum. & Anton. de Sola ad statutum, incipiens:
 quitationem.

648 ¶ Anton. Fab. in suo Codic lib. 5. tit. 24. definit. 6. ibi: Sta-
 tutum deliberationibus tutorum, vel curatorum, quo tam multe solemnitates
 introduktæ sunt ad hoc, ut valeat liberatio, quam tutori quondam suo adultus
 etiam iuratus concesserit, ad eos tantum pertinet, qui liberationis tempore mino-
 res reperiuntur, non etiam ad illos, qui annum ætatis 25. iam excefferunt, qui-
 bus utique liberum est de re sua proprio arbitrio disponere, nullo etiam iudice,
 aut cognato, nulla ratiocin. redditione interueniente.

649 ¶ Cephal. conf. 192. donde oponiendose de los que
 lleuaron lo contrario, satisface diziendo, numer. 44. illic: Iosoni verò
 in præcitato consilio respondetur, & ipsum loqui de ratione reddita minori, que se
 male, & imperfecte est reddita, iterum est reddenda, l. quoties, qui satisd. cogant.
 cum vulgat. Sed hic non agitur de ratione reddita, nec in hoc fundata est libera-
 tio D. Hieronymi, sed in eo quod D. Balthasar maior factus, instructus, edoctus
 cum animo deliberato eum liberauit cum iuramento, cui liberationi, cum fieri po-
 tuerit non video, quid obset.

650 ¶ La quarta, & magni momenti, por que el finiqui-
 to fue por escritura de transaccion, y concierto, con que quedaron
 los otorgantes excluydos de todo recurso, etiam que resultassen
 lesos en qualquier cantidad.

651 ¶ L. odiosas, C. de plus petitionibus, l. Lucius 78. S. fir. ad Tre-
 bell. ibi: Respondit secundum ea que proponerentur si non transactum esse posse:
 vbi glof. verbo, posse, illic: Alias ferè omnes transactiones rescindrentur, l.
 rui. C. de error. calcul. l. si quando, §. generaliter, C. de iussic. testament.
 que habla en grauamen de cantidad consentido por el hijo a quien
 se impide la entrada, si consintio por transaccion, ibi: De eo quod deest
 nullam habeat questionem, l. 34. tit. 14. part. 5. que quitò la diferencia, y
 encuentro de opiniones que antes avia.

651 ¶ Hanc sententiam mirabiliter defendit Anton. Fa-
bro de error. decad. 8. error. 10. Petr. de fideicommiss. quest. 19. numer. 80.
Peregr. art. 52. num. 102. Merend. lib. 6. controuerf. cap. 21. per tot. Fon-
tanel. claus. 4. glof. 9. part. 3. num. 199. Roman. cons. 52. num. 45. Gre-
gor. in dict. l. 34. part. glof. 2. Matienq. in l. 1. tit. 11. glof. 8. a num. 53.
lib. 5. Recopilat. Gutierrez lib. 2. practic. cap. 131. a num. 1. Add. ad D.
Molin. lib. 4. cap. 9. num. 34. D. Latrea decif. 68. a n. 5. cum feqq.

652 ¶ Y la oposicion contraria, diciendo interuino dolo
de parte de Bartolome Veneroso, ocultando los instrumentos, y
libros, en orden a que faltasen noticias de sus derechos a don Iuan
Pedro, es incierta, y solo alegada para aplicar contra la transaccio,
la limitacion de fraude y dolo, ex iuribus proxime oppositis; pero
ni articulada, ni prouada, ni podian hazerlo en manera alguna.

653 ¶ Antes es cierto lo contrario, pues para efetuar las
capitulaciones era preciso conuiniessen tio, y sobrino, y el suegro; y
cuñado, que las otorgaron, la hazienda perteneciente a don Iuan
Pedro, y despues de ellas hasta la transaccion, que passaron quatro
años, con toda vigilancia haria lo mesmo, y mas tratado de mouer
le pleyto sobre ello a su tio, el qual por escritura publica, cumpliend
con lo que su hermano Francisco auia dispuesto, declaro la hazien
da que a cada vno tocava, las ganancias, y aumentos, remitiendose
a los libros, con distincion de partidas, y folios, de qua infra dice-
mus, que passò quatro meses antes de la transaccion, como se reco-
noce, mem. n. 375. fol. 117. B.

654 ¶ Y assi en la mesma escritura de transaccion dicen:
Que por quanto don Iuan Pedro pretendia, que los bienes que le auian señalado
en las capitulaciones por via de vinculo, no eran bastante a satisfacerle lo que le
pertenecia de la herencia de su padre, y sus intereses, de todo el tiempo que le auia
administrado su tio.

655 ¶ Por el contrario Bartolome Veneroso dezia, que le auia da-
do, no solo lo que le pertenecia, pero mas de 10000. ducados de demasia, de todo lo
qual se esperan pleytos, y por escusarlos, y conseruar el parentesco, y amistad en-
tre todos, por via de transaccion, o como mejor en derecho lugar aya, se conuienen
en la forma siguiente. Mem. n. 30.

656 ¶ Lo primero, don Iuan Pedro aprueba la escritura de capitu-
laciones matrimoniales. Mem. n. 31.

657 ¶ Item se dà por contento, y pagado, y satisfegho de toda su ha-
zienda, e intereses della, que le pertenecen, e pueden pertenecer de Francisco Ve-
neroso su padre, con los bienes del vinculo, guardandose lo contenido en esta es-
critura. Mem. n. 32.

658 ¶ Despues se siguen las conueniencias, y viles que
facò de nuevo por este contracto, ademas de lo capitulado, de qui-
bus supr. à n. 147. vsque ad 170. Et el dicho don Iuan
Pedro diò por libre a Bartolome Veneroso su tio de todas quantas precesiones te-
nia,

nia, y puede tener contra el su soldado, y sus bienes, así expresadas al principio de esta escritura, como no expresadas, &c. Mem. n.

659 ¶ De que le saca averse hecho con toda deliberación, y acuerdo, sin ocultación de escrituras, ni libros, y fuera de dolo, fraude, y cautela, y así se deve estar por ella, y observar inviolable, dict. l. Lucius, §. fin. ff. ad Trebell. dict. l. 34. tit. 14. part. 5. ibi: Quanto quier que montasse, aquella parte, que quitasse el demandador, no podria despues demandar; con muchos D. Larrea decif. 68. num. 11. donde la decifion de el Senado fue, illic: In quo opinionum conflictu eam semper veridorem consui, es contra receptum aliquorum praxim pluries in Senatu iudicavi lesionem, necdum enormem, verum enor missimam locum non habere in transactione, que interponitur in lite iam mota, vel proxime mouenda, quando in transactione habetur consideratio futuri iudicij, à quo transigendo cessatur, itant lex nostra 34. titul. 14. part. 5. ad literam obseruari oporteat, & nisi manifesta calumnia appareat aduersarium subtraxisse instrumenta, vel probationibus impedimento fuisse, semper per transactio substimenda. Et ita Senatus noster decreuit.

660 ¶ Tùm, porque en apoyo desta excepciõ tiene más don Iuã Bartolome el pleyto q̄ en el Real Acuerdo (muerto ya Bartolome Veneroso) se siguiõ, donde Pedro Veneroso su heredero alegõ deuer aprouar todo lo hecho don Iuan Pedro, y no lo haziẽdo estaua prelo de proponer en justicia las causas de su defenfa.

661 ¶ Y con advertencia de todo, por la nueva escritura dixo don Iuan Pedro: Que aprouaua las capitulaciones, la fundación de mayorazgo hecha por su tio, juntamente con esta escritura de concierto, en todo, como en ello se contiene, sin quitar, ni reseruar en ello cosa alguna, y fundaua de nuevo otro tal mayorazgo de los bienes que le pertenecian de la herencia de su padre, que entras, y se comprehenden en el valor de los comprehendidos en el mayorazgo de suõ incorporado.

662 ¶ Que siendo con mayores noticias de su hazienda, (y no pudo ser menos, pues pasó otro año despues de la transacción) quedó mas asegurado, cierto, è infalible el derecho, que por ella se adquirio a los contrayentes, y sus sucesores, y libre de impugnación, argum. text. in Auth. siue à me, C. ad Velleian. Caltrenf. conf. 386. column. 2. ad fin. lib. 2. Cagnol. in l. 2. C. de rescind. vendit num. 132. Iaf. in l. si quis eam aliter, num. 22. ff. de verb. oblig. Crauet. conf. 114. Zeph. conf. 261. num. 10. & 11. Menoch. conf. 1. num. 356. Decio conf. 46. vn. 37. & 38. Couarr. in cap. quamuis pactum 3. part. §. 4. n. 6. vers. Octaua conclusio, Parif. conf. 20. n. 36. lib. 1.

663 ¶ La quinta, porque la ponderación hucufque, hecha, es en caso de auer lesión en la transacción; pero en la verdad falta el supuesto. Siquidem, aunque por parte de doña Gabriela se articulõ en la pregunta 13. de su interrogatorio. Mem. n. 191. Que fue damnificado en las capitulaciones, y transacción don Iuan Pedro, enor-

me, y enormissimamente, y que no recibió la mitad de lo que le pertenecía, y así se
ta el Relator ibidem, no averisigo alguna que lo diga.

664 ¶ Y el otro medio por donde pretende ajustar, que
el capital ciervo que el año de 1583, rotó a Francisco Veneroso, de-
mas de la dote de su muger, y de la mitad de los 400. ducad. de la
compañia de Genoua, importatia 800. ducados, para con los inte-
resses dellos subirlo hasta la suma que pide, no es seguro, para que
haga prouança infalible por derecho.

665 ¶ Porque el auerlo dicho Bartolome Veneroso, fue
en el pleyto que trató con los herederos de su muger a fin diuerso,
scilicet, para excluir los muchos gananciales que le pedian, la qual
confesion no deue aprouechar a doña Gabriela, por ser en otro jui-
zio, y con diuersas partes.

666 ¶ Así se induze del texto, in l. fin. ff. de interrogat. actio.
in terminis Salicet. in l. romie. C. de confessis, Bart. in l. admonend. de iur. iur.
à num. 3. vbi las. num. 158. Ripp. num. 154. Tiraquell. in l. si ronaquã,
C. de reuoc. donat. Surd. decis. 250. à num. 5. vbi Hodierin. in addit. n. 6.
Rota Genuens. de mercatur. decis. 37. Gaito de credit. cap. 2. tit. 3. n. 237
Cancer. 2. variat. cap. 11. num. 30. Noguero alleg. 11. à num. 17. cum
sequentibus.

667 ¶ Fuera de que en las alegaciones, e interrogatorio
de aquel pleyto, no dixo, que baxadas las deudas que tenia la hazie-
da, y las que no se cobrasen tocantes a la compañia, resultarian cie-
tos para cada vno 800. ducados, no antes en las preguntas 2. y 3.
memor. n. 132. & 133. del mesmo interrogatorio, articulò: *Que*
entre ambos hermanas tendrian en España, y Genoua 1500. ducados. Y en la
13. exceptuando los 400. escudós de la compañia de Genoua, pu-
so que a cada vno tocauan 800. que son cosas diuersas.

668 ¶ En contra de lo qual, y para saber el caudal cierto,
tenemos la verdad, que por aquella afirmacion no pudo variar se.
Aristotel. lib. 1. *Ethicor. Illic Nostrum affirmare, vel negare; non facit*
veritatem aliter se habere, l. assumptio, ff. ad Municip. Bald. in l. sent, num. 4.
C. de repudiand. hered. Bobadilla lib. 3. cap. 15. num. 84. lit. F.

