



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, VIUDA DE DON
 Iuan Pedro Veneroso, y madre, y heredera vniuersal
 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.

Impreso en Granada, En la Imprenta Real, Por Baltasar de Bolibar, En la Calle
 de Abenamur. Año de 1656.



STANDO POSSEYENDO DON

Iuan Bartolome Veneroso, por bienes vinculados, el dicho oficio de Alguazil mayor, las casas principales, los cortijos, tierras, censos, juros, y otras posesiones, en virtud de Carta Executoria, que en contradictorio juyzio gano por sentencias de vista, y reuista, 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 de este 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 fundo 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 grauarlos 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 deudor a la hacienda del dicho Bartolome Veneroso de vna gran suma, y assi se le deuen restituir todos con 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 ¶ Debendese don Iuan Bartolome con dezir, que D. Gabriela no es parte para deduzir ninguno de los derechos referidos: que quando lo fuere, carecen de justificacion, por no auer pro uado la susodicha ser los bienes de la demanda libres de vinculo.

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

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

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

10 ¶ Y vltimamente, que estan 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.

En

11 ¶ En cuya consecuencia de tener abuelto, y dado por libre, imponiendo a la Actora perpetuo silencio.

12 ¶ Para proceder con toda distincion, y claridad en lo que huvieremos de fundar en esta alegacion, la dividiremos en quatro partes.

13 ¶ En la primera, y ser a la principal, se mostrara a aver confitado 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 aver 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 expressaran.

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

19 ¶ La quarta, y vltima, que esta satisfecha enteramente la dotacion 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 juyzio de reivindicacion, que ha intentado contra don Iuan Bartolome, como possedor del oficio de Alguazil mayor, y demas bienes mencionados en su demanda, nec e sita de prouar plene, & 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. Lavinia Mayoli su muger, el dominio dellos con la calidad de libres, segun los pide.

21 ¶ Ex l. i. in rem ad l. officium, l. qui pemorio, ff. de rei rom dicat.

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

22 ¶ Bald. in l. cum res, C. de probat. num. 10. & 11. & in dist. l. l. fin. C. de reinindicat. num. 1. Salicet. in l. iudicia in princip. C. eodem, Bartol. in l. quidam in suo, num. 4. ff. de condit. instit. Crauet. conf. 157. nu. 2. vers. Sed premisus, Socin. senior conf. 84. num. 4. vers. Et profundamento, & alij passim.

23 ¶ El medio por donde lo quiere dar a entender es dezir, 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 expreso deste, fiandar vinculo de los que le tocauan; y que auendolo instituyendo, no consintio: antes ipso iure quedo resuelto, y sin validacion dicho grauamen de calidad.

25 ¶ *L. quoniam in prioribus, l. scimus in princip. & in §. sancimus, l. si quando, §. generaliter, C. de inoffic. testam. l. 1. l. 4. tit. 11. l. 15. tit. 1. part. 6. Anton. Gomez 1. var. cap. 11. num. 25. Suarez in dist. l. quoniam in prioribus, ex num. 2. & ampliat. 2. & 10. D. Molin. lib. 2. cap. 1. a num. 29. Matienç. in l. 11. tit. 6. glos. 1. lib. 5. Recop. D. Castill. libr. 5. cap. 67. n. 52. & cap. 107. a 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 dō Francisco Antonio su hijo, cada vno en su tiempo, por ser persona lissimo, que residia en ellos, sin passara sus herederos.

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

29 ¶ Paul. de Castro in dist. l. quoniam in prioribus, num. 8. Augst. Beroi. quæst. famil. 9. num. 12. Socin. sen. conf. 116. numer. 3. et vol. 1. Surd. conf. 412. num. 48. Menoch. conf. 260. num. 121. libr. 3. Burlat. conf. 355. num. 45. Toro in compend. 3 part. verbo donari o contemplatione matrimonij facta à matre filio, pag. 322. Mastril. decis. 141. a n. 19.

Mangil. de eiusl. quest. 48. num. 16. Fular. quest. 296. num. 6. Gratian. cap. 983. à num. 13. tom. 5. Mario Mut. dec. 49. num. 23.

30 ¶ De los nueſtros Rodrig. Suarez in dict. l. quoniam in prioribus, limit. 1. num. 19. Gregor. in l. 11. tit. 4. part. 6. glof. 2. post princip. vers. An autem grauamen, quod per istas leges reuocatur. Noguerol allegat. 31. num. 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 uero 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 scedere distinctionis, se conuerdan in hunc modum.

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

33 ¶ Peregrin. de fideicommiss. art. 42. num. 44. Theſaur. 9. forens. 4. à num. 19. Cultel. de donat. inter patr. et fil. tract. 1. discurs. 2. part. 1. 4. num. 41. vers. Contra uero, et num. 42. Ramon. conf. 4. n. 48. Anton. Gom. 1. var. cap. 11. numer. 17. Castill. in l. 24. Taur. glof. 2. Noguerol 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 ¶ Tum, que quando teniendo 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. Fuffar. de subst. quest. 296. num. 6. ex multis Cancer. 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; tunc deuera su heredero obseruarlo inuolabiliter.

37 ¶ Probat ipse met. l. quoniam in prioribus, et l. si quando, S. illud, et S. generaliter, C. de inofficis. testam. Rodrig. Suar. in dict. l. quoniam in prioribus, ampliat. 10. num. 50. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 30. Flor. de Men. ad Gamm. decis. 219. num. 3. Mier. 1. part. quest. 2. num. 3. P. Molin. disput. 604. num. 5. D. Larrea decis. 57. n. 2. Noguer. alleg. 31. n. 139. et 40.

88 ¶ *Cancer. 3. rvar. cap. 2 num. 203. ibi: Hinc licet legitima nullam onus admittat, & ubi appositum sit, habeatur pro non scripto; si tamen filius patiatnr tale onus sibi apponi, internenerit que aliquis actus positivus approbationis, es in ronta sua de dicto onere conquestus non fuerit, heres eius de eo conqueri non poterit.*

39 ¶ De que sacamos, pues, no solo por consentimiento tacito, presumpciones, e indicios: verum por muchas, y repetidas escrituras, y actos continuados, alsí don luá Pedro en todo el discurso de su vida, desde que le caso, consintió, y fundo 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. rvar. 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 dissert. 10 num. 67. & dissert. 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 iuyzio legitimando su persona, mostrar interes propio en el derecho que deduze.*

42 ¶ *L. 1. ff. de appellat. l. ille à quo, S. si de testamento, vbi DD. ff. ad Treb. cap. cum inter de election. Beroio 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 licite excludi, con dezirle: Tua non interest, l. loci corpus 4. S. competis, ff. si seruitus vindicetur, Surd. conf. 284. num. 6. & decij. 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 interfit, ciiciuntur enim illa replicatione, tua non interfit.*

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

44 **Q** Vando confessaramos (sin perjuyzio de la verdad) que doña Gabriela fué parte (quod adest) 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, siquidem se ajusta de las mismas escrituras, y títulos de todos, que se han presentado, que los comprò para sí Bartolome Veneroso, con que se hizieron suyos, aunque el dinero, o parte del fuesse del hermano, l. 1. l. *multum iniecit* 6. l. *penulum* es *su*. C. *si quis alteri, vel sibi, l. ex pecunia* 12. C. *de iur. dot. l. et si tua* 9. C. *de donat. in iur. l. si ex pecunia* 6. l. *si ut proponis* 8. C. *de rei vindicat. l. si parius* 4. C. *communis* *utriusque iudic. ad probationem* 21. *vers. Nam res vindicantem, C. de probat. plures congerens* D. *Vela, differat.* 38. 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 dichos bienes del susodicho, que es lo mas que se puede adelantar la pretension contraria, todavia no es bastante para obtener, quod antiquitus le perteneciese, y fuesse 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 probauit rem meam esse necesse habebit posterior restituere*, vbi notabile est verbum, *esse*, quod temporis presentis est, l. *ex diuerso*, §. 1. ff. *eodem*, ibi: *Et iudex declarat meum esse, l. que nondum* 15. §. *condicitur*, ff. *de pignor. l. cum qui*, §. *petenti*, 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 *cons. 226. num. 7.* Alexand. *cons. 200. num. 2.* vol. 2. Corneo *cons. 63. num. 12. lib. 3.* & *cons. 24. num. 5.* vol. 4. Marian. Soci. *cons. 112. n. fin.* vol. 4.

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

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

50 ¶ *Malcara de probat. conclus. 537. num. 6.* ibi: *Tertio amplius, ut non sufficiat probare dominium de antiquo, sed etiam probari de presenti.* Thuc. *concluy. 611. lit. D. num. 124.* ibi: *Amplia, quia dominium de preterito non sufficit ad probationem dominij 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 no tocarle a don Iuan Bartolome el hazerlo por hallarse Reo, y poseedor con titulo tan fuerte, como el de la Executoria, que lo era bastantissimo para vencer, l. Affor 23. C. de probat. l. qui accusare. C. de adendo, l. i. tit. 4. part. 3. Bald. in l. su. C. de rei vindicat. num. 2. Cinno in l. cum seruus, C. de seruis fugitiuis, in princip. Surd. conf. 415. num. 18. illic: Clarum est enim, quod nisi agens in rei vindicatione probet, se dominum non obtinebit, & palsim 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 Iofre de Loaysa Cauallero de la Orden de Santiago, y don Martin de Loaysa su nieto, successor 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 diziendo en lo proemial della.

55 ¶ Que para el seruicio de Dios esta absentado, 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 Loaysa promete de dar para dote de la dicha doña Gabriela a el dicho don Iuan Pedro Veneroso, 1477. 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 abaxo hara mencion.

58 ¶ Primeramente 777. ducados de renta, pagados en todas las tierras que Bartolome Veneroso tiene en la vega desta ciudad, cortijos, casas principales con su huerto, cauallerizas, tiendas, juros, y censos, y el oficio de Alguazil mayor desta Real Chancilleria. Y profigue illic:

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

60 ¶ Item, en quanto a los dichos bienes, que hazen dichos 777. ducados

caídos de veía, poco más, a menor, el dicho Bartolomé Veneroso ha de ser obligado de entregar hasta que pisen diez años, y en este tiempo se ha de dar cada uno a su sabrina 25. ducados, pagados por partes lo que satisiere por rata. Mem. n. 21.

62 ¶ En quanto a lo que toca a las cosas por vendidas, las avia de vivir por sus días el dicho Bartolomé Veneroso, y también desde oy en adelante el dicho don Juan Pedro su sabrino, con gran amén, que la mitad dellas, que declarase el dicho don Juan Pedro, avia de habitar Pedro Veneroso su primo, durarse su vida, y después avian de quedar libres de este gravamen.

63 ¶ Ten quanto a el fecho de Alguazil mayor, lo avia de gozar por su vida el dicho Bartolomé de Veneroso, y en qualquier acontecimiento, por tiempo de doce años no avia de entrar en posesion el dicho don Juan Pedro: salvo requiriréndolo, o disponiendolo el dicho Bartolomé Veneroso su tio. Mem. n. 22.

64 ¶ Luego añadieron: Es declaracion, que de todos los dichos bienes se ha de hazer escritura de mayorazgo en favor de los descendientes de el dicho don Juan Pedro, y a salta de sus parientes por linea paterna, segun, y de la forma que se declararà en la escritura que se ha de hazer, con las suerças, y firmezas que a el dicho Bartolomé Veneroso le pareciere. Mem. nu. 26.

65 ¶ T el dicho don Juan Pedro prometió de Arras a la dicha Doña Gabriela su muger 35. ducados por donacion propter nuptias.

66 ¶ Declaran asimismo, que la dicha dote ha de vincularse en favor de uno de los hijos que Dios fuere servido de darle de este matrimonio, qual quisieren el dicho don Juan Pedro, y doña Gabriela de Loaysa.

67 ¶ Por lo que concludent: Las quales dichas capitulaciones, todas las partes, y cada una 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, etc.

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

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

70 ¶ L. 1. §. accedat, C. de rei ux. or. act. Peregrin. conf. 90. lib. 3. per tot. Menoch. conf. 92. num. 64. vers. Non obstat septimum, Molin. de rit. nuptiar. lib. 3. quest. 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. Es non tantum, Theodor. allegat. 43. num. 14.

71 ¶ Cance. lib. 1. variar. cap. 3. de renuntiacion. num. 6. Illic: Ego in casu predicto censui, quod an dictum sit in capitulis res donatas esse pro legitima, quod licet sit in rito firmanurri pacta nuptialia, rursus sit dicta capitula approb. ff.

6

approboſe namque, quod conſentit in matrimonium, cenſetur in pacta dotalia con-
ſeſſiſſe, & iterum, cap. 8. à num. 56. verſ. Si vero, in 2. edit.

72 ¶ Y lo miſmo reſulta de auer Don Martin Iofre de Loaya, abuelo, y hermano de la ſuſodicha, pagado, como lo hizieron, los 149. ducados que por ſu parte prometieſcoſa, cum-
pliendon de la fuya, en que no ay duda.

73 ¶ Et ſic no la puede auer, de que deuiò hazer lo meſ-
mo Bartolome Veneroſo, entregando la propiedad de los bienes
mencionados que rentaffen ſiete mil ducados en cada vn año.

74 ¶ Y don Iuañ Pedro recebirlos en pago de ſu herencia, y
legitima, con calidad de vinculo, y mayorazgo para ſus deſcendientes, y de pueſ
dellos para los parientes que el, y ſu tio nombraſſen, por auerſe obhgado 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: *Nuptui collocant, l.
pater pro filia 7. C. eodem, l. Diui, in medio, ibi. Pactis, que matrimonij tempore
ſuper dotibus, vel ante nuptias dotalibus rebus ſubſequentia fuerint, etiam ad ip-
ſorum perſonas pertinentibus. Et infra ibi: *Necque minus pactorum emolu-
menta percipiant, vbi Duaren. illic. Recipiat.**

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

77 ¶ Nostroque Regio iure l. 17. Tauri, que habla en me-
jora que los padres hazen por via de caſamiento a fauòr de tercero.

78 ¶ Y en fundacion de mayorazgo, para que la eſcritu-
ra ſe obſerue irreuocable, es la ley 40. de Toro, quæ eſt l. 4. tit. 7. lib.
5. Recopilat. in hzc verba: *El que hiziere algun mayorazgo, aunque ſea con
autoridad vueſtra, puedala reuocar: ſaluo ſi lo huuiere hecho por contrato entre
vniuoſo, o entregado la poſſeſſion de la coſa, ò la eſcritura dello ante eſcrivano.*

79 ¶ Oſi el dicho contrato de mayorazgo ſe huuiere hecho por cau-
ſa oneroſa con otro tercero, aſi por via de caſamiento, como por otra cauſa ſe-
mejante.

80 ¶ Tenent etiam Roderic. Suarez in l. quoniam in prio-
ribus, 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. 1. tit. 6. lib. 5. Recopilat. num. 19. Morquech. de diuiſ. bono-
rum, lib. 4. cap. 13. num. 45. Mier. 1. part. queſt. 22. num. 37. Ceuall. que-
ſt. ion. 249. num. 3. *Et queſt. 383. num. 10. Gutierr. 2. practicar. queſt. 53.
num. 4. D. Valençuel 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. *Et lib. 6. capit. 119.
à numer. 12.**

Opoſi-

Oposiciones de Doña Gabriela.

81 **C**ontra esta resolución, que es inviolable, o pone, diciéndose, no pudo subsistir el consentimiento de don Iuan Pedro, para que se le grauasse su legitima, por ser menor de veynete 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 con-
gestis 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. Cancr. 2. variat. cap. 1. à num. 50.*

84 ¶ Lo tercero, porque en este acto no tratò don Iuan 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 700. 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 grauofo el consentimiento, antes fauorable.

85 ¶ Tiraquel *de progen. quest. 4. num. 6. Boer. decis. 62. num. 18. D. Couarruy. in cap. Reynaldus, §. 2. num. 3. D. Molin. libr. 2. cap. 3. num. 35. vbi Add. alter Molin. disp. 579. num. 33. Noguier. 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 casu Gregor. Lop. in l. 4. tit. 11. part. 5. verb. algun pro, ibi: Ergo pupillus 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 Iuan 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, si cutiio presente D. Couarruy. *in cap. quamvis pactum, 5. part. S. 3. D. Menchac. in l. si quando, §. illud, num. 48. C. de inoffic. testamento, Gutierrez in dict. cap. quamvis 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.*

7
num. 52. ibi: Tertio quoque pro eadem parte *congerit*, quoniam *et si filius, aut filia, consentire possit grauari, aut conditioni à parentibus in legitima appositae, & consequenter ex eorum consensu maior atus, aut vinculum ex ea institui valeat absque facultate Regia: similiter etiam filij immores 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 illum supplere solet.* Et infra ibi: *Quod à fortiori in maior atui dicendum erit.* P. Thom. Sanchez de matrim. lib. 6. tom. 1. disp. 38. n. 10.

90 ¶ Lo sexto, y vltimo, porque no quedò el negocio en solo terminos desta escritura, sin que despues siendo mayor de 25 años, por otras muchas aprouò el grauamen, e instituyò mayorazgo de nueuo don Iuan Pedro, con que non immoramur in re tam notoria.

Segunda Oposicion contraria.

91 **T**ambien se ha ponderado, que por las capitulaciones no quedò desde luego fundado mayorazgo, si no prometido de hazerlo, & sic pudieron arrepentirse; nam aliud est facere aliud promittere de instituyendo, l. in bonae fidei, §. si uide, ff. de eo quod cert. loc. l. quod si noluit, §. in factum, vers. illud, ff. de edilit. edict. l. non omnibus, ff. de re iudic. Dom. Castell. lib. 5. cap. 67. à num. 48. vsque ad 50. que habla en el punto. Verum satisfacemos.

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

93 ¶ In casu Fontan. de part. claus. 4. §. los. 1. num. 53. & 63. Add. ad Dom. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 16. vers. Ceterum, ibi: *Ratio est, quia matrimonium est causa finalis, y mas estando en lo proemial, l. suo, ff. de hered. inst. ibi; Quia heredes quos uolui habere non potui.*

94 ¶ Maxime usando de la dición, para que, como lo hizieron, que la denota, l. cum alimenta, ibi: *Illam autem adiectionem, et habere uide se pascit, magis ad causam, &c.* Cald. Pereyr. de nomm. emphit. quest. 2. num. 3. Monter à Cueva decis. 10. num. 17. Dom. Castell. lib. 5. cap. 119. num. 21. illic, *Dicitio denique, ut, hoc est, para que, causam, uallem denotat.*

95 ¶ Et eo ipso que lo celebraron don Iuan Pedro, y doña Gabriela, aunque despues no se otorgasse escritura de fundación, es constante que en fuerza de lo pactado quedò firme, e invariable el mayorazgo en los bienes asignados para el.

96 ¶ Asi porque de ordinario semejantes capitulos se disponen con palabras de futuro, si nuptie sequantur, probant l. dotis 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: *Hæ promissiones fiunt, et fieri solent per verba de futuro, quia fiunt, antea quam matrimonium contrahatur, postquam autem illud contrahitur, et cum effectu sequutum est, resoluntur ad tempus, facti matrimonij, quia consensus contrahentium perficitur, ex se: quanto cum effectu matrimonio, cuius contemplatione fiunt huiusmodi promissiones.*

97 ¶ Como porque la promesa de vincular, y el hecho de el mayorazgo causa matrimonij, contienen en substancia vna mesma cosa, & ad hoc vt circuitus vitetur, etiam si mortis præuentis, seu alia ex causa non instituitur, se ha, y deve juzgar por hecho absque nouo actu, l. si in tra. + 2. ff. de pact. l. si non sortem, S. adeo de condit. et indebit. l. si creditoris, C. de fideic.

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

99 ¶ Optimè Cancr. 1. var. *cap. 8. num. 58. in 2. edit.* & lib. 3. *cap. 7. num. 122.* Molino de *pact. lib. 3. quest. 8. num. 11.* Fontanel. *tom. 1. claus. 4. glos. 9. part. 4. x num. 28.* D. Francisc. Merlin. *controuerf. lib. 1. cap. 4. à num. 2. videndus Olea de cof. iur. tit. 1. quest. 6. vum. 3. cum sequentibus.*

100 ¶ Iure nostro Regio en pacto de mejorar, que se te-ga por hecha la mejora, aunque despnes 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 Angul. glos. 5. v. 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. 9. 24. v. 62. & 9. 66. per tot.*

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

103 ¶ Nogueroi *allegat. 31. num. 129.* vbi plures congerit *Olea dict. quest. 6. num. 8.* ibi: *Et ex identitate rationis idem procedere in promissione de instituendo maioratum, quia non sequuta eius fundatio, similiter profacto, 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 sentencia, en caso que el hijo a cuyo fauor auia

auia de vincular su padre, le premurió, dexando descendientes, que estos podian contradexir.

105 ¶ At verò si alcãçasse en dias a su padre, y entrãse en la possessiõ de los bienes tunc, en fuerça del pacto de hazer mayorazgo, tenet grauamen, vt videre est 2n. § 2. vsque ad § 5.

106 ¶ Denique, advertimos, q̄ viene tambien a ser ociosa esta question, y controversia, supuesto q̄ e no solo no reuocarõ la fundacion posterior, verum ni la expresse, que es la de el medto que se figue.

Quinto Fundamento.

207 **E**N 26. de Febrero de 608. Bartolome Veneroso por escitura publica dixo: *Que por quanto en las capitulaciones matrimoniales, otorgadas entre don Martin Iofre de Loaysa, y don Martin su nieto de la vna parte, y de la otra el susodicho, y Don Iuan Pedro, para efecto de que se casasse con doña Gabriela de Loaysa, con quien ya estava 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 comprendido lo que pedia ser herencia, y caudal de Francisco Veneroso su hermano, tocante a don Iuan Pedro su hijo, y la demasia la dama, y donaua el susodicho, con que lo vno y lo otro auia de ser vinculado, y bienes, y hacienda de mayorazgo, en fauor de su sobrino, y sus descendientes, y a falta dellos a fauor de los parientes de ambos por parte de su padre, con las fuerças, y firmezas que le pareciesse, como se contenia en dicha escriptura 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 celebrò el matrimonio ha deuido llevar en cada vno año don Iuan Pedro.

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

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

113 ¶ A falta dellos llãdo a Pedro Veneroso, y los suyos, y en su defecto a don Pablo Veneroso, padre de don Iuan Bartolome. Y a falta de estos reservò el nombrar. Y puso diferentes clausulas, que miran a la perpetuy-

petuadad, y firmeza del mayorazgo, y otras.

114 ¶ Ecce como en execucion de lo capitulado, de q̄ de dichos bienes, en cantidad de 777. ducados de renta, se auia de hazer mayorazgo en lo que a Bartolome Veneroso tocava, lo hizo, y ordenó ad vnguem, pacta que seruauit.

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

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

117 ¶ En llamar 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 dello 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 incluidos en dicho mayorazgo, como si literalmente fuessen mencionados.

119 ¶ *L. cum ita 33. §. in fideicommissio, illic: In fideicommissio, quod familiae relinquitur, ij ad petitionem eius admitti possunt, qui nominati sunt, aut post eos omnes extimatos, qui ex nomine defuncti fuerunt, vbi notatu dignum, verbo, familiae relinquitur, l. peto, §. fratre, ibi: Sed in familiae relinquere tur, l. cum pater, §. libertis, ibi: Vt que in familia libertorum retineat, l. cum pater, §. cum inter, ibi: Vt de nomine familiae non exirent, ff. delegat. 2. Auth. de restit. fideicommissi. §. hec autem; collat. 9.*

120 ¶ Præsertim usando 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 quien 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. §. vnic. ex num. 3. Addit. ad Dom. Moh. dict. cap. 4. n. 13. que juntan muchos.

121 ¶ Otra clausula advierten, que puso demas en esta escritura, que es, ibi: *T para que si mi sobrino tuviere muchos hijos, (lo qual yo suplico a su Magestad) no puedan, que xarse, 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 ¶ *Et si huicere mas hijos, pueda tomar lo necesario para dexar-
les alimentos competentes de los quatro años primeros de la renta deste mayorazgo,
go, consecutivos a la muerte de mi sobrino, si el no los dexare proveidos, y satisfi-
cho de otra manera, y con otra hacienda libre que Dios le darà.*

123 ¶ *En caso que no la tenga, le permito asimismo, que para ha-
zer bien por su alma, y para las cosas que quisiere, y por bien a mi vida, pueda dis-
poner, y disponga de tres años de la dicha renta, con que no entren en ella los apro-
uechamientos de la vara, y oficio de Alguacil mayor, ni la vivienda de las ca-
sas principales, porque estas dos piezas han de quedar libres de todo cargo para
el siguiente en grado.*

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

125 ¶ *Y en lo que Bartolome Veneroso dixo en esta es-
critura: Que si los hijos fuesen dos, se cumpliesse con dexar a el segundo la dote
de su madre vinculada, en conformidad de lo que contenia dichas capitulacio-
nes, solo fue referirse a ellas, sin disponer de nuevo cosa alguna, l. affe-
toto, ff. de hereditibus instituend. Oldradus cons. 119. Gratian. cum mul-
tis decis. 207. num. 3. Genua de enuntiatiuis verb. lib. 2. q. 21.*

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

127 ¶ *Como por tener esto por conveniencia a favor de
don Juan Pedro, que no solo no la impugnò, antes assi por la tran-
sacion que despues otorgaron, y por la nueva fundacion que hizo,
y testamento con que murió, memor. n. 88. & 89. lo aprouò, y exe-
cutò ad vnguem, vt infra apparebit.*

128 ¶ *Tercera clausula fue dezir: Que para la perpetuidad, y
firmeza deste mayorazgo, ordeno, y mando, que don Juan Pedro mi sobrino ace-
te, y consenta esta escritura, y la loe, y aprueue en todo y por todo, como en ella se
contiene, sin exceptar cosa alguna, otorgando asimismo otra a la fundacion de ma-
yorazgo, por lo que corresponde en estos bienes a lo que a el puede tocar, ò tocarse,
respecto de la hacienda, y herencia de Francisco Veneroso mi hermano, para lo
qual se aya de valer, y valga de la facultad Real impetrada; 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 podrà ser suya, como en efecto lo
lleua, poco mas, ò menos, en el valor de los dichos bienes, y esto debaxo de condi-
cion expressa de que se fundase este mayorazgo de todos ellos,*

129 ¶ *El que quiero que otorgue el dicho Don Juan Pedro, y la*

E
accra-

acetacion y otorgamiento q̄ ha de hazer, mando, que a lo mas largo sea dentro de tres meses primeros siguientes, contado desde el dia en que se dio noticia desta escritura, el qual termino pasado, sin aver hecho lo referido, y si se acata este mayorazgo, y escritura, queda impungano, y de otro con venlor, en efecto lo contenido aqui, y en las capitulaciones, en las mismas, en quanto sea, o ser pueda en favor del dicho don Iuan Pedro, y sus descendientes; por ser de condicionales las capitulaciones, y esta escritura, y no se cumple la condicion, y tambien ha de saltar la disposicion, como si no la huviera, y en caso de no cumplirse conmigo, no tendre yo obligacion ninguna por mi parte. Memor. fol. 19. vers. Item para.

130 ¶ Notienen novedad, ni son contrarias a las capitulaciones las palabras proxime relata; pues el aver 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, quz supra retulimus.

131 ¶ Y lo hizo para la perpetuidad, y firmeza deste mayorazgo: assi lo entro diziendo.

132 ¶ Y como por via de declaracion, quz nihil de nouo adiecit, sed factum significauit, l. heredes palam 21. §. 1. vers. Nihil enim nunc dat, sed datum significat, ff. de testam. l. adeo 7. §. tam quis ex aliena in fine, ff. de acquir. rer. domin. Surd. conf. 288. numer. 10. D. Castill. lib. 3. cap. 10. num. 30. & lib. 4. cap. 19. num. 30. D. V. cl. disertat. 2. nu. fin. §. 24. num. 75.

133 ¶ Ademas, que tambien pudiera añadir las clausulas que le pareciesen mas necessarias a la firmeza de dicho mayorazgo, por auerlo reservado assi en las capitulaciones, ibi; Es 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 pareciere. Mem. n. 26. Sc diximus supra.

134 ¶ Hoc enim operatur praefata reservatio, l. 17. & l. 44. Taur. illie: O que a el tiempo que lo hizo reservase en la misma escritura el poder para lo reuocar, & ibi Regnicolę.

135 ¶ Præsertim, quando no se dirigieron estas clausulas de el assignar alimentos a los hijos que tuvielle don Iuan Pedro, y que este pudiese disponer para despues de sus dias de algunos frutos del mayorazgo, y el que aprouasse la fundacion dentro de vn mes, la hiziesse de nuevo en virtud de la facultad Real que estava 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.

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

dei. l. etiam, C. eodem. l. inter fecerunt, §. cum inter de pact. dotal. Farin decisi. 79. part. 1. num. 3. Rauden. de unolog. lib. 1. cap. 30. num. 64. Noguez. rol allegat. 9. num. 5. 2. Add. ad D. Molin. lib. 4. cap. 2. n. 18. vers. Quid si institutio.

137 ¶ Fuera de que las clausulas, condiciones, y firmezas declaradas, y puestas por dicho Bartolomeo Veneroso en esta escritura, son y deuen juzgarse por parte de la principal de capitulaciones, donde se puso dicha reserva, ex dict. l. affe totio, ff. de hered. instit. vbi DD. l. 1. §. si quis sub conditione, ff. ret legat, seu fideicommiss. nom. cauentur. l. onanes circa princip. C. de prescript. 30. vel 40. ann. for. Tanquam si per hanc legem specialiter nominatum fuissent enumerata cum suo robore durare.

138 ¶ Ancharr. cons. 163. num. 6. Crauet. cons. 30. num. 6. Tiraquell. post leges connub. glos. 7. num. 183. Surd. cons. 200. numer. 3. Simon de Prax. de vltimar. volunt. lib. 2. optime Gratian. cap. 75 l. 4. part. num. 2.

139 ¶ Denique, por que si estas clausulas añadidas en la fundacion, de que no aseptasse su sobrino dentro del mes, y las demas referidas contienen calidad diuersa, ò contraria a las capitulaciones matrimoniales, y transaccion referida; no por esso auia de quedar resuelto el vinculo, y efectos del que auian de hazer.

140 ¶ Porque hallandose obligados tio, y sobrino por dicha escritura matrimonial, a que de los bienes rayzes mencionados en ella (celebrandose el matrimonio) se auia de hazer mayorazgo para los hijos de Doña Gabriela, y en su defecto, en los parientes por varones de los contrayentes, cumpliendo, como lo hizieron, don Iuan Pedro, y la susodicha, con auerse casado, y el abüelo, y hermano con entregar la dote, que fue acceptacion expresse, quedò irreuocable el vinculo; etiamque no se otorgasse nueva escritura del, ex congestis supra, à num. 75.

141 ¶ Y en perjuizio de los llamados no pud. eran, aunq̄ los dos viniera en ello, hazer alteracion, ni el Derecho lo permit. l. perfectæ donatio, C. de donat. quæ sub mod. l. quamuis, C. de transact. l. non id circò, C. de contrahend. empt. l. eo quod 10. C. si certum petat. illic: Negotij gesti penitentia contractum rectè habitum, non constituit irritum, l. sicut, C. de obligat. et act. ibi: Quapropter intelligere debetis, voluntariae obligationi vos semel nexos ab hac, non consentiente altera parte, cuius precibus fecistis, mentem minime posse discedere, l. for. de pactis.

142 ¶ Marc. Mantuan. in huius gentium, §. qui nimo, num. 9. ff. de pact. ibi: In contractibus iam perfectis, et absolutis, statim est ras acquisitionum parti, quod sibi auferri non potest, neque ex intervallo, neque in continenti; plura iura congerit D. Castill. lib. 3. cap. 10. per sor. præcipue à num. 3 l. cum sequentibus.

143 ¶ En el puto de capitulaciones matrimoniales ex Bald. in l. preses, C. de donat. vers. Tamen, Cancer. lib. 1. cap. 8. de donat. n. 33.

¶ 34. Franch. decis. 203. Ifern. in compend. verb. donationes facta. 3. fol. 167. Fontanel. claus. 4. glof. 1. numer. 71. Menoch. conf. 92. num. 79. Peregrin. conf. 78. num. 10. lib. 5. Molino de iur. unipat. lib. 1. quest. 6. ex num. 25.

