



*Quisquis sine labe deus perijtum cernam. Sic mundum per am coctus unum parenti
De berna. caput sydera luna polus. Non Eius al' uere ueniamus illi fides*

2.

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 PLETO,



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.



R O P

D O M I N I

S E N T E N T I A
 C O N T R A H E R E T I C O S
 S E C T A N T E S
 S C I S M A T I C O S
 E T H E R E T I C O S

IN Q U O S
 I N T E R D I C T U M
 I M P O N I T U R
 A N T I Q U A
 S E N T E N T I A
 C O N T R A H E R E T I C O S
 S E C T A N T E S
 S C I S M A T I C O S
 E T H E R E T I C O S

IN Q U O S
 I N T E R D I C T U M
 I M P O N I T U R
 A N T I Q U A
 S E N T E N T I A
 C O N T R A H E R E T I C O S
 S E C T A N T E S
 S C I S M A T I C O S
 E T H E R E T I C O S



2
STANDO POSSEYENDO DON
Iuan Bartolome Veneroso, por bienes vincula-
dos, el dicho oficio de Alguazil mayor, las cas-
principales, los cortijos, tierras, censos, jutos, y
otras posesiones, en virtud de Carta Executo-
ria, que en contradictorio juyzio ganó por sen-
tencias de vista, y resulta, conformes en esta Corte; contra dicha
Doña Gabriela en juyzio possessorio plenario.

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

3. ¶ Lo vno, que todos los bienes de dicha Executoria, y
en particular dicho oficio de Alguazil mayor; se han de declarar
por libres, y no sujetos a el mayorazgo que de ellos fundò Barto-
lome Veneroso, y el dicho don Iuan Pedro su sobrino, y marido
de la dicha doña Gabriela, por no auer podido el vno, ni otro gra-
uarlos con la calidad de vinculo que contienen, y ser nulas las es-
crituras, 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 Vene-
roso, y doña Lauinia Mayoli sus padres; no quedaron satisfechas
con el valor de estos bienes vinculados: antes deudor a la hazien-
da del dicho Bartolome Veneroso de vná gran suma; y assi se le de-
uen restituir todos con frutos.

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

6. ¶ Defiendese don Iuan Bartolome con dezir, que D.
Gabriela no es parte para deduzir ninguno de los derechos referi-
dos: que quando lo fuera, 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 controuersia, de vinculo, y mayorazgo
perpetuo.

8. ¶ Que la dote de Lauinia Mayoli la satisfizo entera-
mente Bartolome Veneroso en su vida.

9. ¶ Que no adquirió gananciales la susodicha; ni le per-
tenecieron.

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

11 ¶ En cuya consecuencia deñe ser absuelto, y dado por libre, imponiendo a la *Actora* perpetuo silencio.

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

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

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

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

16 ¶ Antes don Iuan Bartolome, por muchos fundamentos lo contrario, y que estàn 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 expresarán.

18 ¶ La tercera mirará 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 está satisfecha enteramente la dote 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 poseedor del oficio de Alguazil mayor, y demas bienes mencionados en su demanda, necesita de probar plenè, & concludentè, 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. 1. l. in rem aucto, l. officium, l. qui petitorio, ff. de rei vindicat.*

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

22 ¶ Bald. in l. cum res, C. de probat. num. 10. et 11. et in dict. l.
fin. C. de rei iudicat. 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 premissis, Socin. senior conf. 84. num. 4. vers. Et profundamento, &
alij passim.

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

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

25 ¶ L. quoniam in prioribus, l. scimus in princip. et 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 dict. l. quo-
niam in prioribus, ex num. 2. et ampliat. 2. et 10. D. Molin. lib. 2. cap. 1. à
num. 25. Matienç. in l. 1. tit. 6. glof. 1. lib. 5. Recop. D. Castill. libr. 5.
cap. 67. n. 52. et cap. 107. à n. 36.