669 ¶ Y esta se auia de hallar en los libros de la Com-
pañia, donde despues con la inspeccion dellos, y refiriendo la fuerte
principal, los aumentos, ganancias, y baxas que se deuián hazer, de
clarò Bartolome Veneroso, ante escriuano, y testigos, que hasta el
año de 1590. auia de hacienda comun perteneciente a los dos partici-
pes 47. qs. 5. 100. 20. maravedis, cuya mitad tocaua a don Iuan Pe-
dro su sobrino, mem. n. 375.

670 ¶ Por cuya declaracion se deuia passar. Tùm, por ser
facada de los libros a que se remittio, con distincion de partidas, y fo-
lios dellos, que es por donde se auian de tomar las cuentas como su-
tor,

tor, l. cum seruus § i. ff. de cond. & demonstr. l. fin. § inter cetera, vbi Bart. de liberat. legat. & in l. si ita fuerit, §. questio de manumiss. testam. l. 17. tit. 2. part. 3. vbi Greg. l. 10. tit. 18. lib. 5. Recop. Castill. in l. 27. Taur. & res. Ad quarium, Escobar cap. 10. in princip. & cap. 2. num. 2. Euia in 2. part. Curia, lib. 2. cap. 9. n. 30.

671 ¶ Tùm: por ser de compañero, que administraua la hazienda, dicit. l. cum seruus § i. de condit. & demonstrat. Straca de mercatura, part. 2. num. 59. V bald. de duob. frat. part. 12. sub num. 1. Rot. Genuens. decis. 173. num. 4. Menoch. cons. 988. num. 5. lib. 10. & de arbitr. lib. 2. casu 209. num. 14. Crauet. cons. 433. sub num. 13. lib. 3. Hector Felicio de societ. cap. 38. ex n. 11. & que ad 15.

672 ¶ Tùm etiã: por auerlo así mandado por su testamẽto Francisco Veneroso, illic: *Mi voluntad es, que Bartolome Veneroso administre mi hazienda, y no se le tomen mas cuentas que las que el diere por sus libros, y juramento, y que por el sea creido.* Mem. n. 12.

673 ¶ Y por otra clausula dixo: *Que para las cosas de su conciencia, y para el cumplimiento de su alma dexaua en esta ciudad a Bartolome Veneroso su hermano por su Albacea, a quien rogaua, y encargaua, que pues sabia todas sus contrataciones, y lo que auia hecho, si entendiese, que en alguna cosa tenia agrauada la conciencia, de suerir que fuera necessario hazer alguna restitucion, ò suelta, ò quita, ò otra qualquiera cosa que fuesse en descargo de su conciencia, y su heredero obligadolo a recibir en descargo con solo su juramento; porque todo lo fiava del dicho su hermano.*

674 ¶ Y Bartolome Veneroso poniendolas a la letra ambas clausulas, declarò el capital, y hazienda referida. Y en quanto a las restituciones, y cargos dixo, ibi: *Que consultado lo que conuenia, y entre deudas ciertas, y inciertas, le pareció componer, y rebajar, y en limosnas, y otras cosas, conforme consejo de Teologos, y otras personas doctas, auia gastado por cuenta del dicho Francisco su hermano, 7. q̄s. y 5000. m̄s.*

675 ¶ Et tandem conclusio, ibi: *Todo lo qual declara, para q̄ en todo tiempo conste de la verdad, y jura a Dios, y una Cruz en forma de derecho, que es cierto, y verdadero, usando para ello de la facultad, y delacion del juramento que se le concede en el testamento del dicho Francisco su hermano, Memor. n. 375. fol. 119.*

676 ¶ Partidas ambas verosimiles, y ajustadas en materias tan graues, y negociaciones que auian corrido desde el año de 563. (como por el testamento dixo Francisco) Memor. num. 10. a que se deue estar, precipuè baxo del dicho juramento, l. Teopompus, ff. de dot. preleg. l. ius iurandum, quod ex conuentione, ff. de iure iurando, vbi Iasson num. 6. Bart. in l. fin. ff. de pratorijs stipulat. num. 2. Felin. in cap. sicut de probat. num. fin. Bald. in cap. tuis, de testibus, Socin. cons. 90. num. 12. in fine, vol. 3. Ploto de inliem iurand. §. 47. n. 1.

677 ¶ Lo qual procede, no solo en conuencion hecha por las partes, verùm en disposiciones testamentarias, Alexandro

in dict. l. ius iurandum, num. 3. & conf. 47. num. 3. volum. 1. Bart. conf. 168. quidam habens bona communia, à num. 2. Plotin in dict. §. 47. num. 1. in fine, ibi: Et hoc procedit non solum in contrariis, verum etiam in volentis voluntariis, quibus potest per testatorem disponi, quod de expensis, & redditibus, & alijs stetur dicto tutoris, vel alterius.

678 ¶ Si bien están sugetas a que en contra se prueue do lo, ò fraude por ocultacion de libros, ò escufando dar cuentas, ò satisfacion, Alciat. in l. 1. §. eadem, vers. Sed dubium, ff. de verbor. obligation. Plot. in dict. §. 47. num. 2 & 3. Ruin. conf. 54. num. 14. volum. 1. Escobar de ratiocin. cap. 3. à num. 7. & sique ad 23. Euia in Curia, lib. 2. cap. 9. de las cuentas, num. 32. Circunstancia que ni està alegada, ni hasta aora se ha dicho, ni propuesto contra dicha declaracion cosa alguna.

679 ¶ Los intereses del capital, por ser de menor, no cõ tradezimos, se ha de cargar en las cuentas; pero en que tiempos, y hasta quando es necessario distinguir.

680 ¶ A el tutor se le conceden por Derecho seys meses de termino en el año primero que le fue encargado de la tutela, para emplear el caudal de su menor, si estaua en dinero, l. si tutor constitutus 15. de administrat. tutor. illic: *Verum intra sex primos menses pupillares pecunias non collocauit, ipse in debitam pecuniam, et in usuras eius pecunie, quam non sederat, conuenitur.*

681 ¶ Y dos meses en los demas años que durare la administracion, sin que en ellos se le carguen vsuras. l. tutor, qui reperiuntur 7. ff. eodem, ibi: *Usura à tutoribus non statim exiguntur, sed interiecto tempore ad exigendum, & ad collocandum duorum mensium, idque in iudicio tutelæ seruari.*

682 ¶ Esta inteligencia, y distincion de tiempos la dan los mismos textos, y la Glosa in dict. l. tutor 15. verb. *sex primos menses*, Rodrig. de annuis redditibus, quest. 10. num. 18. Gribello decis. 150. num. fin. Don Francisco Geronimo de Leon decis. 8. num. 9. Gutierrez de tutelæ, lib. 2. cap. 9. num. 27. Escobar de ratiocin. cap. 14. à num. 3. Baeza de decimis tutor. c. 2. n. 96.

683 ¶ Verùm respeto de los inconuenientes que se han experimentado con los graues daños, y perdidas que se caufan a los tutores, de cargarles intereses continuados, quando no es facil hallar empleos prompts en bienes rayzes redituables, y por otros fines, dize don Francisco Geronim. de Leon decis. 18. num. 11. que en todos los años de la tutela, ò curaduria se le han de conceder seys meses de hueco, y en ellos no cargarles vsuras: y que así lo deternò el Senado de Valencia, in hæc verba:

684 ¶ Postea vero, considerato magno rigore, quo vexantur tutores, & curatores in hoc Regno in redditione suarum rationum, & quod multi depauperantur: visum fuit Regio Consilio, dictum rigorẽ cum equitate temperari, & partem mitiorem amplecti, sequendo dispositionem testatoris, in dict. l.

fi tutor, concedendo tutori, vel curatori sex menses unquoque anno pro nouis introitibus illius anni, & ita fuit iudicatum. Y yo afirmo con toda verdad auer tenido tres exemplares en negocios, que como Abogado defendi en esta Chacilleria, en que se resoluiò lo mesmo.

685 ¶ El tiempo que auian de correr, y cargarle al curador las vsuras, auia de ser hasta cumplir el menor los 25. años, y no despues, si ya no es que interpelado que diessse las cuentas, lo escusasse sin causa justa, l. tutor, §. tutor, l. maximè 29. ff. de administrat. tutor. ibi: *Nam per iniquum est, cum cui forte post viginti annos, vel amplius in mentem venit tutelam reposcere, etiam vsuras postulare,* glos. fin. in di. l. tutor, §. tutor, verb. non compelli, Escobar de ratiocin. cap. 15. num. 30. Gribel. di. decif. 150. num. 15. es 16. Dou Francisco Geronimo de Leon, decif. 13. num. 13.

686 ¶ La razon es, por auer cessado ya el priuilegio de la menor edad, que entonces, absque interpellatione non debentur, l. Titia Scio, §. vsuras, ff. de legat. 2. ubi glos. verb. vsuras, Gribel. di. decif. 150. num. 16. Escobar di. cap. 15. num. 31. in uedio, Leon. di. decif. 13. num. 13. ibi: *Certe non damnatur in vsuris pro tempore quod labitur, per quod minor factus est maior 25. annorum; sed pro anteriore sic, & ratio est, nã post adimpletam minorem etatem cessat fauor minoris, & obligatio quam habet tutor collocandi pecuniam pupillarem; & sic cessat obligatio soluendi interesse ex vsuris, & ita semper uidi obseruari in eo tempore per plusquam triginta annos.*

687 ¶ Requisito que no solo no se ajustará en ordẽ a auer contradicho dar sus cuentas Bartolome Veneroso; pero sin pedirselas, ni auer llegado el tiempo, cuydò tanto de las conveniencias de su sobrino, que antes de cumplir los 25. años lo puso en estado, con la promessa de 7y. ducados de renta, y el oficio de Alguazil mayor, y casaf principales. Y aunque luego no auia de entrar gozando mas que de los 2y. ducados, y de la hauitacion de la mitad dellas, fue para tener con que satisfazer a su Magestad lo que de el precio del oficio se restaua deuiendo, como se reconoce del titulo del memorial num. 62. pag. 31. para que le vsasse libre, y sin carga su sobrino; ademas que le entregò entonces para los gastos de vestidos, y otras cosas 4y. ducados.

688 ¶ Tambien pudiera Bartolome Veneroso con toda justificacion representar, que auiendo comprado las casaf, y solar dellas en 500. ducados. Mem. num. 281. que despues labrò, y hizo principales, con cocheras, jardin, y accessorias, en que gastò cerca de 40y. ducad. y por lo menos tenemos confesion de don luã Pedro, que valian mas de 35y. como lo afirmó al tiempo que tratò de entrar en ellas el agua, en la peticion que ante el Corregidor presentò, illic: *Las quales dichas casaf son muy principales, y de las mejores ay en esta Ciudad de Granada, que valen mas de 35y. ducados, por que son buenas, y*

no tenian agua de consideracion. Mem. n^om. 80. no se le auian de cargar intereses de valor tan considerable, como dichos 357. ducados.

689 ¶ Ni menos frutos dellas; pues las habitaron tio, y sobriño. Y por lo menos no es Judable, que los palacios, torres, y casas preciosas, no redivan cosa considerable, ni corresponden a su verdadero precio, Bald. in l. fin. §. sin autem, C. de bonis que liber. num. 1. ibi: *Nota, quod domus pretiosae sunt quodammodo steriles; quia non correspondent redditus pretio domorum.* Natta cons. 332. num. 4. in fine, Tiraquelo de retr. actu conuent. §. 7. gloss. 1. num. 9. in fine, Berret. cons. 126. num. 13. Mastrill. decif. 280. ex nu. 4. part. 3. Ioan Baptista Tor. voto decif. 95. num. 14. Fomanel. de patris, claus. 4. gloss. 18. num. 54. Hermosill. in l. 5. p. 5. gloss. 6. a. n. 14. Nogner. alleg. 18. n. 37.