144 ¶ De nuestro Reyno Tello Fernand. in l. 17. Faur. numer. 73. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 2. Auendañ. in l. 4. Taur. glof. 1. 5. num. 2. Micr. 1. part. quest. 30. à num. 5. Angul. de melior. à l. 6. glof. 4. numer. 4. P. Thom. Sanchez de matrim. tom. 1. lib. 6. dispot. 32. num. 2. D. Castill. lib. 6. cap. 112. ex num. 12. Add. ad D. Molin. dist. cap. 2. numer. 18. Hermof. in l. 3. tit. 4. part. 5. glof. 1. nu. 43. Et in l. 7. glof. 4. n. 16. circa fin. eodem tit.

145 ¶ Y en fundacion de mayorazgo perpetuo a fauor de los de su familia, aceptada por vno dellos, l. 15. tit. 4. part. 5. l. 17. ¶ 44. Taur. Gratian. cap. 332. num. 17. D. Valençuel. conf. 23. à num. 9. Morquech. de diuis. bonor. lib. 4. cap. 13. num. 45. Anton. Gom. in l. 40. Taur. à num. 33. Azeued. in l. 11. tit. 6. lib. 5. Recopil. num. 19. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 75. verf. in secundo casu. Ceuall. quest. 249. num. 3. Et quest. 383. n. 10. Gutierr. lib. 2. practicar. quest. 52. nu. 4. Hermof. in l. 7. tit. 4. glof. 4. à num. 15. D. Castill. lib. 4. cap. 5. num. 23. cum seqq. Et lib. 6. cap. 119. à num. 12. D. Larrea decis. 91. per tot.

146 ¶ Con que ex preñatis iuribus indubitatis, que se ajustan a nuestro hecho, quando no huviessse otras aprouaciones, auiamos satisfecho a la opoficion contraria, quanto mas asistien-donos las que se figuen.

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 Iuan Pedro, este, y su tio del otorgaron otra de transaccion y concordia, en que tambien interviniieron Pedro Veneroso otro su sobrino, *Alguazil mayor que a la sazón era desta Real Chancilleria, y don Pablo Veneroso su hermano (padre de don Iuan Bartolome)* en que en el proemio de ella entran diziendo:

148 ¶ Que por quanto a el tiempo que el dicho don Iuan Pedro tratò de casarse con la dicha doña Gabriela, fue tratado, y concierto del casamiento, que el susodicho auia de llevar por hacienda, y caudal 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 hacer algun as diferencias, diziendo Don Iuan 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.

T por

150 ¶ Y por el contrario, Bartolome Veneroso dexia, que con dichos bienes le satisfazia 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 esperauan pleytos, y diferencias, y por quitarse dellos, 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 aprae na la dicha escritura de capitulaciones arriba dicha.

154 ¶ Item, el dicho don Iuan Pedro se dà por contento, pagado, y satisfecho de toda su hacienda, è 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 se a llamado Alexandro Chanarino, y los suyos

156 ¶ Y con que no se ha de poder hazer mudança 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 nuno 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 susodicho sucediere, el dicho oficio, con todos 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 quisiese 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. mas; de suerte, que se an 300 ducados en cada vn año, demas 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 favor de Bartolome Veneroso, queda dada por ninguna, y remitido lo que este tiuamente deuo 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 deudas algunas,

165 ¶ Item, que el dicho don Juan Pedro muriendo sin descendientes, o 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 reservar 300 ducados de rent a cada vno de los dichos años, para a el mayor dellos, de los dichos 2500 ducados.

166 ¶ Y que en quanto a la vincienda 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: *Y el dicho Don Juan Pedro Veneroso dió por libre a Bartolome Veneroso su tio de todas quantas pretensiones podia, y puede tener contra el susodicho, y sus bienes, así expresadas en el principio de esta escritura, como no expresadas en ella.*

168 ¶ Y los dichos Pedro, y Pablo Veneroso, así mismo por si, y prestando voz, y rancion por sus hermanos, y hermanas, dan por libre la hacienda que por las dichas capitulaciones matrimoniales se dió a el dicho D. Juan Pedro: y así mismo dan por libre a el susodicho, y sus herederos, de qualesquier pretensiones 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 así mismo se obliga el dicho Don Juan Pedro a que acceptará 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 acceptada.

170 ¶ Y dá de desde luego por vinculada la parte de bienes que le pertenecen 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 reclamarla en ningun tiempo por ninguna causa, y no sean oydos sobre ello en juyzio, y pusieron penas de cantidades grandes a quien contraviniere.

Efectos desta transaccion.

172 **A** Ntes de referirlos, es necessario ajnstar como el dicho don Juan Pedro a el tiempo de su otorgamiento era mayor de 25 años, sin embargo de que ha pretendido lo contrario doña Gabriela, fundandose solo en lo que en las capitulaciones declaró el susodicho, diciendo 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 mas en tiempo que trataba de casarse, quando lo ordinario es quitarse algunos) no excluyó el ser de veynte, o veynte y dos, supuesto que dixo, y menor de 25. en cuya suma de 25. se cõprehendẽ los antecedentes, que es menor, l. 1. §. stipulanti, l. inter stipulantes § 3. §. stipulante, ff. de verb. oblig. cap. 1. de arbitr. lib. 6. Bald. cons. 307. verb.

In contrariam; lib. 1. Tusch. pract. conclus. tom. 7. lit. S. conclud. 885 per ce-
lam, Menoch. conf. 265. num. 3. cum multis Barbof. trati. var. accid.
215. num. 1. D. Pichard. in §. prater ea, n. 8. Inst. de matilib. stipul.

174 ¶ Lo segundo, y digno de considerar, porque Fran-
cisco Veneroso su padre en su testamento, que se abrió en 2. de Ma-
yo de 585. declaró tenía por su hijo a Don Iuan Pedro, que serí: de dos años
y medio, poco mas, o menos. Mem. n. 14.

175 ¶ Con que quando lo huviera otorgado el mesmó
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 ordi-
nario suelen tener, en que ponen el nacimiento de sus hijos, prue-
van la edad della, l. 1. C. si minor se maior dixer. ibi: Tabulis que sunt tuarū
professionum oblatis, ubi glos. lit. A. ibi: In quibus professus fuerat pater, &
mater tali tempore natum. Cald. Pereyr. in l. si curatorem, verb. minoribus,
num. 35. Menoch. lib. 2. presumpt. 51. a num. 8. D. Lara de rit. homin.
cap. 26. num. 10. Camil. Borrell. in summ. decis. part. 2. titul. de probazion.
num. 130.

177 ¶ Fortiori ratione lo aura de hazer la declaraciō hecha
en dicho testamēto, l. etiā, ff. de probat. ibi: Etiam matris professio de etate
filiorum recipitur. Ioan. Mauricio de integr. restit. cap. 317 num. 2. ibi:
Mibi verò bene placet, ut dicatur matrem de etate filij testificatorem non indi-
cium, aut solam presumptionem facere, imò plenam probationem inducere.

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

179 ¶ Lo tercero, & absque dubio, porque Francisco Ve-
neroso 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 Iua
Pedro fuesse hijo legitimo de los dichos Francisco Veneroso, y do-
ña Lauinia (como en la verdad lo era) auia de estar nacido, o conce-
bido antes de partir de Genoua su padre, y pues se hallò en Grana-
da 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 Iuan Pedro, que conviene con la declaracion de el testa-
mento de su padre.

181 ¶ Vnde prouenit, quod si etas ex coniecturis proba-
tur, 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 probazion.
num. 134.

182 ¶ Afiliendo este caso urgente, argumento fuera de los ponderados, con evidencia, se demuestra, nam propter quod vnum quoque tale, & illud magis, l. reseruo, §. peruenimus, vers. Semper, ff. de auro, & argent. leg. Auth. multo magis, C. de factis, cap. Et. Eccles. l. quanto magis, C. de iur. iurand. Alvarez animat. iur. axiom. 2. 24.

183 ¶ Lo quarto, por que fomenta esta verdad la presuncion de derecho, quod omnis contra hensis minor, nisi contrariū probatur, l. si minorem, C. de in integr. restit. minor, l. nam post ea quam, §. si minor, ff. de iur. iur. glos. in cap. in presen.ia, verb. secunde de probat.

184 ¶ Y auiedo obligados, do Iuan Pedro por esta escritura, maior presumitur, Glos. in d. l. si minorem, C. de in integr. restit. minor, verbo comprobatur, ibi: Duplex presumptio, una cum tempore contra eius presumatur maior fuisse, vbi Gotofr. liter. B. ibi: Presumitur quisque maior potius contra se, 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 y lado desta solemnidad de juramento en esta de transaccion, arguye la mayoria del susodicho, argum. cap. non ne de presumpt. l. si Prator, ff. de iud. l. Iulianus, §. fin. de testam. milit. Roland. conf. 61. num. 11. vol. 3. Beccius conf. 5. §. num. 11. vol. 1. Surd. conf. 486 num. 3. Ludouic. decis. 301 num. 12. vbi Beltramin. num. 18. & sic nulla remanet dubitatio en quanto a este supuesto de la mayoria.

186 ¶ De esta escritura, pues, 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, & inuiduo del acto jurado, y que con el matrimonio que el celebrò, que fue la causa final, quodò de el todo perfecto, ex iam dictis.)

187 ¶ Por auerla apronado despues, siendo mayor de 25. años, quedò del todo firme, y sin escrupulo, ni linage de duda la fundacion deste vinculo, l. 2. C. si maior, fact. alien. rat. habuer. vbi Salic. in summar. 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. Simonsel. de decret. lib. 3. tit. 2. à num. 3. Trentacing. libr. 2. var. iii. de minorib. resolut. 10. num. 1. Montan. de iur. cap. 33. nu. 533. Anton. Gomez 2. var. cap. 14. num. 11. vers. Si fuerò, Hermosilla in l. 4. tit. 5. glos. 12. à numer. 51. Augustin. Barbof. in dist. l. 2. C. si maior fact.

188 ¶ Y don Iuan Pedro privado del beneficio de restitucion, en caso que le pertenesse, l. 1. es l. 2. illic: Qui post 25. annis etatis, ea que in minore etate gesta sunt, rata habuerint, frustra restitutionem earum postulat. Bald. in sumpt. dist. l. nullis; Ratificatio maioris reconciliat contra eum in minore etate celebratam, sed ipsum reddit officium, es in expugnabilem, Salicet. ibidem, sic: Si maior factus ratificat, ea que in minore etate gesta, restitutionem perdit.

189 ¶ Castrol. in dicit. l. 1. num. fin. Menoch. de r. cup. dicit. remed. 15. num. 106. Simonel. de decret. lib. 3. tit. 9. in prefat. col. 3. Sforza 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 princip. Cost. de fact. scientia, cent. 2. distinct. 59. num. 2. Hermol. in dicit. l. 4. glof. 12. tit. 5. à n. 46. cum seqq.

190 ¶ Fecitque, & reddidit maioratus fundationem retro validam ab initio, cap. ratihabitione de reg. iur. lib. 6. l. sine iudice, §. Iulianus, & cum debitore, ibi: Sequitur a ratihabitione retro eadem videri, ff. rem ratam haberi, l. si fundus, §. 1. ff. de pignor. ibi: Dicendum est hoc ius, quod ratum habet, voluisse cum retro currere ratihabitionem ad illud tempus quo conuenit, l. fin. C. ad Macedoniam. ibi: Necessè est enim patris ratihabitionem, vel principali mandato patris, vel consensui non esse ab similem.

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

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

193 ¶ Et sic auiendo sido expresse, y especial su consentimiento con entera noticia de lo que obraua, y hazia iuris rigore attento (etiam sin la circunstancia del pacto matrimonial) le perjudicò del grauamen de calidad en quato a sus bienes, dicit. l. si quando, §. illud, & §. generaliter, C. de inoffic. te. 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 dicit. l. quoniam in prioribus, à num. 31. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 7. D. Castillo lib. 3. cap. 19. num. 124. & tom. 5. cap. 67. num. 52. & cap. 107. num. 46. in princip. Noguero alleg. 19. n. 63.

195 ¶ Y llegandose a esto el ser por via de transaccion, dõ de en la entrada della dize don Iuan: *Que su tio no auia podido vincularle los bienes de la herencia de su padre. Conciuye en la decisio, dõ de dize: Por via de transaccion, y conueniencia, y en aquella via y forma que ha lugar en derecho, aprueua las capitulaciones matrimoniales, y constante 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 dicit. l. si quando, §. illud, C. de inoffic. in fi. ibi: *Sed hoc ita admittimus nisi transacciones ad heredes paternos, filius celebraverit, in quibus aperiendum iudicium patris agnouerit.* Et iterum in §. generaliter, ibi: *Non si hoc specialiter, siue in apocha, siue in transacione scripta fuerit, vel pacto fuerit, quod contentus relicta, vel data parte de eo, quod deest, nullam habeat questionem.*

197 ¶ Rodrig. Xuar. *in dict. l. quoniam in prioribus*; *ampliat.*
10. num. 50. D. Molin. *lib. 2. cap. 3. num. 36.* & ex Couarr. Menchac.
Gutierrez, & alijs Flores de Mena ad Gam. *decif. 219. num. 4.* y
juntando otros Augustin. Barbol. *in dict. l. si quando*, §. *illud*, num. 18.
D. Castill. *lib. 5. cap. 107. sub num. 48.*

198 ¶ Tandem, vt nullus remaneat scrupulus, se ajusta;
que afsi 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 den-
tro del mes, que le asignò de termino su tio, pues la execucion fue
en 26. de Febrero de 608 (memor. 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; Y *asimismo se obliga*
don Iuan Pedro, à que aceta à la escritura de mayorazgo hecha por el dicho Bar-
tolome 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 ace-
tada, y dà desde luego por vinculada la parte de bienes que le pertenecen de los
suso referidos por cabeça del dicho su padre.

201 ¶ Con que non indigebat noua acceptatione; pues
expresamente lo hizo por esta escritura, sièdo mayor de 25. años,
l. si procuratorem absentem, *ubi glos. verbo, ratum*, ff. *de procurat. l. si sine*, §.
cum autem, *ubi glos. verbo, nihil*, ff. *rem rat. hab. l. dominus testamento*, ff. *de*
condict. indeb. l. cum fundus, §. *seruum tuum*, ff. *si cert. petat. Clem. auditor de*
rescript. Tiraquell. de retrat. lignag. §. 1. glos. 10. num. 92. Gratian cap.
725. num. 10. Merlin. lib. 1. controuers. cap. 4. num. 13. illic: Adeoque va-
lida est huiusmodi promissio, obligat que promittentem, quod non requiratur no-
uus contractus; seu noua stipulatio pro his, que concernunt executioni dictæ pro-
missionis. Mieres i. 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 escritu- ras que D. Iuan Pedro otorgò.

202 **G**Rande instancia se haze en querer persuadir, que afsi las
capitulaciones matrimoniales en tiempo que era me-
nor, como la de transaccion referida, y las demas, que sièdo ma-
yor de 25. años otorgò don Iuan Pedro, fueron por el miedo reue-
rencial que tuvo a Bartolome Veneroso su tio, y violencias que ef-
te se pretende le hizo, que se han de tener por bastantes para su res-
cision, *l. si quis cum sciret* 93. ff. *de iure. l. liberta*, ff. *de obseq. à liberti. l. 2. §.*

oneranda, ff. quar. rer. act. non det. Mogollon de met. cap. 4. §. 1. num. 5.
Cancer. 3. var. cap. 1. n. 88.

203 ¶ Præsertim, quando adfunt las proteetas que se pretende hizo don Iuan Pedro, en que declarò su animo, quod multū operatur ad violentiæ probationem, cap. 1. de his que vi, ubi glos. verbo, Innotui, & in cap. Lotarius, §. prætereà 4. 1. quest. 3. Surd. conf. 395. num. 36. D. Couarr. de sponsal. part. 2. cap. 3. §. 5. num. 12. Theaur. lib. 1. forens. quest. §. 1. n. 14. Hermos. in l. §. 6. tit. 5. p. 5. glos. 1. n. 89.

204 ¶ Que junto con la lesion enormissima de vincular toda su hacienda, sufficiens videtur, Surd. conf. 395. numer. 29. Burg. de Paz quest. civil. 7. num. 60. Morquech. de divis. 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. §. 6. glos. 2. nu. 15. & in gravamina legitimæ Alvar. Valasc. consult. 120. à num. 20. Verum respondemos multipliciter, & concludenter.

En quanto â la fuerça.

205 **T**Um, que no se hã presentado testigos por la otra parte, que concluyan de amenazas que precediesen, ni fuerça con que violentasse Bartolome Veneroso a el dicho su sobrino, & metus non præsumitur, l. 1. C. de ijs que vi, ibi; *Nisi es in soluendo cum te passum dicas*; & ibi Bald. num. 1. Menoch. lib. 3. præsumpt. 126. num. 1. cum multis Hermos. in l. §. 6. glos. 1. tit. 5. part. 5. à num. 61. D. Valenç. conf. 175. num. 22. D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 9. num. 2.

206 ¶ Y solo ay algunos que dizen de oydas a el dicho don Iuan Pedro, y a Alexandro Chavarino, qui nihil probant, cap. licet ex quadam 2. de testib. Farinac. quest. 69. num. 1. Noguero 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 rversimile, ff. de eo quod metus causa. Sed huiusmodi (inquit Vlpianus) presumptioni debet appertissimas probationes violentiæ opponere. Anton. Fabr. in ration. ad dict. l. ex pluribus Hermos. in l. §. 6. glos. 1. tit. 5. part. 5. nu. 70. D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 9. n. 2.

208 ¶ Tùm, porque en quanto a el reverencial, este solo insufficientes est ad irritandum actum, c. pi. ex litteris de dispensat. impuber. ibi; *Nolens, & inuita nimis parentum impulsus*, cap. 2. de pact. lib. 6. l. fideiusor 26. §. pater Seye, ff. de pignor. ibi; *Neque metuere debebat* ex hoc solo, quod mandante patre manus sua præscripsit instrumenta; & ex mille sexcentis P. Thom. Sanchi. de matrim. lib. 4. dispus. 6. num. 7. D. Casti. lib. 3. cap. 1. num. 147.

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

rigido, y que no solo aya amenazado a su sobriño; pero con rigor puesto en execucion las amenazas, *l. famosi, ff. ad leg. Tul. maest. ibi: Nam est per son a spectanda est, an potuerit facere, et an ante quid fecerit.* Y mejor se induze ex *l. metu, C. de his que vi, illic: Metum, non iactationibus; sed atrocitate facti probari conuenit, vbi Bart. in princip. Bald. num. 1, Paul. num. 2. D. Covarr. de sponsal. part. 2. §. 6. num. 4. Grammat. decif. 57. num. 4. et 16. Menoch. de arbitr. 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. et 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. num. 19. Immol. num. 8. Franco num. 6. Deci. num. 22. Bart. in l. de pupillo, §. si quis ipsi Pretori, num. 15. ff. de noui oper. nuntiat. ibi: *Quid si probauit, quod index tantum semel hoc fecit, an est iusta causa timoris? Responde, non.* Y ninguna circunstancia destas se halla en el pleyto.

211 ¶ Tùm, porque minus oberunt dichas protestas, afi por no auerle sacado de registro donde estuuiessen, si no que las entregó originales la mesma doña Gabriela, despues de començando este pleyto, por cuyo defecto de solemnidad no merecen credito, *Aust. de Tabellionib. §. illud, collat. 4. cap. quoniam contractus 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 fuea 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 pact. Mogollon de metu, cap. 10. §. 3. num. 16. D. Larrea allegat. 35. num. 10. in medic. D. Saggad. in labyrinth. 1. part. cap. 18. num. 11. Botillet. de success. ab intest. tit. de renunciat. cap. 2. n. 8.*

214 ¶ Tùm, porque quando fuessen ciertas, y anteriores, adhuc respecto de los contractos que se celebraron, como son las capitulaciones, el matrimonio entre doña Gabriela cō don Iuā Pedro, en virtud dellas, la fundación del mayorazgo por viñero sa, y esto a fin de que gozassen los dos por sus dias, y luego sus descendientes, y despues dellos los demas llamados mo obraran cosa alguna en perjuizio de los tales protestas.

215 ¶ Pues solo aprovechan en los actos, que pendien de mera voluntad del que las haze, *dist. l. qui in aliena, §. Celsus de acquir. hered. que habla en acetacion de herencia, et Tùm Ceuall. Garcia,*

15
cia, Cáncer. & alijs Botiller, de success. ab intestat. cap. 2. theoremat. 9. numer. 5. & 6.

216 ¶ No empero en contratos otorgados con terceros, porque en estos, quando son contrarios a el mismo hecho que despues se executa, nullius inquit momenti, ni se atiende, l. si maior, C. de transact. ibi: Si maior transigisti ad rescindendam transactiōnem de dolo cōtestatio, non sufficit, vbi Salice. in sum. & Alexand. ibi: Transactio non rescinditur ex protestatione, l. cum plures 63. § locator horrei, ff. locati, cap. solitudine, in fin. de appellat. optimé Bart. in l. non solum, § morte, ff. de noui oper. nuntiat. communiter receptus.

217 ¶ Tūm, porque si miramos a lo que principalmente desde su origen se natò, que fueron las capitulaciones para el casamiento de don Iuan Pedro, y doña Gabriela; y lo que se pactò irreuocablemente, lo fue la fundacion del vinculo de 79. ducados de renta, con el oficio de Alguazil mayor, en que auia de incluirse toda la hacienda de don Iuan Pedro.

218 ¶ En ellas no solo intervino Bartolome Veneroso con su sobrino, pero los principales tambien fueron para cumplir de su parte los 149. ducados que prometieron (y esto para que se vinculassen) el abuelo, y hermano mayor, successor en su casa, y de dicha doña Gabriela, que como tan sus conjuntos, è interesado en el vtil de su yerno, y cuñado; atenderian a lo que mejor le estaua, cuya asistencia excluye qualquier presuncion de fuerza.

219 ¶ L. transactiōnem 35. C. de transact. ibi: Cum ea (facilicèt transactio) amicis etiam interuenientibus, reuera ostenditur processiss, metus reclamatio rescindi potestantes, professio deegit improbitatem, vbi Bart. Castren. & Iass. gloss. marginalis, ibi: Ex quo notat quòd presens amicorum in facit cessare presumptionem metus, Bertrand. conf. 49. n. 27. lib. 1. Marsil. singul. 417. Parif. conf. 10. à num. 53. lib. 1. Alciat. regul. 3. presumpt. 2 r. Grammat. decif. 66. num. 9. Crauet. conf. 114. num. 3. Menoch. conf. 410 n. 4. & lib. 3. presumpt. 126. n. 4.

220 ¶ Tūm, si atendemos a lo que por la transacciō quedò resuelto, se reconoerà tambien lo mucho que a su fauor sacò por ella don Iuan Pedro, conviene a saber,

221 ¶ Que ademas de los 219. ducados que su tío le prometió en cada un año, se le auian de aumentar otros mil.

222 ¶ Que los doze años que se pusieron de suspension, antes de llegar a gozar de la renta de Alguazil mayor, alcançò que entrasse en posesion de ella luego que murio su tío, y llegó el caso dentro de dos años.

223 ¶ Que se llamasse a la successiō 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 entterro en ella, auia de ser desde luego Compadron don Iuan Pedro.

225 ¶ Que no le avian de pedir 200 ducados que le prestò su tio para ayuda a los gastos de su matrimonio.

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

227 ¶ Ultimamente, que los 700 ducados de renta, con la renta de Alguazil mayor, y casas principales comprendidas en este mayorazgo, los avia de llenar libres de censo, ni otra carga alguna, y todo esto se cumplio.

228 ¶ Por manera, que auendose 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 fuerça, ni compulsion.

229 ¶ Siquidem, para que tenga lugar la accion, quod me tus causa, es necessario que se aya seguido perjuizio, y detrimento al que la intenta, l. si cum exceptione, § in hac ratione, l. non est verisimile, l. sed est partus, §. ultim. l. item si cum exceptione, §. ultim. ff. de eo quod metus causa, l. 2. C. de his que vi, l. interpositas, C. de transact. Anton. Fab. in rational. ad text. in l. continet, ff. quod metus causa, es in dict. l. sed est partus, §. fin. Velemb. in parvulis. ad dict. tit. num. 7. Malcard. conclus. 1055. n. 33. D. Pichard. in § item actio 27. num. 8. Instit. de actionib. cum multis Her mosill. gloss. i. 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 Juan 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, assi por el miedo reuerencial, junto con la lesion enormissima, si se verificasse, erit locus rescisioni, vt animadvertit 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 Juan 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, Bullatenus se podrá juzgar enganado, ni intentar remedio de lesion.

234 ¶ *Dist. l. si quando, §. illud, & §. generaliter, C. de inoffic. testam. Ancharr. conf. 433. num. 1. Corneo conf. 33. v. 8 lib. 1. & conf. 288. num. 4. lib. 3. Crauer. conf. 160. num. 1. & conf. 192. à n. 1. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 30. ibi: In secunda specie, quando scilicet nullo accepto, neq; attento, ea renuntiatio facta fuit, dicendum erit, quod si ea facta fuerit à filijs maioribus consultè, & ex causa donationis, eisdemque aliunde alimenta supersint, nulla à tertio eis danda erit ad petendam, ex enormissima lesione renuntiationis, rescissionem. Donatio namque, seu renuntiatio gratuita ex causa enormissima lesionis non rescinditur.*

235 ¶ *Franch. decis. 119. num. 32. D. Castill. lib. 3. cap. 2. à num. 43. Cancr. variar. lib. 1. cap. 15. de renuntiatione, ex num. 223. Fontanel. 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 vtro.*

236 ¶ *Quod procedit etiã aucto las renunciaciones que los hijos, ò hermanos hazen de sus legitimas, como sea para efecto de instituyr mayorazgo, dum modo en el tẽga llamamiento que entonces, como mira a la conservacion de la familia, y causa publica, y quedan con la esperança de suceder, no se juzga lesò 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 forme, et ea firmior reddatur super addendum erit, quòd ipsi filij, ac filie renuntiantes ordine successivo ad eius primogenij successionem vocentur. Ex hac namque vocatione maxime filijs renuntiantibus consultitur, cum ex renuntiatione ipsa ius ad succedendum in ipso maioratu, & primogenio acquirant, quod longe utilius sibi esse poterit: quam ex renuntiatione ipsa dimiserunt, 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 vterioribus in hac maioratum forma, ego semper addendam esse consului, ex ea namque proculdubio firmior, fortior que renuntiatio 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 dona Gabriela, se fundasse mayorazgo de 711. ducados de renta, con el oficio de Alguazil mayor, y casas principales, a favor de los dichos, y de sus hijos, en que se comprehendia su hacienda.*

240 ¶ *Eo ipso que tuvo efecto el matrimonio, y que còtra 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 inale para*

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

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

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

243 ¶ *Molfes. post tractat. ad consuetud. Neapolit. cons. 11. 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. cons. 14. tom. 2. n. 14. & sic nullius sunt roboris la oposicion de contrario opuesta, alsipor causa de fuerça, como por lesiõ en el grauamen de calidad.*

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

244 **Q** Vando 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 seruiran de fundamento tambien a don Iuan Bartolome, en cotinuacion de los poderados.

Septimo Fundamento.

245 **E** L primero acto resulta de quemuerto Bartolome Veneroso, que fue en 20. de Marco 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 Alcaual mayor de esta Chancilleria, y de ser admitido al uso del, en virtud de las escrituras que presentia, que fueron,*

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

247 ¶ Que aunq̄ en dichas escrituras se le dana el oficio despues de doze años: esto se entendia, salvo queriendo su tio que sucediesse antes, y que despues por la de transacion otorgada entre los dos (que tambien presentaua) una de las cosas que en ella se dispuso auia sido, que luego que muriesse Bartolome Veneroso, sucediesse el en dicho oficio.

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

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

250 ¶ Se le auia de denegar: don Juan Pedro su primo lo que pedia, por que aunque las capitulaciones estaua 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 la mayorazgo hecha por Bartolome Veneroso, infertandola à la letra.

251 ¶ Antes publicaua, y cada dia dezia, que en teniendo la vara, auia de mouer nueuos 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 Juan Pedro de su parte, y con lo que se auia obligado, estaua presto el por la suya hazer sin dilacion alguna dexacion del oficio: y que si pretendia en contra deduzir algunos derechos, lo hiziesse, que estaua presto de defenderse en juyzio (mem.n.67.)

252 ¶ Y estando concluso el pleyto sobre esto, faliò auto del Real Acuerdo, diciendo: No ha lugar admitir à don Juan Pedro al uso de la vara de Alguazil mayor; basta 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 Juan Pedro otorgò la escritura de aprovacion, y fundacion, usando de la Real facultad (de que haremos mencion en el fundamento que se sigue) y la presentò con peticion, mencionando el auto de arriba; y diciendo 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 aceptación de el

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

265 ¶ Y salido auto de revista, diciendo: Visto todo en el Real Acuerdo, se mando admitir al uso del oficio de Alguazil mayor don Juan Pedro Veneroso, y que hiziese el juramento en la forma ordinaria. Y en virtud del jurdo, y se le dió la posesion. Mem. fol. 42. B. n. 77. in fin.

266 ¶ Destas alegaciones, y autos se demuestrá. Lo vno que pues despues de muerto Bartolome Veneroso, presentò en juicio su sobrino las capitulaciones, la escritura de ratificacion, la fundacion de mayorazgo que de estos bienes instituyó su hijo, fue visto a uerlas expressa, è indiuidualmente aprouado todas, y lo contenido en ellas.

267 ¶ Cap. cum venerabilis, de except. cap. cum olim, de censibus, ybi Innocent. num. 5. Butr. num. 11. Abbas num. 7. Felin. num. 22. op. timal. l. 4. tit. 16. part. 3. Surd. conf. 5. num. 37. Trentacinq. lib. 2. resol. 3. tit. de fide instrumentor. num. 1. Cyriac. controuerf. 157. lib. 2. n. 1. Burg. de Paz. conf. 3. num. 9. Azueu. 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. resol. 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, ficuti no pudiera impugnar aquella determinacion, diciendo ser injusta, ò gravosa el susodicho.

269 ¶ Ex text. in l. si feruus plurium 53. §. 1. ff. de legat. 1. ibi: Neque enim tam improbe causari potest, secundum se iudicatum per gratiam. Respondebitur igitur, §. legatarijs ut creditoribus, ybi Bartol. & ordinarij, Ruin. 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 & contra obtinentem probat sententiam fideicommissum esse; quia non potest allegare sententiam iniuste profectam.

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

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

273 ¶ Tampoco lo deve hazer doña Gabriela, como he reuera de su hijo, que pretende lo fue de don Juan Pedro su marido. l. filios. 4. c. de reuocat. his que in fraud. cre dit. l. si creditoris 5. c. de seruo pig. dat. manum. Crauet. conf. 125. num. 6. D. Padill. in l. de ratificationem, num. 1. c. de transact. Decian. in praxi criminal. lib. 3. cap. 19. num. 15. fol. 207. tom. 1. Mier. 4. p. q. 14. n. 13. ibi: Sed neque heres potest et aliam turpitudinem allegare.

Octauo

Otauo Fundamento.

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 possessiõ de la vara a don Iuan Pedro, otorgò escritura publica, en que dixo:

275 ¶ Que auiendo visto la de mayorazgo que su tio fundò, que de verbo ad verbum le fue leida por el escriuano, y conformandose con lo contenido en la de transacciõ, y concierto, que de nuevo acetana, ratificana, y aprouana; y cüpliendo cõ la de capitulaciones matrimoniales, y cõ la voluntad de Bartolome Veneroso su tio, y usando de la dicha facultad Real, y por virtud della otorgaua, que acetana, y consentia la dicha escritura de mayorazgo, hecha en su favor con el dicho su tio, de los bienes que en ella se declaran, y la loaua, y aproua, y ratificana 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 rãdicos 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 restituciõ, y que no se puedan en manera alguna enagenar.

277 ¶ Y siendo necesario, hazia gracia, y donaciõ plena, pura, perpetua, e irruocable, 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. præcip. 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 constitiõ el grauamen, y ademas fundò nuevo mayorazgo della: no parece queda al punto dificultad alguna en la total firmeza, y seguridad dela instituciõ.

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

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

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

institutio, Augustinus Barbosa *in dict. l. si quando, § illud. num. 1. r.*

282 ¶ Lo q̄ contra esta escritura vltima 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 trataua de tomar la posesiõ de la vara de Alguazil mayor en el Real Acuerdo, por muerte de Bartolome Veneroso su tio, y que temia la contradiciõ que le auia de hazer Pedro Veneroso su primo, hasta que hauieste otorgado nueua aprobacion 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, declaraua; y protestaua, que si el la otorgasse, lo hazia por miedo, y fuerza que tenia, 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 lo la induxesse violencia de su parte, *l. ad inuidiam 6. C. de his que vi, ibi: Ad inuidiam alicui nocere, nullam dignitatem oportet, unde intelligis, quod ad metum arguendum, per quem dicitur inuitum esse contra eum, Senatoria dignitas aduersarij tui sola non est idonea, l. si per impressionem, C. eodem.*

285 ¶ Bald. *in summar. dist. l. ad inuidiam 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. vbi supra, n. 18. D. Larrera allegat fiscal. 35. num. 11. in fin. illic: Et idem potentia, vel dignitas aduersarij 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, deuiera quando pidiõ la posesiõ judicial de la vara en el Real Acuerdo, alegarlas, para conseguir remedio, pues le era tan facil; y no auendolo fecho, quedõ excluydo omninõ deste remedio.