Primero fundamento, de la justicia de don Iuan Bartolome.

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

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

28 ¶ L. scimus, §. sancimus, C. de inoffic. testam. ibi: *Qualis-
cumque causa interueniens aliquod graua men imponat, vel in quantitate,
vel in tempore: hoc modis omnibus repleti, et nostrum iuramentum porum filijs
inferri, vbi notatu dignum, verbum, filijs*, que es a quien se permite
la impugnacion.

29 ¶ Paul. de Castro in dict. l. quoniam in prioribus, num. 8.
August. Beroi. quest. fam. 9. num. 12. Socin. sen. conf. 116. numer. 3.
vol. 1. Surd. conf. 412. num. 48. Menoch. conf. 260. num. 121. libr. 3.
Bursat. conf. 355. num. 45. Torò in compend. 3 part. verbo donario contem-
platione matrimonij facta à matre filio, pag. 322. Mastril. decis. 141. à n. 19.

Mangil. de emitt. quest. 48. num. 16. Fuffar. quest. 296. num. 6. Gratian. cap. 983. à num. 13. tom. 5. Mario Mut. decis. 49. num. 23.

30 ¶ De los nuestros Rodrig. Suarez in dist. l. quoniam in prioribus, limit. 1. num. 19. Gregor. in l. 11. tit. 4. part. 6. glos. 2. post princip. vers. An autem grauaamen, quod per istas leges reuicetur. Nogueroi 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 possit impugnare grauaamen, 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 foedere distinctionis, se acuerdan in hunc modum.

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

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

34 ¶ Tùm, que quando teniendo noticia del tal grauaamen, 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. dist. cap. 983. num. 11. Surd. conf. 570. num. 6. lib. 4. Fuffar. de subst. quest. 296. num. 6. ex multis Cancér. 3. uariat. cap. 2. num. 203. & agnuit D. Castill. dist. cap. 107. numer. 72. cum sequentibus.

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

37 ¶ Probat ipsemet l. quoniam in prioribus, & l. si quando, §. illud, & §. generaliter, C. de inoffic. testam. Rodrig. Suar. in dist. l. quoniam in prioribus, appliat. 10. num. 50. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 36. Flor. de Men. ad Gamm. decis. 219. num. 4. Mier. 1. part. quest. 2. num. 3. P. Molin. disput. 604. num. 5. D. Latrea. decis. 57. n. 2. Nogueroi alleg. 31. n. 139. & 40.

88 ¶ **Cancer.** 3. *var. cap. 2. num. 203. ibi: Hinc licet legitima nullum onus admittat, & ubi appositum sit, habeatur pro non scripto; si tamen filius patiat, tale onus sibi apponi, interuenit que aliquis actus positiois approbationis, & in vita sua de dicto onere conquestus non fuerit, haeres 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, assi don luá Pedro en todo el discurso de su vida, desde que se casò, consintió, y fundò el mayorazgo que don luán Bartolome posee; pero despues de su muerte la mesma doña Gabriela por su proprio derecho en la particion que hizo de los bienes libres, y como tutora de don Francisco Antonio su hijo, y este hasta que fallecio, consintieron, y aprouaron dicho mayorazgo.**

40 ¶ *Veluti patet de las escrituras presentadas, de quibus infra, que es la mayor prouança que el derecho reconoce, l. cum precibus, c. de probat. cap. cum dilecti, vers. Mandamus, de donat. Cancer. 3. var. cap. 7. num. 215. D. Valenc. ex multis, conf. 2. a num. 4. lib. 1. & conf. 129. num. 48. & conf. 169. n. 104. D. Vela 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 juyzio legitimando su persona, mostrar interes propio en el derecho que deduze.**

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

43 ¶ **Et potest licitè excludi, con dezirle: Tua non interest, l. loci corpus 4. §. competit, 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, eiciuntur enim illa replicatione, tua non interest.**

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

44 **Q**uando confessaramos (sin perjuyzio de la verdad) que doña Gabriela fuesse parte (quod abest) se advierte, q̄ ellos

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

Tercero Fundamento.