690 ¶ Lo mismo auia de oponer en quanto a los 807. ducados con las auerías, y demas costas, y gastos que Bartolome Veneroso desembolsó por la vara, para que no se le cargassen intereses, si no los emolumentos que della procedieron, que no es posible llegassen a 27. ducados, aunque lo honorifico, y ostentoso, es estimable, como lo es el exercicio de la jurisdiccion, en que lo notan, Auth. perpetua, vers. *Quod si res pretiosa*, C. de sacrosanct. Eccles. §. volumus, in Authent. cor. indices sine quo, quo suffragio, et §. hos igitur, in Authent. de defensor. ciuitat. Clement. statutum, de election. vbi Cardinal. & Bonifac. Boer. decif. 227. in fin. Petr. Foller. de contract. censuar. vers. *Cum mysterio*, num. 9. Mantie. de tacit. §. ambig. lib. 4. tit. 20. nu. 16. Hermos. in l. 56. tit. 5. part. 5. glos. 6. n. 16.

691 ¶ Y en lo delectable de jardines, y otras cosas, Gratian. disceptat. lib. 2. cap. 258. num. 8. ibi: *Sufficit enim rem emptam esse delectabilem, cum etiam oblectatio idem operetur, quod fructus in re fructuosa ad arguendum pignus, quasi videatur satis esse aliquid percipi ex re, quod possit pecunia aestimari, prout respicit delectatio hanc estimationem; vt in puncto concludit Gabr. cons. 74. num. 5. in fin. vers. Nec refert*, lib. 1. Cencio de cens. quest. 35. alias part. 1. cap. 3. q. 2. art. 1. num. 17. Duardo de censib. §. 1. q. 42. num. 4.

692 ¶ En quanto a el valor de las tierras, y demas bienes rayzes que se compraron poco despues de muerto Francisco Veneroso, en execucion de su voluntad, que dispuso no se introduxessen nuevas negociaciones; antes se ajustasse la hacienda, pagando sus deudas, y recuperassen los creditos, memor. n. 12. y despues aplicaron a el mayorazgo. Menos se deuiera en lo que importa el valor de ellas cargar intereses, si no solo hazer computo de los frutos, y ya se sabe que no ay possession que rediva a cinco por ciento, notant Cagnol. in l. 2. C. de rescind. vend. num. 133. ibi: *Et quod conclusio non sit vera, patet etiam, quia illa attentata, res semper deberet fructum ferre quinque pro qualibet centesima sorte, hoc est falsum cum praedia rustica non sint tanti redditus.*

693 ¶ Surdo cons. 151. num. 70. ibi: *Quod praedia urbana comunitur*

muniter non reddunt quinque pro sorte centesima, sed longe minus. Farinac. 2. tom. post. conf. crimin. decif. 357. n. 3.

694 ¶ Quapropter, auiciendose con la vara de Alguazil mayor, casaf principales, y demas rayzes, dado satisfacion a Don Iua Pedro por su legitima, e frutos della, y el fufodicho aproua lo lo en las capitulaciones, transaccion, y nueua escritura que fundauan, que el mesmo otorgò, y con efecto entrado en ellos, y gozados cerca de quarenta años, no le era licito, ni se deuiera permitir a doña Gabriela el variar aora en la cuenta, diziendo, que del valor de todos se auian de cargar intereses, como si el capital de lu mauido, y aumento del durara en dinero extante, sin atender a los emolumentos, y frutos que de dichos rayzes procedieron.

695 ¶ Así se induze ex l. *si curator*, e l. *si tutor*, C. *quando ex facto tutor. l. si ut proponis*, C. *de rei uendicat. l. 40. tit. 5. part. 5. Caualin. de usur. num. 590. Greg. in l. 30. tit. 13. ead part. verb. huerfanos*, Escobar de ratiocin. cap. 14. num. 34. vers. *In predictis*, illic: *Quando superest certas adquisita, uel ius formatum immediate pecunia pupilli, nomine proprio administratoris acquisitum, ex quo tunc est, quod eligi possit pupillus, uel adultus eligere poterit. Et postea ibi: Et tunc siquidem elegerit rem acquisitam ex sua pecunia non poterit petere pecuniam, neque ipsius legitimas usuras: sed tantum ipsam rem cum fructibus, si qui sint, uel nomen, siue annuum redditum acquisitum, cum redditibus, uel usuris: perinde ac si acquisitum fuisset nomine proprio ipsius minoris.*

696 ¶ Sin embargo, pues, de estos derechos tan seguros seguiremos vna cuenta la mas rigurosa que en a quel tiempo se le pudiera tomar a Bartolome Veneroso, cargando por capital lo que declaró con juramento, ibi: *Que auicndo hecho el computo de todas las negociaciones comengadas antes de la muerte de Francisco su hermano, y que duraron hasta el año de 590. restaron liquidos para partir entre los dos dichos 47. cué 5105202. marauedis.*

697 ¶ Y la mitad que tocò a don Iuan Pedro, importò 23. qs. 76 55 101. marauedis, y comencemos el cargo desde el dicho año de 590. con intereses, no solo hasta el año de 604. de las capitulaciones, sino hasta fin de 608. porque a el principio del de 9. que murió Bartolome Veneroso, entrò en toda la hazienda su sobrino.

698 ¶ Et quod magis est, sin dar hueco de dos, ni de seys meses en cada vn año, y no valiendonos del derecho tan cierto que le afsistia, para imputarle solo frutos de las posesiones, y no intereses; carguemos estos a siete por ciento, como corrian antiguaméte los censos, y se hallará.

699 ¶ Que dichos 23. qs. 75 55 101. ms. del capital de Francisco Veneroso, que hazen ducados. 635000.
Desde el año de 590. hasta fin de 608. que son 18.

18 años, importa los intereses a razo de 7 por ciento, 831700 ds. que junto capital, y intereses, importan 1401700.

700 ¶ Las partidas que en data tenia que da Bartolome Venerolo, ademas de los 7 q's y 500711 maravedis de las restituciones, son el funeral de Francisco Venerolo, en que gaffo 300 ducados, antes mas quemeros: asy lo dize la declaracion; los legados que pagó Bartolome, que importaron 60011 ms. y otros 57 ducados que se dieron de limosna al Hospital de San Juan de Dios, y Convento de los Martires, como Abbea de su hermano; en execucion del testamento donde lo mandó. Mem. n. 9.

701 ¶ Tambien de los alimentos que en Genova pagó por don Iuan Pedro, que se le dieron desde la muerte de de su padre, hasta el año de 94. que vino a España; y la costa del viage, criados, acompañamiento, y vestidos, y lo demás necessario para la venida; declaro a ser gastado en todo 311 ducados. Mem. n. 367 p. 118. B.

702 ¶ Que vnas, y otras nihil dubij, q por ser ciertas, y estauan en su libro; y averlas jurado, como lo hizo, y ser verosimiles, se dauian baxar. Craueta de antiquitate, s. part. vers. Limitatur, num. 28. Alexand. de Neuo conf. 39. num. 2. es 3. Nicol. Genua de script. priuat. lib. 4. in quest. de libris tutor. num. 11. Tyber. Decian. conf. 85. numer. 36. lib. 2. Surd. conf. 290. num. 48. Montan. de tutel. cap. 32. reg. 8. a numer. 3. Mancin. de tutel. tractat. 3. quest. 3. princip. num. 12. Escob. de ratiocinis, cap. 22. num. 7.

703 ¶ Despues de llegado a Granada Don Iuan Pedro, desde el año de 94 hasta el de 604. que se casó, gastó su tio con el 111 ducados en cada vn año; asy lo dize con juramento, ibi: Declaro, que en los alimentos del dicho don Iuan Pedro, y de sus criados, y Maestros, y los aderezos de su persona, y otras cosas extraordinarias de sus gastos, he gastado 111 ducados vn año con otro, desde el de 94. hasta el dia que se casó; que fue Octubre de 604.

704 ¶ En cuya certeza no se deuiera dudar; pues el curador lo deuio alimentar, dar estudios, y enseñarlos, e instruirlo en las artes, y exercicios concernientes a su calidad, y estado, l. 3. s. tutor, de suspect. tutor. l. cum plures, § si tutor, de administrat. tutor l. 2. C. ubi pupil. educ. debeat. l. 20. tit. 16. part. 6. Garcia de expens. cap. 20. num. 7. Gutier. de tutel. 2. part. cap. 3. num. 1.

705 ¶ Y esto precisamente auia de ser de los frutos de la hazienda del menor, l. fin. C. de aliment. pupill. presentat. ibi; Neque ferendus est iuuenis, qui cum praesens esset, studijsque eruditus, adque alitus esset, si ea per alium se consequutum non probet, sumptus recuset quassuero coixerit, aut nullo liberi hominis studio imbui meruerit, vbi Glos. l. 1. § preterea, l. quid ergo § S deducuntur enim in tutelle iudicium sumptus quoscumque fecerit rem pupilli, ff. de contrar. es. util. actio. tutel. l. consilium, ff. de curat. furib.

706 ¶ Bald. in summar. dict. l. fin. C. de aliment. pupill. present. ibi; Pupillus

Papillus presuntur alimentatus à tutorè, et non presuntur de nibilo coxisse, et vel sine sumptibus studuisse, Salicet. ibidem, Corneo cons. 1 20. numer. 8. lib. 1. Alciat. de presump. reg. 1. presump. 50. Garcia dist. cap. 20. nu. 16. Gutierr. de tutel. 3. part. cap. 1. num. 138. Surd. de aliment. titul. 3. quest. 7. per tot.

707 ¶ Aun que no se huviesse assignado per la justia los tales alimentos, *dist. l. fin. C. de aliment. pap. prest. l. cum plures, S. tutor de administr. tut. l. 20. tit. 16. part. 3. P. Molin. disp. 224. vers. Eslo iudex, Gutierrez de tutel. 2. part. cap. 3. num. 5.*

708 ¶ Dummodo no excediesse a la renta, y frutos que procedian del capital, y legitima del menor, como en la verdad no excedian, *l. penult. in princip. ff. de aliment. S. cibari. leg. l. 1. S. mulier, ff. de vent. in possess. mittend. l. Imperator, in fin. ff. ad Trebell. l. 20. tit. 16. p. 6. Surd. de aliment. tit. 4. quest. 9. à num. 1. Bacz. de decim. tutor. cap. 2. à num. 83. Gutierrez de tutel. 2. part. cap. 3. n. 3.*

709 ¶ Luego entrava el descuento de los 2y. ducados que en cada vn año le dio, en virtud de capitulaciones, y el aumento a 3y. por la transacion, y los 4y. que de vna vez le entregò para vestidos, en que no puede auer duda, por verificarse con escrituras.

710 ¶ Y vltimamente la dezima que por derecho tocaua a Bartolome Veneroso de los frutos de esta hacienda, como tal tutor, y curador, pues de su parte auia cumplido con auer tenido libro, y cuydado tan vigilante, de el aumento de la hacienda, y aprouechamiento, por todos caminos, de su sobrino, hasta que le puso en estado, con que legitimamente fue mercedor de ella, *ex l. 2. tit. 7. lib. 3. for. ibi: Y quinquier que los tenga, mantengalos de los frutos, y tome para sí el diezmo de los frutos, por razon de su trabajo, vbi Mò talv. verbo, el diezmo, Segura, in l. coheredi, S. cum filij, column. 3. vers. Nam hoc casu, ff. de vulgar. Auendañ. lib. 1. Pretorum, cap. 4. num. 46. Monte Rol. in prax. traet. 7. fol. 169. Lara in l. si quis à liberis, S. si mater, num. 73. in fin. de liber. agnoscend. Bacz. de decim. tut. quest. 1. num. 32. Escobar de ratiocin. cap. 28. num. 3. Gutierrez, de tutel. 3. part. cap. 2. num. 17. P. Molin. disput. 224. in fin. Spin. de testam. glos. 29. nu. 72. vers. Hinc etiam, Padill. in l. 1. n. 13. C. de transact.*

711 ¶ Demas, tenia derecho Bartolome Veneroso contra la hacienda de su sobrino a 20y. escudos, que es la mitad de 40y. que entraron los dos en compania con Geronimo Ferrari. Así lo dixo por su testamento Francisco, mem. n. 13.