287 ¶ *Ad textum in l. non est, verosimile, ff. quod metus cause, ibi: Non est verosimile compulsuram in urbe inique indebitum soluisse eum; qui claram dignitatem se habere pretendebat; cum potuerit isius publicum innocare, & addire aliquem potestate praeditum, qui eoque eum pati prohibisset.*

288 ¶ *L. si seruus 6. C. quod cum eo qui in aliena, Decius in l. si super possessione, C. de transact. num. 1. Lucas de Penn. in §. 3. C. de episc. public. lib. 10. num. 4. Alciat. respons. 504. num. 7. Menoch. conf. 410. num. 3. §. lib. 3. presump. 126. n. 3.*

289 ¶ Roland. a Valle *conf. 83. a num. 33. precipue num. 38. illic: Cum potuit Antonius habere recursum ad Principem, & eius officium implorare, si dubitabat de metu, & non fecit, verosimilitudo argens insurgit, & metus illius non dicitur, Hoed. conf. 100. num. 70. vltim. l. Crauet.*

conf.

19
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 el, no le apronecha.

291 ¶ Porque en la verdad era mas tico; pues gozaua ya
de siete mil ducados de renta, y las casas principales para su habitacion: y mas valido por sus cunados, y deudos desta familia, Caua-
llos tan poderosos en Granada, como es notorio, que es preciso
le alsistieran, y Pedro Veneroso no con tanta hacienda, solo, y fo-
raistero.

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 assi los presume el
Derecho, l. vnic. ver. Creditit, ff. de offic. Prefest. Pretor. illic: Creditit enim
Princeps, eos qui ob singularem industriam, explorata eorum fide, et grauitate,
ad huius Officij magnitudinem adhiberentur, et non aliter indicatoros esse pro-
pientia, ac luce dignitatis sue, quam ipse foret indicatorus, l. 1. tit. 4. lib. 2. Reco-
pilat. D. Perez de Lar. de vita hom. cap. 1. num. 58.

293 ¶ Donde no deuio temer, se le hiziesse injusticia, l. 1.
C. de his qui propter metum iud. non appella. ibi: In Sacro enim Comitatu nostro
nihil timere potuisti, vbi Gloss. verb. neque debuisti, l. omnium, C. de testam.
dict. l. non est verosimile fin. ff. quod met. caus. l. ass. conf. 72. n. 6. in fine, A. ygid.
Bosio in tractat. criminal. tit. de pluribus violent. numer. 85. Paris. conf. 66.
num. 3. volum. 4. D. Larrea di. allegat. fiscal. 35. n. 12.

294 ¶ Nam vbi est Princeps non presumitur dolus, Bal-
dus in l. rescripta, C. de precib. impet. offer. Roland. à Valledict. 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 presumitur 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 fuya excluye toda presumpcion
de violencia, dict. l. si per impresionem, C. de his que rei, d. l. non est verosimi-
le, fin. ff. quod metus causa, Bart. in l. frater à fratre, num. 51. de condit. indebit.
et in l. 1. C. de predis Decurionem, lib. 10. l. ass. in l. transactio, non. 1. C. de trans-
fact. post Alexand. ibidem Barbac. conf. 53. column. 6. lib. 2. Curt. Iun.
conf. 67. num. 3. Grammat. decis. 66. num. 10. et 65. et decis. 103. n. 62.
Menoch. de presump. lib. 3. presump. 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 desuantece, y queda a fauor desta parte.

Nono Fundamento.

297 **E**L tercero acto, consiste, en que por Junio de 609. executò Pedro Veneroso, como heredero de dicho Bartolome futio, a don Iuan Pedro por los 411. ducados que este le auia prestado para joyas, y arcos de su casa : y aunque se proueyò auto de execucion, la defenfa que don Iuan Pedro hizo, fue.

298 ¶ *Presentar la escritura de transaccion, y valerse de la clausula della, en que se le remitieron dichos 411. ducados, y alegò estar por ella dada por nula la de obligacion, con vista de la qual, en la Chancilleria se reuocò el auto del Alcalde de Corte, y se declarò 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 librarle de la paga de estos 411. ducados, que no puede su heredera impugnar supr. num. 273.*

Decimo Fundamento.

299 **E**L quarto acto, y bien digno de reparo, viene a ser, que el año siguiente de 615. pareciendole a don Iuan Pedro, que era vtil el vender el cortijo de Almarcha, q̄ tenia en el termino de la villa de Priego, vna de las pieças de este mayorazgo, y subrogar su precio en el cortijo del Ventorrillo, que tenia suyo propio, por bienes libres, en el termino de Albama.

300 ¶ *Acudiò a su Magestad, y ganò 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 gozar de su Magestad facultad Real para veder el cortijo de Almarcha, que es del mayorazgo que fundò Bartolome Veneroso mio, necesito se me dê testimonio de la escritura de vinculo, inserta la partida de esta cortijo, y la condicion que trata de que no se pudiesse enagenar. Mem. n. 73.*

302 ¶ *Y asimismo de un traslado de la facultad que su Magestad me diò para fundar dicho mayorazgo, y como aceto, y confesti. Y presentó todas estas escrituras, y hizo interrogatorio, y en la segunda pregunta articulò dicha fundacion, en que se comprehendio su legitima, que huuo de Francisco Veneroso su padre, y como la acciò, y confesti en virtud de facultad Real. Mem. n. 74. cum seqq.*

Y con

303 ¶ Y con estos instrumentos, e informacion de testigos que presentó don Iuan Pedro, el Alcalde mayor hizo informe 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 cedula de diligencias, cometida tambien al Corregidor, haziendo relacion de serle conveniente a su mayorazgo, vender vnas hazas q̄ tenia inutiles en él, y eran de poco valor, para con su precio comprar agua para las casas principales, que no la tenian, y que valdria cantidad de 60. ducados dicha agua, y la vincularia tambien, y daria 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 inmediato, y salió el Curador consintiendo; y está puesto el informe con relacion *del vínculo que Bartolome Veneroso instituyó, en que entrò la legitima de don Iuan Pedro, que lo accedó, y consintió con facultad de su Magestad, &c.* Mem. n. 78. cum seqq.

306 ¶ De los quales bien a la clara se ve, quan cierto estava para sí, y por indubitable tenia la firmeza, e irreuocabilidad deste mayorazgo, y como, ni las protestas, ni las causas de lesion, fuerça, y las demas que en ellas se mencionan, y que agora se alegan por dona Gabriela eran inciertas.

307 ¶ Y pues para disponer de vna tan corta parte de bienes como estos, ocurria a el Principe por el remedio extraordinario de la facultad, llanamente confessaua no poderlo hazer por sí solo, *cap. contra maiorē, iuncta gloß. verb. privilegio 100. distinct. l. cunic. 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. & Authent. licentiam, C. de Episcop. & Cleric. l. si mulier 21. S. fin. de eo quod met. caus.*

308 ¶ Nam qui licentiam petit, ingenuè supponit prohibitionē, *cap. licet, de regular. l. 1. ff. de lib. caus. l. 1. ff. de offic. Praefet. Praetor. l. qui in aliena 6. si quis mihi bona 25. S. istum, ff. de acquirenda hereditat. Bald. in l. 2. C. de iur. auctor. analor. ibi: Quod dispensatio probat veritatem esse in contrarium, Castren. in l. decem, num. 4. Alexand. num. 34. Iaff. n. 18. ff. de verb. obligat. Felin. in cap. litteris, num. 19. de presumptionib. Surd. conf. 552. num. 12. Natta conf. 152. num. 9. in suo. ibi: Praeterea patet licentiam venandi esse petitam, quod verosimiliter factum non fuisset, si arbitratu suo potuissent venari.*

309 ¶ Como el que pide ser legitimado, que confessava no ser legitimo, *Castren. in dict. l. decem 116. num. 4. ff. de verb. obligat. Mascard. conclaß. 883. num. 1. Pacian. de probationib. lib. 1. cap. 22. nu. 35.*

Surd. dict. conf. 1. §. 2. num. 1. s. vers. *Adversam, ibi: Quia certum est, ipsum nõ esse de legitimo matrimonio, sed esse spurium. ruz probatur ex ipso legitimacionis instrumento, in quo narratur cum esse spurium.* Mandel. Alvens. conf. 34.

6. §. Alex. Ludouil. decis. decis. 331. n. 1.

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

311 ¶ Et ex text. in l. Plobia, §. fin. ff. de post. Speculator tit. de feud. §. 2. vers. 5. vbi Bald. in additionib. Alex. conf. 29. num. 13. rvol. 5. Ruin. conf. 108. num. 19. rvol. 2. Mascard. conclus. 768. num. 11. Ota Jora de nobilit. 4. part. princip. cap. 3. num. 3. Ioan. Garcia eodem tract. gl. 1. §. 1. num. 56.

312 ¶ Et in terminis Menoch. conf. 395. num. 61. ibi: *Unde decimo assertur argumentum sumptum ex precibus porrectis a Dom. de Bobis S. P. a quo petunt sibi concedi licentiam permutandi prædia feudalia, & quedã sedimina. Hæ preces manifeste probant contra ipsos supplicantes, qui fatentur 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 propriissimum ad supplicationes factas Principibus, quod aliqua sunt bona maioratus.*

314 ¶ De que sacamos, 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. repetitõ auer consentido en el grauamen, y ser estos bienes vinculados, por esta obseruancia, y geminacion, quedaron calificados por tales, y excluyda, y reprobada la presuncion de violencia, y lesion que se ha propuesto.

315 ¶ Barr. & DD. in l. pacta nouissima, C. de pactis, Socinus Iun. lib. 3. conf. num. 22. Alciat. conf. 5. numer. 14. Afflic. decis. 220. num. 7. & 8. Paris. conf. 110. num. 57. & 58. D. Larrea allegat. ff. 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 exercitõ estos actos, no solo era muerto Bartolome Veneroso, pero se hallaua duẽno 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 miedõ, q̃ en las protestas expreso, per consequens resultarõ 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 rui. l. 28. n. 11. l. 49. n. 4. p. 5. Barr. in l. 1.

21
in princip. de his quibus v. i. d. gen. Padilla in l. interpositas, num. 22. C. de
transact. Mascard. conclus. 1261. a num. 36. Trentacinq. riarar. titul.
de his que v. i. Anton. Fabr. C. de his que v. i. definit. 3. Burlat. conf. 72.
num. 27. lib. 1. Natta conf. 350. num. 10. Grato conf. 20. num. 8. Et conf.
38. num. 5. lib. 2. Raudenl. decis. 51. num. 21. part. 1. Ioseph. Ludovic.
decis. 18. a num. 2. Dom. Larrea alleg. ffical. 35. n. 13. & 15.

Vndecimo Fundamento.

319 **P**Or Março de 622. otorgò su testamento cerrado Don
Iuan Pedro, y en el pone algunas clausulas que confir-
man las escrituras de transaccion, y mayorazgo, y confiesa la cer-
teza de auer consentido en ellas, y el vtil que de su fundacion se le
figuiò, quales son.

320 ¶ Mandar se 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 correspondio a el derecho de Patronato,
que por la escritura de transaccion sacò de aumento, supr. n. 162.

321 ¶ Auer dispuesto de los 250 ducados que le quedaron refer-
uados por dicha escritura de transaccion, y nuevos pactos que entre el, y Barto-
lome Veneroso su tio auian otorgados, y tambien en quanto a los 30 ducados de
alimentos de su hijo. Mem. n. 88. que conforma con dos condiciones
de dicha transaccion, supr. n. 165.

322 ¶ Que se sacassen de sus bienes mil ducados, y se empleassen en
renta para a casar huérfanas, a eleccion del suçessor 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 huuiere rentado su mayorazgo
otro, y en memoria de que ha de ser Patron del suçessor, ò suçessores en su mayo-
razgo. 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 gran-
de 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 suçessores a la su-
cesion del mayorazgo que instituyò en cabeza del señor Pedro Veneroso, que oy
possee el señor don Pablo. Y por quanto pues yo he procurado que mi mayorazgo
quede acrecentado para a mis suçessores, 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 yo dire, en que està menoscabado, y mandado, que don Fran-
cisco Antonio su hijo lo haga. Y le da forma como se ha de hazer. Mem.
num. 98.

325 ¶ De cuyos presuuestos se conoce la seguridad cò

que estaua de la firmeza deste mudo orango, pues lo confesó quan-
do tratava de morirle, tieg. p. en quena auia de deuidar lo princi-
pal, que es su salvacion. *fin. C. ad l. lallam repetund. ibi: Et licet uenirent
diuini timoris contemendo, nos uerendum, arctur emur, immittor em: re salui
proppie nullum commodum auteponat. eadem met. uerba referuntur, in cap.
Jancimus 1. quest. 7. Alciat. de presumpt. regul. 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 presbinte no auia de mentir, vt ex dict. l. fin. C. ad
leg. Jul. repetund. Menoch. conf. 23. num. 9. Gail, obseruat. 43. per tot.
lib. 2. Anton. Monac. decis. Florent. num. 31. Surdo decis. 55. nu. 11.
ibi: *Et non est uerisimile, quod immemor salutis eterne uoluerit tunc mentiri.*
Crauet, conf. 6. num. 53. ibi: *Quia nemo presumitur mori cum mendatio, &
peccato.* Barbof. proximè.

Oposicion contra el testamento de don Iuan Pedro.

327 **E**ste tan solemne instrumèto no se ha escapado de calum-
nia, pues tiene alegado doña Gabriela, que quando su
marido lo otorgò, antes y despues estaua incapax, dementado, y sin juyzio,
de una enfermedad de perlesia que le diò. Así lo articulò en este juyzio
de propiedad, preguntas 21. 12. y 23. memor. à num. 209. vl-
que ad 234.

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

Quid non mortalia pectora cogis: Auri sacra fames?
Et deducitur ex l. si quemquam 31. C. de Episcop. & Cleric. ibi: *Quem uir-
tutum integritatis, aut nullum fidei providebimus, si auri sacra fames in penetrata
reuerenda prosperat?* 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 ale-
gado, son de substancia para la invalidacion deste testamento; an-
tes para assegurar su total firmeza, estau los autòs, escripturas, 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 es-
ta manera: Que si dà en el cerebro, y cabeça, donde estan las poten-
cias de la voluntad, y entendimiento, pudieran estas, y el juyzio pe-
ligrar; pero si carga en otra parte del cuerpo, como en pierna, bra-
zo, ò mano, que es lo que padeciò don Iuan Pedro, impidiendole
solo el escriptur, pues y laua de una estampa que refusa para firmar, re-
manet

manet in suo sensu, y libre para obrar en los actos de discernido. ²²

331 ¶ Sic Galen: *lib. 3. de locis affectibus, cap. 1. Et in cap. fu. Et lib. bro 4. cap. de lingue affectibus*; Abicena *fen. 2. serij, cap. 2.* Donato Ane. *lib. 1. sue praxis, cap. de solut.*

332 ¶ No se 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 re milit. lib. 12. 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 Arte illa.* 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 día propio del otorgamiento estuviessse don Iuan Pedro sin capacidad, y fuera de juyzio: requisito preciso para que no subsistiera, l. furiosum, C. qui testam. facer. post. l. 2. l. filius fam. §. Marcellus, l. in aduersa, l. qui testamento, §. necessarius, ff. de testam. §. praterea, vers. Furiosus, 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. §. praterea.*

334 ¶ Lo quarto, porque aunque dicen 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 juyzio.*

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 Iuan 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 comprobacion de lo antecedente, y lo que mas es, que en 17. de Setiembre de 621. (seys meses antes de dicho testamento) don Iuan 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 conuencidos 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. cont. Et fide, ibi.*

Nullum est aliud falsum, nisi reuocatum in iudicio, Bald. conf. 34. numer. 2. in princip. lib. 1. §. conf. 2. §. 4. in fin. vers. Et videtur quod sic, lib. 1. §. conf. 3. 2. 3. numer. 1. circa fin. vers. Et pre examanda, lib. 4. Ancharr. conf. 173. in princip. Castren. conf. 364. in princip. libr. 2. Tuseb. conclus. 41. litter. F. 2. numer. 1. ex quam plurimis Facin. de falsitat. part. 1. quæst. 1. 50. 2. numer. 1.

338 ¶ Como en lo que se pretende induzir de que en dicho tiempo le hallaua sin juyzio, 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. numer. penult. vers. Item eadem ratione, lib. 1. Socin. Sen. conf. 42. numer. 1. lib. 1. Decio conf. 448. numer. 13. Paris. conf. 88. nu. 19. lib. 3. Menoch. lib. 6. presumpt. 45. n. 21. vers. Item etiam, in med.

339 ¶ Y mas quando no eran actos que pendian solo de el hecho de dicho Don Iuan Pedro, si no 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 inferme 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 testat. facer. poss. Paris. dist. conf. 88. numer. 34. lib. 3. Boer. decif. 23. numer. 80. Corneo conf. 219. nu. penult. vers. Concurrit alia presumpcio, Menoch. lib. 6. presumpt. 45. numer. 21. in med. ibi: Et propterea multo magis creditur, quis sane mentis, quando à Magistratu, qui aliquem eius contra factum, putat donationem suo decreto, & auctoritate confirmauit.

341 ¶ Et iterum numer. 44. ex Decio conf. 448. numer. 14. §. 35. ibi: Qui sic contra arguit, aliquem presumi, & ceteri sane mentis, quando actus ab eo gestus fuit confirmatus auctoritate, & 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. numer. 123. articulo: Que don Iuan Pedro en 21. de Março de 622. años, quando otorgò el testamento, estava en su estero, y buen juyzio, y solo padecia el impedimento de las manos, y firmaua con estampa. Y concluyen el articulo muchos testigos de vista, vs. que ad n. 137. que deuen preferirse.

343 ¶ Túm, por asisibirle la presuncion de naturaleza, que todos nacen capaces, cap. cum dilectus de successioib. ab intest. vbi gl. verb. copote. l. neque codicillos, C. de codicil. vbi gl. verb. Probari, ibi: Nã hic est presumpcio pro aduersa parte. presumitur enim sane mentis, nisi contra probetur. & summarij text. sic: Quilibet presumitur esse talis, qualis naturaliter esse debet, seu solus. & ideo quilibet sane mentis presumitur, nisi contrarium probetur.

Bald.

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

345 ¶ Tùm, porque el escriuano dize en el otorgamiento del testamento estas palabras: *Don Juan Pedro Veneroso, Alguazil mayor desta Corte, estando enfermo de perleña en las manos, leuanto, y en su turno juyzio, y entendimiento natural, e fuera de cama, qual Dios Nuestro Señor fue seruido de le dar, &c.* Y concluye: *Yo lo otorgo, y firmo con esta nra por su nra disposicion, con su propia mano, en presencia de los testigos, &c.*

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

347 ¶ Asercion, quæ multum operatur, facitque magnam coniecturam, vt asserunt Corneo conf. 216. num. 14. lib. 3. Salicet. in l. furiosum, C. qui testament. facer. post. 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 ¶ Honded. conf. 78. num. 56. vol. 2. à bi: *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 mulierem esse prudentem, & in codicillis dixit esse sanam mente, intellectu, & sensu, cuius asserzioni standum videtur, cum ad officium Notarii spectaret inquirere, an ille qui ipsum rogabat esset sanæ mentis, & quamuis id per sensum corporis non percipiatur, potius tamen percipere ex circumstantijs, videlicet ex sermonibus, & gestis illius.*

349 ¶ Tùm, porque mirado el testamento, clausulas, y circunstancias de el, se hallara 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. post. ibi: *Aus qualitas ipsius dispositionis, arguit magis ad partem sani consilij, et quia est cuiuslibet sanæ mentis legitima ordinatio testamenti, quod etiam ex ipsius serie testamenti laculenter apparet, et 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. 43. n. 3. 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. Minling. cent. 2. obseru. 41. Rodrig. Suarez ab-

legat. 1. num. 2. § 50. Matienq. in Rubr. tit. 1. § 1. num. 67. lib. 5.
Recopil. Thom. Sanchez lib. 1. de muerimen. Affec. § 1. num. 17. Nogue
rol alleg. 25. num. 69.

352 ¶ Y aunque se articulò de contrario en la pregunta
21. *Que a instancia de Pedro y Pablo Veneroso, lo despusò el Licenciado Refa,
Abogado que lo era del Colegio de la Compañia de IESVS. Memor. nu. 209.
no ay testigo que tal deponga.*

353 ¶ Antes se conuence de incierto el articulo en este
particular, por que Pedro Veneroso era muerto en aquel tiempo,
como se reconoce de la clausula de el testamento de don Iuan Pe-
dro, supr. nu. 324. en que hizo mencion de el otro mayorazgo que
su tio fundò en Pedro Veneroso su primo, de que era a actual poseedor dõ
Pablo Veneroso, memor. nu. 96. y este no entro en la posesion
del, ni pudo hasta auer muerto Pedro su hermano sin sucesion, y
así no pudo hazerle 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 fuesse.

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 confianza se hazia contra la suya, su autoridad, opinión,
y credito, se reduxera a ello.

356 ¶ Ad illud l. 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, nec 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 proualle, Bald. *conf. 401. lib. 5. Dec. conf. 175. numer. 5.
vers. Et per adit. videntur habere locum, Alex. conf. 15. nu. 4. in fin. Cæ-
pol. conf. 21. num. 24. Crauet. conf. 75. num. 8. Gabr. conf. 169. num. 7.
lib. 1. Riminald. iun. conf. 58. num. 32. et seq. et conf. 145. num. 12. et
seq. lib. 2. Hyppol. Riminald. conf. 344. num. 81. lib. 3. Honded.
conf. 109. num. 38. lib. 7. Menoch. de presump. lib. 5. presump. 20. n. 5.
et conf. 221. num. 1. lib. 3. Mascari. de probat. lib. 2. conclus. 959. nu. 8.
Farinac. de falsis. et 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 en toques: quando esta-
ua llamado a la hacienda vinculada don Iuan Pedro, y sus descen-
dientes, que ya se hallaua con hijo, y despues de ellos con Pablo, y los
que del procediessen, que tambien tenia a don Iuan Battolome, y
en su defecto Alexandro Chauranno, y su sucesion legitima: im-
prudente diligencia fuera para en caso de falsar todos, infiltrar con el

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

359 ¶ Futura enim ignota sunt, l. respiciendum de reb. credit. § condiciones, Infit. de verb. oblig. Roman. cons. § 3. num. 12. ibi: Non enim scire poterat ad re proprietatem peruenturam, quia de futuris non est determinata veritas. Ancharr. cons. 292. num. 3. Tusch. conclus. 568. verb. Futura contingentia incerta.

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

361 ¶ Tùm etiam, porque en dicho testamento refiere don Iuan Pedro auer impuesto su madre en Genova un censo de 110 libras el año de 587. sobre una casa, y otros bienes de Bautista Mayoli, y mandò se inventarissen por hazienda 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 desde luego gozando los frutos de el mayorazgo, lo qual se contradixo por los otros sus hermanos, y que tomaron asiento de que por este derecho 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 vida, o por principales, para que se restituyesen a su muger, mandò que se guardasse lo que dos Letrados declararan, como puesto por la susodicha, y otro por sus albaceas, y si no quisiese passar por esto, se guardasse lo que fuera de derecho, y si le mandassen pagar, sea de lo mejor parada de sus bienes: Mem. n. 97.

363 ¶ Clausulas que no le fue posible disponerlas por si dicho Licenciado Refa, sino fuesse con noticia de hecho tan particular, oculto, y reservado para si, y hallandose con mucha memoria, y retencion della don Iuan Pedro, quod exclusiuum est dementiz, argum. à contrar. sensu, text. in cap. filij de heretic. lib. 6. ibi: Quod non sit sua mentis, sed memoriã habeat inordinatam, c. cum dilectus de success. ab intest. ibi: Alienata mente dixisse, l. 3. tit. 1. part. 6. ibi: Otro si, el que fuere salido de memoria, l. 5. lib. 3. tit. de las mandas for. leg. ibi: Establecemos, q los que no fueren en su memoria, o en su seso. Rodrig. Suarez d. alleg. 1. a n. 4. D. Castili. lib. 4. cap. 28. n. 54.

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

presentò petición, en que dixo: Que don Juan Pedro auiá otorgado su testamento cerrado ante Miguel de Valenzuela, escriuano, y entendia, que en el libro auia dexado por su albacea. Pidióse recibiese informacion de la mayor parte de los testigos instrumentales, y con ella se abriese, y publicasse, y se le diesen los traslados necessarios, y lo firmo de su nombre. Memor. nu. 85. & 86. y el Iuez mandò auer informacion, la qual dió la susodicha del otorgamiento, y se mandò abrir. Memor. ibidem.

365 ¶ Por cuya subscripcion, y abierto se a su instancia, y presentandolo en juyzio, fue visto aprobarlo, y confellar la certeza de todo lo contenido en el, l. fideiusor. 26. §. 1. ff. de pignor. l. scut. §. nõ videtur quibus modis pign. vel hypothec. soluit. ibi: Sed si subscripserit forte in tabulis emptionis consensisse videtur, cap. ex litteris de transact. Batt. in l. emtor, §. Lucius, num. 1. ff. de pactis, lall. in Aub. si quis in aliquo documento, num. 3. C. de adendo, con muchos Menoch. lib. 3. praesumpt. 66. num. 7. Cancer. 1. variat. cap. 22. de campforibus, n. 2.

366 ¶ Y esta diligencia no quedó en terminos de solo la apertura, sino q̄ en su execuciõ fue albacea, y tabiẽ tutora testamentaria de su hijo, pagò los legados, presentò en juyzio para la particion q̄ hizo, dicho testameto, percibiò y cobrò las cantidades que por el huvo de auer, con que no le es licito, ni puede impugnar agora lo que tan bien le estuuo, y entonces a prouò, l. generaliter, C. de non numerat. pecun. l. Pomponius scribit, de negot. gest. l. non dubium, C. de testam. l. si pœnas 23. §. 1. l. si quis qui 31. §. 3. ¶ l. si. ff. de inoffic. testam. l. parentibus 8. §. 1. l. si quando, §. 1. C. eodem, l. filio praterito, ff. de iniustorupt. cap. quod semel, de reg. iur. l. 1. l. si veritas, C. de fideicommiss. l. 6. tit. 8. p. 6.

367 ¶ Bald. cons. 400. num. 2. lib. 4. Ancharr. cons. 242. n. 5. Paris. cons. 68. num. 20. lib. 3. Crauet. cons. 101. num. 4. ¶ cons. 274. n. 7. Alciat. respons. 115. num. 5. libr. 9. Menoch. cons. 288. num. 39. Boer. decis. 96. a num. 1. Argel. de acquir. possess. quest. 3. art. 16. nu. 869. Gregor. Lopez in dist. l. 6. tit. 8. part. 6. glof. 1. Burgos de Paz in l. 3. Tauri, num. 1390. Mieres de maiorat. 1. parte. quest. 55. num. 55. Flores de Mena 1. var. q. 1. n. 5. Azcued. in l. 2. tit. 4. lib. 5. n. 66.

368 ¶ Quod in tantum procedit, que para obstarle de dicho testamento no era necessario auer aprobadolo en todo, si nõ consentido en parte, l. si stipulatio 39. §. 1. de oper. liberi. ibi: Quia non debet ex parte obligationem comprobare, ex parte, tanquam de iniqua queri. Et cum queritur de administrat. iur. ibi: Amos totum agnoscere, aut a toto recedere, melior text. in l. nam absurdum, ff. de bon. liberi. ibi: Nam absurdum videtur licere eidem parti in approbare iudicium de sancti, partim eodem euertere. Menochi. de arbit. lib. 2. casu. 99. Mieres de maiorat. 1. p. q. 9. n. 13.

369 ¶ La razón es legal, scilicet, por lo indiuiduo del, q̄ nõ puede valor por parte, & pro parte nõ, DD. in l. si quis, vbi Imol. num. 3. Peralta in l. si quis in princip. de legat. 3. num. 39. vbi inquit: Testamenti perfectio consistit in publi. et inuicibili, et nõ ad inueste. non in aliqui

discre.

28

discretuam, aut separatuam, neque quoad quendam valere potest, quoad quoad non valere. Polidor. Ripp. *de diuid. et indiuid. sect. 22. num. 16.* Mieres *dict. quest. 55. num. 27.* Surd. *conf. 258. numer. 19. et conf. 433. num. 23.* Argel. *de acquir. possess. quest. 6. art. 3. a num. 48.* Mantica *lib. 3. de conuict. tit. 20. num. 9.*

370 ¶ Quapropter cum adsunt tot, actanta, sic facti, quam iuris, vrgentissima fundamenta, que demuestran lo indubitable desta disposicion, la firmeza, irreuocabilidad, y observancia 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 po- testad en Don Juan Pedro su marido.

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

372 ¶ Aunque fuesse en virtud de la Real facultad, de q̄ despues vsò, porque se auia de ganar con licencia de la susodicha, *l. 1. Si parens, ff. si quis apparent suer. manum. glos. 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 concluyentes, y ajustadas a el verdadero hecho, como son.

374 ¶ Tùm, 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 Genova 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. memor. n. 388. y no se niega por doña Gabriela.

375 ¶ Cuya profesion la puso en estado de muerte a el mundo, *cap. placuit 16. quest. 1. DD. in cap. in presentia de probationibus, l. Deo nobis de Episcop. et Cleric. l. 10. tit. 2. part. 3. Dom. Molin. libr. 1. cap. 13. num. 69. et cap. 9. num. 29. Surd. conf. 90. num. 7. vol. 1. et conf. 557. num. 10. vol. 4. Gutierrez qq. Canoniar. 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 consecuencia, qualquier derecho que esta pu
N dicra

diera tener, p'also luego en don Juan Pedro su hijo legitimo; sin a-
guardar la muerte natural de la susodicha, segun disposicion Cano-
nica, *cap. cum finis* 14. *de Regularibus*, donde auendose entrado pa-
dre y hijo en Religion, y salido despues el hijo, p'udio al Convento
su legitima viucnte padre, & concludit.

377 ¶ *Quia tunc liberum sibi erit habere non dimittere, & bona pa-*
terna, quae ipsi ex successione proventur, postulare. *glos. in cap. transmissa, qui si-*
ly sint legit. verbo, mota, illic. Dicitur quidam, quod illi et transfacti Monachi.
Abbas in dict. cap. cum finis, a num. 2. vbi Ioan. Andr. num. 1. Bald. in
Auth. si qua mulier, num. fin. C. de factis. Eccles. Arctin. in l. 5. num. 6. ff. de
testam. Corset. in singulari, verb. legitima, Bald. Nouell. de dote, part. 1.
columna 3. vbi dicit: Hanc esse communem opinionem.

378 ¶ *D. Couarr. de testam. cap. 2. a num. 6. vbi num. 7. ibi:*
Quibus refragatur text. in dict. cap. cum finis, quo probatur tradendam esse
filio portionem legitimam ex bonis patris Religionem professi, statim, non expec-
tata patris morte. Et infra ibi: Pro quo induci potest text. in Auth. si qua mu-
lier, qui permittit pari Religionem professo portiones legitimas filijs assignare, quod
minime permitteretur, si bona illa a Monasterio patre viuente quoad legitimas
filiorum portionis auferri non possent. Neque inficior rem dubiam esse fateor ta-
men opinionem rectam aequiorem esse, utroque foro seruari oportere, propter
maximam aequitatem, cui inmittitur istaec opinio. Y assi no tenia tunc tem-
poris don Juan Pedro, madre a quien perjudicar con su consenti-
miento, pues todo era suyo.

379 ¶ *Tum, porque quando se huviess de aguardar a la*
muerte natural de doña Lauinia, y fuesse capaz de bienes en comun
el Convento donde profesò: este era el interessado a quien tocava
qualquier derecho por su cabeça, y no a la susodicha, que con el vo-
to de pobreza quedò incapaz de successiones, y herencias, Auth. in-
gressi, C. de sacros. Eccles. cap. quia ingredientibus 19. quest. 3. Auth. de Santis-
sim. Episcop. §. si qua mulier, Auth. de Monachis, §. illud quoque, l. 17. titul. 1.
part. 6.