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

46 ¶ Patet ex dict. l. *officium*, ff. *de rei vindicat. illic: Vbi enim probavi rem meam esse necesse habebit posterior restituere*, vbi notabile est verbum, esse, quod temporis presentis est, l. *ex diuerso*, §. 1. ff. *eadem*, ibi: *Et iudex declarauit meum esse, l. que nondum* 1 5. §. *condictor*, ff. *de pignor. l. eum 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 *conf.* 226. *num. 7.* Alexand. *conf.* 200. *num. 2.* vol. 2. *Coneo conf.* 63. *num. 1 2.* lib. 3. & *conf.* 24. *num. 5.* vol. 4. Marian. *Soci. conf.* 1 1 2. *n. fin.* vol. 4.

48 ¶ Paris. *conf.* 27. *num. 1 2 3.* vol. 1. ibi: *Et communiter concluditur, quod quando agitur de dominio, debet illud probari firmiter, & de presenti, quia non sufficit probatio domini de preterito, prout est fortius non sufficit, quod producatur instrumentum emptiois, sed necesse est quod doceatur, quod vendens fuit dominus.*

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

50 ¶ Mascard. *de probat. conclis.* 5 3 7. *num. 6.* ibi: *Tertio amplius, ut non sufficiat probare dominium de antiquo, sed etiam probari de presenti. Thuf. conelus.* 6 1 1. *lit. D.* *num. 1 2 4.* ibi: *Amplius, quia dominium de preterito non sufficit ad probationem domini de presenti, sed agens debet de presenti probare.*

Et

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

52 ¶ Que antes sin tocarle a don Iuan Bartolome el hazerlo por hallarse Reo, y poseedor con titulo tan fuerte, como el de la Executoria, que lo era bastantissimo para vencer, l. *Afor* 23. C. de probat. l. qui accusare, C. de adendo, l. i. tit. 4. part. 3. Bald. in l. fin. 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, & passim DD.*

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

Quarto fundamento, para mostrar ser los bienes vinculados.

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

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

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

57 ¶ Y el dicho Bartolome Veneroso señala otros a Don Iuan Pedro su sobrino, y se obliga, que se los entregue a por la forma, y manera que abaxo ha-
ya mención.

58 ¶ Primeramente 775. 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, jurros, y censos, y el oficio de Alguazil mayor desta Real Chancilleria. Y protigie illic:

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

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

cados de rei a poco mas, o menos, el dicho Bartolome Veneroso no ha de ser obligado de entregar hasta que pasen doze años, y en este tiempo le ha de dar cada uno a su sobrina 25. ducados, pagados por meses la que saliere prorata. Mem. n. 21.

62 ¶ En quanto a lo que toca a las cascas principales, las auia de vivir pos sus dias el dicho Bartolome Veneroso, y tambien des de open adelante el dicho don Iuan Pedro su sobrina, con granuamen, que la mitad dellas, que declarase el dicho don Iuan Pedro, auia de habitar Pedro Veneroso su primo, durante su vida, y despues auia de quedar libres deste granuamen.

63 ¶ Y en quanto a el oficio de Alguazil mayor, lo auia de gozar por su vida el dicho Bartolome de Veneroso, y en qualquier acontecimiento, por tiempo de doze años no auia de entrar en posesion el dicho don Iuan Pedro: saluo requiriendolo, o disponiendolo el dicho Bartolome 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 fauor de los descendientes de el dicho don Iuan Pedro, y a falta de sus parientes por linea paterna, segun, y de la forma que se declarar a en la escritura que se ha de hazer, con las suergas, y firmas que a el dicho Bartolome Veneroso le pareciere. Mem. nu. 26.