712 ¶ Y en la declaracion jurada de Bartolome pone esta partida por credito suyo, para que se le de satisfacion del principal, y ganancias, mem. n. 375. in fin.

713 ¶ Sin que embarace a este intento el oponer, que como tutor, y albacea deuo hazer las diligencias en la cobrança, por que conforme a la obligacion, que Francisco Veneroso hizo por la

eseritura de ajuſto del año de 582. le relevò della, pues dixo: *Que fechas las cuentas, la mitad que tocare a Bartolome, de la hazienda, deudas, y maravedis que tuuieren en Italia, la ha de tomar, y el dicho Francisco su hermano se la ha de pagar puesto en Granada, sin que Bartolome sea obligado a yr, ni a embiarlo a cobrar a Italia, mcm.n.6.*

714 ¶ Fuera de que Francisco no solo dexò por albacea à Bartolome su hermano, y le nombrò por tutor de su hijo; si no q̄ para lo de Italia puso en su testamento esta clausula.

715 ¶ Digo, que yo tengo por mi hijo a don Iuan Pedro, de xo, y nombro por sus tutores testamentarios, albaceas, y fideicommissarios, a Geronimo Ferrari mi tio, y a Iuã Veneroso, y Bartolome Veneroso mis hermanos, y a la dicha doña Lavinia mi muger, y quiero que todos quatro, ò los dos de ellos conformes, puedan hazer, y disponer todo aquello que el derecho permite a los que son tutores, y fideicommissarios, conforme a los estatutos de Genoua; y si todos no se conformaren, ò no estuuieren en la Ciudad, ò diez leguas a la redonda, puedan los dos conformes hazer lo que todos quatro podian hazer; y estando en la dicha Ciudad de Genoua el dicho Bartolome Veneroso, se haga lo que quisiere, conformandose con vno de los dichos fideicommissarios. Et sic siempre quedò acreedor de esta partida.

714 ¶ Conforme a lo qual, ajustando la cuenta con cargo, y data, hallaremos que el capital de don Iuan Pedro, hasta el año de 590. importò 63j. ducados.

63j. ds.

715 ¶ Los intereses de el a razon de siete por ciento continuados, y sin intermision de tiempo desde el dicho año de 90. hasta fin de el de 608. que se entregò en toda la hazienda, importaron 83j700. ducados.

83j700. ds.

716 ¶ Que junto la vna, y otra partida, importa todo el cargo, e intereses 146j700. ducados.

Cargo, con intereses.
146j700. ds.

D. A. T. A.

717 ¶ Omito los 20j. ducados de las restituciones, que por descargo de conciencia dixo Bartolome Veneroso auia hecho, y pasó a las demas partidas.

718 ¶ El funeral de Francisco Veneroso importò 300. ducados.

300. ds.

719 ¶ Legados que pagò, 1j600. ducados.

1j600. ds.

720 ¶ Alimentos dados en Genoua à D. Iuan Pedro, y gastos de la nauegacion y viage hasta Granada, 3j. ducados.

3j000. ds.

721 ¶ Alimètos en Granada desde el año de

de

de 594. hasta el de 604. que se otorgaron las capitulaciones a razon de mil ducados cada vno, hazen 107 ducados.

107000.ds.

722 ¶ Los que le dio en virtud de las capitulaciones desde el año de 1604. a razon de dos mil en cada vn año, 1077 ducados.

107000.ds.

723 ¶ Mas los quatro mil que le entregò para comprar joyas y vestidos al tiempo de su casamiento, de que le otorgò escritura, y se le otorgò por la transacion.

470000.ds.

724 ¶ Dezima que le tocò como tutor, y administrador de los 837700. ducados de los intereses, importa 87100.

87100.ds.

725 ¶ Dexo de cargar los 2077 escudos de la compania de Genoua, que despues se trayran a consequencia.

726 ¶ Por manera, que suma la data 3777 ducados, que baxados del cargo, que fue de 1467700. restan de alcance contra el tutor, 1097700. ducados.

Alcance.
1097700. ds.

727 ¶ El recibo para satisfacion deste alcance, consiste. En los 8077 ducados del valor de la vara, y oficio de Alguazil mayor, que es la cantidad con que su Magestad fue seruido. Sin el premio de la plata, conduccion del dinero, gastos en el pleyto que en Valladolid buvo, sobre la contradicion que se le hizo, a que asistio Pedro Veneroso, como consta del asiento, y capitulos del, que està insertos en el titulo, y fin las auerias, y derechos que pagaria, hasta despacharle el dicho titulo, y tomar la posesion de la vara.

807000.ds.

728 ¶ Mas el valor de las casas principales, accessorias, jardin, cauallerizas, y cocheras, que por confesion de Don Iuan Pedro valian mas de 3577 ducados.

357000. ds.

729 ¶ Que las dos partidas importan ciento y quinze mil ducados, con que fue pagado Don Iuan Pedro, y quedó deudor de 37300. ducados.

Importan las dos
11577.ds.
Con q̄ alcançò en
37300.

730 ¶ Diò asimismo en cortijos, tierras, y hazas en la Vega, juros, casas, y censos, 777 ducados de renta, que en aquel tiempo, con el supuesto que los rayzes no rinden a cinco por ciento, importaria el valor de todos, mas de ciento y cinquenta mil ducados.

731 ¶ A que se juntó lo que importaua los derechos de tantas escrituras de compra de dichos bienes, que son en gran suma, como se reconoce del memor. a n. 28. por diez fojas contiuardas del; los autos de posesiones que tomo, la cedula de naturaleza de don Iuan Pedro, y otros muchos gastos, que para dexarlas libres de censos, y cargas, como lo conuino don Iuan Pedro por la transaccion, se harian.

732 ¶ Segun lo qual, quando demas del capital, y reditos de a 7. por ciento, se huviessen de cargar algunos intereses de intereses en algunos años, quod dubium esset, y auia de ser baxando cargas, alimentos, y dezima, y dando gucco: mal se compadece el alegar, y proponer doña Gabriela, q̄ no solo no fue satisfecho su marido de la legitima de su padre, frutos, e intereses della, con los bienes que por la transaccion recibió, pero que fue leso enormissimamente por ella.

733 ¶ Y mas se arrima a la verdad nuestra defensa, queriédo hazer bueno, y fidedigno lo que Bartolome Veneroso propuso, y afirmó en dicha transaccion, diziendo: *Auer satisfecho todo el credito, y dado de su propia hacienda a su sobrino mas de cien mil ducados: como palpablemente tocamos, y se ve.*

734 ¶ Cuya certeza se afianza mas con las confesiones que despues hizo don Iuan Pedro, quando trató de ganar las facultades para subrogar el precio de los bienes que queria vender de el vinculo, donde dixo auerle hecho su tio mayorazgo, en que comprehendió su legitima; y mas claro en la clausula de su testamento, mem. n. 96. por estas palabras.

735 ¶ Digo, que yo por la escritura de 20. de Março de 609. consenti, que quedase vinculada mi hacienda, que fue grande cantidad, CON LA QUE ME HIZO MERCED EL SENOR BARTOLEME VENEROSO DE VINCLAR EN MI CABEZA, &c. Et tandem por la nueva fundacion el año de 1609. contra que no puede venir Doña Gabriela por heredera del susodicho, ex concessis num. 538. & iterum a num. 621. cum seqq.

736 ¶ Tum, porque quando estuuiessen de dosas las partidas del cargo y data, que auemos referido, y pretendiera cada parte que las suyas corrian con toda justificacion, y las contrarias carecian de fundamento: esto mesmo asseguró mas la fuerza, e irrevocabilidad desta transaccion, pues para impugnarla, ratiōne lesionis, era necessario que sobre cada pretension se hiziera juyzio, y estima ra el dudoso suceso de la sentencia.

737 ¶ L. 1. § quod si in lite, vers. Quod si nolii, & vers. At si transigit, ff. si quid in fraudem patroni, l. propter spem, ff. famul. eros. l. fin. ff. de adionib. empt. l. nam hoc modo de heredit. vel act. reuendit. l. in quantitate, § magna, ff. ad leg. falcid. Decio cons. 60. num. 4. Pinell. in l. 2. part. 1. cap. 4.

num. 16 C. de rescind. vendit. Dom. Molin. lib. 4. cap. 9. numer. 351
 Anton. Fabr. de qua. 8. error. 10. Gutierr. 2. pract. quest. 141. n. 2.
 D. Lart. dist. decis. 68. n. 13. Potestas palabrias.

738 ¶ Sed & intransactio, que non rei, sed dubij euentus litis
 debet lesio considerari. Y despnes de muchas ponderaciones, y au-
 toridades, prolequitur num. 14. illic: Igitur si ad lesionis computa-
 tionem considerandum euentum litis, quis inquam metiri poterit, quo-
 ram, vel quantam lesionem, vt transactio, que sua natura fieri oportet
 de re dubia, & incerta, certam ostendat lesionem maxime tempore con-
 tractus, & cum transactio non fiat, nisi cum lis pendet, aut cum timetur,
 quo casu nullus inficiatur in certum esse ius partis, fieri non valet, vt
 res in certam estimationem habeat, neque fieri potest, vt qui certum ius re-
 misit aliquo recepto ex transactione lesus videri debeat.

739 ¶ Precipue, quando multoties, pende de la for-
 tuna el sucesso del pleyto, Quintil. declamat. 313. & iterum 371.
 & 375. vbi: Fortunam vocat iudiciorum euentum, deducitur que ex
 l. seruis 13. ff. de stat. homin. ibi: Fortunae iudicio, probat etiam l. eos,
 §. super his, C. de appellat. Sic pro fortuna cuiusque sententia proferatur,
 l. item si res, §. fin. de alienat. iudic. mutand. caus. Dom. Valenc. tom. 2.
 conf. 175. an. 5. D. Lara de vita hominis, cap. 25. nu. 52. D. Larrea
 dist. decis. 68. n. 14. in fin.

740 ¶ Iam, porque solo el auerse quitado de pley-
 tos, en que con tanta similitud se entra, Alexand. Ludouil. decis.
 141. num. 6. in fin. ibi. Suffire autoritatem vnius Doctoris ad Prae-
 bendam instam causam litis

741 ¶ De que se ocasionan graues diferencias, y
 odios, vt inquit Hymnus: Ne litis horror insonet, & illic: Extingue
 flammam litium, l. si id quod, §. serui operas, ff. de donat. inter. Mieres de
 maiorat. 4. part. quest. 22. num. 33. ibi: Lites quæ tot solent in Respu-
 blica mala excitare, odia, & discensiones, experientia enim cognitum
 est. Y mas entre parientes, l. cum pater, §. dulcissimis, de legat. 2. ibi:
 Cum discordijs propinquorum sedandis prospexerit.