380 ¶ *Gratian. discipe. cap. 363. a num. 17. Zuallos quest.*
341. num. 1. Spino de testam. glos. 12. num. 17. P. Molin. de iust. & iur.
tract. 2. disput. 140. P. Thom. Sanch. de Religios. stat. cap. 12. libr. 7. a
num. 1. plures congerit Barbof. de potest. Episcop. alleg. 103. a n. 1.

381 ¶ *Y el Convento solo, acepta las que tocan a sus Re-*
ligiosos, y deduze en juyzio los derechos por cabeças de estos, abf-
que consensu illorum, qui nec velle, nec nolle habent, D. Couarr. v.
de testamentis, cap. 1. num. 21. Gamma decis. 308. a num. 1. Gratian. cap.
132. a num. 7. & cap. 568. num. 62. P. Molin. dict. disput. 140. nu. 19.
ibi: Vnde professus adire nequit aalem hereditatem, sed Monasterium etiã pro-
fess. 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*
dis-

26

disposiciones testamentarias de los hijos, en perjuizio de las dos partes, que en su hazienda tienen sus padres: no empero el contra-
tar en sus vidas, y mas quando derechamente no se dirigen las ena-
genaciones a defraudarles derechaméte sus porciones, licuti en los
de padres contra los hijos, infra apparebit.

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

384 ¶ Tum denique, porque aun bastara para la total fir-
meza lo que por la transacion quedò pactado, scilicet, que a falta
de Pedro, y Pablo Veneroso sus sucession, auia de entrar don Iuan Pedro Venero-
so, y la suya en el otro mayorazgo que fundaua su tio, y en el derecho de los patro-
natos, de la misma forma que los susodichos eran llamados, a falta de don Iuan Pe-
dro, sin descendientes en el suyo.

385 ¶ Cuya reciproca substitucion, y esperança de suce-
der los vnos a los otros, justificò el acto de manera, que pudo muy
bien don Iuan Pedro en perjuizio de su madre, quando fuera ca-
paz 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 fideicommiss-
so, 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, & ideo non habe-
locum querela inofficiosi testamenti. Francisc. Molin. 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. Zevallos 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 prafata ad-
uersarij consideratio.

Segunda Oposicion, por el nacimiento de Don Francisco Antonio.

387 **P**ropuesto se ha tambien, que auiendo nacido don Fran-
cisco Antonio Veneroso, hijo de doña Gabriela, que-
dò reuelta la fundaciõ del mayorazgo que antes se hizo, ex l. si un-
quam, c. de reuoc. donat. §. l. 8. tit. 4. p. 5. su concordante.

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

lo hijó gānasse 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. Pedr. Barbof. in l. 2. in princip. ff. solut. matrim. in ver. 169. Mier. de
maioratu 1. part. quest. 13. numer. 8. Burg. de Paz Junior, quast. civil. 1.
num. 22.

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

390 ¶ Verum respondēmos. Lo primero, quod dicit. lex
si vnquam, et l. 8. tit. 4. part. 5. proximē relatæ, hablan en donacion
hecha por quien no se hallaua con hijos, ni en su mente esperaua te-
nerlos, dicit. l. part. ibi: Mueuense los hombres a las vezadas a fazer dona-
ciones, por q̄ no han hijos, ni han esperanza de los auer. Bart. in l. Titia Seio, §.
Imperator Alexander, in princip. ff. deleg. 2. et in l. 1. C. de inoffic. dotibus,
vbi etiam Bald. Corn. conf. 206. n. 14. lib. 3. Ruin. conf. 98. n. 22. vers.
Et confirmatur, lib. 1. Socio. sen. conf. 53. num. 7. libr. 4. Menoch. conf.
196. nu. 46. ibi: Dispositio legis si vnquam in precipua ratione fundata est,
quod si donans cogitasset liberos se habiturum non donasset.

391 ¶ Quod cessat omnino in presenti, donde la causa
final de auer fundadose este mayorazgo, no fue otra que el casa-
miento de don Iuan Pedro con dicha doña Gabriela, para los hijos q̄
del tūuēssen, vt latē 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. vers. Præterea, Roland. conf. 111. num. 30. Tiraquel.
in dicit. l. si vnquam, in prefat. 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, Fidem,
& Sacramentum, idēdē qui uxorem, vel virum ducit de prole, cogitasse præsu-
mitur.

394 ¶ Et sic no tiene lugar la disposicion dicit. l. si vnquam,
Bart. in dicit. l. Titia, §. Imperator, à num. 1. deleg. 2. Roland. dicit. conf. 111.
num. 30. lib. 1. qui communem dicit Menoch. dicit. conf. 146. ibi: Dis-
positio dicit. legis si vnquam, C. de reuoc. donat. in ea precipua ratione fundata
est, quād si donans cogitasset liberos se habiturum non donasset; atqui isto in casu
mulier, quæ matrimonio collocatur, iam satis cogitat de liberis, ex quo de ea causa
viro coniunguntur; ergo 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 et si unquam, non est locus rubricaque donas, vel reuocatis, cogit autem de liberis. At mulier matrimonium contrahens, est in ipsa re nuntians, semper videtur de liberis cogitare, quia gratia sobolis procreanda, et liberis replenda ciuitates, principaliter contrahitur matrimonium, l. i. ff. solus matrimonio.

396 ¶ Lo segundo, porque dicitur l. si unquam, habla en donacion mere gratuita, ibi: *Fuerit donatione largitus, et dicitur l. 8. part.* ibi: *Mueuense a fazer donaciones: sin extenderse a las ob causam matrimonij, etiamque refulten a fauor de estraños.*

397 ¶ Como por la l. i. C. de pactis, *Alexand. conf. 29. in fine, et conf. 26. in fin. lib. 3. Ruin. conf. 123. num. 7. lib. 3. Paris. conf. 29. numer. 80. lib. 2. Tiraquel. in l. si unquam, verborum donatione largitus, nu. 141. et 142. Gratian. disceptat. tom. 5. cap. 98. 4. num. 27. D. Mohr. lib. 2. cap. 3. num. 39. ibi: Idque 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 Religios. stat. lib. 7. cap. 7. a. v. 30.*

378 ¶ Optimé encareciendo la razon, *Anton. Fab. lib. 7. 2. coniect. cap. 1. 5. donde exclamando contra algunos de contrario sentir, inquit num. 4. in hęc verba: Illud vero quam absurdum existimare damnationem, quam quis ex contractu alieni matrimonij in sponsum, sponsam uel cōtulerit, reuocari etiā ipso iure si donatori aduascantur liberi? an non ita sit iraus non tantum donatario, aut donatarie, sed etiam eius coniugi, adeoque liberis ex eo matrimonio susceptis? Quis autem ex veteribus illis. Iuris prudentibus admitteret id, quod inasum esset ob eam causam: id est fauore nuptiarum, quibus nihil est fauorabilius reuocari post causam sequutam; id est post sequutas nuptias, que nec amplius dissolui possint, ex quibus ipsa donatio causam dederit? Cum non aliter contra etus fuisset aliorum ex coniugibus, quā si donatio illa in coniugem collata esset, l. si donatus 9. S. si quis in debitorum ff. de condit. caus. dat. caus. non sequuta, l. penultim. S. sed et si quis, ff. quod facti. l. si remaneret audi 6. S. pland si is, ff. mandas. itaque non possunt fati mirari ab amplissimo ordine probatam hanc tam absurdam, iniquamque sententiam. Nunquam enim apud supremos, re et osque Iudices communis errorius facere debet.*

379 ¶ Lo tercero, porque quando in donacione ob causam matrimonij, a fauor de estraños, fuesse el punto opinable, en nuestro caso ninguna duda puede auer sobre la irreuocabilidad del mayorazgo, sin embargo de la consideracion en quanto a el grauamen de legitima de don Francisco Antonio, supuesto que mirō a que la hacienda se conseruasse en el mesmo don Juan Pedro, y su muger, y despues en este, y sus descendientes de que tanto util, conueniencias, autoridad, y lustre a todos se siguió, sicuti cognoscitur.

380 ¶ De que si atendemos a dichas capitulaciones, de donde tomò forma el vinculo, otorgaronse para conseguir el casamiento con doña Gabriela, que fue la causa final, ex supradictis a. v. 92. Cosa que tambien le estubo a don Juan Pedro, así por la dote que reci-

bio; como por la persona, y calidad de la dicha. **401** ¶ *Et si ab uolo, y hietimro que interinierō en ellas, no les fue de mejor vil, por además de la nobleza de don Iuan Pedro, hallaron marido, yerno, y conrado tan rico, y poderoso, que entrava a gozar 75. ducados de renta en cada año 80. libras de censo, y cargas, y de vinō en tan en todo grande, como el de Alguazil mayor de la Chancilleria; con los aprouechamientos, y preminencias (de quibus infra) y para la habitacion de las casas de mas valor, y principales de Granada, para con mayor lustre, y descanso, y veneracion sustentat las cargas del dicho matrimonio.*

402 ¶ *Et sic fuit ob causam irreuocabile. Titio centum, § Titio gō uro, de condit. et demonstrat. in puncto Natta cons. 11 §. nu. 2. Et cons. 69. num. 3. Roland. cons. 43. num. 20. lib. 1. Et cons. 70. a num. 3. lib. 4. Menoch. cons. 261. num. 19. Guidon Pap. decis. 145. num. 2. Franch. decis. 205. num. 2.*

403 ¶ *Franc. Becc. in casu simili, cōf. 20. n. 1 §. illic: Tertio probat, donatio ob causā, quia respicit fauorem, et cōmodū non solum donatarij, sed etiam ipsius D. Bartholomaei, cuius interest habere diuitem, et locupletem uirum, quo facilius, et honorificentius onera matrimonij sustineat; immo donatio fauorem concedit donatori, quippe qui rōsum fructuum ex bonis in dotem datis sit percipiturus. Secundo respicit commodum donatoris, quia si filius ducat uxorem diuitem, et habeat unde se aliat; pater liberabitur ab onere alimentorum. Postet etiam dici satis respicere commodum donantis, quia consequitur id quod exoptat nempe, ut matrimonium locum habeat. Concluditque ibi: Et quādo causa respicit fauorem non solum donatarij, et etiam donantis, et tertij, dubitandum non est quin sit finalis.*

404 ¶ *Stephan. Gratian. disceptat. tom. 5. cap. 98. 4. num. 24. ibi: Talis donatio censetur pars, et portio ipsius contra eius matrimonij, et cum toto ipso contractu confunditur, concernendo et ibi atem non solum donatarij; sed etiam ipsius mulieris, secum contrahentis, et eius parentum, qui uidentes tales donationes fieri suis generis futuris, et seruare sua patrimonij, constituendo ampliores dotes filiabus, alias non datori, et ditionibus earum nuptiarum adant.*

405 ¶ *Et inferius num. 27. illic: Quare etiam neque attendere tur superuenientia liberorum; propter quādo iste donatio nec ob causam non reddantur.*

406 ¶ *Mirabiliter Fontanido p. 1. claus. 4. glo. 1. num. 30. ibi: Secunde respondobimus, quod quando donatio commodum tantum continet donatarij, simplex dicitur, et pura; bene autem tamen; donationem hanc nostram solum commodum, et utilitatem donatarij respicere continet etiam, propter commodum donatarij, et utilitatem etiam ipsius filij, et parentum, quorum maxime interest eandem, et matrimonij respicere habere dicitur. Sic enim honorificentius uiuent, sic mulier, secutiore, et liberioribus dotem, sic filij secuturum habebunt, unde uiuant, et alia commodum respiciunt omnia, quae tamque facile est considerare, et peruenire eam quotidianam, et communem, quae utilitas et uxoribus, et*

entum filijs, nec non & suis parentibus contingat, si eorum maritus illi abun-
dent, & e contrario, que infortunia, que incommoda si paupertate laborent. At
hæc huiusmodi donatio eo modo, quo in nostra clausula concepta, magis speciale
respicit, & continet commodum filiorum ex eo matrimonio procreandum, prop-
terea quod eis etiam post mortem parentis facta extitit donatio, unde succedit in
his proculdubio securæ. De dote traditio, quod quoties donat'o respicit utilita-
tem donat'ri, & aliter tertijs, tunc ob causam dicitur, & non simplex.

407 ¶ Si consideramos la fundacion del mayorazgo, bien se
reconoce quan conformes estuvieron los contrayentes en que se
instituyese; pues aun de los 14 ff. ducados de la dote de doña Ga-
briela, se capitulo 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, §. pater, de legat. 2. ibi: In honorem nominis
mei, l. quintus 7. §. ad auctoritatē de annuis legat. ibi: Ad auctoritatem scriben-
tis hoc quoque pertinet, l. Titio, §. fin. de auro, & argent. legat. ibi: Subscriptionis
nominis mei, l. lex que tutores, ff. de administrat. tutor. l. regula, §. penultim. ff.
de iur. & fact. ignor. ibi: Gloriam representet, l. legatum, ff. de usufruct. ibi:
Conseruande memorie, et dignitatis, l. 1. §. quæuis, ff. de vent. respic. l. hoc
iure, ff. de donat. ibi: Si ob honorem aliquem præmittat, teneatur, Miet. de ma-
iorat. 1. part. quest. 3. num. 66. ibi: Considero, quod fines, et mentes eorum, qui
faciunt maioratum in id vendunt, et illud respiciunt, quod successores in maio-
ratibus, cum quadam memoria immortalitatis representent pompam, gloriam,
nomen, familiam, arma, et cæteræ omnia que homines naturaliter exoptant, abs-
que aliqua temporis interpellatione, quod omnibus notissimum est.

409 ¶ Cum Socio. cons. 47. num. 7. lib. 1. Decio cons. 38. in
princip. Paris. cons. 72. num. 85. lib. 4. Tiraquel. de primog. quest. 6. 1. v. 29.
D. Molin. lib. cap. 11. num. 3. ibi: Item primogeniorum finis precipuus est, ut
familiarum dignitas, ac memoria conseruetur. D. Castill. lib. 6. cap. 159. v. 1.
D. Solorçan. lib. 2. de iur. Indiar. capit. 17. num. 13. tom. 2. D. Valenc.
cons. 40. v. 5. 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 más poder, y fuerças, y a la República, y causa pu-
blica, C. Imperialem, §. præterea ducatus, de prohib. feud. alienat. per Frederic.
vbi DD. et in dist. cap. licet, de voto, Tiraquel. de primog. quest. 4. num. 13.
D. Molin. lib. 1. cap. 4. num. 28. in med. et cap. 11. num. 6. et cap. 18. num. 1.
D. Valencuel. cons. 175. num. 31. vol. 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. Couaruv. 3. variar. cap. 5. num. 5. vers. Tertio, in
medio, ibi: Eum ex maioratum institutione patrimonium indiuisa, in regna, et ille-
sa pens familias, maxime cum Republice commodo conseruentur, qua aliquot
per filiorum diuisiones attenuantur, ad nihilumque exinanita redaduntur, quod
minime expedit, neque familijs, neque ipsis Republice, que et hoc iam primoge-

2.
viorum ratione viros nobiles, ac diuites habet, promptiores quidem esse ei in bello, & pace subseruiant, & ministrant.

412 ¶ Et versa vice, con la diuision de la hazienda en porciones minimas se destruye todo. Canonistz in cap. licet, de exoto, l. ne in plures ff. de exercit. at. ab. l. plane, ff. de fam. heres. l. iutor, & S. Lucius, ff. de resur. Socin. dist. conf. 47. num. 5. Tiraquei, qui plura refert, de primog. quaest. 4. num. 16. Menoch. conf. 116. num. 2. Decian. respons. 7. num. 26. lib. 1. Eranch. dec. 91. num. 3. con muchos D. Præses Valenquel. Velazquez conf. 40. num. 10. ibi: Diuitie sunt maiores si in eorum tantum conferantur, quam si in plures, quia diuisio facultatis in plures partes facit vilescere familiam.

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

414 ¶ Lo propio dicen Gregor. Lop. in l. 6. tit. 11. part. 6. verb. que la non pudiesen vender D. Molin. lib. 1. cap. 18. num. 9. Canc. cer. lib. 1. variat. 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 perjuzio de las legitimas de sus hijos, dummodo no se disrijan del de luego a defraudarlas maliciosamente cõ donaciones gratuitas, e inmensas: alias enim se les priuarã del vfo, y administracion, quod ius abhorret.

416 ¶ Ad textum in l. nonusque adeo, ff. si à parent. quis fuerit manum illic: Quia iniquum est ius cuius hominibus non esse liberam rerum suarum alienationem, vbi Bart. num. 1. idem in l. hereditarium, nu. 1. ff. de bon. auct. iud. poss. glo. in l. 2. c. si quid in fraud. patron. vbi Angelus, & Salic. Cino. in l. 1. c. eodem, Bald. in l. Papinianus, §. quarta, ff. de inoffic. test. Menoch. conf. 1126. num. 39. Schrader. de feud. part. 7. cap. 5. num. 54. Iul. Clar. in §. donatio, quest. 7. in fin. Cell. Hugo conf. 11. num. 3. Canc. cer. 1. variat. cap. 8. de donat. n. 129.

417 ¶ Mar. Giurb. de success. feud. cap. 118. §. 2. glo. 3. nu. 82. ibi: Sed quid si pater in fraudem primogeniti vendiderit 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 nõ sit arrogato, nisi cõtrãtã fiducia & eius legitima trãsit in contrãctũ, vt inquit Bald. in d. l. 2. c. si quid in fraud. patron. permittitur contra patri ex titulo oneroso filij legitimam minuire.

418 ¶ Ioann. Anton. Mangil. de imput. quest. 21. num. 17. ibi: Quia accedit, quod licet pater de iure suam dotare teneatur, nihilominus hæc obligatio, que appellatur leg. alis, non ita patrem officit, vt non possit eorum uente, alienare bona in titulo oneroso, neque filius patri potest inlabere bonorum vendi.

uenditionem casus in bonis r/s que, ff. si à parente quis fuerit manumiss. vbi Bartol. quem sequuntur D. Pichard. in l. post contractum, vbi. ¶ 3. ff. de donat. Pinel in l. 1. C. de bon. matern. 3. p. principij, sub n. 77.

419 ¶ Bienagenas son de todo fraude las escrituras q̄ otorgò don Iuan Pedro, que como toties retulimus, se dirigieron a fin tan loable, como el de tomar estado de matrimonio, que auie do tenido efecto. quedaron irreuocables, sin poderlas el susodicho ni sus descendientes alterar asì, por auer sido con terceros, *diēt. l. 1. 7. et 4. 4. Tauri, illic: O si el dicho contrato de mayoraz. go se huviere fecho por causa onerosa con otro tercero, asì por via de casamiento, como por otra causa semejante. & D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 75. ver. In secundo casu, D. Castill. lib. 4. cap. 5. ex num. 23. Et lib. 6. cap. 119. à num. 12. diximus sup. à n. 41. r/s que ad 146.*

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. ver. Tamen, Decian. conf. 71. à n. 66. Gratian. cap. 98. 4. n. 27. volum. 5. Molio. de ritu, que st. 2. num. 20. Molfel. conf. 11. nu. 1. tom. 1. & alijs diximus sup. à n. 240.

421 ¶ Lo quinto, porque si traemos a la memoria la tràsaccion, 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 conueniencias que las cõdicioness, 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, *diēt. l. si quando, §. illud, et §. generalitèr, C. de inofficis. testament. Rodrig. Suar. in diēt. l. quoniam in prioribus, ampliat. 10. num. 50. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 36. & alij sup. à num. 193. r/s que 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 vindicac. gloss. in l. 1. C. de inofficis. testament. ver. Quod si in mare proiciat, Iass. in Auth. cum de si parens, num. 3. C. eodem, Surd. conf. 137. num. 10. Mart. de succes. legal. part. 2. que st. 14. à num. 8. ibi: Aut sunt heredes parentis renuntiantes, et non possunt contrauenire.*

424 ¶ Nogueroi allegat. 37. num. 2. ibi: Si super litibus transactum non esset, dubitari non poterat, quod Clara possit Regium sensum alienare et quod filij, aut descendentes non possunt alienationem impugnare preterito suo legitime, ad quam non habent ius, nisi tanquam matris heredes.

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

el, y sus descendientes, salvo de sus primos hermanos, de la misma forma que ellos lo estauan a estos descendidos hijos don Juan Pedro, le justifico el gravamen de vinculo sobre su hacienda en perjuizio de su hijo, y a causa de el pacto reciproco de suceder de los unos a los otros, y la contingencia de que podia ser, con que se hizo irrevocable.

426. ¶ *Dict. l. si pater puelle, C. de iust. testum. expressa lex de fideicomisso, C. de transf. et non. vbi tenet remissio facta inter fratres de fideicomisso reciproco inter eos conditionaliter, si sine liberis, neque potest per restitutionem in integrum rescindi, quamvis alter esset etate maior altero, Glo. in d. l. licet, C. de partit.*

427. ¶ *Boer. decis. 35. j. parat. precipue a numer. 2. Fab. de Ann. conf. 52. num. 25. Marcar. conf. 22. num. 36. Menoch. conf. 1126. num. 15. ibi: Quintus casus est, quando primogenitura, es maioratus institutus reciproce a duobus inter se transfersalibus, et extraneis, conuentione, es pacto, quod altero eorum sine liberis decedente, alter superstes, vel eius primogenitus, es successitue alij primogeniti ex eo decedentes succedant, es adiecte sue sunt clausule constituti, vel alie. Hic casus, qui a Molina omissus fuit, huius nostri conuenit, de quo quidem dicendum est, sine controuersia censi instituta primogenituram, per viam contractus, es irrevocabilem omnino esse. D. Molina. lib. 2. cap. 3. num. 35. D. Larrea decis. 60. n. 7. es 8.*

428. ¶ *Quod eque currit, sin atender a si alguno de los contrayentes de la traslacion era de mas edad que el otro, porque sin embargo efficitur irrevocabilis absque lesionis timore, dict. l. de fideicomisso, C. de transf. et non. vbi Bald. in reciproca (inquit) remissione equalis spei nullus intelligitur ledi, nec senex, nec iuuenis hoc dicit ista lex, notat etiam Bart. in l. qui Roma, §. duo fratres, num. 12. vers. Tertius, de verbor. oblig. Salicet. in l. 1. C. de pact. Castren. in dict. l. de fideicomisso, num. 2.*

429. ¶ *Francisc. Marcarius conf. 22. a num. 36. ibi: Et ita ex premissis dicitur euidentis conclusio, quod non debet considerari inaequalitas status personarum, an alter sit maior etate, alter sit minor, et an quis habeat uxorem, es filios, et quis tunc non habeat, quia non ita distinguitur, in dict. l. de fideicomisso, quae generaliter loquitur, es ita generaliter, es indistincte intelligenda est.*

430. ¶ *Dom. Molina. lib. 2. cap. 3. num. 35. ibi: Spes namque competens ex iure primogeniturs summe consideranda est, vt optimè aduertit Tiraquell. de primog. q. 40. v. 6. Ideoque ex hac remuneratione filius lesus dici non potest.*

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

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

fu hijo, Rodrig. Suar. in l. quomodo in prioribus, limitat. 2. d. 2. cum
 seqq. Gregor. Lopez in l. 3. 2. glos. verbo, non valde a. tit. 9. part. 6. Men-
 chaca de success. creat. lib. 3. §. 26. limitat. 3. 1. d. num. 9. 5. Dom. Molin.
 lib. 2. cap. 1. num. 9. §. cap. 2. num. 1. 2. §. cap. 3. num. 1. & supponit cap. 7.
 num. 2. P. Molin. disput. 5. 7. 8. num. 4. Surd. de aliment. tit. 8. privileg. 9. 3.
 numer. 2.

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

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

435 ¶ A que satisfazemos:

436 ¶ Tūm, 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 littere, nisi sint im-
 petrata a per procuratorem: secus credo in litteris super beneficijs obtinendis, quia
 ibi non exigitur mandatum, cum super nulla litè impetrentur, sed de gratia au-
 tum concedantur, cap. ex parte 33. §. quia verò, cap. si motu proprio 23. de Pre-
 bend. in 6. §. glos. in cap. ad aures, verbo, Litteras impetrandas, ad fin. de
 rescriptis.

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

438 ¶ Thom. Sanchez de matrim. lib. 8. disput. 26. num. 4.
 ibi: Ceterum tenendum est, nec speciale, neque generale mandatum desiderari
 ad dispensaciones, & quævis alia privilegia impetranda: nam æque militant in
 omnibus privilegijs, gratijs, & dispensacionib. vbi multos congerit Mo-
 net. de commut. vltim. & volunt. a. num. 415. cum seqq. Gonzalez ad reg. 8
 Cancellar. glos. 63. num. 16. Melchor Loter. de re benef. quest. 1. a. n. 1.
 cum seqq. præcipue a. num. 32. vbi concludit illic: Et est ratio, quia in im-
 petrandis huiusmodi gratijs non exigitur mandatum aliquod. Barbos. in dist.
 cap. ad aures de rescript. v. 8. §. 9.

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

examinati sunt, et conclusum, et supponit et ostendit probatum, nihil obstat, quia facultas Regia gratuita conceditur, sicut quodlibet aliud rescriptum, et ita potest vnum pro alia illud impetrare absque mandato.

440 ¶ Item, y lo sustancial, porque no consiste el valor del mayorazgo en la gracia del Principe, si no en que venga a noticia, y la acete, y vse 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 hæc de illis privilegijs, et indulgentijs (æquitate suadente) debent intelligi, que vim suam habent in modum ad illos, quibus conceduntur peruenientes, ex quorum tenore liquido nosci potest, quod talis circa eam fuerit intentio concedentis, argum. text. in l. si quis donationis, C. quod metus caus. l. si quis emptionis, in princip. C. de prescript. 30. vel 40. annor. l. fin. C. de consub. lib. 1. 2 l. 3. ff. quod quisque iur.

441 ¶ Ioann. Andr. in cap. si electio, num. 2. de electione in 6. Geminian. in cap. presenti, in princip. sub num. 2. de Prebend. in 6. Bellamer. conf. 33. num. 14. D. Couarr. 3. variar. cap. 16. sub numer. 3. Monnet. alios referens, de commut. vlt. volunt. dict. cap. 7. à num. 424. Lozerio de rebeneficiari. lib. 3. quest. 1. à num. 19. Gonzalez ad reg. 8. Cancell. glof. 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 adquiri ius aliquod non potuisset dict. Comit. Sigismundo, si illam non acceptasset.

443 ¶ Y no solo fue sabidor don Iuan Pedro, pero executando dicha facultad Real, y usando della, la insertò en la escritura de fundacion, que despues de la muerte de Bartolomeo Vettero su tio otorgò, memor. à 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 pusiese en el registro desta escritura. Y assi lo cumplió, y está en el registro.

444 ¶ Por cuyo acto, y mas auiendo despues continuado en tantos cahicò auer se impetrado de su orden, supponue in caso Mieres 4. part. quest. 1. limitat. 6. num. 72. D. Molina lib. 2. cap. 7. à num. 67. cum seqq. Nogueroi dict. allegat. 32. no. 77. ibi: Et cum Admiratus bis versus fuerit predicta facultate; primo, procuratorem constituendo, cum speciali mandato ad censum creandum; secundo, dum ipse Admiratus ratificauit censum à procuratore constitutum: idem est, ac fuisse Admiratus facultatem impetrasset.

445 ¶ Siendo assi que bastara solo el estar despachado en su cabeza, y tenerla en su poder, para que subsistiera la fundacion, aunque no dixera y suua de ella, ni la insertara en la escritura. Dom. Molin. lib. 2. cap. 7. num. 69. Anton. Gomez in l. 2. Titul. num. 3. Pater Molin. diffid. 59. numer. 9. in fin. Dom. Castill. tom. 5. cap. 67. num. 60.

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

Francisco Antonio, y no averse expressado esta calidad a su Magestad, fue nula dicha facultad, Miercoles de maior au 1. part. quæst. 13. a num. 59.

447 ¶ Lo qual se desvanece:

448 ¶ Así porque no tenia hijo alguno don Juan Pedro al tiempo que se concedió, y vsó de ella, pues se despachó año de 605. memor.n. 47. fol. 25. B. y el mayorazgo que en su virtud fué do, 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 mención de el, & cessat oppositum.

449 ¶ Como porque quando fuera nacido, y no expressara en la narratiua el ser hijo vnico; adhuc subsistiera, porque si el Principe hallándose el impetrante con muchos hijos, de ordinario las concede, y puedé; para priuarlos de sus legitimas, dexandoles alimentos competentes; fortiori ratione; teniendo vno, lo hiziera, pues es mejor el perju y zio que le resulta, siquidem se queda la hacienda para gozar della; aunque sea con el gravamen de vinculo; y con el quinto de que el padre pudiera disponer.

450 ¶ Ad textum tit. 3. §. qui fideicommissum, ff. de hereditibus institutend. ibi: Eritque interim necessarius heres, & existente conditione volumarius heres efficietur; non ut desinat heres esse, sed ut ius in eo mutetur successionis, vbi Glos. verb. successionis, ibi: Idem qualitas succedendi.

451 ¶ Mejor text. §. hoc quoque, vers. fin. iust. verb. Pro tertio, Inst. per quas pers. nob. acquirit. ibi: Et pater ampliore summa fruetur pro tertio dimidia positam ius. Y añade la Glosa; Pro tertio in proprietate; pro dimidia in usufructu.

452 ¶ In caso Greg. Lop. in l. 36. tit. 1. §. p. 3. gl. 2. D. Covarr. 1. Variar. cap. 20. num. 9. Que cada diuers. qq. cap. 6. un. 21. Burg. de Paziou. quæst. 2. num. 22. D. Perez de Lara de Capillan. lib. 1. cap. 3. num. 71. ibi: Et in casu nostro non solum versatur eadem ratio in unico filio, quod sicut ibi multis ad hoc ut credatur Principem eodem modo concessurum facultatem, si expressisset impetrans vnum tantum filium habere imò maior, qui a tacilius Princeps concederet; quippe quando vnicus adest filius, non ei auferuntur bona, sed sibi remanent, nec enim absuntur, quod in corpore patrimonij reuertetur, & sic succedit in sua legitima.

453 ¶ Continua illic: At stantibus multis filiis, extra electam ad maioratum, ceteris auferitur sua legitima, quæ 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. 81. vers. Hæc autem; in fin. ibi: Quæ ratione dici solet; facultatem ad maioratum institutendam impetrantem non teneri mentionem facere eorum filiorum, quos eo tempore habebat: cùm filiorum pluralitas nedum non sit causa efficiendi difficilem impetrationem, sed potius ex ea facultatis impetratio facilis reuidatur.

455 ¶ Últimamente se ha alegado, que pñes se concedió facultad para que don Juan Pedro fize mayorazgo; no pudo por ella ratificar las escrituras antecedentes que del auia otorgado, porque de uio preceder a ellas, *l. si quis tibi bona 25. S. iussum de acquirenda heredit. ab i. Sed procedere debet. l. fin. S. necessitate, C. de bonis que liber.* y se induze *ex S. tutor autem. l. ius. de auctor. tutor. ibi; Sciatum in ipso negotio presens debet auctor fieri post tempus rvero, aut per epistolam, aut per nuntium interposita auctoritas nihil agit.*

456 ¶ O dezir en la concession, que se deu para ratificarlas, *l. 4.2. Taur. que est. l. 3. tit. 7. lib. 5. Recop. D. Molin. lib. 2. cap. 7. a num. 2. S. lib. 4. cap. 5. num. 34. vers. Sed verius.* A que se satisface.

457 ¶ Que esta escritura del año de 609. que con insercion de la facultad orogò don Juan Pedro, contiene dos partes. *I. 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. *ratione institutionis maioratus, que refultò a su fauor, y de los de su familia, vt cum Gregor. Lup. in l. 4. tit. 11. part. 5. verb. Algu 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 geate, anno 25. q. 20. n. 7.*

461 ¶ El de la transaccion, por ser entonces mayor de 25. años, con que precede abque 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, profequitur 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 reditos que de ella podrá pretender, y en otra qualquier manera, que como dicho es, entran, y se comprehenden en el valor de los comprehendidos en el dicho mayorazgo de su incorporado, cõ las mismas condiciones, y vedamientos, y llamamientos en las dichas escrituras, y en esta que agora hago, y otorgo, par a que queden perpetuamente vinculados, y de mayorazgo indivisibles. 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 gravar al dicho don Francisco Antonio su hijo, quando no lo estuviere parte de las capitulaciones, vt cum Gregor. Lopez in dist. l. 32. tit. 9. par. 6 verbo, non valdrá, Rodrig. Suarez in dist. l. quoniam in prioribus, limitat. 2. a num. 15. D. Molin. lib. 2. cap. 1. num. 9. & cap. 3. num. 7. vbi Add. cū 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, a num. 390. vsque ad 434. Y lo otro, porque la mesma facultad Real lo preuino todo, extendiendose a los hijos que despues de ella tuuiesse, 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, o hijas, si algunos teneys al presente, o tuuieredes adelante, y en sus descendientes, y a falta de ellos, en otras personas que quisieredes, &c.*

466 ¶ A que corresponde el derecho in l. qui filiabus, ff. de leg. 1. ibi: *Qui filiabus legauit, si mentionem aliqua parte testamenti posthumæ fecit, videtur in filiarum legato, & de posthuma sensisse.* Bart. in l. Titius, n. 42 ff. de hered. instit. vbi Alex. num. 5. & Ias. num. 7. & communiter repetentes, in dist. l. qui filiabus, Alciat. parerg. iur. lib. 8. cap. 13. D. Molin. lib. 2. cap. 10. n. 84. & 85. vsque ad fin.