65 ¶ Y el dicho don Iuan Pedro prometió de Arras a la dicha Doña Gabriela su muger 25. ducados por donacion propter nuptias.

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

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

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

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

70 ¶ L. 1. § accedat, C. de rei vxor act. Peregrin. conf. 96. lib. 5 per tot. Menoch. conf. 92. num. 64. vers. Non obstat septimum, Molina de ritu nuptiar. lib. 3. quest. 8. num. 26. in fin. Molfet. conf. 14. num. 3. cum seqq. vob. tom. 2. ad consuetud. Neapolit. Burg. de Paz, conf. 26. num. 30. vers. Et non tantum, Theodor. allegat. 43. num. 14.

71 ¶ Cancet. lib. 1. variat. cap. 3. de renuntiation. num. 6 illic: Ego in casu predicto censeo, quod an dictum sit in capitulis res donatas esse pro legitima, quod licet filia non firmanerit pacta nuptialia, vixit sit dicta capitula approb. ff,

approbasse, nam ex quo consentit in matrimonium, censetur in parte dotis alia concessisse, & iterum, cap. 8. à num. 56. vers. Si vero, in 2. adis.

72 ¶ Y lo mismo resulta de auer Don Martin Iofre de Loayza, abuelo, y hermano de la susodicha, pagado, como lo hizieron, los 14j. ducados que por su parte prometieron, cumpliendo de la suya, en que no ay duda.

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

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

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

76 ¶ In casu Decius conf. 414. num. 14. Guid. Papa decis. 145. col. 3. Crauet. conf. 19 à num. 8. Es conf. 25. à num. 17. Menoch. conf. 723 num. 22. Et conf. 1153. num. 54 Gratian. cap 332. num. 17. Es cap. 405 num. 3. Cald. Pereyr. recept. 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 mejor que los padres hazen por via de casamiento a fauor de tercero.

78 ¶ Y en fundacion de mayorazgo, para que la escritura se observe irreuocable, es la ley 40. de Toro, que es l. 4. tit. 7 lib. 5. Recopilat. in hzc verba: El que hiziere algun mayorazgo, auisq. sea con autoridad nuestra, pueda la renocar: saluo si lo huuiere hecho por contrato entre vnos, o entregado la posesion de la cosa, o la escritura dello ante escriuano.

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

80 ¶ Tenent etiam Roderic. Suarez in l. quoniam in prioribus, quest. 8. ver totam, C. de inoffic. testam. Anton. Gom. in dist. l. 40. Taur. à num. 33. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 75. vers. In secundo casu, Azeued. in l. 11. tit. 6. lib. 5. Recopilat. num. 19. Morquech. de diuis. bonorum, lib. 4. cap. 13. num. 45. Mier. 1. part. quest. 22. num. 37. Ceuall. question. 249. num. 3. Es quest. 383. num. 10. Gutierr. 2. practicar. quest. 52. num. 4. D. Valenquel conf. 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. Es lib. 6. capit. 119. à numer. 12.

Oposiciones de Doña Gabriela.

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

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

83 ¶ Lo otro, por que quando aquel cessasse, es cierto, que interviniendo Bartolome Veneroso su tio que lo era, su presencia basta ua para autorizarlo, *Bartol. in l. cum pater, §. abertis, 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 Juan Pedro de abdicar de si su hazienda, sino de gozar desde luego de 277. 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 777. ducados de renta, y del oficio de Alguazil mayor; y aunque fuesse por via de vinculo, resultando a favor de sus descendientes, no se considera por grauuoso el consentimiento, antes fauorable.