742 ¶ Muchos, y excessiuos gastos, si procurator 17.
 ff. de in rat. h. b. ibi: Et ex ea stipulatione agi potest, prout inter sit agentis,
 quod litigat, quod consumit, quod aduocat, quod damnatus soluit, & ibi
 gloss. l. minoribus, ff. de minoribus, ibi: Sed etiam cum inter sit ipsorum
 litibus non vexari, & sumptibus, deducitur etiam ex cap. nonnulli, de
 prescription. illic: Pater fatigatus laboribus, & expensis, Rebuff. in
 prax. benefic. in regul. de subrogand. glos. 1. Ludouic. Gomet. in regul.
 de trien. quest. 2. num. 2. Gouçal. in regul. S. §. 7. proem. num. 9. Mier-
 res part. 4. quest. 22. num. 33. ibi: Quia in hisce litibus solent integri
 status expendi, vt quotidie videtur.

743 ¶ Y otros inconuenientes, porque dixo Seneca:

Cum

Cum pari contendere anupreest, cum superiore furiosum, cum inferiori
sordidam, quæ verba retulit Bal. in l. 2. §. 18. incipit. Postquam
n. 1. lib. 3. Gonçal. in regul. 8. in proo. m. 6. 7. n. 26.

744 ¶ Iustamente se dispone el procurar ajustarlos
en paz, y concordarlos con las transacciones, D. Hymn. ibi. *Di
solue litis vincula adstringe pacis fœdera, disponit l. 19. tit. 19. part. 3
ibi: Quitar deuenos a los oñes quanto pudieremos de contiendas. Y el
Principe con facilidad aprueua las fechas en bienes de mayor az
go, vt cum Aacharr. Deci. Rip. Rebut. & alijs Mier. dist. quest. 2. 2.
part. 4. num. 33. ibi: Ego sine dubio approbo tales transacciones, cum
Principis facultate, quia litium dubitatio maxime si per longum tempus,
tales lites durauerint, & causa sufficiens ad hoc vt Princeps confirme trá
sactionem, & iterum, num. 36.*

745 ¶ Todo lo qual preuiniéron las partes, quando
se resolviéron a otorgar esta, temiendo pleycos tan dilatados,
penosos, y costosos, como los de cuentas, en que auian de nom
brar cada vno por su parte, contador, tercero en caso de dif
cordia, y tratar de las partidas de los libros, darse terminos vl
tramarios sobre las correspondencias que tuuieron fuera de
tos Reynos, aprecios de las possessions, y cassadores en todo ge
nero, y ministerio de officios, y obras, y así dixieron: Que por escu
sarlos, y conseruar el parentesco, y la paz, y conformidad entre tíos, sobri
no, y primos hermanos, que tambien entraron en ella.

746 ¶ Que no fue la menor causa, vt inquit Diu.
August. de Ciuitat. Dei. libr. 2. Alvet. in l. 1. in princip. num. 4. C. de
caduci. t. q. lene. Angel. in l. Imperatores, num. 3. ff. de pactis, Socin. iu
nior conf. 60. num. 39. libr. 3. ibi. *Quia in rebus humanis, nihil PACI
gloriosis, nihil delectabilibus audiri, aut concupisci possideri ve solet.
Y dixo Abb. in cap. nisi essent, num. 6. de Præbend. Quod arbitratur,
non solum in casu dubio potest tollere de iure vnus, & alteri conferre,
sed etiam in casu clero, si hoc PRO BONO PACIS fecerit, nam
hoc pretextu talis excessus tolleratur, adque ita limitandum, ait textus
in l. societatem, §. arbitratorum. ff. pro socio.*

147 ¶ Y no parece dexarian su abuelo, y hermano
de doña Gabriela, de hazer repato, que quando casaua Don
Juan Pedro con su nieta, y hermana, no era justo se tratasse de
cuentas, y libros, donde era preciso renouar la memoria de
los cambios, tratos, y negociaciones, con que parte de la ha
zienda se auia adquirido, que aunque en los estrazgeros, parti
cularmente Genoueses, no ofende a la Nobleza, principalmente
te en familia tan antigua, y noble, como la de los Venero
sos, ni los Hijosdalgo de sangre la pierden por semejante mi
nisterio.

248 ¶ *L. 3 ff. de interd. et re leg. l. mancipatus, §. fin. de Sena-
tor. l. Diuifratres, ff. de iur. patronat. l. Paulus, ff. de bon. libert. l. 1. l. neque si
volens, l. interrogatam, l. parentes in fin. C. de liber. caus. l. sus. ignationis, ff. de
part. l. 2. §. l. qui conditionem, C. de his qui spont. public. muner. subdit. l. 34.
tit. 37 part. 7.*

249 ¶ *In terminis Tiraquell. de nobilit. cap. 3 §. num. 4. Val-
des de dignit. Reg. cap. 1 §. part. 1. num. 1. Otoral. de nobilit. 2. part. 3. prin-
cip. cap. 5. num. 1 §. 4. part. cap. 6. num. 2. Baeza de inope debitor. cap. 34.
§. 35. Garcia de nobilit. at. glos. 1. §. 1. num. 58. Gutierrez lib. 3. pract. q. 13
num. 96. Azeued. in l. 3. tit. 1. lib. 6. Recop. num. 8. Matienço in l. 4. tit. 1.
19. lib. 5. Narbon. in l. 10. tit. 2. lib. 6. Recopilat. glos. 1. num. 9. D. Amaia
in l. vnic. C. de infamb. lib. 10. num. 82.*

750 ¶ Todavía con prudente acuerdo, y deliberación
acertada, capitularon que se le diessen vinculados dichos 77. ducados
de renta, el oficio de Alguazil mayor, q̄ poco antes se auia cō-
prido, y las casas principales, con que continuaua el mesmo p̄uero
y autoridad en que Bartolome Veneroso con su honrado proceder
se auia puesto, pues llegó a tener lo que a qualquier Cauallero par-
ticu- lar se autorizara en su Patria, como ser Alguazil mayor de vna
Chancilleria tal, y de la santa Inquisición de Granada, y su Reyno,
y Ventiquatro della. Así lo refiere el proemio de la fundacion, me-
mor. n. 28.

751 ¶ Aliás enim incidieramos, en lo que condena el
Emperador, in *Auth. de Armenijs, §. hac igitur omnia*, ibi: *Nam est anti-
quiora perferuari, et ad superiora tempora ascendere, confusionis magis, quam
legislatoris est.* Y lo que en el *Authent. de non alienandis, §. alienationes*, ibi:
*Quod itaque iam praterit relinquamus: nam tanta documenta tempore longo
facta nunquam commouere multae sunt tergiversationis, considerauit que Ci-
cer. lib. 3. officior. vers. Sed cum magna.* Con que no parece justo abrir la
puerta a esta practica, si no que se observe dicha transacción.

752 ¶ Tum etiam, & notatu dignissimum. Porque de
las condiciones que por ella facò de nuevo don Iuan Pedro a su fa-
uor, vino a ser vno el quedar nombrado por patrono de la Capilla
mayor de la Compania de Iesus, cuyo derecho le costò a Bartolo-
me Veneroso 247. ducados. Y otra, que auia de llamarlo a el, y a sus des-
cendientes (como lo hizo) a el otro vinculo que auia de hazer (que es el que oy
possee don Iuan Bartolome) con que vino a aprouar dicha funda-
cion con la esperança de suceder, muriendo antes sin hijos su pri-
mo.

753 ¶ Y si no llegó el caso, por auerle premuerto don Frã-
cisco Antonio sin sucesion (que es lo que ha ocasionado este pley-
to) por este accidente que prouino de la fortuna, no se justifica la le-
sion, pues bastò, ni se prouea la esperança de tenerlos a principio pa-

ra justificacion de ella, *di. l. si pater puellae. C. de inoffic. testam. l. de fidei-
commissis. C. de retractatione. & alia iura supra.*

754 ¶ Lo qual no es en los contratos de menores corre sin
duda, y se le deniega la restitucion. *l. cum. l. 2. §. sciendum. ff. de mi-
norib. ibi. Item. non restituetur, qui sobrie rem suam administrans, occasione
damni, non inconsulte accidit, sed sicut vult restituere, neque enim cuius da-
ni restitucionem iudalget, vbi loquitur. Bart. sic. Restitutio ex hoc edito, cu-
ceditur ex causa cognita, hoc est, si est minor, & lesus sui facilitate, secus si casu
fortuito.*

755 ¶ Paul. Castren. *conf. 101. in fin. lib. 2. Crauet. conf. 11,
num. 17. lib. 1. Menoch. de arbitr. lib. 2. caso 149. num. 19. Giub. decif.
105. num. 3. Cancet. lib. 1. cap. 25. num. 274. vers. Secus, Hermol. in
l. 56. tit. 5. glos. 5. num. 2. D. Larrea decif. 68. num. 15. ibi: Et quemadmodum
in eis, quae ex fortuitis pendet, lesio considerari non oportet, nec in minore, l. & si
sine, §. quaesitum, de minor. Et infra ibi: Quia lesus non dicitur quando casu
contingere potest lucrum, & damnum.*

756 ¶ Tùm denique, porque alio titulo tambien està ex-
cluyda, siquiem don Iuan Pedro en la fundacion que el año de
9. en execucion de los autos del Real Acuerdo, *supr. a n. 245.* hizo
con la Real facultad que tenia, de que usò, infertandola en la escri-
tura, dixo: *T por la presente, en virtud de la dicha facultad, hago y fundo en mi,
y en mis descendientes, y en los otros llamados, segun que se ha dicho, otro tal ma-
yorazgo de los bienes QUE TENGO, Y ME PERTENECEN, DE
LA SVCESSION, Y HERENCIA del dicho Francisco Veneroso mi padre,
Y REDITOS QUE DE ELLA PODIA PRETENDER, y en otra
qualquiera manera. Mem. fol. 27. vers. Por tanto.*

757 ¶ Ecce, como su intencion y animo fue, no de lo que
aora doña Gabriela pretende que sean los bienes libres, ni parte de
ellos, si no que de todo quanto por razon de su legitima paterna, è
interesses, y derechos della pudiera tocarle, *quedasse en si, y sus hijos, y
demas llamados, hecho, y fundado mayorazgo perpetuo.* Y estando tan clara
la voluntad, que no dà lugar a controuersias, ni disputas, es justo se
guarde, *l. ille aut ille, §. cum in verbis, ff. delegat. 3.*

758 ¶ Si consideramos el grauio de don Iuan Pedro co-
mo grauamen de cantidad, por dezir no satisfizo Bartolome Ve-
neroso enteramente su legitima, y quedadose posseiendo el resto
de ella que aora se pide, y despues sus sucesores: esta accion se pre-
scriue por treynta años, attento iure cõmuni, *Gloss. cõmuniter ap-
probata, in l. licet 8. verb. longi, C. de iur. delib. Bald. in l. si quis inscio, n. 4.
C. de inofficis. testam. & in l. si quis filium eod. vbi Castren. num. 4. Lass.
num. 5. & 6. Angel. in l. omnimodo, num. 3. C. eodem tit. Surd. conf. 148,
n. 13. Alex. Ludouif. decif. 476. ex n. 1. Mininger. obseruat. 72. cent. 2.
Rot. apud Farinac. decif. 668. part. 1. Marcar. conf. 29. num. 39. Villa-
lob.*

759 ¶ Ex multis Gregor. Lopez in l. 5. glos. 9. tit. 8. part. 6. Rodrig. Suar. in l. quoniam in princip. ampliat. 10. num. 9. vbi Valdesius, D. Molin. lib. 2. cap. 11. num. 7. vbi Add. alter Molin. tract. 2. disp. 609. num. 4. D. Castill. lib. 5. cap. 107. a num. 41. per tot. vbi alios congerit; & precip. vers. Remanet ergo.