467 ¶ Y porque auendose concedido para hazer mayorazgo de todos los bienes q̄ don Juan Pedro tenia, y tuuiesse hasta su muerte. Mem. d. f. 25. n. vino a ser Real en perjuizio de los descendientes que despues naciesen, D. Molin. dist. 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 cæteris filijs competentia alimenta, ex quo videtur, quod non possit harum facultatum tenore considerato dubitari, vt r̄um ex legitima filiorum primogenium possit institui. Non enim inquit facultas, quod ex legitima filiorum nasciturorū maioratus instituat. Quo casu possit dubitari vt r̄um sub nomine filiorum in materia exheredationis posthumi contineantur, sed quod institui possit ex omnibus bonis parentis. Quæ concessio realis non autem personalis est, & omnia, tam ad filios natos, quam ad nascituros pertinetia 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 teneys, 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 ¶ Advertiendo, q̄ esta forma de facultades para comprehendere los bienes presentes y futuros, e instituyr mayorazgo en los hijos actuales, y en los que despues le naciesen al fundador, es

ordinaria, se allega D. Molin. *lib. 1. cap. 18. lib. 2. num. 8*; ibi: *Secundo quia in omnibus Regis facultatibus dicitur: Que potius habet mayorazgo en tanto de los hijos que mayor, e de otros de aqui adelante.*

470 ¶ Cuyo estilo y practica se debe observar, cap. 1. *in princip. de his que sent. dar. poss. cap. 2. in tract. feud. D. Couarr. lib. 2. pract. cap. 7. num. 2. Marefcot. lib. 3. var. cap. 10. num. 97. Barb. in C. de ad. dist. cap. 2. de feud. r. 3.*

471 ¶ In casu Maurus alleg. 16. num. 1. part. 1. ibi: *Assensus peritius per Baronem, nullo iure denegare debet, quia in similibus ita fieri consuevit.* Mirer. 4. part. *qu. 1. limit. 2. num. 26. ibi: Si tamen aliquid mea sententia valet ingerendo consuetudine, stylo, & opinionibus maiorum.* Monet. *de communi. rot. rotane. cap. 3. num. 25. 1. ibi: Morem, & styliam Carcellaria circa dispensationum concessiones in inducere profui valet, etiam quod ultra non valerent.*

472 ¶ Nogueroi alleg. 32. num. 184. ibi: *Atque ita de nostre facultatis validitate non potest dubitari, quia rex Princeps licet possit toti suis Regibus, & absque scrupulo, sufficit stylus similium concessionum. Et prosequitur multos adducens.*

473 ¶ Mayormente quando la facultad no es para enagenar bienes de Mayorazgo, que entónces con dificultad se expide, si no para fundarlo de nuevo, que como mira a la causa publica, y conservacion de las familias, facilmente el Principé las concede, D. Molin. *lib. 1. cap. 18. n. 8. ibi: Ex eadem etiam resolutione inferitur facultates ad primogenia institucnda relictis ceteris filiis competentibus alimentis facile his, qui civili nobilitate pollent a Regibus Consiliaribus, qui huiusmodi negotijs preferunt concedendas esse; cum eodem in primogeniorum institutione fauor publicus reuertetur, consequens est ut eorum institutio, etiam peculiari fauore digna sit. Et n. 10. prosequitur ibi: Vltimo etiam ex eisdem inferitur difficillime, & non nisi ex magna, ac iustissima causa concedendas esse eas facultates, que ad bona primogenitorum alienanda, seu hypothecari subicienda, seu ad substitutiones, seu conuersiones mutandas, & dissolutiones pertinet.* D. Casill. *cap. 1. q. 7. per tot.*

Duodécimo Fundamento.

474 **Q**uando faltaran los tan vtgentes, que para la validacion, e irreuocabilidad 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, o otra disposicion, ex mera voluntate, ha de ser instituydo vinculo de la legi-

legitima de don Francisco Antonio su hijo; adhuc no deve admitirle doña Gabriela para impugnar el grauamen puesto en ella (pono que es dho tener siempre muy presente para la determinación desta causa) ex foqq.

¶ Tum, porque concediendo el derecho cinco años a los descendientes herederos forcosos, para intentar la quexa contra las disposiciones en que son agraviados, *l. scimus, §. illud, l. si quis filium 34. in fin. de contr. in maiores, C. de inoffic. testam. l. 2. C. in quibus causis restituit. in integram non est necess. vbi DD. l. 4. tit. 8. part. 6. ibi: En doximos, que si alguno que sea exheredado callase, e non querrelasse hasta cinco años despues que el heredero hubiese entrado en la heredad del testador, que de los cinco años en adelante no se podría querrellar, e maguer se querrelasse, querriendo mostrar razon por que non deua ser exheredado, non deve ser oido.*

477 ¶ *Bart. in dict. l. si quis filium, num. 1. Lara de Cordou. in l. si quis à liberis, §. utrum, num. 34. deliber. agnoscent. Anton. Gomez 1. variar. cap. 1. num. 16. Gutierrez in repetit. l. pater filium, num. 30. ff. de inofficis. testam. August. Barbof. in dict. l. si quis filiam, num. 8. & in dict. l. scimus, §. fin. num. 22. C. de inoffic. testam. Ayllon ad Anton. Gomez dict. cap. 1. num. 3. & 16. con muchos que refiereq.*

478 ¶ Ya los menores quatro años, despues de cumplidos 23. de su edad, *l. fin. C. de tempor. in integr. restit. dict. l. adolescentis 2. C. in quibus causis in integr. restit. dict. l. 4. tit. 8. part. 6. ibi: Fuera es de si fuese menor de veinte y cinco años, esto 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. restituit. 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 Barbof. 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 possession 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 accion, 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, §. saucimus, & ibi glos. dict. l. si quis filium 34. C. de inofficis. testam. Fufar. Rodrig. Suar. Gregor. Lopez, Gratian. Noguero, & alij quam plurimis diximus 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 à

el hijo, y es conocida de ellas gravada, no lo contradice en su vigor, no puede hazerlo el heredero, y Pagli. Castros. *id. id. id.* *Equo in in prioribus, in princip. num. 8. C. ad inofficium testamenti. Montera. C. Curus. de of. 35. num. 33. Roland. a Valle conf. 98. nu. 19. lib. 2. Sped. xof. 4. 12. num. 45. Et contra officium conf. 570. per tot. Maltrik. decis. 181. num. 16. Suarez in dict. l. limit. num. 9. Greg. Lopez in l. 11. Glos. libr. amicus, tit. 14. part. 6. Peralta ibid. cum patronus, num. 6. deleg. 2. p. 32. non. ibid. ibid. num. 483.*

Cancer. lib. 3. cap. 3. de legitima, num. 4. ubi: *Unum tamen est, quod si de gravamine imposito filio in legitima, filius in vita non conquestus fuerit, heres eius illud removere non poterit ea ratione, quod istud sit privilegium personale filij, & sic filij persona non regeditur. Y despues de muchas autoridades que se here, profecquitur millie: Quod & si filius transmitrat ino addendi, tamen non transmitrit hoc privilegium sibi competens ratione legitime, impugnanda nempe onus legitime in iustum.*

484 **¶ Noguez. alleg. 3. 1. a. n. 116. vbi n. 1. 18. cu. Muta de cis. 49. n. 2. 3. inquit:** *Ius repellendi gravamen de legitima personalissimum est, & nouissime Cance. absolute probat: Quod si de gravamine apposito in legitima filius in vita conquestus non fuerit, heres eius illud non potest removere.*

485 **¶ Y se tiene por malicioso, & ileito semejante intento,** como lo juzgò el Emperador Filipo in l. 1. ad fin. C. de reuoc. donat. haziendo regla estas palabras: *Neque enim fas est, rallo modo inquietari donationes, quas is, qui donauerat, in diem vitæ suonou retrahat, & l. fin. C. eodem, cap. fin. de donat. varia exempla, & plura iura, & auctoritates afferre Menoch. conf. 994. ex n. 16.*

486 **¶ Tiber. Deciat. respons. 67. num. 39. lib. 2. ubi:** *Hanc coniecturam, quod filia renuntians, & pariter, longo tempore tacuerit, & non reclamauerint, multum est consideranda: multo ergo magis idem erit in casu presentis, in quo, & filia cum marito, & neptis cum marito semper tacuerunt, & que ad mortem, & cerèe dorum esset, quod pater, & auus huius aetoris, nunquam somnauerint, mouere talem litem, qui facilius id facere potuissent, quia tunc illis temporibus vicinioribus potuisset cognosci de viribus facultatem, & quod nunc iste pronepos admitatur ad inquietandum heredes contra mentem, & voluntatem patris, aui, & proau.*

Actos de aprouacion, hechos por Don Francisco Antonio, y doña Gabriela su madre.

487 **N**O Estamos en solo terminos del consentimiento de don Juan Pedro, y de las escrituras q orogò, y de el tacito, por no auer reclamado don Francisco Antonio en su vida, si no que a mayor abudamiento nas asistido muchos actos de consentimiento expressos de madre, y hijo, como son.

Primero

35
vol. 1. & conf. § 28. num. 18. vol. 4. Peregrin. conf. 1 § 8. num. 4. vol. 5.
Menoch. conf. 1603. num. 90. vol. 1. Molfes. conf. 14. un. 14. ibi: Ter-
tio confirmatur, quia mortuo dicto eius viro, ipsa suscipit virtute talis contra-
ctus egit, & possedit bona viri in dictis capitulis concessit, & pro talibus agno-
uit, quo fit, ut etiam post mortem viri contrahat prae dictum ratificasse dica-
tur, dum illo rursus fuerit.

506 ¶ Como por heredero de su hijo, l. cum a matre, C. de
reimind. & ex aliquibus in punct. Tiber. Decian. d. respons. 16. nu. 11.
ibi: Cui quidem confessam 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, diziendo 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, S. si ff. ad Trebel. Bart. in l. non fateatur, num. 12 ff. de confess. Ruin.
conf. 159. num. 23. vol. 3. & in conf. 128. num. 13. vol. 2: Menoch. de
presumpt. lib. 1. presumpt. 61. num. 13. Mascard. de probat. conclus. 640.
a. n. 1. Tusch. pract. conclus. concl. 320.

509 ¶ Lo otro, y conluyente, 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 muer-
riò don Juan Pedro, y durò hasta el de 25. Y aunque se propusierò
algunos agravios, ninguno fue en ordẽ a que dichos bienes no fuer-
sen vinculados, y fenecidas las cuentas, se pidió por ambas partes,
que la justicia las aprouasse, como lo hizo por su auto de finitio, y en su exe-
cucion tomò doña Gabriela posesion de los que se le adjudicariò,
vt videre est. Mem. n. 103.

510 ¶ En cuyo caso no tiene lugar el alegar, despues que
se procediò con yerro, siquidẽ la determinacion judicial lo exclu-
ye, etiam que en la verdad lo huiera; quanto más constando de lo
contrario; texto es expreso la l. cum putarem 37 ff. famil. erescund. in
princip. illic: Et ad iudice inuicem ad iudicationes, & condemnationes facte
sunt. Et infra illic: Et condemnationibus factis soluerit pecuniam; quando ex
causa iudicatis soluis, repetere non potest. Y solo se permite en las que por
convenciones extra judiciales hazen entre si las partes, in fin. ibi:
Plane si sine iudice diuiserint res, etiam conditio est earum rerum, que ei esse-
runt, quem eorum heredem esse putauerint.

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

ignorant. la Glof. verb. factam, ibi: *Silicut sine iudice*, & verb. *obtinere*, donde auiendo opuesto d. l. *cum putarem*, responde: *ibi cum iudice, hic, sine iudice.*

512 ¶ *Glof. sequuntur D.D. & Bar. in dist. l. si post*, Beroi. *conf. 2. num. 29. l. 40. vol. 2. ibi: Præterea, quatinus per diuisionem errore factam inter verum heredem, & putatiuum non praeiudicatur vero heredi, quin possit consequi ius suum. l. si post diuisionem ff. de iur. & fact. ignor.* Tamen id est verum, quando diuisio est merè extra iudicialis, & sine iudice, v. est ibi *Glof. s. l. prima: secus si iudicialiter, & auctoritate superioris, l. cum putarem, & ibi glof. fam. ercisc. qui sext. probas hanc distinctionem Bald. & alij post Bar. in dist. l. si post.*

513 ¶ *Et postmodum ibi: Quando diuisio, & assignatio bonorum facta fuit per errorem inter verum, & putatiuum heredem per sententiam talis diuisio, & bonorum assignatio valet, & illi standum est ad praeiudicium veri heredis, quia sententia facit ius inter partes.*

514 ¶ *Carol. Rujn. dist. 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 fideicommissio.*

515 ¶ *Mieres dist. part. 4. quest. 35. num. 19. ibi: Est tamen notatu dignum, quod scribit Beroius conf. 2. num. 33. ubi respondit, diuisionem factam auctoritate laudati ab arbitris inter verum heredem, & putatiuum retractari non potuisse respectu alienius erroris, cum verus heres ita diuidendo sibi praeiudicauerit, & dominium in heredem transferat.*

516 ¶ *Bursat. conf. 174. 2. num. 1. Alvar. Valasc. de partic. cap. 39. num. 68. donde con Alciato, Socino, Alexand. & D. Menchaca de success. creat. §. 1. num. 47. ibi: Secus vero si fuerit facta cum herede putatiuo, & confirmata per sententiam, quia diuisio saltem facta, impedit repetitionem solui quæ si indebiti, per sex. qui sic communiter intelligitur in l. cum putarem, ff. fam. ercisc. que præsato modo conciliatur, cum dist. l. si post diuisionem, & probatur hæc conclusio ex dist. l. cum putarem, vers. Planè si sine iudice diuiserint res, &c. Et ibi: Quoniam ex causa iudicati soluit.*

517 ¶ *Y pues no lolo no se impugnò dicha adjudicaciõ, ni se apelò del auto de aprobacion de cuentas; si no antes vemos se executò, y en su virtud doña Gabriela tomò possessiõ de los bienes y cantidades que le le aplicaron. Mem. n. 103. es casu sin disputa ni controuersia el deuerse observar, Noguera dist. alleg. 31. num. 125. ibi: Et hic ultra progredimur, quia præter expressam dist. vinculi approbationem, est iudicis ordinarij sententia, que partitiones confirmat, cui partes acquiescerunt, & virtute illius bonorum possessio iradita fuit cum redditibus eorũ, quibus Comes toto vitæ sue tempore fructus fuit.*

518 ¶ *Tercero acto 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 mayoraço, y su precio subrogar*

lo en comprar agua para las calas principales del ysla q̄ sobrasse, dexar la agregada al vínculo, como rescimos supr. a n. 269. D. Gabriela, como tutriz y curadora de don Francisco Antonio, vendió a censo diferentes partidas de esta 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. n. 104. y una de ellas fue año de 628.

¶ Estas confesiones, y reconocimiento de vínculo hechas por dichas escrituras, bien cierto es perjudican a sí a D. Fracisco, licet mirassen a consentir gravamen, supuesto que quien las otorgo fue su misma tutora y curadora, *§. neque tamen, Inst. de author. tut. & a contrario sensu, l. obligari, in princip. ff. eodem*, Caldas Perey. in *l. si curatorem habens, verb. huic contra factum fecisti, num. 6. Tufch. conclus. 2. 4. num. 56. luter. T. Mieres. 1. part. quest. 1. num. 113. Thom. Sanchez de matrimo. lib. 6. disput. 38. nu. 10. D. Castill. lib. 5. cap. 107. a num. 48. Gutierrez de tutel. 2. part. cap. v. num. 99. vers. Hec quamuis, Cancr. 2. variat. cap. 1. v. 50.*

¶ Como a doña Gabriela, pues siendo interessada en que los bienes fueran libres, por la esperanza y contingencia de suceder a su hijo, dispuso de parte de ellos como de mayorazgo, dandolos por tales, autorizando con su persona los contractos, y subscribiendolos, *l. fideiusor. 26. §. 1. de pigvor. l. sicut, §. non videtur, ff. quibus mod. pig. vel hypothec. solu. Cancr. 1. variat. cap. 22. de campfor. num. 2. ibi: Nam subscribens alicui scripturę, censetur approbare omnia contenta in ea, ac si illi totam scripseram scripisset; & alia iura supr. n.*

¶ Sin que le embarace la replica de que su asistencia fue como tal tutora para autorizar las escrituras, que por ser actos obligatorios del oficio, no le perjudicarõ, *l. 1. in princip. ff. de administ. tut. l. nec non, ff. de tut. & curat. dat. ab his. Anco Roberti. rer. iudic. cap. 14. pag. 3. ibi: Veluti tutela minus est necessarium; nam tutela ex necessitate, & suscipitur, & geritur. No le han de caular perjuyzio, *l. cum quedam, C. de administ. tut. S. si tutor, Inst. de inoffic. testam. cum similib.**

¶ Porque estas daciones a censo no fueron actos necesarios en quãto a la calidad de vínculo; pues si no quisiera la fuledicha, ò reconociera que el agua no pertenecia a el mayorazgo, otorgara las obligaciones llanas a favor de sus hijos, y no como poseedor de mayorazgo, y de los sucesores en el, & sic auendola hecho ex voluntate, pudiendolo tan facilmente escusar, pues nadie la compeliõ, debet asistencia, & subscriptio illi nocere, como aũ en terminos mas fuertes de testigos, y notarios, procede.

¶ Felin. in cap. non ne, num. 13. de presump. & in cap. quoniam contra, vers. Limite primo, de probat. Abb. in cap. ex litteris, vers. Satis credo, de transact. Roman. in l. que dotis, num. 40. vers. Et licet, ff. solus.

matrimon. Item, in cap. si quis presbyterorum, nona. c. 4. de reb. Ecclis. non aliq. Pat. l. cons. 1. de. cum. 75. de vot. 1. Avon. Gabr. lib. 1. tit. de presumpcion. conclus. 3. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

524. ¶ Tercero etiam ex dco. seo. conf. 4. 3. num. fin. ver. Sed postremo, lib. 4. Crauet. de antiquitat. verb. de indemnizat. mulieris. num. 38. & alijs Menoch. lib. 3. presumpcion. 66. numer. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

525. ¶ Quarto acto confilite, en que siendo ya mayor dō Francisco Antonio por el año de 1636. presentò petition en el Real Acuerdo, diziendo era hijo de don Juan Pedro Veneroso, Alguazil mayor que fue de la Chancilleria, y sucesor, y possedor de su mayorazgo, en que estava incorporado el oficio de tal Alguazil mayor; que por su menor edad no avia feruido, y aora estava auil y capaz para ello. Su plicò se le mandasse recibir al vso y exercicio del, que estava prezo de hazer el juramento, y cumplir con su obligacion, y la firmò de su nombre.

526. ¶ Presentò el titulo de dicho oficio, despachado por su Magestad, y la fundacion del mayorazgo en que estava comprehendido; con que salda auto de admision, y tomò la possesion, y jurò. Memor. n. 105. & 106.

527. ¶ Por cuya suplica y confesion que en ella hizo, reconociedo ser los bienes de mayorazgo, presentando la fundacion del, es preciso le pejudicasse, ex l. cum pracom. c. de liber. caus. & iuribus supra, à num. 245. in 7. fundamento.

528. ¶ Y por aver conseguido en su virtud auto, en q̄ fue mandado admitir, y tomado la possesion de la vara, ex l. si seruis furiurum, in princip. & alijs authoritatibus diximus à n. 274. in 8. fundament. & in 9. & 10. à n. 297. vsque ad 318.

529. ¶ Quinto acto de don Francisco Antonio, demuestrase de aver vsado del derecho de patronato de la Capilla mayor de la Compania de IESVS, que Bartolome Veneroso su tio fundò, y que por la transaccion sacò de nueuo don Juan Pedro su padre, para si, y los sucesores en su mayorazgo, en la condicion; de qua supr. n. 162. de cuya possesion consta por mucho numero de testigos en la dezima pregunta del interrogatorio desta parte, memor. n. 363. & 364. sin cola en contrario.

530. ¶ El exercicio de que vsò como tal Patron, fue por neral sientto de que gozò, dentro de la Capilla, que ordinariamente se da a los Patronos, Abb. in c. ad abolendam, n. 3. de sepultur. Ioan. 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. 11. num. 1. & 2. Christophor. Port. in §. apium quoque, Instit. de rer. diuis. Paris. conf. 149. num. 2. vol. 4. Lara de Cordou. in l. si quis a liberis, in princip. num. 32. Grat. cap. 110. per tot. præcip. à num. 13. D. Molin. lib. 1. cap. 24. n. 34. Post. de manus. tom. 1. obseruat. 73. n. 188.*

331 ¶ Recibió cirio, ó 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 que de prescript. Franchis decis. 85. per tot. Gutierrez lib. 2. Canon. quest. 21. num. 159. Zerol. in praxi Episcop. 1. part. verbo, Candelabenedicta, numer. 2. & verb. prescriptio, num. 3. Barbof. de offic. Paroch. p. 3. cap. 24. à n. 6.*

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

333 ¶ Ademas de estos actos, se adelantó a otro de mayor expresion, y reconocimiento, qual fue auer puesto a su costa en lo alto de dicha Capilla, encima de los quatro pilares, otros tantos Escudos, con las Armas de los Venerosos, donde estan: cosa permitida a los Patronos, por la parte que en su fabrica tienen, *l. qui libertatem 2. §. vlt. & l. fin. ff. operib. public. Ancharr. conf. 113. num. 4. Anan. conf. 86. num. fin. Paris. *decis. conf. 149. num. 2. lib. 4. Lambertin. de iur. patronat. lib. 3. art. 4. quest. 5. à num. 1. in med. Gratian. *decis. 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, Armas, D. Salgad. de Reg. protect. part. 3. cap. 10. à n. 269.***

334 ¶ Que miró 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. & sumptib. l. 1. §. si intelligitur. ff. de adilit. edit. ibi: Plerumque signis quibusdam demonstrari solet, l. stigmata, C. de fabricens. lib. 12. Bald. in l. 1. C. ut nemin. liceat sign. imper. Bart. in l. tutellas, num. 4. ff. de capit. diminit. Menoch. *conf. 30. num. 1. lib. 1. & lib. 6. presump. 15. num. 45. Ioseph. de Rusticis de condit. & demonstrat. cap. 6. num. 72. Ancharran. conf. 356. in fin. Calcañ. 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 Petris conf. 30. nu. 21. & conf. 31. per tot. præcip. à n. 23.***

135 ¶ Y esta, que quando no huiera escituras para la in

produció del patronato, cõ el trãcurso del tiempo se verifica por las armas el derecho de el, y dominio de la cosa dõde se hallã graudades, *di. l. stigmas. l. quod sine de petis. es commod. rei vendit. l. 2. ff. de seruis sugiuis. l. 1. es 2. l. ut nemo priuat. l. Basilicam. C. de operib. public. Auth. de mandat. Princ. S. titulus. Calad. in Cathalog. glorie mundi, part. 1. considerat. 38. conclus. 29. in fin. Gratian. cap. 210. in fin. Riccio in prax. iur. patronat. num. 7. Menoch. lib. 2. presumpt. 59. Lambertin. de iur. patronat. lib. 2. part. 2. art. 9. quest. 10. princip. Boer. decis. 105. num. 9. D. Perez de Lara de Capell. lib. 1. cap. 7. num. 36. es 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 sacõ preuilegio de vn juro de los comprehendidos en esta fundaciõ, y lo puso en su cabeza, y de los sucessores en su mayorazgo. Mem. n. 107

537 ¶ Cuya assercion de ser vinculada en instrumento publico despachado por el Consejo de Hazienda en nombre de su Magestad, bien demuestra lo mucho que obra, y de quanta monta sea para no poderse impugnar aun por el mesmo, *l. desiderium. C. de postri. vbi Bald. l. generaliter. C. de non numerat. pecun. Marant. de ordine iudic. 6. part. §. quitatus actus. num. 15. Hippolyt. de Marf. in Rubric. de probat. nom. 91. §. in l. 1. §. questione. num. 5. de questioneibus. Surd. conf. 151. num. 43. Malcard. conclus. 360. num. 1. & cum Marco Brun. conf. 29. per tot. Noguero alleg. 31. n. 144.*

538 ¶ Y deue perjudicar a doña Gabriela como heredera de el susodicho, vt extra iura toties adducta in casu notant Carolo Ruin. conf. 108. num. 19. vol. 2. ibi: *Ex huiusmodi igitur, confessione in preiudicium consentientis, es heredum suorum probatur, bona predicta fuisse feudalia, Curt. Iun. conf. 184. num. 9. vers. Ex hac etiam confessione resultat concludens probatio, quod bona de quibus agitur sunt feudalia; quoniam non est melior 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 rigebat, es processum erat etiam ad eorum descendentes, que confessio superat, necdum omnes coniecturas, sed etiam omne genus probationum, es conf. 1. num. 310. vol. 1. Surdo conf. 151. num. 37. 38. es 39. cum alijs Micres, de maiorat. 1. part. quest. 64. num. 51.*

540 ¶ Ultimamente, ocurriendo a lo que a el tiempo de su muerte hizo don Francisco Antonio, hallaremos, que estando en Madrid otorgõ poder para testar, como se le permite por derecho, *ex l. 3. Taur. y fuer. del nombramiento de heredero, y albaaceas, dixo: Que su cuerpo fuesse sepultado en el Colegio de la Compañia de IESVS de la Ciudad de Granada.*

341. ¶ Con que continuò la possessiõ del patronato de dicha Capilla, mandando sepultarse en ella: derecho propio perte neciente a los Patronos, Lambert. *de iur. patronat. art. 4. quest. 5. princip. lib. 3. num. 1.* Viuian. *lib. 3. cap. 2. à num. 44.* D. Molin. *de primog. lib. 1. quest. 24. à n. 35.* Gonzalez *ad reg. 8. Cancel. glos. 5. ex n. 36.*

342. ¶ 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, entõnces se ocurre a los sepulcros de los mayores.

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

344. ¶ Abb. *in dict. cap. 1. de sepult. num. 5. ibi: Nisi seriose elegerit 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.*

345. ¶ 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.

346. ¶ Otra clausula del testamento pusieron los Comisarios, ibi: *Declaramos, 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.

347. ¶ Mas dixerõ 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 tado ello en rutil, y prosecho, y fauor de los sucesores, y poseedores del dicho mayorazgo, era su voluntad, que don Iuan Bartolome, sucesor en el suyo, pues era en su pro, y utilidad, los pagase.* Mem. n. 110.

348. ¶ Que mayor claridad? que reconocimiento mas euidente 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.

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

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

550 ¶ Siquidem el testamento otorgado en virtud de el poder, es, y se considera vno solo, supónelo la l. 37. de Toro, que est l. 11. 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 duo testamenta, sed vnum tantum consequutiuum, & dependens, & sic tam dispositio testatoris, quam quod fecit executor virtute commissionis, vna dicitur vnu testamentum.

551 ¶ Matienço in dict. l. 11. tit. 4. lib. 5. glof. 1. num. 2. ibi: Hic non solum fit vno contextu, sed in vna testatoris incipitur, & post mortem fruunt per aliam 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, §. si de falcidia, & §. sed sifundum, ff. deleg. 2. Gofred. in dict. l. §. rogo, ibi: Commissarius in casu isto est organum legis, non autem causa per se disponens, & ideo ab eo non denominatur effectus, Matienço in l. 8. tit. 4. lib. 5. Recop. glof. 1. num. 1. ibi: Nam testamentum per commissarium factum ab ipsomet testatore censetur factum, Peralta in dict. l. vnum ex familia, §. si de falcidia, num. 5. ibi: Quod sit a commissarijs, 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 manifestó el difunto, para que como sus comissarios lo declarassen, por no darles la enfermedad lugar a hazerlo ellos, sicuti experientia demonstrat, & animaduertit Mieres 1. part. quest. 48. num. 191. ibi: Et hec sententia adiunatur, 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 propria 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 otorgó este, fue don Alonso de Loayza Melisa, Cauallero de la Orden de Alcantara, hermano de doña Gabriela, tio y suegro de don Francisco Antonio, en cuya compañía estaua en Madrid quando murió, q̄ por solo cōjuncto tendria noticia, l. octauo 9. ff. unde cognat. l. de tutela, c. de integrum restitut. cap. quanto de presumpt. Bald. in l. conuentiuncula, num. 5. vers. Ex prædictis infero, C. de Episcop. & Cleric. Gratian. cons. 76. nu. 5. vol. 1. Menoch. de presumpt. lib. 6. presumpt. 24. a num. 1. & præ. quæ n. 10. cum multis Malfard. de probat. concl. 407. a num. 1. & concl. 413. n. 3. & 879. n. 5.

Ad

355 ¶ Ad quod conducit, quē el dezir quē don Iuan Batolome era succellor en su mayorazgo, fue lo mismo que auia publicado don Francisco Antonio en el discurso de su vida desde que tuvo vfo de razon, como està verificado en la 11. pregunta. memor. à num 365. 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 vt dixi, per multos testes probatur, quod D. Ludouicus ante testamentum dixit, quod volebat sororem D. Mariam instituere heredem, unde per hoc facilis est credendum, quod postea sic fuerit.*

356 ¶ Tandē, porq̄ cō estetestamēto de dō Frācisco Antonio, donde adfunt dichas declarationes, diō principio a el pleito dōña Gabriela, y en su virtud pidiō possession de la hazienda libre que su hijo dexò, y se la mandò dar, y la tomò, por cuya presentacion fue visto aprouarlo en todo, licet dixesse que lo hazia en quãto era en su fauor, y no mas, *Auth. & hæc, C. de fide instrument.* *Glof. verbo, Dic & consule, propè finem, in l. 1. §. editiones, ff. de edendo, Abbas, conf. 5. 2. num. 7. Iaf. in l. si cui seruum, §. si à filio, num. 16. deleg. 1. Patian. de probat. lib. 1. cap. 1. 7. num. 24. Ramon conf. 24. num. 34. D. Valenz. conf. 4. num. 59. con otros muchos D. Vela disertat. 24. num. 41. & tom. 2. differt. 46. num. 14. Parcja de instrument. edit. tom. 2. tit. 7. resol. 3. num. 3. & communiter DD.*

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

358 ¶ Y que quando se requieran actos de aprobacion, bastan los tacitos, por donde se reconociere la voluntad, y animo de consentir. *Trentacin. tit. de legitima, resolut. 4. sub num. 2. vers. Et pro resolutione huius casus. Peralta in l. cum patrouus, num. 8. in princip. ff. d. leg. 2. ibi: Vel filio siue expressim, siue silenter comprobante appositione talis grauaminiis. Et iterum num. 13. ibi: Nam debet intelligi, nisi filius post mortem patris sciens grauamen esse appositum legitime, illud approbasset, vel ratificasset expressè verbis, vel etiam tacitè per aliquem actum facti. Menoch. post lib. 6. presump. in addit. ad presump. 196 fol. 36. col. 4. vers. Qui dixerunt sufficere, Surd. conf. 412. à num. 29. Fontanell. claus. 4. glof. 24. à numer. 44. Cancer. lib. 3. cap. 2. de inuentar. à num. 203. D. Castill. lib. 5. cap. 107. n. 57. vers. Oñtauo contendunt.*

359 ¶ Quid dicendum, quando no por solo el silencio de don Francisco Antonio en el discurso de su vida, en que no reclamò contra el grauamē, ni por actos tacitos reducidos a hechos, con que lo aprouò; pero por tantos expressos, e individuales, continuados, y repetidos hasta su muerte, como se han referido en este

12. fundamento; videant, & considerent literatissimi, & integeri-
rimi 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 consen-
timiento, para q̄ con el quede con total seguridad, *diēt. l. si quando, S. illud, & S. generaliter, C. de inoffic. testam. Palac. Rub. in Rubr. 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. Nogueroi allegat. 19. numer. 63. Barbof. in diēt. l. si quando, S. illud, num. 11. diximus sup. à n. 193. cum seqq.*

Dezimo tercio fundamento, por la ob- servancia.