85 ¶ Tiraquel. *de primogen. quest. 4. num. 6. Boer. decis. 62. num. 18. D. Couarruv. 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 instituir mayorazgo, 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 maiorem in filio, vel alium sibi successorẽ, cum ex hoc, & ipse, & eius prosapia consequatur utilitatem.*

87 ¶ Lo quinto, por que, a mayor abundamiento jurò la escritora don Juan Pedro, por cuya circunstancia quedò con toda firmeza, *cap. in presentia, de probat. ibi: Cum infra vnginti 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 mayorazgo de ella, si cuti io presentì D. Couarruv. *in cap. quamvis pactum, 5. part. §. 3. D. Menchar. in l. si quando, §. illud, num. 48. C. de inoffic. testamento, Gutierrez in dist. cap. quamvis pactum, ex num. 12. D. Molin. lib. 2. cap. 3. v. 7. Pat. Molin. disput. 576. à princip. quos refert D. Castill. lib. 5. cap. 67.*

7
nam. § 2. ibi: Tercio quoque pro eadem parte reger, quoniam & si filius, testifi-
lia, consentire possit grauari, aut conditioni a parentibus in legatima appositi,
& consequenter eorum consensus maioratus, aut vinculum ex ea institui ruan-
deat absque facultate Regia: similiter etiam sibi minores renuntiare possunt legi-
timis suis cum iuramento, & renuntiatio valet.

89 ¶ Y que pueda fundar vinculo el menor con jurame-
to, supponit D. Molin. lib. 2. cap. 9. num. 9. ibi: Vel saltem iuramentum,
quod illam supplete solet. Et infra ibi: Quod a fortiori in maioratu dicendum
erit. P. Thom. Sanchez de matrim. lib. 6. tom. 1. disp. 38. v. 10.

90 ¶ Lo sexto, y vitimo, porque no quedo el negocio en
solo terminos desta escritura, sino que despues siendo mayor de 25.
años, por otras muchas aprouo el grauamen, e instituyó mayoraz-
go de nuevo 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
quedo desde luego fundado mayorazgo, si no prome-
tido de hazerlo, & sic pudieron arrepentirse; nam aliud est facere
aliud promittere de instituyendo, l. in bona fidei, §. sane, ff. de eo quod cert.
loc. l. quod si noluit, §. in factum, vers. illud, ff. de edilu. edi. §. l. non omnibus, ff.
de re iudic. Dom. Castill. lib. 5. cap. 6. 7. a num. 48. vsque ad 50. que ha-
bla en el punto. Verum satisfacemos.

92 ¶ Con que auiendo sido el motiuo principal de las ca-
pitulaciones el matrimonio de don Iuan Pedro con doña Gabrie-
la, así se demuestra de sus palabras, illic: *Que para ser uicio de Dios está
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. glof. 1. num. 53. & 63.
Add. ad Dom. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 16. vers. Ceterum, ibi: Et ratio
est, quia matrimonium est causa finalis, y mas estando en lo proemial, l.
fin. ff. de hered. inst. ibi: *Qui a heredes quos uolui habere non potui.*

94 ¶ Maxime usando de la diction, para que, como lo hi-
zieron, que la denota, l. cum alimenta, ibi: *Illam autem adiectionem, & rha
beat unde se pascat, magis ad causam, &c.* Cald. Pereyr. de nomin. empirit.
quest. 2. num. 3. Monter à Cueva decis. 10. num. 17. Dom. Castill. lib.
5. cap. 19. num. 21. illic, *Dicitio denique, ut, hoc est, para que, causam fina-
lem denotat.*

95 ¶ Et eo ipso que lo celebraron don Iuan Pedro, y do-
ña Gabriela, aunque despues no se otorgasse escritura de fundació,
es constante que en fuerza de lo pactado quedo firme, e inuaria-
ble el mayorazgo en los bienes asignados para el.

96 ¶ Así por que de ordinario semejantes capítulos se disponen con palabras de futuro, si nuptiis sequantur, probant l. dotis promissio de iure dot. l. Publius, de condit. es demonstr. Y con el efecto del matrimonio se reduce el acto a el tiempo dellos, Fontan. claus. 4. glos. 9. part. 4. num. 36. ibi: Hæc promissiones sunt, et fieri solent per verba de futuro, quia fiunt, antea quam matrimonium contrahatur, postquam autem illud contrahitur, et cum effectu sequuntur, et solvantur ad tempus facti matrimonij, quia consensus contrahentium perficitur, et sequitur cum effectu matrimonio, cuius contemplatione fiunt huiusmodi promissiones.