760 ¶ Verum iure Regio ex l. 63. Taur. por solos veynte; sic lo resuelve ex Suar. Valdes, & alijs D. Castill. d. nu. 41. vers. Remanet, in med. ibi: Ex quo fit; quod cum hodie, ex dict. l. 63. actio personalis, & executoria eius duret per viginti annos, nec amplius protrahatur, vbi gnis ipsi anni sufficient ad excludendum filios, qui per id tempus non reclamauerint, sed passu fuerint maiorem eorum bona possidere, que vinculas relicta sue re per viam meliorationis tertij, nec esse necessarium cursum 30. annorum, qui attento iure communi necessarius erat.

761 ¶ Si atendemos a la omision que los autores de la otra parte tuvieron en no aver pedidose cuentas de la tutela, y curaduria, tambien se prescribe por treynta años, l. maxime, ff. de administr. tutor. l. tutores, & ibi DD. C. arbit. tutel. Boer. decij. 59. num. 1. Zerol. in prax. Episcop. part. 1. Vers. Tutor, Surd. decif. 184. per tot. Escobar de ratiocin. cap. 5. num. 25. & cap. 9. num. 63. Cancr. variar. tom. 1. in. 7. de tutor. num. 83. & tom. 3. cap. 1. a numer. 200. vbi num. 202. ibi: Est tamen verum, quod licet dictus testamentarius tutor, vel qui ad redditionem rationis non se sub hypothecca bonorum obligauit, non possit cogi ad reddendum rationem tuellaris administrationis lapsis 30. annis, eo quod olim pupillo, dictæ actioni per lapsum 30. annorum sit prescriptum.

762 ¶ Y si miramos a la lesio enormissima (que non appare, ni imaginacion della) tambien se prescribe por treynta años iure ordinario, & regul. text. in l. sicut in rem, l. omnes, C. de prescript. 30. annor. & ex Bald. & antiquiores Menses in l. 2. C. de rescind. vend. n. 47. notant in puncto Couarr. lib. 2. variar. cap. 3. num. 70. in fin. Anton. Gomez tom. 2. cap. 2. num. 22. Matienço in l. 1. tit. 11. lib. 5. Reco-pil. glos. 7. num. 49. vbi Azeued. num. 32. Parlad. in sex quicent. different. 114. cum pluribus D. Valenc. conf. 26. num. 54. D. Castill. de terijs, cap. 18. n. 81. lib. 7.

763 ¶ Mas por el de nuestras leyes Reales, ex dict. l. 63. Taur. por los 20. della Parlad. dicit different. 114. num. 3. D. Castill. dicit. cap. 18. num. 82. ibi: Tametsi nouissimo iure, secundum leges huius Regni dicendum est viginti annorum prescriptione repelli.

764 ¶ De que ayan pasado, alsí los 20. años, como 30. si se requieren, apperte demonstratur, con que las capitulaciones, por las quales se contentó don luan Pedro por su legitima con los bienes del mayorazgo que en su cabeza se fundo, fue el año de 604. si se atiende a la transac-cion

cion fue en 26. de Março de 608. Pero la demanda deste pleyto que se puso por dona Gabriela, se notificó en 8. de Junio de 652. rollo fol. 7.

765 ¶ Y aunque se auiesse de baxar el tiempo de la menor edad de don Francisco Antonio, de sí del año de 22. que murió su padre, hasta el de 38. que siendo mayor pidió la posesion de la vara en el Real Acuerdo, memor. num. toda via quedan, no solo los 20. pero 30. cumplidos, y mas hasta Junio de 652. que se puso esta demanda.

766 ¶ Sin que sea de momento el oponer que al fin de el de 47. se introduxo el juyzio possessorio, con que se interrumpió la prescripcion, porque auiendo vencido en aquel don Iuan Bartolome no le impidió el curso, y continuació de la prescripcion. l. euidenter, ff. de except. rei iudicat. Barb. de prescript. 3. part. quest. 4. num. 37. Castill. in l. 63. Taur. num. 42. Socin. sen. conf. 4. 7. lib. 3. num. fin. ibi: Tertio, quia si redit in spiciendo in causa nostro qui licet mouerunt, & agitauerunt, succubierunt, quo casu etiam respectu litigantium non dicitur prescriptio interrupta.

767 ¶ Dom. Co. arr. in reg. possessor. §. 12. numer. 4. verif. Secunda, in medium, ibi: Hæc item secundam conclusionem, quidam veram esse opinantur, modo ipse agens in causa non succumbit, eo enim succumbente, non interruptitur prescriptio per litis contestationem, quasi eam vim, quam semel habuit amiserit auctore victo, cum multis Barb. de prescript. in l. 3. C. de prescript. 30. num. 256. in medio, fol. 467. ibi: Neque repugnat, l. 29. tit. 29. part. 3. quam expendit Greg. in glos. 3. Quia est intelligenda sane, quando actor obtrinit, nam si succubuit videtur inducta in interruptio prescriptiois.

768 ¶ Con que a todos visos que se mire este negocio, se hallará destituyda de fundamentos juridicos, tambien la segunda parte de la demanda contraria, a quien resisten tantos, y tan graues, y ciertos, como defienden della a don Iuan Bartolome, a que se due estar, preceptuo, siendo Reo, y possedor, que en duda bastara esta circunstancia para ser absuelto, y dado por libre della, l. fauorabiliores, l. in pari, ff. de regul. iur. l. Arrianus, in fin. ff. de oblig. & act. l. 2. ff. de i. possidet. ibi: Quails cumque enim possessor, hoc ipso quod possessor est, plus iuris habet, quam illi, qui non possidet, l. 40. tit. 16. part. 3. in fin. Surd. conf. 73. num. 36. cum multis Dom. Castill. lib. 4. cap. 23. num. 27. & 28. quod procedit etiam siue in facto, siue in iure dubium consistat, latet Euerard. in locis legal. loco 92. in Rubric. num. 7. Pinel. in l. 2. part. 2. cap. 4. num. 4. C. de rescindend. vendit. P. Vazquez ad l. 2. Diui Thome disp. 66. cap. 7. num. 42. ibi: Adde quod nullus iudex in foro exteriori, propter urgentiores rationes, non valentes assensum generare possessorem re, quam possidet spoliaret, si certum iudicium, & sententiam ferre vellet.

Sobre los gananciales.

769 **T**ambien pide doña Gabriela en esta demanda los gananciales, que dize tocaron a Doña Lauinia, madre de don Iuan Pedro, adquiridos constante el matrimonio con Francisco Veneroso su marido.

770 ¶ Porque aunque en Genoua, conforme sus estatutos, no pertenezcan a las mugeres. Esto se entenderà en quanto a los bienes adquiridos en aquella ciudad, y en otras Prouincias donde no los aya: no empero en los que se adquirieron en España, donde tienen parte las mugeres, ex l. 2. tit. 9. lib. 5. Recopil.

771 ¶ Ad quod conducit, quod si coniuges habeant bona, in diuersis Regnis regulabuntur secundum leges illius in quo sita sunt, ex Greg. Lop in l. 24. tit. 11. part. 4. glos. 2. Alexand. conf. 16. per tot. libr. 1. Octavian. Cacher. conf. 76. num. 19. Gozzadin. consil. 49. à numer. 7. Parisio consil. 12. libr. 3. à num. 1. Crauet. conf. 30. num. 1. lib. 1. Alvar. Valasc. consult. 182. num. 14. Tiraquel. de primog. quest. 46. num. 2. & fin. Matienz. in l. 2. tit. 9. lib. 5. Ordinament. glos. 1. n. 74. Petrus Barbof. de iudic. in l. exigere dotem 65. n. 160.

772 ¶ Esta pretension corre con menos credito que las antecedentes, y para desvanecerla dize don Iuan Bartolome.

773 ¶ Lo vno, que no se piden por quien pueda hazerlo, por ser derecho este que tocava a Lauinia, la qual reconociedo quan destituydo estaua de remedio juridico, no lo intentò en su vida, y assi està excluyda, ex consideratis suprà à num.

774 ¶ Lo segundo, porque tampoco se ha podido intentar este derecho contra don Iuan Bartolome, por ser sucessor singular de los bienes que possede iure maioratus ex dictis suprà n. 64. quod sufficiens esset.

775 ¶ Et quod magis est, que ni aun contra Bartolome Veneroso: supuesto que consta por tantos titulos, como se han advertido, que pagò enteramente, lo que por razon de la compañia, y de la tutela, y curaduria tocava a D. Iuan Pedro, por si, y como heredero de su padre, aduersus quem, quando Lauinia tuuiera alguna accion, por razon de gananciales la auia de introducir, y era contra si mesma, pues es heredera de su hijo, Auend. resp. 20. vers. Tamen contra, Didac. Perez in l. 4. tit. 8. lib. 3. Ordinament. cum multis Matienz. in l. 2. glos. 3. à num. 20. lib. 5. Recopil. Azeued. in dict. l. 2. num. 18. ibi: Primus est, quo ad agendum ad diuisionem lucrorum, cum in heredibus mariti, & ad hoc nulli dubium, nisi quod poterit, sine ulla cessione.

776 ¶ Lo tercero, por que ademas de tener precuado esta parte con mucho numero de testigos, que en Genova no tocan gananciales a las mugeres, *mem. num. 421.* en la preg. 19. sin que eonuerso se aya, ni aun alegado pertenecientes.

777 ¶ Esta excepcion no es contra la disposicion de derecho comun, antes si por el se considera exorbitante, y riguroso q̄ lo que con su industria trabajo, y desvelo, adquiere el marido tenga parte la muger, como en terminos lo advierten Bart. in l. 1. num. 39. vers. *Interdum.* Et postea, num. 42. C. de Summ. Trinit. Roman. in l. rei iudicata, § Socero, num. 3. vbi Aret. num. 3. notabil. 1. ff. solut. matrimon. Crauer. conf. 30. num. 2. Roland. conf. 80. num. 37. lib. 4. Casaneo in consuet. Burgund rubr. 4. §. 2. col. 2. con muchos Giurb. ad consuetud. Mesan. cap. 1. glos. 7. num. 1. Petr. Barbof. in l. 1. part. 1. num. 36. vers. *Sed postea.* ff. solut. matrim. Tell. Fernand. in l. 16. Taur. num. 15. in fin. Simanc. de Catholic. institut. tit. 9. num. 154. Matienç. in l. 2. tit. 9. lib. 5. Recopil. glos. 1. num. 77. Dom. Larrea decif. 62. num. 11.

778 ¶ Conforme a lo qual, siendo cierto, que en Genova contraxeró matrimonio los dos, nihil dubij, que en quanto a gananciales, se deve estar a la costumbre de aquella Ciudad, aunque por negociacion del marido se ganassen en España.

779 ¶ Texto es expreso, la l. 24. tit. 11. part. 4. donde auie do puesto que se deve guardar el pacto, y condiciones que en esta razon capitularon, proseguitur ibi: *Esso mismo seria, maguer ellos no pusies- sen plejto entre si, ca la costumbre de aquella tierra, do fizieron el casamiento, deve cvaler quanto en las dotes, è en las arras, è en las ganancias que fizieron, è non la de aquel lugar do se cambiaron.*

780 ¶ Gregor. Lop. ibid. glos. 2. verb. *ganancias.* Palac. Rub. in Rubric. de donat. §. 55. num. 12. Anton. Gom. in l. 53. Taur. num. 75. Garc. de conug. aq. num. 141. Villalob. in antimon. verbo, *domicilium,* numer. 126.