561 **F** Injamos (sin perjuizio de la verdad, que està en contra-
rio, y nos assiste) que sobre estos bienes comprehendi-
dos en tantas escrituras de fundaciones, y aprouaciones dellas, ay-
dada, y trum̄ se han tenido, y son libres de vinculo, ò sugetos a ma-
yorazgo. A que deuiera inclinarse el arbitrio?

562 ¶ Dirà doña Gabriela, que a su intento, por asistirle
la presuncion, quod bona sint alodialia, *l. altius, vbi DD. C. de seruit. & aqua, cap. 1. S. inter filiam, & vers. Desueto, si de feud. fue. controu. inter Dom. & agnat feud. Decio conf. 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 ma-
ioratus, serà concluyente, porque lo interior del animo que los dos
tuvieron, no es perceptible. *La Ctanti. Firmian. lib. 3. Diuin. institut. cap. 15. ibi: Quia facta cernuntur, animus non videtur, Glos. singularis, in S. alię autem, Instit. de aſtionibus, verb. Plerumque, litter. I. ibi: Reliqua consistunt in intellectu agentis, cuius sit de sua conciencia, que 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 conciencia possessoris ignota est.*

564 ¶ Verum sin embargo han de vencer las razones q̄
por su parte tiene don Iuan Bartolome, por ser muchas, coneluyē-
tes, 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 que nos asistē, vendrà a ser especial por ellos, & sic praxerenda,
l. Divus de in integrum restitut. in terminis Alciat. in l. si priusquam, v. 24.
ff. de noui oper. nuntiat. Mandel. Albenf. conf. 382. num. 56. Roland. à
Valle conf. 32. num. 58. vol. 2. Crauet. conf. 583. num. 17. vol. 4. Ca-
ualcan. decif. 36. à v. 517. p. 2.

566 ¶ Optimè Tiber. Decian. *diēt. respons. 76. lib. 3. v. 22.*
 ibi: *Sexto considerandum, quod aduersarij nuntuntur hac sola presumptione,*
quod bona presumuntur libera, nisi contrariam 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 di-
ctum est. Ergò vincere debent unicam illam, quod presumantur libera. Item
fortiores sunt ista presumptiones, quam illa: nam illa, quod bona presumantur
liber. 2, est generalis, haec autem supra scripta, quae inducunt, quod haec bona sint sub-
iecta fideicommissis, sunt speciales, ergò specialis presumptio vincet generalem.

567 ¶ Tùm, el dezir que no se ha podido venir en cono-
 cimiento de la mente de los antecessores, en quanto a la possession
 destos bienes, no es aplicable a nuestro pleyto, que se halla tan ade-
 laute, 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 alo-
 dio. Menoch. *de arbitrar. lib. 2. casu 291. num. 3. & casu 472. numer. 26.*
 ibi: *Decimo validior est presumptio, quae descendit à quasi possessione, quam sit*
illa quae est, quod quaelibet res presumitur libera.

568 ¶ Rodr Suarez *tit. de las herencias, num. 24. ibi: Sed ex*
diēt. à possessione iure maioria satis est sublat. a presumptio, quod fiat hereditaria
bona.

569 ¶ Maximè extante *l. 45. Taur. que traspassa la posses-*
 sion de los bienes vinculados en el siguiente, y con supuesto de ser-
 lo venciò esta parte, atendiendo a el vltimo estado de la vacante,
 Parlador. *lib. 2. rer. quot. cap. 5. num. 18. & 19. Mieres 3. part. quest. 20.*
à num. 1. D. Castell. lib. 3. cap. 24. num. 39. & 40. D. Paz de tenuta, cap. 5.
tom. 2. Noguero! alleg. 31. num. 81. Add. ad D. Molin. lib. 2. cap. 6. sub
v. 57. vers. Qua retenta.

570 ¶ Tùm, quando los poseedores demuestran por pa-
 labras, ò con actos exteriores visibles la causa de su possession, se a-
 tribuye a ella, y cessa la duda, *cap. cum olim de priuileg. cap. Pontifices 72*
quest. 1. l. libibus, C. de agricol. & censit. l. Titia, ff. de solut. l. Pomponius quibus
mod. usufruct. amittat. l. arboribus, S. fru. ff. de usufruct. l. 2. C. de seruit.
& 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 scientiae
per visum, quia civilis possessio non videtur: Respondetur inuisibilia cognoscun-
tur per ea, quae videntur, unde per actus congruentes tali possessioni probatur

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

572 ¶ Los que de palabras, 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 dicho reconoce, ex dictis supr. n. 40. & alijs congregatis a Pareja de... edit. tit. 1. resolut. 2. a n. 33.

573 ¶ De que sacamos, que auiendo tomado principio la possession por via de vinculo, la presuncion es que se continua de vna mesma forma, l. 1. circa fin. de impon. lucr. descript. l. que dam mulier, ff. de rei iudic. & ibi Glos. & DD. Bald. in l. si certis annis, numer. 8. in fin. C. de pact. idem Bald. cons. 89. num. 4. vol. 1. & cons. 216. num. 5. Crauet. cons. 624. num. 9. tom. 4. Cephal. cons. 9. num. 26. & cons. 198. num. 12. Beroi. cons. 110. num. 3. & 4. vol. 2. Menoch. lib. 6. presump. 67. num. 1. & seq. ad 4. Mandel. Albenf. cons. 64. num. 3. & 32. Surd. cons. 221. num. 29. lib. 2. Alciac. de presump. reg. 2. presump. 23. num. 2. Nogueroi alleg. 31. a num. 88. cum seqq. vbi multa ad casum adducit.

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

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

576 ¶ L. minor 41. ff. de minorib. ibi: Quia paratam ex causa iudicati persecutionem, nouo contractu ad iniuriam alterius petitionis redegerat, cap. vnic. S. si vassallas, vers. Nam est transigere si de feud. defunct. cont. sit inter dom. & agnat. Decio cons. 400. num. 9. Alex. cons. 131. num. 4. lib. 1. Gozad. cons. 38. num. 9. & 12. Anton. Gabr. de nonat. conclus. 1. num. 61. Menoch. lib. 3. presump. 144. num. 42. Gratian. cap. 67. 2. n. 11. Mant. de contract. lib. 26. tit. 7. n. 4. Mieres 4. p. q. 22. n. 89.

577 ¶ Mas concurrendo 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. a num. 19. y juntando otras, No gueroi

guero allegat. 3. r. num. 87. ibi: *Quod cessat in nostro casa, quia terminus exitus titulus, scilicet vinculum, et maioratus constitutus in capitulationibus matrimonialibus, et constat, quod illius virtute Comes D. Rodricus, dum vixit, fructus fuit 60. denar. 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 consuetum ad eum pertinebat, et fructus fuit predictis bonis, dum vixit, que est expressa approbatio vinculi, et in hoc statu inueniebatur hanc, quando abiit predictus Comes.*

578 ¶ Por hechos, que executaron padre, y hijo, explicard lo mesmo: don Iuan Pedro, con presentar en juyzio las fundaciones, en virtud de ellas por autos judiciales, tomando la possession, ganò las cédulas de diligencias para las subrogaciones, aumentando el mayorazgo con el agua que entrò en las casas principales, y dexò la demas agregada à el, sacò por la transaccion el derecho de patronato de que usò 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, hasta mandarse enterrar 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. tuscul. ibi: *Quid verba audiam, cum facta videam? si tamen, S. 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 actus, l. gerit, l. cum qui bonis, l. recusari, et ibi Glos. litter. R. ff. de acquir. heredit. §. fin. Instit. de hered. qualit. et 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. gloss. 2. in ved. D. Valenc. conf. 142. num. 128. ibi: *Et maximè in factis, que clarius, et efficacius mentem declarant, quam verba.* D. Castill. cap. 107. num. 3. precipuè num. 14. vbi quam plurimos refert.*

581 ¶ Porque aliquãdo dicunt homines aliud quam velint, raro autem faciunt, contra quod sentiunt, dicit l. si tamen, S. ei qui ff. de adilit. edit. cap. dilecti, vbi Butrius num. 2. cap. ad Audientiam, et cap. est nostrum de appellat. Decian. conf. 31. num. 27. lib. 1. Honded. conf. 5. num. 64. lib. 1. Cafanat. conf. 29. num. 40. Menoch. 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 subsequita, etiam si in instrumen

ta institutionis essent dubia, precedentem dispositionem interpretatur, & talis presumitur ritibus precedentibus, qualem usus, & obseruantia declarauit, l. si de interpretatione, ff. de legibus, cap. cum dilectus, de consuetudin. vbi DD. Ioseph. Ludovic. inter communs. opinionon. lib. 3. tit. de consuetud. conclus. vnic. per tot. Cephal. conf. 347. a 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 citra viri preiudicium, quod res hac esset dubia, at amē omnem dubitationem substatit sequuta obseruantia: quia hac bona pro feudilibus semper habita sunt, & obseruantia tribuere actui dubio interpretationem.

584 ¶ D. Molin. lib. 1. cap. 5. num. 39. vers. Non coniectura, & lib. 2. cap. 6. num. 57. Gutierrez conf. 2. num. 10. Garcia de nobilit. in dinis. oper. num. 57. Micres de maiorat. 4. part. quest. 20. ex num. 335. D. Valenc. conf. 97. num. 204. P. Molin. tom. 3. disput. 590. vers. Non sita scriptura. D. Caskill. lib. 5. cap. 93. §. 7. à v. 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 aqui 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 aduertimos el pleyto que en el Real Acuerdo tuvo don Iuan Pedro, en que pretendio la possession de la vara, y la contradixo Pedro Veneroso su primo, como heredero de Bartolome 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. Salio vltima determinacion, en que se declarò auer cumplido, y fue admitido a el oficio, supr. à n. 245. vlt. que ad 273.

587 ¶ Tambien lo queda el iuzio de particion que don Francisco Antonio, y su curador ad litem, figuieron 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 aprouò las cuentas, y particion, supr. à n. 408. cum sequentib.

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

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

589 ¶ *S. preiudiciales, Instit. de actionibus, l. gemma 6. ff. ad exhibendum, vbi 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 aliquod in medio ad iudicium dirigendum, prius debet agi ad remotionem obstaculi, quam ad ulterius procedi possit.*

590 ¶ Et in sententia, por ser excepcion litis finitę, *cap. 1. de litis contestat. Bart. in l. nam es postea in princip ff. de iur. iurand. Decio, conf. 436. num. 2. 1. Boeri. conf. 108. num. 3. lib. 3. Crauet. conf. 207. v. 7. vol. 1. Surd. conf. 312. num. 1. Petr. Barbol. in l. diuortio, §. fin. 2. p. n. 62. ff. solut. matrim. D. Valenc. 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 imperitiam corrigat, l. eos 6. C. eodem, ibi: Cum salubritas legis constituta ad id expectare videatur, Bald. in l. vnic. C. si de momentan. possess. Rebuff. in traet. de appellat. num. 79. in prefat. Surdo de aliment. tit. 8. priuileg. 60. num. 4. tit. 9. quęst. 32. num. 63. cum seqq. Bobadilla libr. 3. cap. 8. num. 184. Barbol. in Collect. ad text. in cap. causam quę 14. num. 4. de sent. es re iudic.*

592 ¶ Dicitur que communiter: *Si grauaris, appella, cop. omnis oppressus, cap. cum speciali, cap. subiectum, de appellationibus, Rebuff. in constitut. Galie, tom. 3. tit. de appellat. in prefat. num. 76. Pedro Gregor. lib. 2. 3. syntagmat. cap. 10. nu. 2. Grammatic. voto 2. nu. 10. Afflic. decis. 188. num. 6. D. Valenc. conf. 43. num. 149.*

193 ¶ Lo qual procede aunque el juyzio en que se pronuncio, se siguiesse con colusion; porque para deshazerla era preciso entrar apelando, *l. a sententia, §. si heres, ff. de appellationibus, ibi: Si heres institutus, vitus fuerit ab eo, qui de inofficioso testamento agebat legataris, et qui libertatem acceperunt, permittendum est appellare, si querantur per colusionem pronuntiatum, sicut Diuus Pius rescripsit, vbi Gloss. verb. permittendū. Probatum etiam ex l. si perlusorio, l. 4. ff. eodem, ibi: Si perlusorio iudicio a etū sit. Et infra, ibi: Et hodie hoc iure vitimur, ut possint appellare, si parentes 20 C. de cuiuslibet iudicibus, cap. cum super, de sententia, es re iudicata, cap. super eo, de officio, es potestate iudic. delegat.*

594 ¶ Bartol. in dict. l. a sententia, num. 7. es 8. es in dict. l. si perlusorio, in fine, Decius in cap. sua nobis, de appellat. num. 19. Ioannes Andrezas, & ferę omnes Canoniste in cap. cum super, de exceptione rei iudicat. num. 3. Roland. a Valle conf. 92. num. 21. lib. 4. Cephal. conf. 395. v. 48. Surd. conf. 271. nu. 21. Gratian. cap. 149. num. 2. D. Molin. lib. 4. cap. 8. v. 8. D. Perez de Lara de vit a hom. c. 20. a v. 55.

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

parte interessada, se sigue el juyzio, y rēuosa, ò confirma la tal sentē-
tencia de primera instancia, *capit. 1. de appellat. libr. 6. l. 23. tit. 2. 3. part. 3. l. 2. tit. 18. lib. 4. Recopilacionis*, ibi: *La parte que huuiere de se-
gair la alcada, se ha tenido de se presentar ante el Iuez de las alcadas, con toda el
proceso del pleyto, y si con el proceso del pleyto no se presentare, que no sea oydo en
el pleyto de la alcada, y la sentencia, sin que firme, Maranta in pract. tit. de
appellat. num. 194. § 401. Didacus Perez in l. 3. tit. 16. lib. 3. Ordinanen-
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 sentencias que se pretendieren nulas por
omision, ò colusion fuesen de la Chancilleria, en ella se ha de in-
troduzir suplicacion por los autos del pleyto, en cuya virtud se pro-
nunciaron, *diēt. l. eos, C. de appellat. Bart. in diēt. l. a sententia, 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. quaest.
11. num. 171. Laderchi. 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, así del
juyzio que pasó en el Real Acuerdo, como del de la particion, ni
dicho contra aquellas sentencias, ni mostrádo los autos originales,
ni compulsados, ni presentado peticion de nulidad, ò agrauio, y fo-
lo esta parte se ha valido de testimonios de todo, que ha presenta-
do para excluirla, por lo allí juzgado, memor. à num. 63. vsque 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 acquie-
uisse.* Bart. ibidem, num. 4. l. 19. tit. 22. part. 3. in princip. Iass. in l. quod
iussit, num. 2. ff. de re iudic. Alex. conf. 136. num. 2. Crauet. conf. 108. n. 3.
Vantio de nullis. tit. de defect. process. num. 41. in fin.

599 ¶ Giurb. decis. 70. num. 12. ibi: *Sententia namque acquie-
uisse censetur, eamque approbase si intra decennium, quis non appellet.* Et infra
ibi: *Qui non appellat sententiae consentit, et se quodammodo ad parendum obli-
gat, quodam quasi contra etu se adstringens, l. sicut, C. de aet. & obligat.*

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

601 ¶ Don Francisco Antonio, y su curador, a quiē 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 Barbof. in diēt. l. fin.*

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. 1. n. 14. et precip. n. 15. in fin.*

602 ¶ Et sic concludimus esta primera parte, o articulo, diciendo, que pues ademas de lo contenido, y prouado en los doze fundamentos antecedentes, se halla don Iuan Bartolome con los autos, o sentencias passadas en cosa juzgada, que declarar o 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. promoucar. 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 sententi. num. 119. Cephal. conf. 518. numer. 3. Honded. conf. 22. num. 46. vol. 2. Surd. conf. 223. num. 16. Mart. decis. 1. num. 19. Pancir. conf. 166. num. 5. cum multis Tusch. lit. S. conclus. 142. Giurb. decis. 70. v. 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 posesion de los bienes, q̄ por vinculados la Executoria, con largo conocimiento de caula, le diò.

Sobre el oficio de Alguazil Mayor.

605 **T**odo quanto hasta aqui dexamos fundado, comprehende expressamente la vara de Alguazil mayor, cò 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 gloſ. ff. de pœnis, Auct. ad hæc, C. de fide instrum. l. 8. tit. 19. et l. 4. tit. 20. part. 3. l. 2. et 4. tit. 15. lib. 2. Recopil. Pareja, de instrum. edition. tit. 1. resol. 3. §. 2. num. 27. cum seqq.* donde junta muchos; viene a estar libre, y se ha de declarar por tal, y pertenecer 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 certificācion por donde se pretende aver denegado a Bartolome Veneroso dicha facultad, se despachò por su Magestad el año siguiente de 606. titulo del, por 30. quentos de maravedis con que le siruiò, en que està la clausula de perpetuacion, sin obligacion de la renuncia ordinaria, que dize.

608 ¶ Que vos el dicho Bartolome Veneroso, y vuestros sucesores, ayā de tener, y poseer el dicho oficio, hasta que por mi sea desempeñado, sin que tengays, ni tengan necesidad de renunciarle en vida, ni en muerte; porque le aueys, y han de suceder en el, los sucesores vniuersales abintestate, ò ex testamento, ò otros qualesquier sucesores particulares por via de mayorazgo, ò en la forma y manera que vos el dicho Bartolome Veneroso, ò quien vuestro poder buuiere, establiere, y ordenare, sin que se pueda perder, ni pierda, por dezir que no renunciaron, ni dispusieron del dicho oficio, ni que viuieron los veynte dias que la ley dispone en los oficios renunciables, ni por otra causa alguna.

609 ¶ Cuyo contracto oneroso por precio tan grande como 800. ducados, hizo dueño del oficio a Bartolome Veneroso, y como tal pudo vincularlo, sin necessitar de facultad, que solo les padres para perjudicar a sus hijos, ò ascendientes, la han menester, D. Molin. lib. 2. cap. 2. num. 10. ibi: Non enim ad maioratus institutionem Regia facultas necessaria est; nisi ipsius institutor ascendentes, aut descendentes habeat, taxamque à legibus Regijs statutam excedere vult; si verò neque ascendentes, neque descendentes habeat, liberè poterit maioratum absque Regia facultate instituire, si què verus, ac proprius maioratus erit, vbi Add. y le sigue Gutierrez lib. 3. pract. quest. 6. Matienç. in l. 2. tit. 7. lib. 5. glos. 1. num. 1. es 2. Angul. de meliorat. in l. 1. glos. 2. num. 7. & 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 n. 33.

610 ¶ La segunda, porque ademas la hallamos en el mesmo titulo, donde buelue a repetir: El mayorazgo que huiese hecho, en virtud de la facultad que para ella se le 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 appareat de facultate relata, Clement. 1. de probat. ibi: Censermus soper signaratis fidem plenariam adhibendam, vbi glossi. verbo, fecisse narramus. Lauar. ibidem, num. 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. Mascarc. concl. 1228. à n. 1.

612 ¶ Y mas quando pendia de solo la potestad de su Magestad del concederla, si liquat, C. de inoffic. donat. vbi Bald. num. 1. & in l. ut 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. Tiraquell. in l. si unquam, verbo, donatione largitus, num. 229 & in tract. de re tractu.

44
tractu linag. §. 1. glof. 9. n. 105. & 137. Hippolit. Riminald. conf. 52.
num. 2. lib. 1. Simon Selo de decretis lib. 2. tit. 6. n. 143.

613 ¶ La tercera, porque no quedó en términos de afirmarlo su Mageftad por el titulo, fi no que a la verdad el año antecedente de 605. fe 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 oficio, 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 unquam, verb. totam, num. 1. Surd. decis. 165. à num. 30. Gonçalez reg. 8. Cam- cel. glof. 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 alcançamos, se reconociesse auer prohibicion de derecho que impidiese a Bartolome Veneroso, y a don Iuan Pedro su sobrino, cada vno por lo que le tocava el vincular este oficio, como lo hizieron por las capitulaciones, la transaccion, la nueva fundacion, y por los de mas actos, y medios referidos; adhuc no le era permitido a doña Gabriela, siendo Actora, alegar de nulidad contra la fundacion, por dezir es derecho que toca a su Mageftad 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 ius agentis, por defecto de dominio en el oficio, en caso que residiese en el Principe alegarlo.

616 ¶ L. 4. §. competit, ff. si seruit. vindicet. l. fin. vbi Scribent. C. de reuindic. 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. Barbol. in dist. l. si alic nam, à num. 5. l. pr. cep. à num. 6. vers. Quarto principaliter, Mieres 3. p. quest. 9. v. 19. & l. 4. p. q. 15. à num. 13. Alexand. Ludotif. 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 natural eza de estos Reynos, y se derogaron todas las leyes que pudieran obstar a la fundacion del vinculo, como expressamente lo estan por el mismo titulo, memor. n. 63. fol. 32. & 33. Y assi 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 Mageftad.

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

*cum à prædijs emphiteuticarijs repellere. Et rursus ibi: Sed omnimodo eo (si do-
minus voluerit) repellendo, vbi DD. Tiraquell. in l. si conquam, verbo,
revertatur, num. 394. C. de reuoc. donat. Idem, in tract. de leg. conuual. l.
glos. 8. num. 94. Roim. cons. 48. num. 12. vol. 1. Surd. cons. 284. numer. 6.
ibi: Quia vbi actus annullatur fauore alterius, is solus allegat nullitatem, in
cuius fauorem fuit inducitur.*

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. 1. Afflict. 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 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 à matre, C. de rei vindicat. 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
euit. Croto. cons. 13. 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: Respectu vero heredis idem
est, quia venire non potest contra factum def. ncti.

622 ¶ Et dum per sententiam priuatur possidens, no pi-
dicandolo el mismo Fisco, no se aplican los bienes, aunque otro qual
quiera alegue el derecho penal, por no ser parte para ello, l. his conse-
quer. r. §. 1. ff. familia eriscund. y en el interim los retiene, y conserva
en ellos, l. ex facto 43. §. Iulianus, aliàs Iulius Longinus, ff. de vulg. l. here-
ditas 4. C. de his quibus vlt. indign. vbi Bald. num. 7. ibi: Tamen licet here-
ditas 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, vno ei defer. ut hereditas, et potest adire, licet postea fiscus au-
ferat. Egid. Boss. ad tit. de his quibus vlt. 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, atramen se conserva el vinculo, reduziendolos a la for-
ma de la misma ley.

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

in dict. l. 200. styli, quest. 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, sine in testamento, sine in contractu inter vivos, iure perpetui vinculi, aut maioratus meliorationem possideri voluit, itant in vinculum perpetuum instituat, & in substitutionibus, aut vocationibus, l. 27. Taur. Ordinem non seruauerit, sed aliter auerit illum, tunc in ea specie dispositio non vitietur, imò potius vires habeat, & valebit, vocationes tamen, & substitutiones, ad ordinem, & formam eius legis reduci debebunt, & sic valebit melioratio, quoad omnes in perpetuum.*

626 ¶ Y más del punto lo q̄ se resuelve, en caso de fundarse mayorazgo de bienes, que tienen censo perpetuo con decima y comisso, que si el emphyteota pidiere se quite el grauamen, y vendan a persona lega, y llana, para conseguir su decima parte, del precio, sotes quoties se enagenare, obtendra, Rippa in l. filius familias, §. Dini, num. 91. ff. delegat. 1. Decian. cons. 23. num. 41. vol. 1. & cons. 117 nu. 23. lib. 3. Gamm. decis. 70. & decis. 224. per tot. Surd. decis. 305. lib. 3. Anguian. de legib lib. 3. controuers. 12. per tot. Mieres de maiorat. 1. part. quest. 73. à num. 1. Dom. Molin. lib. 2. cap. 10. num. 71. vb. Addent.

627 ¶ Pero esto con calidad que el precio dellos se subroga en otros que con el se compren, y estos queden para el mayorazgo, y se observe la voluntad del fundador, que fue de vincular, Pater Molin. de iustit. & iur. disp. 608. num. 2. ibi: *Quod attinet ad secundum, si census sit perpetuus, esto redimibilis sit, ex illo institui potest maioratus perpetuus, praeicipiendo, 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 maravedis, siendo muerto, si huuiesse 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, &c.

629 ¶ Y con lo que Bartolome Veneroso en la fundación de mayorazgo dispuso, ibi: *Que auiendo consideracion à que se podria desempeñar la vara, y oficio de Alguazil mayor, mandando boluer su Magestad los 30. quentos de maravedis con que le siruio, en tal caso quiero, que el dinero no entre en el successor, si no que se deposite en el Depositario general con autoridad de la justicia, donde este hasta emplearlo en bienes rayzes. Memor. fol. 18. vers. Item auiendo.*

630 ¶ Que junto con los actos de aprouacion de Don Juan Pedro, y de su hijo, y aun de la mesma dona 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 aumentó, parece corre aun con mayor seguridad la defensa 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, dizen-
do: *Que con los siete mil ducados de renta, y el valor del oficio de
Alguacil mayor, y el de las casas principales que se dieron a don Juan Pedro, no
quedo satisfecho enteramente de la legitima de su padre, y de los intereses de ella,
que se le deuieron cargar a Bartolome Veneroso su tutor, y curador.*

632 ¶ Y que aunque otorgó carta de pago, y finiquito
de todo en la escritura de transaccion, por auer sido esta general, y
sin que precediesen cuentas con data y cargo, como de derecho
se requiere, no quedó libre de la obligacion en que se hallaua, co-
mo en terminos de liberacion, hecha por menor de veynete y cin-
co años, a fauor de su tutor, y curador, *ex l. 1. in princip. ff. de minori-
bus, glos. in l. 1. C. de solut. l. pluries, C. de fide instrum. l. sicut datam, C. deliber.
caus. l. 26. iii. 1. 2. part. 5. ibi: Dandoles cuenta verdadera, y derecha.*

633 ¶ Tenent las. *conf. 219. à num. 1. Parif. 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 iurameñ. 1 part. cap.
40. num. 13. Escobar de ratiocin. cap. 5. num. 10. / cap. 40. num. 5. D. Frá-
cisco Geronim. de Leon decis. 112. num. 6. Cancer. tom. 3. cap. 15. de
minor. à n. 300.*

634 ¶ Maximè advirtiendo, que el capital que tocò por
cabeça de Francisco Veneroso a su hijo, importò 809. ds. segun ale-
gò, artículo, y provò Bartolome Veneroso en el pleyto q̄ tratò cò
los herederos de su muger, memor. à n. 13. cum seqq. que con los
interesses demas de veynete años que passaron hasta Março de 609
que se le entregaron los bienes de el mayorazgo, importaua todo
mas de 2509. ducados; así lo dixo en la protesta última, que hizo Don
Juan Pedro en 2. de Abril del dicho año de 609. Memor. n. 67.

635 ¶ Con que vino a resultar lesiou enormissima en di-
cha liberacion, que junto con el dolo y calumnia con que se proce-
diò en no darle verdadera noticia de su hazienda, y derechos que le
tocauan, manifestandole los libros, y papeles de la compañía, y tu-
tela, son medios bastantes para dar por ninguna, ò rescindir dicha
ransaccion, *l. 1. §. cum transactio, ff. de transactioibus, l. si per sitie §. C. de
dolo. l. qui cum tutoribus. 9. §. qui per fallatiam, ff. de transactioibus, l. in summa
65 ff. de sòndit. indeb. ibi: Si autem eiusdem calumnia detegitur, et transac-
tio imperfecta est, et repetitio dabitur, plura iura cogent. D. Larrea de-
cis. 68. à n. 1. / §. que ad §. in d. /*

do a que las vezes que el pleyto se ha visto en la Sala, se hagan cüen-
tas mentales, subiendo a las nubes los derechos que contra Barto-
lome Veneroso. dizen tenia su sobrino, satisfará don Iuan Battolo-
me con tantas y tan urgentes excepciones, ajustadas a los autos, y
escrituras, que cada vna le sacará indemne del cargo, como demo-
strarèmos ex sequentib.

637 ¶ La primera excepciones, que doña Gabriela no
pudo deduziren 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, reconocie. do no estar agra-
uiados; antes si confessando en muchas ocasiones el vtil grande q
se les siguió en sin pleyto, ni diferencia entrar en la hazienda que se
les entregó. Y assi por no ser parte, como en la verdad no lo es, deve
ser excluyda, ex tot iuribus congectis supr. n. 28. vlque 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 cuétas de su tiempo, l. 1. §. officio, ff. de tutel. ¶ rat. distab 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. tut. l. tutores, & ibi DD. C. arbi. tutel Roman. conf. 114.
in princip. Decio conf. 90. num. 4. vers. 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.
mandat. Aret. conf. 3. 2. 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. o. 21. cum vulgatis.

640 ¶ Quod impossibile esset mostrarlo, pues en la ver-
dad lo fue Pedro Veneroso, el otro su sobrino, el qual exerció las ac-
ciones, y derecho de tal, como consta del testimonio presentado,
memor. num. 69. y executó a don Iuan Pedro por los 49 ducados,
de quibus supr. in 9. fundament. n. 297. y auiedo muerto, conue-
nir a el heredero deste, y si no le dexò nombrar defensor a su hazié-
da, citando a los interelados a ella, para que les parasse perjuizio,
Bald. in l. debitori, num. 2. C. de part. es. in l. fin. §. in computatione, num. 4. C. de
iur. deliber. Roland. de inuentar. quest. 170. num. 8. Surd. conf. 7. num. 32.
Virgil. de legitimis. cap. 1. 1. num. 17. Noguez. alleg. 36. num. 31.

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

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

642 ¶ Lo vno, porque aun el mesmo Bartolome Veneroso, como tutor, o curador, finito officio, no pudiera ser conuenido por cantidad alguna de marauedis, racione tutelę, si no tantummodo a que diessse cuentas, pues no era otra su obligacion que hazerlo, y pagar el alcance que dellas resultasse, l. 1. § officio, es §. de racionibus, l. nisi, § fin. ff. de tutel. es rat. distrah. vbi DD. l. aduersus, l. rationes, C. de administrat. tut. l. 2. tit. 16. part. 6. Bacz 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. a num. 18. es de tutel. 3. part. cap. 1. a 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 a podido intetar, ex proximè adductis, & notant in terminis Alex. conf. 192. lib. 7. Cephal. conf. 768. num. 14. Crauet. conf. 231. num. 16. Fachin. lib. 8. controuers. cap. 58. Giurb. decis. 15. a num. 3. cum seqq. Bacza auct. cap. 2. num. 168. Cavalcan. de tutor. num. 214. Gutierrez de tutel. 3. part. cap. 1. numer. 58. Cancer. 1. variar. cap. 7. de tutoribus, a 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 sucessor particular, en virtud del otro vinculo q̄ dellos fundo su tio; y aunq̄ la deuda fuera liquida, y estuuiera constituyda antes de la fundacion, no puede ser inquietado, quousque el juyzio se aya hecho con el tal heredero, y escutados los bienes libres que por su muerte quedaron, l. filius familias, S. Diui, ff. deleg. 2. Au th: ni. res qua, C. commun. delegat. vbi communiter Scribent.

645 ¶ Per quę, & alia iura in punct. Menoch. lib. 4. pre-sumpt. 189 num. 106. Surd. decis. 62. a 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. es iur. disp. 640. per tot. D. Castill. tom. 6. cap. 161. num. 23. D. Valenc. conf. 60. n. 80. es 81.

645 ¶ Et sic iustamente 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 d'ña Gabriela; que no succedio, ni se le transfirieron derechos, que fueron personalissimos, en su hijo, y marido, ni contra parte, por que la mia es sucessor particular por disposicion de su tio, y no heredero del, &c. Memor. n. 114. Con que no era necessario el passar otra.

646 ¶ La tercera, por que quando las antecederes se tras-
 sen (que no alcançamos quon iure) se a vierte, que la carta de pago y
 y finiquito que don Juan Pedro otorgo a favor de su tio, y con-
 tándose con los bienes de mayorazgo que recibio por toda su logu-
 ma, e intereses della, fue siendo mayor de 25 años, ficu a iusta mos su pro-
 a. num. 172. y que ad 20 r. & tunc, como dueño, y señor de sus accio-
 nes, libre, y sin impedimento, pudo remitir el que dielle las cuen-
 tas de la administracion antecedente, y contentandose 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, & §. Titia, l. Aure-
 lius, §. Mevia, ff. de liberat. legat. l. cum necessitatem, C. de fideicommissis. Vbi
 Glof. & DD. communiter, D. Cobar. lib. 2. var. cap. 1. 4. nom. 2. Es
 Cobar de ratiocin. cap. 5. num. 18. Heura in Curia, lib. 2. cap. 9. verbo,
 Cuentas, num. 12. ex vulg. teg. text. ibi. in re mandata 21. C. mandati. l. 2.
 ff. si quis a parente fuer. manum. & Anton. de Sola ad statutum, incipiens?
 quitationem.