781 ¶ Precipue, siendo Genova domicilio del marido, q̄ aun quando Lauinia fuera de otro, en que tuvieran gananciales las mugeres, se auia de estar a aquel para que no los lleuasse, l. *exigere do- zens.* ff. de iudic. argument. cap. 1. de spons. al. Decio conf. 19. num. 1. Rolan- do de lucr. dot. quest. 13. num. 23. Alderard. Mascard. de statut. interprat. conclus. 7. num. 78. Afflict. decif. 226. num. 2. Tiraquel. post leges conuuiat. n. 46. Mantie. de contrañ. lib. 3. tit. 13. n. 1.

782 ¶ De nuestro Reyno, en el punto Greg. in dist. l. 24. tit. 11. part. 4. glos. 1. Dom. Couart. de spons. 4. part. c. 7. n. princ. n. 6. Garc. de conug. aq. n. 140. Matienç. in l. 2. tit. 9. lib. 5. glos. 1. n. 70. D. Larrea dist. decif. 62. n. 14.

783 ¶ Verum, siendo los dos naturales, y domiciliarios de aquella ciudad, y contraydo alli el matrimonio, con animo de

conferuarse en su patria, nam nemo presumitur velle eam relinquere, *glos. in l. veluti. ff. de iust. et iur. et in l. vnic. C. si Curial. relit. ciuit. lib. 10. et in l. vltim. C. de municip. et orig. eodem lib. Menoch. lib. 5. presumpt. 12. num. 3. et 10. Dom. Solorc. lib. 2. de parricid. cap. 4. Dom. Amay. in l. si quis decurio 16. num. 8. C. de decurionib. lib. 10. Ninguno ha dudado, ni pucto en dispuesta que se aya de estar a la costumbre della.*

784 ¶ Y solo han controuertido algunos, quando el marido, despues de contraydo matrimonio en lugar donde no ay gananciales, con animo de inmediatamente irse a otro donde participan dellos las mugeres, se fuesse en compania de la suya.

785 ¶ Pero si acafo la mudança resultasse por mejorar de fortuna, ò otro accidente que le sobreuiniessse. Tunc, se abra de estar siempre a la costumbre del que adquiriò por el matrimonio, ò a el propio que el marido tenia quando lo celebrò, que es lo que individualmente decide, *diēt. l. 24. partite in hæc verba: E despues que son casados, acaece que vienen a morar a otra tierra, en que vsan costumbre contraria de aquel pleyto, ò de aquella auenencia que ellos pusieron, &c. vbi notatur est dignum verbum, acaece, sicuti explicat Matienç. in diēt. l. 2. tit. 9. lib. 5. glos. 1. num. 7. 3. in med. ibi: Nam si cum iudicio appendantur verba diēt. legis partite, hoc præferunt, dum ait: E despues que son casados, acaece que vienen a viuir a otra tierra. Ecce lex sentit, eos ab initio habuisse animum degendi in locos, vbi matrimonium contraxerunt, & ibi perpetuo manendi, deinde casu, mutato proposito recesserunt. Hoc denotat verbum illud, acaece, hoc est contingit, succedat, D. Larrea diēt. decis. 62. n. 35. vers. Rursus.*

786 ¶ La razon es concludente. Scilicet, que adquirido vna vez derecho al marido por el matrimonio, animo ibi commorandi, la mudança a otro lugar que despues sobreuiene por algun accidente, no puede variarlo, ni ser parte para que lo pierda, *l. verò procuratori. ff. de solut. l. fin. ff. de pact. Abb. in cap. 1. de sponsalib. in fin. Marian. Socin. in cap. dilecti, num. vltim. de foro competent. Alvar. Valasc. consultat. 175. num. 13. Palac. Rub. in rubric. de donat. §. 62. n. 31. in fin. Petr. Barb. in l. exigere dotem 65. num. 128. hinc. verbis.*

787 ¶ Amplia secundò, principaliter procedere, etiam si maritus matuerit prius domicilium, et illud transulerit in locum, in quo non ad sit statutum lucrande dotis: nam nihilominus iuxta statutum loci, quod exigebat in loco domicilij mariti, dum fuit contractum matrimonium, dotem lucrabitur. Nam cum attentò eo tempore ius lucrandi fuerit acquisitum marito, ex eo quod postea euenit, ei tolli non debuit.

788 ¶ En la especie de nuestro pleyto no puede auer lina ge de duda, el que no tocaron a Luinia gananciales. Supuesto que Francisco Veneroso, siendo natural de Genoua casò alli con quien lo era, tambien tuuo animo siempre de conseruar su domicilio, no lo mudò, y aunque hizo viage a Espana, fue a ajusta: quantas con

Bartolome Veneroso su hermano, por tener noticia se auia casado, dexandose en su patria su muger, y hijo, cõ animo de bolverse a ella, assi lo dizen los testigos desta parte, memor. num. 417. precipue Antonio Talia Carre, num. 420.

789 ¶ Y el auer venido por esta causa, seu ratione negotiationis, no le cauõ vezindad, ni domicilio, in casu Roland. conf. 79. num. 51. lib. 3. Petr. Barbol. in l. heres absens, §. fin. vn. 106. ff. de iudic. Gratian. discept. cap. 569. num. 2. lib. 3. Rot. apud Duran. decis. 31. vn. 11. p. r. Noguez. alleg. 12. n. 132. infra.

790 ¶ Freuinole la muerte, poco mas de vn año despues, y por su testamento dixo: Francisco Genoues, residente en Granada, mãdõ pagar a su muger su dote, y por via de legado 50 libras, y no gananciales: esto conforme a la costumbre de Genoua, mem. num. 421.

791 ¶ Lo quarto, porque las doctrinas en orden a que en quanto a los bienes que marido, õ muger tuuieren en diuersas Prouincias, para disponerlos, han de guardardar los fueros dellas, no son applicables a gananciales, en que nos hallamos con ley especial, que est. di. l. 24. tit. 11. p. 4. a que se ha de estar.

792 ¶ L. ancila, & ibi glos. C. de furi. cap. porro de priuileg. Bald. in l. Gallus, §. si eius in 2. notab. ff. de liber. & posthum. Cephal. conf. 414. n. 70. volum. 3. Decian. conf. 563. num. 7. & 8. Corn. conf. 109. in fin. lib. 1. Snrd. conf. 58. num. 3. & 53. num. 6. Crauet. conf. 273. num. 7. Mangil. de imputat. quest. 77. num. 61. Mari. Anton. variat. lib. 1. resolut. 46. num. 1. & lib. 2. resolut. 51. num. 1. Gratian. tom. 5. discept. cap. 867. num. 24. & cap. 940. num. 2.

793 ¶ Y porque quando murió Francisco Veneroso, no tenia, ni su muger Lauinia bienes ray zes, en España algunos que diuidir por gananciales, a que pudiera corresponder la l. 1. tit. 3. lib. 3. fori, ibi: Toda cosa que el marido, è la muger ganaren, ò compraren, estando de consumo, ayanto ambos por medio, que a la letra puso, di. l. 2. tit. 9. lib. 5. Recopilat.

794 ¶ Solo la negociacion, y correspondencia, gouernada en Granada por Bartolome Veneroso, y en Genoua por el susodicho. Y los de que se compuso el mayorazgo, y los demas, que por muerte de Bartolome quedaron, los comprò este despues del año de 583. que murió su hermano, vt videre est, mem. num. 281.

795 ¶ Lo quinto, porque el matrimonio entre Francisco Veneroso, y su muger, durò poco tiempo, y desde el año de 563. estaua formada la compania entre los dos hermanos, de sus capitales, memor. num. 10.

796 ¶ Lo sexto, porque este derecho de gananciales que Lauinia tenia contra su hijo, como heredero de Francisco Veneroso su marido, quedò confundido con auer sido tambien de la susodicha

Iusodicha el mesmo hijo, ò nieto, en quien concuñieron, y se juntaron todas las acciones, *l. sicum, §. aditio, ff. de solutio. l. si debitor, l. Vraminus Antoninus 72. de fideiuss. l. licet, C. ad leg. falcid. l. cum secundum, C. de fideicommiss. l. penult. C. de heredit. vel action. vend. l. deducta § 8. ad Trebell. l. debitor 7. Et ibi gloss. C. de pat. l. 24. tit. 13. part. 5. Bart. & Bald. in dict. §. aditio, cum multis Avendañ. de cens. cap. 95. à num. 4. D. Salgad. in labyrinth. 1. part. cap. 9. num. 19. & 20. D. Pich. in §. ex huiusmodi, num. 3. Instit. de duob. reis.*

797 ¶ Últimamente, porque auiedo muerto Francisco Veneroso el año de 583. y cobrado la dote su muger, y el legado de las 511. libras de moneda de Genoua, que le dexò dentro de vn año (vt infra apparebit) auer omitido el pedir dichos gananciales, por tiempo de 70. años, y hazerlo aora por Ionio de 652. doña Gabriela, no ay derecho que lo permita, pues por el transcurso de quarenta se prescrien todas las acciones, qualiscumque nature sint, etiam si ius publicum concernant.

798 ¶ *L. omnes 4. C. de prescript. 30. vel 40. annor. illic: Si quis contra actus, vel si qua sit actio, que cum non esset expressim supra dictis temporibus prescriptionibus concepta, quorundam tamen, vel ad fortuita, vel ex cogitata interpretatione sepe dictorum exceptionum laqueos euadere posse videatur huic saluberrime nostre sapientioni succumbat, & quadraginta annorum curricularis proculdubio sopiatur, nullumque ius priuatum, vel publicum in quacumque causa, vel quacumque persona, quod pre dictorum quadraginta annorum extinctum est in generali silentio moueatur.* Bald. in l. 1. num. 2. *C. ne rei dominice, vel templor. vbi Angel. num. 3. Alex. cons. 60. num. 2. lib. 1. Gregor. Lopez in l. 6. tit. 29. part. 3. verb. Tributos, ad fin. & in l. 10. titul. 26. part. 4. verbo, Lo empieze, Suarez alleg. 15. à num. 3. cum alijs Petr. Barbof. de prescript. in d. l. 4. à num. 3.* Et sic remanet satis exclusiva la pretension en quanto a gananciales.

❀ IIII. P A R T E. ❀

Sobre la dote de D. Lavinia.

799 **C**omo si las 3011. libras de moneda de Genoua, que lleuò en dote a poder de Francisco Veneroso su marido, doña Lavinia Mayoli no estuuieran satisfechas, las pide tambien en la demanda doña Gabriela con sus intereses, cuya satisfacion es dezir, que estan pagados, y asi se demuestra.

800 ¶ Túm, por ser presuncion de derecho, que despues de transcurso tan largo de mas de setenta años, la cobraria, *l. si pupillus, §. vlt. ff. de administrat. tutor. l. apud eum, ff. de censibus, l. si eo tempore, C. de remission. pignor. in d. l. cum in plures, §. locator horret, ff. locati, Alexand.*

conf. 39. column. 3. libr. 3. Berio conf. 19. num. 9. lib. 3. Afflic. de off. 13.
num. 2. Et sequent. cum multis. Menoch. de presump. presump. 135. a
num. 3. Et conf. 4. 5. 7. d. Malacato. de probat. conclus. 1325. n. 27.

801 ¶ Principalmente quando Lavinia no tenia mas hacienda, ni locos con que passar, que la que auia de tocarle por muerte de su marido, el qual por su testamento mandò le pagassen los alimentos que en su ausencia auia adeudado, y quando hizo gastos en entrarle en Religion, pagando la dote, y otros, de quibus infra; con que no es eteyble de xara de valerle de su dote, y legado, que Francisco Veneroso le dexò.

802 ¶ Optimè cõsiderat Cicer. in oratione pro Quintio, que est 1. in hæc verba: *Quis tam dissolutus in re familiari fuisse? Quis tam negligens, quis tam Sexte dissimilis, qui cum res ab eo qui contraxit recessisset, et ad heredem peruenisset, non heredem cum primum vidisset, certiorum faceret, appellaret, rationem offerret? Si quid in controuersiam veniret, aut intra parietes, aut summo iure experiretur? Ita ne est? Et paulò infra ibi Reflat, ut summa negligentia tibi obstiterit, aut unica liberalitas. Si negligentiam dices, miramur, si bonitatem redebimus; nec prætereà quid possis dicere inuenio. Satis est argumenti, nihil esse debitum Neuo, quod tandiu nihil petiuit.*

803 ¶ Tùm, porque en la verdad la fatistizo Bartolome Veneroso; así lo afirmó con juramento en la declaracion que hizo, ibi: *Declaro, que se pagaron a Lavinia Mayoli, muger de dicho Francisco su hermano, 350 libras de moneda de Genoua, las 300 que lleuò en dote, y casamiento, y las 50 que le mandò por el testamento, y que se pagò dos meses despues, poco mas, ò menos, de la muerte de su hermano. Y se remite al libro, citando las fojas del, mem. n. 375.*

804 ¶ Que por ser de persona fidedigna, y ya difunto, quando se trata de la certeza della, se deue creer, como en partidas de libros tenent Iaf. in l. admonendi, ff. de iur. iur. Castren. conf. 31. lib. 1. Alex. de Neuo conf. 39. num. 2. Et 3. Alciat. de presump. regul. 3. presump. 4. in fin. Menoch. eodem tractat. presump. 5. lib. 5. num. 4. Polidor. Rip. de actis in mort. artic. cap. 38. nu. 15 Nicol. Passer. de scriptur. priuat. lib. 4. cap. de libris tutor num. 8. et 11. fol. 669.

805 ¶ Tùm, porque no estamos en solo terminos de presumpciones; si no que por escrituras publicas que se han traydo de Genoua, se ha verificado con euidencia la pagà de dicha dote, quales son.

806 ¶ Vna, en que por Marco de 586. Baptista Mayoli, y sus hijos, padre, y hermanos de la dicha Lavinia, con fee de paga, dizen auer recibido 190 libras de moneda de Genoua, que procedieron de las dotes de la misma Lavinia, que se auian cobrado de los herederos de Francisco Veneroso, difunto, su marido, que se obligaron a tenerlos para negociar, pagandote a 4. y med. por 100. Mem. n. 377.

807 ¶ Luego se siguiè otras tres partidas; vna de 450 115 libras

libras. Otra de 4y. Y otra de 2y. que tambien refieren a uerfe entregado por los fideicomissarios de Francisco Veneroso, para pagar la dote de Lauinia, mem. num. 389. cum dist. legq.

808 ¶ A q̄ se llega la lalida desta dote, q̄ tambien se halló como fue. Que auiendo entrado Religiosa Lauinia, dispuso de 8y. libras, dexando las 4y. a su padre, y otras 4y. a Peregrina su madre, memor. num. 390. y fuera destos dió carta de pago, cõfessando auer recebido de su padre todas las 19y. libras que tenia a ganancias, memor. num. 390.

809 ¶ Et postea, por otra escritura, dió a cẽso a su padre, hermanos, y a otras personas 11y. libras, los quales se obligarõ a pagar reditos dellas en cada vn año a la susodicha, a don Iuan Pedro su hijo, en 7. de Febrero de 587. mem. num. 391.

810 ¶ Et tandem, por complemento de todo hallamos que el mesmo don Iuan Pedro por la escritura que otorgò en esta ciudad en 17. de Setiembre de 621. (despues de su testamento) ha-ziendo relacion de la de censo destas 11y. libras, impuelto a fauor de Lauinia, y 11y. con dia, mes, y año, y que lo posseia como hijo, y heredero de su madre, que estaua en la Religion, y lo que se le esta ua deuiendo de corridos dispuso del dicho censo, mem. n. 392.

811 ¶ Con que no puede dudarse estar legitimamente verificada la paga, pues por escrituras publicas, en diuersos tiempos, y ocaiones confessò Lauinia auer recebido la dote de los hermanos de su marido, que es la mayor prouança que el derecho reconoce, l. pecunia, C. de solut. vbi Bald. l. quidam, ff. de constitut. pecun. l. vltim. ff. de institor. action. Bart. conf. 160. Titius promissu, per tot. Alexand. conf. 9. n. 3. vol. 3. Mascard. de probat. conclus. 361. per tot. vbi plures congerit, & cõclus. 1325. num. 22.

812 ¶ Sin que obste el considerar que no se sacaron estos papeles en virtud de compulsoria, porque ademas de no vrlarle deste remedio en aquella Republica, auiendose presentado, y traducido por mandado de la Sala, y dado traslado, no se ha dicho contra ellos cosa alguna, con que fue visto aprouarlos en todo, l. si filius, ff. ad Macedon. Clement. 1. de procurat. Bart. in l. quo enim, ff. rem rat. haber. es in l. cum tabernam, §. penult. ff. de pignor. Castrenf. conf. 314. num. 4. volum. 2. Craueta de antiquit. part. 1. §. queritur etiam, num. 23. Mascard. de probat. conclus. 121. à n. 8. Rota Genuens. decis. 21. à n. 3. Surd. decis. 199. n. 8. Ni col. de Passer. de scriptura priuata, lib. 1. q. 4. n. 210.

813 ¶ Y advertimos, que aun quando no se huieran hallado pagamento de todas las 30y. libras, sino de parte dellas era prefuncion legitima para influir certe a en las restantes, sicubi, quando se verifican algunas de las partidas de libros, estas califican las demas por la conexion que en si tienen.

¶ *L. quid ergo, §. penult. de contrar. et util. action. tutel. l. cō factum, §. placet, ff. de negotiis gestis, Crauet. conf. 102. num. 1. Menoch. de arbitr. casu 95. num. 5. Burlat. conf. 224. num. 8. lib. 2. Gratian. cap. 171. 2. num. 11. Surd. decis. 199. num. 12. et conf. 543. lib. 4. Borrell. in summa. decis. p. 2. tit. 22. v. 52.*

815 ¶ Con que concurriendo la declaracion de Bartolome Veneroso con juramento, afirmando auer satisfecho esta dote, remitidose a sus libros, donde dixo tenia puestas las partidas de la paga, las escrituras de Luinia, en que confesso auer recebido las que dize en pago de su dote, que le auian entregado los herederos de su marido, el transcurso de tanto tiempo, sin pedir, ni ella, ni su hijo, ni nieto cosa alguna, todas estas circunstancias, adminiculos, y presunciones juntas, faciunt rem manifestam.

816 ¶ *L. quaro §. 8. §. ultim. in fin. ff. de edilit. edict. vbi Gotofred. Bald. Salicet. & Alveric. l. 2. §. atas autem, ff. de excusat. tutor. vbi glos. verb. legitimis, l. instrumenta 15. C. de probat. cap. cum causari. eodem tit. vbi glos. verb. adminicula, cap. fin. de success. ab intest. Roman. conf. 7. num. 3. et conf. 95. num. fin. Calcan. conf. 76. num. 10. Socin. sen. conf. 89. num. 14. lib. 1. Crauet. conf. 35. num. 6. et 73. num. 19. et 158. num. 11. Menoch. lib. 1. de presumpt. quest. 40. num. 1. Mascard. de probationib. libr. 2. conclus. 796. num. 1. Anton. Gomez 3. var. c. 12. v. 26. Gratian. c. 505. nu. 16. Dom. Valenquel. conf. 28. n. 12.*

816 ¶ Y pues como no huiera otra defensa que la prescripcion por dichos 70. años que han pasado desde que se disolvió el matrimonio con la muerte de Francisco Veneroso, hasta la demanda deste pleyto, era omninò exclusiua della, vt ex dict. l. omnes 4. C. de prescript. 30. vel 40. annor. l. in rebus, §. fin. C. de iure dotium, l. 8. tit. 29. part. 3. Boer. decis. 328. num. 8. Balb. de prescript. 1. part. 6. principalis, casu 16 fol 63. cum multis disputat late Azeued. in l. 4. tit. 3. libr. 5. Recopil. 2. num. 10. cum multis sequentibus, & alijs iuribus diximus in fin. 3. part.

817 ¶ Estos son, señor, parte de los fundamentos, y estas las excepciones con que don Iuan Bartolome trata de defender los bienes que posee por titulo de mayorazgo, con que los grauaron Bartolome Veneroso, y don Iuan Pedro su sobrino, y con cuya calidad este los poseyò, y don Francisco Antonio su hijo, hasta su muerte, preciandose de ello por tantos actos repetidos, como los mencionados en el 7. fundamento, 2. num. 245. y despues en el 12. fundameto, 2. n. 487. vsque ad 560. aque no solo no resistió doña Gabriela, pero desde su casamiento, y en la particion de los bienes de su marido, y mientras los administrò como tutora, y curadora de su hijo, siempre fue en el propio sentir de que eran vinculados.

¶ Por este medio se conserua la memoria de la familia

lia de los que los adquirieron, y ganaron, y no deldize, antes es muy conforme a la voluntad de el mesmo Francisco Veneroso, abuelo de don Francisco Antonio, que los goze, y posea vn nieto legitimo de Iuan Veneroso su hermano mayor, como lo es Don Iuan Bartolome, pues en el testamento de contrario presentado, dixo, que si Don Iuan Pedro su hijo muriesse en la edad pupilar, substituia a sus hermanos Iuan, y Bartolome Veneroso, y passò a dezir, que aunque muriesse despues de los 14. años sin su cesion, toda via dexaua por fideicomissarios a dichos sus hermanos, para que sucediesse en todo aquello que podia grauar a su hijo, mem. num. 15.

819 ¶ Lo que hemos de leado en esta alegacion ha sido proceder con toda distincion, y metodo, para mayor claridad, è inteligencia de cada derecho, de los muchos deducidos en la demanda, por cumplir con lo que dixo Paulo *in l. 1. ff. de doli mali, in princip. ibi: Quod dilucidius possit intelligi, hæc exceptio, vbi glos. verb. quo, illic: Qualibet res diuissimè melius intelligitur, & Imperator, in §. sed non insit. de leg. at. ibi: Separatim prius delegatis, es postea de fideicommissis tractare, et es natura vtriusq; iuris cognita, facile possunt permixtionem eorum eruditi subtilioribus auribus accipere.*

820 ¶ Y aunque tambien auernos procurado la breuedad, no ha sido posible el ceñirnos mas por lo dilatado del hecho, pues la demanda tiene mas de nueue hojas de impresion, y el memorial 128. y causara obscuridad, y confusio, antes que dar satisfacion, vt inquit Imperator *in proem. ff. §. illud autem, vbi glos. verbo, compendium, ibi: Dum laboro fieri breuis sit obscurus, si bien hemos escusado lo superfluo, ponderando solo lo preciso, como aconsejan Martial, illic: Non sunt longa quibus nihil est, quod de merè possis. Et Plin. iun. lib. 6. epistol. 2. ibi: At quedam super vacua dicuntur et iam sed satius est, es hæc dici, quam non dici necessaria, Quintil. lib. 4. q. 2. illic: Nos breuitatem in eo ponimus, non vt minus, sed vt plus dicatur quam oportet.*

821 ¶ Et sic esperamos que don Iuan Bartolome ha de ser absuelto, y dado por libre de la demanda de doña Gabriela, imponiendole perpetuo silencio a la susodicha, Deo annuente. Salua in omnibus T. S. D. C.

L. D. Iuan de Herrera
Pareja.