648 ¶ Anton. Fab. in suo Codice lib. 5. tit. 24. defuit. 6. ibi. Sta-
 tutum deliberationibus tutorum, vel curatorum, quo tam multe solemnitates
 introducte sunt ad hoc, ut valeat liberatio, quam tutori quondam suo adulus
 etiam iuratus concesserit, ad eos tantum pertinet, qui liberati sunt in tempore, mino-
 res reperiantur, non etiam ad illos, qui annum etatis 25. iam excefferunt, qui-
 bus utique liberum est de re sua proprio arbitrio dispondere, nulla etiam iudice,
 aut cognato, nulla rationum redditione interueniente.

649 ¶ Cephal. cons. 192. donde oponiendose de los que
 lleuaron lo contrario, satisface diciendo, numer. 44. illic: Isoni verò
 in precitato consilio responderat, & ipsam loqui de ratione reddita minori, que se
 male, & imperfecte est reddita, iterum est reddenda, l. quoties, qui satisd. cog. are.
 cum vulg. at. Sed hic non agitur de ratione reddita, nec in hoc fundata est libera-
 tio D. Hieronymi, sed in eo quod D. Balhisar maior factus, instructus, edo et us
 cum animo deliberato eum liberavit 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 concieito, con que quedaron
 los otorgantes excluydos de todo recurso, etiam que en qualien
 lesos en qualquier cantidad.

651 ¶ L. odiosas, C. de plus petitionibus, l. Lucius 78. S. fin. ad Tre-
 bell. ibi. Responsio secundum ea que proponerentur si non transectam esse posses
 vbi glof. verbo, posse, illic: Alia sunt omnes transactiones rescinderentur, l.
 vnic. C. de error. calcul. l. si quando, §. generaliter, C. de officio. testam. t.
 que habla en graua men 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 quito la diferencia, y
 encuentre de opiniones que antes auia.

651 ¶ Hanc sententiam mirabiliter defendit Anton Fabro de error. deced. 8. error. 19. Petr. de fideicommiss. quest. 30. numer. 89. Peregr. art. 5. 2. numer. 102. Merend. lib. 6. contraveniens. cap. 2. per 101. Fontanel. class. 4. glof. 2. part. 1. numer. 199. Roman. cons. 82. numer. 4. Gregor. in dist. 1. 3. 4. part. glof. 2. Martenc. in l. 1. 1. 1. glof. 8. 4. numer. 53. lib. 5. Recopilaz. Gutierrez lib. 2. pract. cap. 14. 1. 2. numer. 1. Add. ad D. Molina. lib. 4. cap. 9. numer. 34. D. Larrea decis. 68. an. 5. cum seqq.

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 transaccion, 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 efectuar las capitulaciones era preciso confirriesen tio, y sobrino, y el suegro, y cuñado, que las otorgaron, la hacienda perteneciente a don Iuan Pedro, y despues de ellas hasta la transaccion, que passaron quatro años, con toda vigilancia hacia lo mesmo, y mas tratado de mouer le pleyto sobre ello a su tio, el qual por escritura publica, cúpiendo con lo que su hermano Francisco auia dispuesto, declaro la hacienda que a cada uno tocava, las ganancias, y aumentos, remitiendose a los libros, con distincion de partidas, y folios, de qua infra dicemus, que passò quatro meses antes de la transaccion, como se reco-noce, mem. n. 375. fol. 117. B.

654 ¶ Y asi 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 dixie, que le auia dado, no solo lo que le pertenecia, pero mas de 1000. ducados de demasia, de todo lo qual se esperauan pleytos, y por escusarlos, y conseruar el parentesco, y amistad entre todos, por via de transaccion, ò como mejor en derecho lugar ay, se conuenien en la forma siguiente. Mem. n. 30.

656 ¶ Lo primero, don Iuan Pedro aprueua la escritura de capitulaciones matrimoniales. Mem. n. 31.

657 ¶ Item se dà por contenido, y pagado, y satisfecho de toda su hacienda, e intereses della, que le pertenecien, e pueden pertenecer de Francisco Veneroso su padre, con los bienes del vinculo, guardandose lo contenido en esta escritura. Mem. n. 32.

658 ¶ Despues se siguen las conueniencias, y vtiles que sacò de nuevo por este contracto, ademas de lo capitulado, de quibus supr. à n. 147. vsque ad 170. Et prosequitur ibi: *Y el dicho don Iuan Pedro dio por libre a Bartolome Veneroso su tio, de todas quantas pretensiones te-nia,*

nia, y puede tener contra el susodicho, y sus bienes; así expresadas al principio de esta escritura, como no expresadas, etc. *Mem. n.*

659 ¶ De que se la auct. 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 inviolablemente. *l. Lucius, S. fin. ff. ad Trebell. dicit. l. 34. tit. 14. part. 5. ubi. Quanto quiete que montasse aquella parte, que quis esse el demandador, no podria despues demandar; con muchos D. Larrea dicit. 68. num. 11. donde la decision de el Señado fue, illic: In quo opinionum conflictu eam semper superiore censui, et contra receptam aliquorum praxim pluries in Senatu iudicavi lesionem, necdum enormem, verum enormissimam locum non habere in transactione, que interponitur in lite iam mota, vel proxime mandenda, quando in transactione habetur consideratio futuri iudicij, à quo transigendo cessatur, ut aut lex nostra 34. titub. 14. part. 5. ad literam observari oporteat; et nisi manifesta calumnia appareat adversarium subtraxisse instrumenta, vel probationibus impedimento fuisse, semper per transactio subsistenda. Et ita Senatus noster decrevit.*

660 ¶ Tum, porque en apoyo desta excepció tiene mas don Iuã Bartolome el pleyto q̄ en el Real Acuerdo (muerto ya Bartolome Veneroso) se siguió, donde Pedro Veneroso su heredero alegò dever aprovar todo lo hecho don Iuan Pedro, y no lo hazié do estaua preito de proponer en justicia las causas de su defenla.

661 ¶ Y con advertencia de todo, por la nueva escritura dixo don Iuan Pedro: *Que aprova las capitulaciones, la fundacion de mayorazgo hecha por su tio, juntamente con esta escritura de concierto, en todo, y por todo, como en elle se contiene, sin quitar, ni reservar en ello cosa alguna, y fundava de nuevo otro al mayorazgo de los bienes que le pertenecian de la herencia de su padre, que entra, y se comprehenden en el valor de los comprehendidos en el mayorazgo de su incorporado.*

662 ¶ Que siendo con mayores noticias de su hacienda, (y no pudo ser menos, pues pasó otro año despues de la transacción) quedò 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 *Auib. siue à me, C. ad Velleian. Castren. conf. 386. colum. 2. ad fin. lib. 2. Cagnol. in l. 2. C. de rescind. vendit. num. 132. laf. in l. si quis cum aliter, num. 22. ff. de verb. oblig. Crauet. conf. 114. Zeph. conf. 261. num. 10. et 11. Menoch. conf. 1. num. 356. Decio. conf. 46. nu. 37. et 38. Couart. in cap. quamvis pactum 3. part. 8. n. 6. verli. Octava conclusio, Paril. conf. 20. n. 36. lib. 1.*

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

me, y eno r mis amance, y que no recibid la mitad de lo que le pertenecia, y asi se
ta el Relator ibidem, no anar a si 70. alega que lo diga, en caso de...

664. **¶** Y el otro medio por donde pretén de ajustar, que
el capital cierto que el año de 53. sacó don Francisco Veneroso, de
mas de la dote de su muger, y de la mitad de los 4000 ducad. de la
compañia de Genova, importaria 8000 ducados, para con los intere
res de los subinjo hasta la suma que pide, no es seguro, para que
haga prouança infalible por derecho.

665. **¶** Porque el auello dicho Bartolome Veneroso, fue
en el pleyto que trató con los herederos de su muger a fin diue so,
señaliet, 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. **¶** Asi se iouze del texto, in l. fin. ff. de interrog. at. et i.
in terminis Salicet. in l. conic. C. de confes. Bart. in l. admonend. de iur. iur.
à num. 3. 2. vbi laf. num. 158. Ripp. num. 154. Tiraquell. in l. si rouguã,
C. de reuoc. donat. Surd. decis. 250. à num. 5. vbi. Hodiern. in addit. n. 6.
Rota Genuens. de mercatur. decis. 37. Gasto de credit. cap. 2. tit. 3. n. 237.
Cancer. 2. variar. cap. 1. num. 30. Nogueroi 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 haziē
da, y las que no se cobrasen tocantes a la compañia, resultarian cier
tos para cada vno 8000 ducados, no antes en las preguntas 2. y 3.
memor. n. 132. & 133. del mesmo interrogatorio, articulo: *Qué
entre ambos hermanos tendrian en España, y Genova 15000 ducados.* Y en la
13. exceptuando los 4000 escudos de la compañia de Genova, pu
so que a cada vno tocauan 8000. 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, et non negare, non facit
veritatem aliter se habere. l. assumptio, ff. ad Municip. Bald. in l. scilicet, num. 4.
C. de repudiand. hered. Bobadilla. lib. 3. cap. 15. num. 84. tit. F.*

669. **¶** Y esta se auia de hallar en los libros de la Compañia,
donde despues con la inspeccion dellos, y refiriendo la fuerte
principal, los aumentos, ganancias, y baxas que se deuian hazer, de
clarò Bartolome Veneroso, ante el seriuano, y testigos, que hasta el
año de 590. auia de hazienda comun perteneciente a los dos partici
pes 4795. 5100 20. maravedis, cuya mitad tocaba a don Iuan Pe
dro su sobrino, mem. n. 375.

670. **¶** Por cuya declaracion se deuia passar. Tūm, por ser
sacada de los libros a que se remitió, 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 § 1. ff. de cond. & demonstr. l. fin. § inter cetera, vbi Barr. 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. vers. Ad quartum, 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, *lib. l. cum seruus § 1. de condit. & demonstrat.* Straca de mercatur. part. 2. num. 59. Vbald. de duob. frat. part. 12. sub num. 1. Rot. Genuens. decif. 173. num. 4. Menoch. conf. 988. num. 5. lib. 10. & de arbitris lib. 2. casu 299. num. 14. Crauet. conf. 433. sub. num. 13. lib. 3. Hector Felicio de societat. cap. 38. ex n. 11. vsque ad 15.

672 ¶ Tùm etiã: por auerlo assi mandado por su testamẽto Francisco Veneroso, illic: *Mi volunt ad es, que Bartolome Veneroso administra mi hazienda, y ne se le tomen mas cuentas que las que el diero por sus libros, y juramento, y que por el sea creido.* Mem. o. 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 entendiẽse, que en alguna cosa tenia agrauada la conciencia, de fuerio que fuerã necessario hazer alguna restitucion, ò suelta, ò quita, ò otra qualquier cosa que fuesse en descargo de su conciencia, y su heredero obligadolo a recibir en descargo con solo su juramento; porque todo lo fianã 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 parecio componer, y rebaxar, y en limosnas, y otras cosas, conforme consejo de Teologos, y otras personas doctas, auia gastado por cuenta del dicho Francisco su hermano, 795. y 5008 mrs.*

675 ¶ Et tandem conclusio, ibi: *Todo lo qual declara, para q̃ en todo tiempo conste de la verdad, y jura a Dios, y vna 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, precepue baxo del dicho juramento, l. Teopompus; ff. de dot. preleg. l. ius iurandum, quod est conuentionio, ff. de iure iurando, vbi Iason num. 6. Barr. in l. fin. ff. de pratorij stipulat. num. 2. Felin. in cap. sicut de probat. num. fin. Bald. in cap. ruis, de testibus, Socin. conf. 90. num. 12. in fine, vol. 3. Ploto de in iurand. §. 47. n. 1.

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

in dict. l. ius iur. auctor. num. 3. 2^o conf. 47. num. 3. volam. 1. Barr. conf. 168.
quidam habens bona communia. a. num. 2. Plotom. dict. S. 47. num. 1. in fine,
ibi: Et hoc procedit non solum in contra. libus; verum etiam in ultimis volun-
tariis, quibus potest, per testatorem dissipari, quod de expensis, & redditibus, &
alijs stetur dicto tutoris, vel alterius.

678 ¶ Si bien está sugeta a que en contra se prueue do
lo, o fraude por ocultacion de libros, o elcusando dar cuentas, o fa-
rificacion, Alciat. in l. 1. S. eadem, vers. Sed dubium, ff. de verbor. obligation.
Plot. in dict. S. 47. num. 2. & 3. Ruin. conf. 54. num. 14. volum. 1. Elco-
bar de ratiocin. cap. 8. a. num. 7. usque ad 23. Eui. in Curia, lib. 2. cap. 9. de
Las cuentas, num. 32. Circunstancia que ni está alegada, ni hahta a ora
se ha dicho, ni propuesto contra dicha declaracion cosa alguna.

679 ¶ Los intereses del capital, por ser de menor, no cō-
tra de tiempos, 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, pa-
ra emplear el caudal de su menor, si está en dinero, l. si tutor consti-
tutus 15. de admissi. tutor. illic: Vel intra sex primos menses pupillares pecu-
nias non collocavit, ipse in debuit in pecuniam, & in usuras eius pecunia, quam
non se deravit, conuenitur.

681 ¶ Y dos meses en los demas años que durare la admi-
nistracion, sin que en ellos se le carguen vsuras, l. tutor, qui reperiuntur
7. ff. eodemp. ibi: Vsura a tutoribus non statim exiguntur, sed interie. Et o tempore
ad exigendum, & ad collocandum duorum mensium, idque in iudicio tutelę
seruari.

682 ¶ Esta inteligencia, y distincion de tiempos la dan
los mismos textos, y la Glossa in dict. l. tutor 15. verb. sex primos menses,
Ródrig. de annuis redditibus, quęst. 10. num. 18. Gribello decis. 150. num.
fio. Don Francisco Geronimo de Leon decis. 8. num. 9. Gutierrez de
tutelis, lib. 2. cap. 9. num. 27. Elco. bar de ratiocin. cap. 14. a. num. 3. Baeza de
decimis tutor. c. 2. n. 96.

683 ¶ Verum respecto de los inconvenientes que se han
experimentado con los graues danos, y perdidas que se causan a los
tutores, de cargarles intereses continuados, quando no es facil ha-
llar empleos promptos en bienes rayzes redituables, y por otros fi-
nes, dize don Francisco Geronimo de Leon decis. 18. num. 11. que en
todos los años de la tutela, o curaduria se le han de conceder seys
meses de hueco, y en ellos no cargarles vsuras: y que asy lo determi-
nó el Senado de Valencia, in hec verba:

684 ¶ Postea vero, considerata magna rigore, que vexantur tu-
tores; & curatores in hoc Regno in redditione suarum rationum, & quod multi
depauperantur: visum fuit Regio Consilio, dictam rigorem cum equitate tem-
perari, & partem mitiorem amplecti, sequenda dispositio in testatoris, in dict. l.
si tutor;

si tutor, concedendo tutori, vel curatori sex menses unoquoque anno pro novis introitibus illius anni, & ita sicut indicatum. Y yo afirmo con toda verdad auer tenido tres exemplares en negocios, que como Abogado defendi en esta Chacilleria, en que se resoluió lo mesmo.

685 ¶ El tiempo que auian de correr, y cargarse al curador las vsuras, auia de ser hasta cumplir el menor los 25. años, y no despues, si ya no es que interpelado que diess las cuentas, lo escusasse sin causa justa. l. tutor, §. tutor, l. maxime 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, gloß sin. in dict. l. tutor, §. tutor, verb. non compelli, Escobar de ratiocin. cap. 15. num. 30. Gribel. dict. decif. 150 num. 15. & 16. Don Francisco Geronimo de Leon, decif. 13. num. 13.

686 ¶ La razon es, por auer cessado ya el privilegio de la menor edad, que entonces, absque interpellatione non debentur, l. Titia Seo, §. vsuras, ff. de legat. 2. ubi gloß. verb. vsuras, Gribel. dict. decif. 150. num. 16. Escobar dict. cap. 15. num. 31. in medio, Leon, dict. decif. 13. num. 13. ibi: Certè 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 vidi 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, cuyo tanto de las conveniencias de su sobrino, que antes de cumplir los 25. años lo puso en estado, con la promessa de 70. ducados de renta, y el oficio de Alguazil mayor, y casas principales. Y aunque luego no auia de entrar gozando mas que de los 20. ducados, y de la hauitacion de la mitad dellas, fue para tener con que satisfacer 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 40. ducados.

688 ¶ Tambien pudiera Bartolome Veneroso con toda justificacion representar, que auiendo comprado las casas, 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 400. ducad. y por lo menos tenemos confesion de don Luã Pedro, que valian mas de 300. como lo afirmò al tiempo que tratò de entrar en ellas el agua, en la peticion que ante el Corregidor presentò, illico: Las quales dichas cosas son muy principales, y de las mejores ay en esta Ciudad de Granada, que valen mas de 300. ducados, por que son nuevas, y

no tenian agua de consideracion. *M. cm. num. 80.* no se le aulan de cargar intereses de valor tan considerable, como dichos 3 y 11 ducados.

689 ¶ Ni menos frutos de ellas; pues las habitaron tio, y sobrino. Y por lo menos no es dudable, que los palacios, torres, y casas preciosas, no reducan cosa considerable, ni corresponden a su verdadero precio, *Bald. in l. fin. §. fin. autem, C. de bonis quaelibet. num. 1.* ibi: *N. et q. quid domus pretiose sunt quod ammodo est sterile; quia non correspondent redditus pretio domorum.* *Natta conf. 332. num. 4. in fine,* Tiraquelo de retractu conuent. §. 7. gloss. 1. num. 9. *in fine,* Berret. *conf. 126. num. 13.* *Mastrill. decif. 288. c. 7. nu. 4. part. 3.* Ioan Baptista Tor. *voto decif. 95. num. 14.* *Foiancl. de p. et s. claus. 4. gloss. 18. num. 54.* *Hermosill. in l. 56. tit. 5. p. 5. gloss. 6. n. 14.* *Noguer. alleg. 18. n. 37.*

690 ¶ Lo mesmo auia de oponer en quanto a los 80 ff. ducados con las auerías, y demas costas, y gastos que Bartolome Yeneroso desembolsò por la vara, para que no se le cargassen intereses, si no los emolumentos que della procedieron, que no es posible llegassen a 2 ff. ducados, aunque lo honorifico, y ostentoso, es estimable, como lo es el exercicio de la jurisdiccion, en que lo usan, *Auth. perpetua, vers. Quod si res pretiosa, C. de sacrosanct. Ecclies. §. ad alumnos, in Authent. et indices sine quo, quo suffragio, et §. hosigitur, in Authent. de defensor. ciuitas.* *Clement. statutum, de election. vbi Cardinal. & Bonifac. Boer. decif. 227. in fin.* *Pete. Holler. de contract. censuar. vers. Cum mysterio, num. 9.* *Mantic. de tacit. et ambig. lib. 4. tit. 20. nu. 16.* *Hermosill. in l. 56. tit. 5. part. 5. gloss. 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 oblectat: idem operetur, quod fructuosum re fructuosa ad arguendum pigros, quasi euidetur factis esse aliquid percipi ex re, quod possit precium estimari, prout respicit dilectatio hanc affirmationem, ve in puncto concludit *Gahr. conf. 74. num. 5. in fin. vers. Nec refert, lib. 1.* *Ceneio de cons. quese. 23. abas 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 Yeneroso, en execucion de su voluntad, que *diffusa* no se introduxessen unas negociaciones; antes se ajustasse la hacienda; pagando sus deudas, y recuperassen los creditos, *memor. n. 12.* y despues aplicaron a el mayorazgo. Menos se debiera 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 posesion que reduca cinco por ciento, *notant Cap. nol. in l. 2. C. de reuend. vers. num. 1. 2. 3.* ibi: *Et quod conuulso non sit verba potestatem, quia illa auctoria, et semper debent fieri in seruo quinquaginta libras centesima forte, hoc est falsum enim predicta rustica non sunt tantum redditus.*

693 ¶ *Durdo conf. 111. num. 70.* ibi: *Quidam predicta ordinata communit*

muniter non reddunt quinque pro sorte centesima, sed longe minus. Farnac.
2. tom. post. conf. crimin. decis. 3. 517. 513. 514.

694 ¶ Quapropter, viendo se con la vara de Algezil mayor, casas principales, y demas rayzes, dado satisfacion a Don Juan Pedro por su legitima, e frutos della, y el susodicho aprobado 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 erà licito, ni se deuiera permitir a doña Gabriela el variar agora en la cuenta, diziendo, que del valor de todos se auian de cargar interesses, como si el capital de su marido, y aumento del durara en dinero estante, sin atender a los emolumentos, y frutos que de dichos rayzes procedieron.

695 ¶ Así se induze ex l. si curator, es l. si tutor, C. quando ex factō tutor l. si et proponis, C. de rei vindicat. l. 40. tit. 5. part. 5. Cavalin. de resur. num. 593. Greg. in l. 30. tit. 13. ead. part. verb. huersanos, Escobar de r. uocin. cap. 14. num. 34. vers. In predictis, illic: Quando superest certa res acquisita, uel ius fori, an immediate pecunia pupilli, nomine proprio administratoris acquisitam, ex quo tunc est, quod deligi possit pupillus, uel adultus eligere poterit. Et postea ibi: Et tunc siquidem eligerit rem acquisitam ex sua pecunia non poterit perire pecuniam, neque ipsius legitimas resuras sed tantum ipsam rem cum fructibus, si quis sint, uel nomen, siue annuum redditum acquisitum, cum redditibus, uel resuris: perinde ac si acquisitum fuisset nomine proprio ipsius minoris.

696 ¶ Sin embargo, pues, de estos derechos tan seguros figuáremos vna cuenta la mas rigurosa que en aquel tiempo se le puédra tomar a Bartolome Veneroso, cargando por capital lo que declaró con juramento, ibi: Que auiendo hecho el computo de todas las negociaciones como pagadas 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. mil 510. 202. maravedis.

697 ¶ Y la mitad que tocò a don Juan Pedro, importò 23. qs. 76. 51101. maravedis, y comencemos el cargo desde el dicho año de 590. con interesses, 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 hacienda 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 asistia, para imputarle solo frutos de las posesiones, y no interesses; carguemos estos a siete por ciento, como corrian antiguamente los censos, y se hallará.

699 ¶ Que dichos 23. qs. 76. 51101. ms. del capital de Francisco Veneroso, que hazen ducados. 63. 1000.
Del año de 590. hasta fin de 608. que son 18.

18 años, importará los intereses a razón de 7 por ciento, 831700 ds. que junto capital, y intereses, importan 1461700.

700 ¶ Las partidas que en data tenía que dar Bartolome Veneroso, además de los 7. qs. y 500 711 maravedis de las refutaciones, son el funeral de Francisco Veneroso, en que gastó 300 ducados, antes mas que menos: así lo dize la declaracion, los legados que pagó Bartolome, que importaron 600 11 ms. y otros 57 ducados que se dieron de limosna al Hospital de san Juan de Dios, y Convento de los Martires, como Albacea de su hermano, en execució del testamento donde lo mandó. Mem. n. 9.

701 ¶ Tambien de los alimentos que en Genova pagó por don Juan 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 demas necesario para la venida; declaró aver gastado en todo 311 ducados. Mem. n. 367 p. 118. B.

702 ¶ Que vnas, y otras nihil dubij, q̄ por ser ciertas, y estauan en su libro, y averlas jurado, como lo hizo, y ser verosimiles, se deuian baxar, Craueta de antiquitates, 1. part. reu. Limitatur, num. 28. Alexand. de Neuo conf. 39. num. 2. es 3. Nicol. Genua de script. priu. et 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. 3. reg. 8. a numer. 3. Mancio. de tutel. tractat. 3. quest. 3. princip. num. 12. Elcob. de ratiocinis, cap. 22. num. 7.

703 ¶ Despues de llegado a Granada Don Juan Pedro, desde el año de 94 hasta el de 604. que se casó, galtó su tio con el 111 ducados en cada vn año; así lo dize con juramento, ibi: Declaro, que en los alimentos del dicho don Juan 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 enseñarlo, e instruirlo en las artes, y exercicios concernientes a su calidad, y estado, l. 3. §. tutor, de suspēt. tutor. l. cum plures, § si tutor, de administrat. tutor l. 2. C. ubi pupill. 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 hacienda del menor, l. fin. C. de aliment. pupill. prestand. ibi: Neque ferendus est iuuenis, qui cum praesens esset, studijsque eruditus, adque alius esset, si ea per alium se consequuntur non probet, sumptus recuset quasi cento coixerit, aut nullo liberi hominis studio imbuti meruerit, vbi Glos. l. 1. § preterea, l. quid ergo 3. § deducuntur enim in taselle iudicium sumptus quoscunque fecerit rem pupilli, ff. de contrar. es vbi. a. Etio. tutel. l. consilium, ff. de curat. furto.

706 ¶ Bald. in summ. de Et. l. fin. C. de aliment. pupill. prest. ibi; Pupillus

Pupillus presumitur alimentatus à tutore, & non presumitur de nihilo exiisse, vel sine sumptibus studuisse, Salicet. ibidem, Corneo c. of. 20. numer. 8. lib. 1. Alciat. de presumpt. reg. 1. presumpt. 50. Garcia dict. cap. 20. nu. 16. Gutierrez. de tutel. 3. part. cap. 1. num. 138. Surd. de aliment. titul. 3. quest. 7. per tot.

707 ¶ Aun que no se huviesen asignado por la justicia los tales alimentos, *dict. l. fin. C. de aliment. pup. prest. l. cum plures, §. tutor de administr. tut. l. 20. tit. 16. part. 3. P. Molin. disp. 224. vers. Eslo index, Gutierrez de tutel. 2. part. cap. 3. num. 5.*

708 ¶ Dummodo no excediesen 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. & cibari. leg. l. 1. §. mulier, ff. de contr. in poss. ff. mitend. 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 entraua 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 po. derecho tocaua a Bartolome Veneroso de los frutos de ésta hazienda, como tal tutor, y curador, pues de su parte avia cumplido con auer tenido libro, y cuidado tan vigilante, de el aumento de la hazienda, y aprouechamiento, por todos caminos, de su sobrino, hasta que le puso en estado, con que legitimamente fue merecedor de ella, *ex l. 2. tit. 7. lib. 3. for. ibi: Y quinquier que los tenga, mantenga los de los frutos, y tome para sí el diezmo de los frutos, por razón de su trabajo; vbi Mō talv. verbo, el diezmo, Segura, in l. coheredi, §. cum filij, colum. 3. vers. Nam hoc casu, ff. de vulgar. Auendañ lib. 1. Pretorum, cap. 4. num. 46. Monte Rol. in prax. tract. 7. fol. 169. Lara in l. si quis à liberis, §. 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 transfact.*

711 ¶ Demas, tenia derecho Bartolome Veneroso contra la hazienda de su sobrino a 20y. escudos, que es la mitad de 40y. que entraron los dos en compañía con Geronimo Ferraris. Afsi 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 embatace a este intento el oponer, que como tutor, y albacea deuio hazer las diligencias en la cobrança; por que conforme la obligacion, que Francisco Veneroso hizo por la escri-

escriura de ajuste del año de 582. le reloxò della; pùes dixo: Que
fechas las cuentas, la mitad que tocare a Bartolome, de la hacienda, deudas, y a
raue dis que tuuieren en Italia, la ha de tomar, y el dicho Francisco su hermano se
la ha de pagar, que está en Granada, sin que Bartolome sea obligado a yr, ni a em-
biarlo a cobrar a Italia, mem. n. 6.

714 ¶ Fuera de que Francisco no solo dexò por albacea a
Bartolome su hermano, y le nombro 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 Juan Pedro, dexò, y nom-
bro por sus tutores testamentarios, albaceas, y fideicomisarios, a Geronimo Fe-
rrari mi uio, y a luà 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 tuto-
res, y fideicomisarios, conforme a los estatutos de Genoua; y si todos no se con-
formaren, ò no estuieren en la Ciudad, ò diez leguas a la redonda, puedan lo 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, conformando se
con vno de los dichos fideicomisarios. 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 Juan Pedro, hasta el año de 590. importò
637. ducados.

637 ds.

715 ¶ Los intereses de el a razon de sic-
te por ciento continuados, y sin intermision de
tiempo del de el dicho año de 90. hasta fin de el de
608. que se entregò en toda la hacienda, importa-
ron 837700. ducados.

837700 ds.

716 ¶ Que junto la vna, y otra partida,
importa todo el cargo, e intereses 1467700. du-
cados.

Cargo, con inter-
esses.

1467700 ds.

D A T A.

717 ¶ Omiteo los 207. ducados de las re-
stituciones, que por descargò de conciencia dixo
Bartolome Veneroso auia hecho, y pasó a las de-
mas partidas.

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

300 ds.

719 ¶ Legados que pagò, 11600. duca-
dos.

11600 ds.

720 ¶ Alimentos dados en Genoua a D.
Juan Pedro, y gastos de la navegacion y viaje has-
ta Granada, 37. ducados.

37000 ds.

721 ¶ Alimentos en Granada del de el año

de

de 594. hasta el de 604. que se otorgaron las capitulaciones a razon de mil ducados cada vno, hazen 1055 ducados.

1055000.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, 1055 ducados.

1055000.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.

450000.ds.

724 ¶ Dezima que le tocò como tutor, y administrador de los 835700. ducados de los intereses, importa 85100.

85100.ds.

725 ¶ Dexo de cargar los 2055 escudos de la compania de Genoua, que despues se trayran a consecuencia.

726 ¶ Pormanera, que suma la data 3755 ducados, que baxados del cargo, que fue de 1465700. restan de alcance contra el tutor, 1095700. ducados.

Alcance:

1095700.ds.

727 ¶ El recibo para satisfacion deste alcance, consiste. En los 805 ducados del valor de la vara, y oficio de Alguazil mayor, que es la cantidad con que su Magestad fue servido. Sin el premio de la plata, conduccion del dinero, gastos en el pleyto que en Valladolid hubo, 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 sin las auerias, y derechos que pagaria, hasta despacharle el dicho titulo, y tomar la posesion de la vara.

805000.ds.

728 ¶ Mas el valor de las casas principales, accessorias, jardin, cauallerizas, y cocheras, que por confesion de Don Iuan Pedro valian mas de 355 ducados.

355000.ds.

729 ¶ Que las dos partidas importan ciento y quinze mil ducados, con que fue pagado Don Iuan Pedro, y quedò deudor de 35500 ducados.

Importan las dos

1155.ds.

Con q' alcance en

35500.

730 ¶ Diò asimismo en cortijos, tierras, y hazas en la Vega, jurros, casas, y censos, 755 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 cincuenta mil ducados.

731 ¶ A que se juntò lo que importauan los derechos de tantas escrituras de compras de dichos bienes, que son en gran suma, como se reconoce del memor. a n. 28. por diez fojas continuadas del; los autos de posesiones que tomó; la cedula de naturaleza de don Iuan Pedro, y otros muchos gastos, que para dexarlas libres de censos, y cargas, como lo consiguió 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 lesa enormissimamente por ella.

733 ¶ Y mas se arrima a la verdad nuestra defensa, queriẽdo hazer bueno, y fidedigno lo que Bartolome Veneroso propuso, y afirmó en dicha transaccion, diciendo: *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 tratò de ganar las facultades para subrogar el precio de los bienes que queria vender de el vinculo, donde dixo auerle hecho su tio may orazgo, *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 1609. consenti, que quedase vinculada mi hacienda, que fue grande cantidad, CON LA QUE ME HIZO MERCED EL SENOR BARTOLEME VENEROSO DE VINCULAR 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 congestis num. 538. & iterum a num. 621. cum seqq.

736 ¶ Tum, porque quando estuviessen dudosas 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 mismo alleguro mas la fuerza, e irrevocabilidad desta transaccion, pues para impugnarla, ratiõne lesionis, era necesario que sobre cada pretension se hiziera juyzio, y estimara el dudoso suceso de la sentencia.

737 ¶ L. 1. S. *quod si in lite, rert. Quod si molit.* & rert. *Ad si transig. ff. si quid in fraudem patrom. l. propter spec. ff. simul cred. l. si. ff. de actionib. empt. l. nam hoc modo de heredit. vel ass. rert. l. an quantitate, §. magna, ff. ad leg. falcid. Dectio conf. 60. num. 4. Pinell. in l. 2. part. 1. cap. 4.*

num. 16 C. de rescind. vendit. Dom. Molin. lib. 4. cap. 9. numer. 35.
 Anton. Fabr. decad. 8. error. 10. Gutier. 2. pract. quæst. 141. n. 2.
 D. Lara. dict. decif. 68. n. 13. Por estas palabras.

738 ¶ Sed & intransaccióne non rei, sed dubij euentus litis debet læsio considerari. Y despues de muchas ponderaciones, y autoridades, prolequitur num. 14. illic. Igitur si ad læsionis computationem conferas dubium euentum litis, quis inquam metiri poterit, quotam, vel quantam læsionem, vt transactio, quæ sua natura fieri oportet de re dubia, & incerta, certam ostendat læsionem maximè tempore contractus, & 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 remisit aliquo recepto ex transaccióne læsus videri debeat.

739 ¶ Præcipuè quando multoties, pende de la fortuna el successio del pleyto, Quintil. declamat. 313. & iterum 371. & 375. vbi: Fortunam vocat iudiciorum euentum, deducitur que ex l. seruus 13. ff. de stat. homin. ibi: Fortunæ 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 dict. decif. 68. n. 14. in fin.

740 ¶ Tùm, porque solo el auerse quitado de pleytos, en que con tanta facilidad se entra, Alexand. Ludouit. decif. 141. num. 6. in fin. ibi. Suficere autoritatem vnius Doctõris ad Præbendam iustam causam litis.

741 ¶ De que se ocasionan graues diferencias, y odios, vt inquit Hymus: Ne litis horror insonet, & illic: Extingue flammam litium, l. si id quod, §. serui operas, ff. de donat. inter. Mieres de maiorat. 4. part. quæst. 22. num. 33. ibi: Lites quæ tot solent in Republica 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 excelsiuos gastos, l. si procurator 17. ff. rem rat. hab. ibi: Et ex ea stipulatione agi potest, prout interfir 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 præscriptione illic: Vt reus fatigatus laboribus, & expensis, Rebuffin. prax. benefic. in regul. de subrogand. glos. 1. Ludouic. Gomet. in regul. de trien. quæst. 2. num. 2. Gonçal. in regul. 8. §. 7. pro m. num. 9. Mieres part. 4. quæst. 22. num. 33. ibi: Quia in hisce litibus solent integri status expendi, vt quotidie videtur.

743 ¶ Y otros inconuenientes, porque dixo Seneca:

Cum pari contendere anups est, cum superiore furiosum, cum inferiore sordidum, quæ verba retulit Bal. cons. 2 18. incipit: Posita venia, n. 1. lib. 3. Gonçal. in regul. 8. in proem. §. 7. n. 16.

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 deue mos a los omes quanto pudieremos de contiendas.* Y el Principe con facilidad aprueua las fechas en bienes de mayorazgo, vt cum Ancharr. Deci. Rip. Rebuff. & alijs Mier. di. et. quæst. 2. 2. part. 4. num. 33. ibi: *Ego sine dubio approbo tales transacciones, cum Principis facultate. quia litium dubitatio maximè si per longum tempus, tales lites durauerint, & causa sufficiens ad hoc vt Princeps confirmet tractationem, & iterum, num. 36.*

745 ¶ Todo lo qual preuinieron las partes, quando se resolviéron a otorgar esta, temiendo pleytos tan dilatados, penosos, y costosos, como los de cuentas, en que auian de nombrar cada vno por su parte, contador, tercero en caso de discordia, y tratar de las partidas de los libros, darse terminos vltimarios sobre las correspondencias que tuieron fuera de estos Reynos, aprecios de las possessions, y cassadores en todo genero, y ministerio de officios, y obras, y assi dixeron: *Que por escusarlos, y conseruar el parentesco, y la paz, y conformidad entre tí, sobrino, y primos hermanos, que tambien entraron en ella.*

746 ¶ Que no fue la menor causa, vt inquit Dju. August. de Ciuitat. Dei. lib. 2. Alver. in l. 1. in princip. num. 4. C. de caduci. tolent. Angel. in l. Imperatores, num. 3. ff. de pacis, Socia. tu. nior cons. 60. num. 39. lib. 3. ibi: *Quia in rebus humanis, nihil PACE gloriosis, nihil delectabilius audiri, aut concupisci possideri vt solet.* Y dixo Abb. in cap. nisi essent, num. 6. de Præbend. *Quod arbitratur, non solum in casu dubio potest tollere de iure vnius, & alteri conferre, sed etiam in casu claro, 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 Iuan Pedro con su nieta, y hermana, no era justo se tratasse de cuentas, y libros, donde esã preciso renouar la memoria de los cambios, tratos, y negociaciones, con que parte de la hacienda se auia adquirido, que aunque en los estrangeros, particularmente Genoueses, no ofende a la Nobleza, principalmente en familia tan antigua, y noble, como la de los Venerosos, ni los Hijosdalgo de sangte la pierden por semejante ministerio.

748

¶ L. 3. ff. de interditt. & relog. l. mancipatus, §. fin. de Senator. l. Dimifratres, 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. iusagnationis, ff. de pact. l. 2. & l. qui condisionem, C. de his qui spont. public. minor. subeu. l. 34. tit. 37. part. 7.

749

¶ In terminis Tiraquell. de nobilit. cap. 3 §. num. 4. Valdes de dignit. Reg. cap. 1 §. part. 1: num. 1. Otoral. de nobilit. 2 part. 3. princip. cap. 5. num. 15. & 4. part. cap. 6. num. 2. Baeza de inope debitor. cap. 34. & 35. Garcia de nobilitat. glos. 1. §. 1. num. 58. Gutierrez 2 lib. 3. pract. q. 13 num. 96. Azeued. in l. 3. tit. 1. lib. 6. Recop. num. 8. Matienço in l. 4. tit. 1. lib. 5. Narbon. in l. 10. tit. 2 lib. 6. Recopilat. glos. 1. num. 9. D. Amaia in l. vnic. C. de infamib. 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 comprado, y las casas principales, con que continuaua el mesmo punto y autoridad en que Bartolomé Veneroso con su honrado proceder se auia puesto, pues llegó a tener lo que a qualquier Cauallero particular le 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

¶ Aliàs enim incidieramos, en lo que condena el Emperador, in Auth. de Armenijs, §. hec igitur omnia, ibi: Nam & antiquiora perscrutari, & ad superiora tempora ascendere, confusoris magis, quam legislatoris est. Y lo que en el Ambent. de non alienandis, §. alienationes, ibi: Quod itaque iam præterit relinquamus: nam tanta documenta tempore longo facta nunquam commouere multa esset tergiversationis, considerauit que Cicer. lib. 3. officior. vers. Sed cum magna. Con que no parece justo abrir la puerta a esta practica, si no que se observe dicha tranfaccion.

752

¶ Tum etiam, & notatu dignissimum. Porque de las condiciones que por ella sacò de nueuo don Iuan Pedro a su favor, vino a ser vno el quedar nombrado por patrono de la Capilla mayor de la Compania de Iesus, cuyo derecho le costò a Bartolomé Veneroso 247. ducados. Y otra, que auia de llamarlo a el, y a sus descendientes (como lo hizo) a el otro vinculo que auia de hazer (que es el que oy posee don Iuan Bartolome) con que vino a aprouar dicha fundacion con la esperança de suceder, muriendo antes sin hijos su primo.

753

¶ Y si no llegó el caso, por auerle premuerto don Fráncisco Antonio sin sucesion (que es lo que ha ocasionado este pleyto) por este accidente que prouieno de la fortuna, no se justifica la le sion, pues bastò, ni se prueua la esperança de tenerlos a principio pa



ra justificacion de ella, *dict. l. si pater puelle, C. de inoffic. testam. l. de fidei-
commissio, C. de transaction. & alia iura supra.*

754 ¶ Lo qual aun en los contratos de menores corre sin
duda, y se le despiega la restitucion, *l. verum 1 2. S. sciendum, ff. de mi-
norib. ibi: Item non restituitur, qui sobrie res suam administrans, occasione
damni, non inconsculte accidentis, sed fato, vel lit restitui, neque enim cuius dam-
ni restitutionem iudulget, vbi summam. Bart. sic: Restitutio ex hoc edicto, cō-
ceditur ex causa cognita, hoc est, si est minor, et laesus sui facilitate, secus si casu
fortuito.*

755 ¶ Paul. Castren. *conf. 101. in fin. lib. 2. Crauet. conf. 11.
num. 17. lib. 1. Menoch. de arbit. lib. 2. casu 149. num. 19. Giurb. decis.
105. num. 3. Cancr. lib. 1. cap. 25. num. 274. vers. Secus, Hermol. in
l. 56. tit. 5. glos. 5. num. 2. D. Larrea. decis. 68. num. 15. ibi: Et quemadmodū
in eis, que ex fortuitis pendet, lesio considerari non oportet, nec in minore, l. et si
sine, S. questum, de minor. Et infra ibi: Quia laesus non dicitur quando casu
contingere potest lucrum, et damnum.*

756 ¶ Tū denique, porque alio titulo tambien está ex-
cluyda, siquidem 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 vsò, insertandola en la escri-
tura, dixo: *Y 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 SUCCESSION, 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, S. cum in verbis, ff. delegat. 3.*

758 ¶ Si consideramos el agrauio de don Iuan Pedro co-
mo grauamen de cantidad, por dezir no satisfizo Bartolome Ve-
neroso enteramente su legitima, y quedado se poseyendo el resto
de ella que aora se pide, y despues sus sucesores: esta accion se pre-
scriue por treynta años, *actempto iure comuni, Gloss. cōmuniter ap-
probata, in l. licet 8. verb. longi, C. de iur. delib. Bald. in l. si quis in scio, n. 4.
C. de inofficio. testam. et in l. si quis filium eod. vbi Castren. conf. 4. lass.
num. 5. et 6. Angel. in l. omnimodo, num. 3. C. eodem tit. Surd. conf. 148.
n. 13. Alex. Ludouil. decis. 476. ex n. 1. Minfinger. obseruat. 72. cent. 2.
Rot. apud Farinac. decis. 668. part. 1. Marcar. conf. 29. num. 39. Villa-
lob.*

Job. *commun. littér. F. num. 133. Merlin. de legit. lib. 3. titul. 3. quest. 7. numero 5.*

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. à num. 41. per tot. vbi alios congerit, & precip. vers. Remanet ergò.

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 bodie, ex dict. l. 63. actio personalis, & executoria eius duret per viginti annos, nec amplius protractatur, viginti ipsi anni sufficient ad excludendum filios, qui per id tempus non reclamaverint, sed passi fuerint maiorem eorum bona possidere, que vinculara relicta sue re per viam meliorationis terrij, 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, or treynta años, l. maxime, ff. de administr. tutor. l. tutores, & ibi DD. C. arbitr. tutel. Boer. decis. 59. num. 1. Zerol. in prax. Episcop. part. 1. vers. Tutor, Surd. decis. 184. per tot. Escobar de ratiocin. cap. 5. num. 25. & cap. 9. num. 63. Cancr. variar. tom. 1. tit. 7. de tutor. num. 83. & tom. 3. cap. 1. à numer. 200. vbi num. 202. ibi: Est tamen verum, quod licet dictus testamentarius tutor, vel qui ad redditionem rationum non se sub hypotheca bonorum obligavit, non possit cogi ad reddendum rationem tutelaris administrationis lapsis 30. annis, eo quod olim pupillo, dicta actioni per lapsum 30. annorum sit prescriptum.

762 ¶ Y si miramos a la lesiõ enormissima (que non aparec, 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. Recopil. glos. 7. num. 49. vbi Azeued. num. 32. Parlad. in sex quicent. different. 114. cum pluribus D. Valenç. conf. 26. num. 54. D. Castill. de terrij, cap. 18. n. 81. lib. 7.

763 ¶ Mas por el de nuestras leyes Reales, ex dict. l. 63. Taur. por los 20. della Parlad. diff. different. 114. num. 3. D. Castill. diff. cap. 18. num. 82. ibi: Tametsi vniuersimo iure, secundum leges huius Regni dicendum est viginti annorum prescriptione repelli.

764 ¶ De que ayan pasado, así los 20. años, como 30. si se requieren, aperte demonstratur, con que las capitulaciones, por las quales se contentò don Juan 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 transaccion

cion fue en 26. de Março de 608. Pero la demanda deste pleyto que se puso por doña Gabriela, se notificò en 8. de Junio de 652. rollo fol. 7.

765 ¶ Y aunque se huvièsse de baxar el tiempo de la menor edad de don Francisco Antonio, desde el 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 folo 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. *evidenter*, ff. de except. rei indicat. Balb. de prescript. 3. part. quæst. 4. num. 37. Castill. in l. 63. Taur. num. 42. Socin. fen. conf. 47. lib. 3. num. fin. ibi: Tertio, quia si res est in spiciendo in casu nostro qui litem mouerunt, et agitauerunt, succubierunt, quo casu etiam respectu litigantium non dicitur prescriptio interrupta.

767 ¶ Dom. Couarr. in reg. possessor. §. 12. numer. 4. verif. Secunda, in medium, ibi: Hanc 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 non, quam semel habuit amiserit a litore relicto, cum multis Barb. de prescript. in l. 3. C. de prescript. 30. num. 256. in medio, fol. 463. ibi: Neque repugnat, l. 29. tit. 29. part. 3. quam expendit Greg. in glos. 3. Quia est intelligenda sane, quando actor obtinuit, nam si succubuit videtur induci interruptio prescriptionis.

768 ¶ Con que a todos vilos 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 deue estar, pæcipuo, siendo Reo, y poseedor, que en duda bastara esta circunstancia para ser absuelto, y dado por libre della, l. *favorabiliores*, l. in pari, ff. de regul. iur. l. *Arrianius*, in fin. ff. de oblig. et act. l. 2. ff. *non possidet*, ibi: Qualiscumque 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. et 28. quod procedit etiam siue in facto, siue in iure dubium consistat, late 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, et 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 entenderá 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. cons. 16. per tot. libr. 1. Octavian Cacher. cons. 76. num. 19. Gozzadin. consil. 49. à numer. 7. Parisio consil. 12. libr. 3. à num. 1. Crauet. cons. 30. num. 1. lib. 1. Alvar. Valasc. consil. 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 de recho este que tocava a Lauinia, la qual reconocien do quan destituydo estaua de remedio juridico, no lo intentò en su vida, y assi està excluyda, *ex consideratis supr à num.*

774 ¶ Lo segundo, porque tampoco se ha podido intentar este derecho contra don Iuan Bartolome, por ser sucesor singular de los bienes que possede iure maioratus *ex dictis sup. n. 644. 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 compaña, y de la tutela, y curaduria tocava a D. Iua Pedro, por sí, y como here dero 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 cõtra, Didac. Perez in l. 4. tit. 3. lib. 3. Ordinament. cum multis Matienz. in l. 2. glos. 3. à num. 20. lib. 5. Recopil. Azued. in dict. l. 2. num. 18. ibi: Primus est, quo ad agendam ad diuisionem lucrorum, cum heredibus mariti, & ad hoc nulli dubium, nisi quod poterit, sine rolla cessione.*

776 ¶ Lo tercero, porque ademas de tener prouado esta parte con mucho numero de testigos, que en Genoua no tocan ganancias a las mugeres, *mem. num. 421. ep la preg. 19. sin que e conuerso se aya, ni a ni alega adit per te cerles.*

777 ¶ Esta excepcion no es contra la disposicion de derecho comun, antes si por el se considera exorbitante, y riguroso lo que con su industria trabajo, y del velo, 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 indicatae, § Socero, num. 3. vbi Aret. num. 2. 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. matrimon. Tell Feroand. in l. 16. Taur. num. 15. in fin. Si man. 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 Genoua contraxerõ matrimonio los dos, nihil dubij, que en quanto a ganancias, se deve estar a la costumbre de aquella Ciudad, aunque por negociacion del marido se ganassen en España.

779 ¶ Texto es expreso, *lal. 24. tit. 11. part. 4. donde auie do puesto que se deve guardar el pacto, y condiciones que en esta razon capitularon, prosequitur ibi: E esso mismo seria, maguer ellos no pusiesen pleyto entre si, a la costumbre de aquella tierra, do fizieron el casamiento, deve valer quanto en las dotes, e en las arras, e en las ganancias que fizieron, e non la de aquel lugar do se cambiarõ.*

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 coniug. a quest. num. 141. Villalob. in antimon. verbo, domicilium, numer. 126.*

781 ¶ Przicipue, siendo Genoua domicilio del marido, q aun quando Lavinia fuera de otro, en que tuvieran ganancias las mugeres, se auia de estar a aquel para que no los lleuasse, *Lexigere dorem, ff. de iudic. argument. cap. 1. de sponsal. Decio conf. 19. num. 1. Rolando de lucr. dot. que est. 13. num. 23. Alderard. Mascard. de statut. interpret. conclus. 7. num. 78. Afflict. decif. 226. num. 2. Tiraquel. post leges conuuiat. n. 46. Mantie. de contraf. lib. 3. tit. 13. n. 1.*

782 ¶ De nuestro Reyno, en el punto Greg. *in di. l. 24. tit. 11. part. 4. glos. 1. Dom. Couarr. de spons. 4. part. c. 7. in princ. n. 6. Garc. de coniug. a quest. n. 140. Matienç. in l. 2. tit. 9. lib. 5. glos. 1. n. 70. D. Larrea di. decif. 62. n. 14.*

783 ¶ Verum, siendo los dos naturales, y domiciliarios de aquella ciudad, y contraydo alli el matrimonio, con animo de

conferuarle en su patria, nam nemo presumitur velle eam relinquere, *glos. in l. volui, ff. de iust. & iur. & in l. vnic. C. si Curia relicta, cum lib. 10. & in l. vltim. C. de municip. & orig. eadem lib. Menoch. lib. 5. presump. 12. num. 3. & 10. Dom. Solorc. lib. 2. de parricid. cap. 4. Dom. Anaya. in l. si quis decurio 16. num. 8. C. de decurionib. lib. 10. Ninguno ha dudado, ni puesto en dispueta 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 ganancias, con animo de inmediatamente irse a otro donde participan dellos las mugeres, se fuessse en compania de la suya.

785 ¶ Pero si acaso 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, *di Et l. 24. partite in hxc. verba: E despues que son casados, acaece que vienen a morar a otra tierra, en que usan costumbre e contraçion de aquel pleyto, ò de aquella auenencia que ellos pasieron, &c.* vbi notatu est dignum verbum, acaece, sicuti explicat Matienç. in *di Et l. 2. tit. 9. lib. 5. glos. 1. num. 73. in med. ibi: Nam si cum iudicio appendantur verba di Et legis partuæ, 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 degenadi in loco, vbi matrimonium contraxerunt, & ibi perpetuo manere, deinde casu, mutato proposito recesserunt. Hoc denotat verbum illud, acaece, hoc est contingit, succedit, D. Larrea *di Et decis. 62. n. 35. vers. Rursus.**

786 ¶ La razon es concluyente. Scilicet, que adquiriò vna vez derecho al marido por el matrimonio, animo ibi commorandi, la mudança a otro lugar que despues sobreuieue por algun accidente, no puede variarlo, ni ser parte para que lo pierda, *l. verò præcuratori, ff. de solut. l. fin. ff. de pact. Abb. in cap. 1. de sponsalib. in fin. Marián. 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 secundo, principaliter procedere, etiam si maritus matuerit prius domicilium, & illud transiulerit in locum, in quo non ad sit statutum lucrandi dotis: nam nihilominus iuxta statutum loci, quod vigeat in loco domicilij mariti, dum fuit contractum matrimonium, dotem lucrabitur. Nam cum attento eo tempore ius lucrandi fuerit quasi tum 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 Lauinia ganancias. Supuesto que Francisco Veneroso, siendo natural de Genoua caso alli con quien lo era, tambien tuuo animo siempre de conservar su domicilio, no lo mudò, y aunque hizo viage a España, fue a ajustar quantas con

Bartolome Veneroso su hermano, portó en noticia se ávia 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. pricipue Antonio Talia Carre, num. 420.

789 ¶ Y el aqer venido por esta causa, seu ratione negotiationis, no le causó vezindad, ni domicilio, in casu Roland. conf. 79. num. 51. lib. 3. Petr. Barbot. in l. heras absens, §. si. nu. 106. ff. de iudic. Gratian. discept. cap. 569. num. 2. lib. 3. Rot. apud Duran. decif. 31. nu. 11. p. 1. Noguera. alleg. 1. 2. n. 132. in fin.

790 ¶ Preuinole la muerte, poco mas de vn año despues, y por su testamento dixo: Francisco Genoues, residente en Granada, madõ pagara 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, ò muger tuieren en diuersas Prouincias, para disponerlos, han de guardar dar los fueros dellas, no son aplicables a gananciales, en que nos hallamos con ley especial, quæ est dist. l. 24. tit. 11. p. 4. a que se ha de estar.

792 ¶ L. ancila, & ibi glos. C. de iur. cap. porro de privileg. Bald. in l. Gallus, §. si eius in 2. notab. ff. de liber. & posthum. Cephal. conf. 414. n. 70. column. 3. Decian. conf. 563. num. 7. es 8. Corn. conf. 109. in fin. libr. 1. Snrd. conf. 58. num. 3. es 53. num. 6. Crauet. conf. 273. num. 7. Mangil de imputat. quest. 77. num. 61. Mari. Anton. variar. libr. 1. resolot. 46. num. 1. & lib. 2. resolot. 51. num. 1. Gratian. tom. 5. discept. cap. 867. num. 24. es cap. 940. num. 2.

793 ¶ Y porque quando murió Francisco Veneroso, no tenia, ni su muger Lauinia bienes rayzes, en España algunos que diuidir por gananciales, a que pudiera corresponder la l. 1. tit. 3. libr. 3. fori, ibi: Toda cosa que el marido, ò la muger ganaren, ò comprarem, estando de consuno, ayanto ambos por medio, que a la letra puso, dist. l. 2. tit. 9. libr. 5. Recopilat.

794 ¶ Solo la negociacion, y correspondencia, gouernada en Grahada 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 conauer sidolo tambien de la sufoaicha

fuodicha el mesmo hijo, ò nieto, en quien concúrrieron; y se juntaron todas las acciones, *l. flicum, §. aditio, ff. de solution. l. si debitori, l. Vraninus Antoninus 72. de fideius. l. licet, C. ad leg. falcid. l. cum secundum, C. de fideicommiss. l. penult. C. de heredit. vel action. vend. l. deducta 58. ad Trebell. l. debitori 7. Et ibi gloss. C. de part. l. 24. tit. 13. part. 5. Bart. & Bald. in di. §. aditio, cum multis Auendañ. de cens. cap. 95. à num. 4. D. Saldad. in labyrinth. 1. part. cap. 9. num. 19. Et 20. D. Pich. in §. ex huiusmodi, num. 3. Instit. de duob. reis.*

797 ¶ Últimamente, porque auiendo 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 Junio de 652. doña Gabriela, no av derecho que lo permita, pues por el transcurso de quarenta se prescriuen 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 temporalibus prescriptis concepta, quorundam tamen, vel à fortuita, vel extorgitata interpretatione sepe dictarum exceptionum laqueos euadere posse videatur huic saluberrime nostræ sanctioni succumbat, Et quadraginta annorum curricularis proculdubio sopiatur, nullumque ius priuatum, vel publicum in quacumque causa, vel quacumque persona, quod preditorum quadraginta annorum extinctum est iugi silentio moueatur.* Bald. in l. 1. num. 2. *C. ne rei dominice, vel templor. vbi Angel. num. 3. Alex. conf. 60. num. 2. lib. 1. Gregor. Lopez in l. 6. tit. 29. part. 3. verb. Tributos, ad fin. Et in l. 10. titul. 26. part. 4. verbo, Lo empiexe, 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.*

III. 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 estuieran satisfechas; las pide tambien en la demanda doña Gabriela con sus intereses, cuya satisfacion es dezir, que estan pagados, y así 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 censibus, pignor. sumta l. cum in plures, S. locator horrei, ff. locati, Alexand.*

conf. 39. column. 3. libr. 3. Beroio conf. 19. num. 9. lib. 3. Afflict. decis. 13.
num. 2. Es sequent. cum multis Menoch. de presump. presump. 235. a
num. 3. Es conf. 457. n. 1. Mascard. de probat. conclus. 1325. n. 27.

801 ¶ Principalmente quando Lavinia bo tenia mas ha-
zienda, ni socorros 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 quãdo hizo ga-
stos en entrarle en Religion, pagando la dote, y otros, de quibus
infra; con que no es creyble dexara de valerse de su dote, y legado,
que Francisco Veneroso le dexò.

802 ¶ Optimè cõsiderat Cicer. in oratione pro Quinto, que
est 1. in hæc verba; *Quis tam dissolutus in re familiari fuisse? Quis tam ne-
gligens, quis tam Sexte dissimilis, qui cum res ab eo qui contraxit recessisset, et
ad heredem peruenisset, non heredem cum primum vidisset, certiore faceret,
appellaret, rationem offeret? Si quid in controuersiam veniret, aut inira parie-
tes, aut summo iure experiretur? Ita ne est? Et paulò infra ibi Reflat, et sum-
ma negligentia tibi obstiterit, aut ronica liberalitas. Si negligentiam dices, mira
bitur, si bonitatem reddebimus; nec prætereà quid possis dicere inuenio. Satis est
argumenti, nihil esse debitum Nensio, quod tandiu nihil petiuit.*

803 ¶ Tum, porque en la verdad la satisfizo Bartolome
Veneroso; así lo afirmò con juramentò en la declaracion que hi-
zo; ibi: *Declaro, que se pagaron a Lavinia Mayoli, muger de dicho Francisco
su hermano, 357 libras de moneda de Genova; las 307 que lleuò en dote, y ca-
samiento; y las 50 que le mandò por el testamento, y que se pagò dos meses des-
pues, poco mas, o menos, de la muerte de su hermano. Y se remite al libro, ci-
tando las fõjas del, mem. n. 375.*

804 ¶ Que por ser de persona fidedigna, y ya difunto,
quando se trata de la certeza della, se deve creer, como en partidas
de libros tenent Ias. in l. admonendi, ff. de iur. iur. Castrenf. conf. 31. lib. 1
Alex. de Neuo conf. 39. num. 2. es 3. Alciat. de presump. regul. 3. presump-
pt. 4. in fin. Menoch. eodem tractat. presump. 5. lib. 5. num. 4. Polidor.
Rip. de actis in mort. artic. cap. 28. nu. 15 Nicol. Passer. de scriptur. priuat.
lib. 4. cap. de libris tutor. num. 8. fol. 111. fol. 669.

805 ¶ Tum, porque no estãmos en solo terminos de pre-
sumpciones; si no que por escrituras publicas que se han traydo de
Genoua, se ha verificado con euidentia la paga de dicha dote, qua-
les son, el cleto, y el de los herederos.

806 ¶ Vna, en que por Marco de 386. Baptista Mayoli, y
sus hijos, padre, y hermanos de la dicha Lavinia, con fee de paga, dicen auer re-
cebido 197 libras de moneda de Genova, que procedieron de las dozes de la mis-
ma Lavinia; que se auian cobrado de los herederos de Francisco Veneroso, difun-
to su marido, que se obligaron a sellarlos para negociar, pagandole a 4 y med. por
100. Mem. n. 377.

807 ¶ Luego se sigue otras tres partidas; vna de 457 115
libras

libras. Otra de 4j. Y otra de 2j. que tambien refieren auerse entregado por los fideicomisarios de Francisco Veneroso, para pagar la dote de Lauinia, mem. num. 380. cum duob. seqq.

808 ¶ A q̄ se llega a la vida desta dote, q̄ tambien se halló como fue. Que auiendo entrado Religiosa Lauinia, dispuso de 8j. libras, dexando las 4j. a su padre, y otras 4j. a Peregrina su madre, memor. num. 390. y fuera destes dió carta de pago, cõfessando auer recebido de su padre todas las 19j. 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 11j. libras, los quales se obligarõ a pagar reditos dellas en cada vn año a la susodicha, ò 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 otorgó en esta ciudad en 17. de Setiembre de 621. (despues de su testamento) haziendo relacion de la de censo destas 11j. libras, impuesto a fauor de Lauinia, y suyo, con dia, mes, y año, y que lo poseia como hijo, y heredero de su madre, que estaua en la Religion, y lo que se le esta ua auiendo 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 ocasiones confesó Lauinia auer recebido la dote de los hermanos de su marido, que es la mayor prouança que el derecho reconõce, l. pecunia, C. de solut. vbi Bald. l. quidam, ff. de consuet. pecun. l. vltim. ff. de infort. action. Bart. conf. 160. Titius promissus, per tot. Alexand. conf. 9. n. 3. vol. 3. Mascard. de probat. conclus. 361. per tot. vbi plures congerit, ¶ conclus. 1325. num. 22.

812 ¶ Sin que obste el considerár que no se sacaron estos papeles en virtud de compulsoria, porque ademas de no usarse de este remedio en aquella Republica, auiendose presentado, y traducido por mandadõ 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. quod eum, ff. rem rat. habet. 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. a. n. 8. Rota Genuens. decis. 21. a. n. 3. Surd. decis. 199. n. 8. Nicol. de Passer. de scriptura priuata, lib. 1. q. 2. m. 210.

813 ¶ Y advertimos, que aun quando no se hubieran hallado pagamẽto de todas las 30j. libras, hino de parte dellas, era prefuncion legitima para influyr certeza en las restantes, sicut, quando se verifican algunas de las partidas de libros, estas califican las demas por la conexiõ que en si tienen.

814 ¶ *Liquid ergo, §. penult. de contrar. & uil. action. tutel. l. eū factum, §. plane ff. de negotiū gestis, Crauet. conf. 102. num. 1. Menoch. de arbit. casu 95. num. 5. Burlat. conf. 224. num. 8. lib. 2. Gratian. cap. 171. à num. 11. Surd. decis. 199. num. 12. & conf. 543. lib. 4. Borrell. in sum. 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. quero §. 8. §. vltim. in fin. ff. de edili. edict. vbi Gotofred. Bald. Salicet. & Alveric. l. 2. §. etas autem, ff. de excusat. tutor. vbi glos. verb. legitimis, l. instrumenta i §. C. de probat. cap. cum causam, eodem tit. vbi glos. verb. adminicula, cap. fin. de success. abintest. Roman. conf. 7. num. 3. & conf. 95. num. fin. Calcan. conf. 76. num. 10. Socin. sen. conf. 89. num. 14. lib. 1. Crauet. conf. 35. num. 6. & 73. num. 19. & 158. num. 11. Menoch. lib. 1. de presump. 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. Valenzuel. conf. 28. n. 12.*

816 ¶ Y pues quado no huiera otra defensa que la prescripcion por dichos 70. años que han passado desde que se disolvió el matrimonio con la muerte de Francisco Veneroso, hasta la demanda deste pleyto, era omninò exclusua 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. à 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 Juan Bartolome trata de defender los bienes que posee por titulo de mayorazgo, con que los grauaron Bartolome Veneroso, y don Juan 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, à num. 245. y despues en el 12. fundameto, à 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.

818 ¶ Por este medio se conserva la memoria de la familia

61
lia de los que los adquirieron, y ganaron; y no desdize, 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 succion, toda via dexaua por fideicomisarios 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. quos, illic: Quelibet res diuisa melius intelligitur, & Imperator, in §. sed non instit. de leg. 1. ibi: Separatim prius delegatis, et postea de fideicommissis tractare, et natura vtriusq; iuris cognita, facile possint permixtionem eorum eruditi subtilioribus auribus accipere.*

820 ¶ Y aunque tambien auemos procurado la brevedad, 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 confuscion, antes que dar satisfacion, vt inquit Imperator in proem. ff. §. illud autem, vbi glos. verbo, *compendium*, ibi: *Dum labor fieri breuis sit obscurus*, si bien hemos escusado lo superfluo, ponierando solo lo preciso, como aconsejan Martial, illic: *Non sunt longæ quibus nihil est, sed de merè possis.* Et Plin. iun. lib. 6. epistol. 2. ibi: *At quedam super vacua dicuntur etiam sed fatius est, et hæc dici, quam non dici necessarias.* Quintil. lib. 2. q. 2. illic: *Nos breuitatem in eo ponimus, non ut minus, sed ut 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. Salva in omnibus T. S. D. C.

L. D. Iuan de Herrera
Pareja.

THE UNIVERSITY OF CHICAGO
DEPARTMENT OF CHEMISTRY
58 CHEMISTRY BUILDING
CHICAGO, ILLINOIS 60637
TEL: 773-936-3700
FAX: 773-936-3701
WWW: WWW.CHEM.UCHICAGO.EDU



UNIVERSITY OF CHICAGO
DEPARTMENT OF CHEMISTRY