97 ¶ Como por que 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 prazuentis, seu alia ex causa non instituaturs, se ha, y deve juzgar por hecho absque nouo actu, l. si intra + 2. ff. de pact. l. si non sortem, S. adio de condit. et indebit. l. si creditoris, C. de fideic.

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

99 ¶ Opeime Cancer. 1. var. cap. 8. num. 58. in 2. edit. 8. lib. 3. cap. 7. num. 122. Molino de pact. lib. 3. quest. 8. num. 11. Fontanel. tom. 1. claus. 4. glos. 9. part. 4. ex num. 28. D. Francisc. Merlin. controuer. lib. 1. cap. 4. à num. 2. videndus Olea de es. iur. tit. 1. quest. 6. num. 3. cum sequentibus.

100 ¶ Iure nostro Regio en pacto de mejorar, que se te-ga por hecha la mejora, aunque despues no se hega escritura della, l. 22. Taur. vbi Gomez, Palac. Rub. & alij Matienç. in l. 6. tit. 6. lib. 5. glos. 7. num. 1. vbi 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 dist. l. 22. Taur. num. 15. Mieres 1. part. q. 24. n. 62. es. q. 66. per tot.

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

103 ¶ Nogueroi allegat. 31. num. 129. vbi plures congerit Olea dist. quest. 6. num. 8. ibi: Et ex identitate rationis idem procedere in promissione de instituendo maioratum, quia non sequuta eius fundacione, similiter profacto, et constituto habetur.

104 ¶ Et D. Castill. dist. 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 de vincular su padre, le premurió, dexando descendientes, que
ellos podian contradizer.

105 ¶ At vero si alcançasse en dias a su padre, y entras-
se en la possession de los bienes tunc, en fuerza del pacto de hazer
mayorazgo, tenet grauamen, ve videre est 20. § 2. vs que ad § 5.

106 ¶ Denique, advértimos, q̄ viene tambien a fer ocio-
sa esta questio, y controverfia, supuesto que no solo no reuocató
la fundacion posterior, verum ni la expresa, que es la de el media
que se sigue.

Quinto Fundamento.

107 **E**N 26. de Febrero de 608. Bartolome Veneroso por
escritura publica dixo: *Que por quanto en las capitulacio-
nes matrimoniales, otorgadas entre don Martin Iose de Loa-
yssa, y don Martin su nieto de la vna parte, y de la otra el susodicho, y Don Iuan
Pedro, para efecto de que se casase con doña Gabriela de La yssa, con quien ya
estaua casado, y velado, señaló a su sobrino 77. ducados de renta, en bienes
razgos.*

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 daua, y donaua
el susodicho, con que lo vno y lo otro auia de ser vinculado, y bienes y hazienda
de mayorazgo, en fauor de su sobrino, y sus descendientes, y a falta dellos a fa-
uor de los parientes de ambos por parte de su padre, con las fuerzas, y firmexas
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 quedó referido, y poniendolo en efecto, lo haze, y
ordena en la forma siguiente.

110 ¶ Señala los 277. ducados de renta, que desde que se celebró el
matrimonio ha deuido llevar en cada vno año don Iuan Pedro.

111 ¶ Y para que en todo tiempo aya claridad de los bie-
nes sujetos a este mayorazgo, les especifica, y nombra. Memor. à
num. 28. fol. 6. vs que 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 él, y en ellas suceda don Iuan Pedro su sobrino, cumplido el tiempo de las capi-
tulaciones, que corre desde que casó con dicha doña Gabriela, y despues sucedan
sus hijos, y descendientes, varones, y hembras.

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

petuydad, y firmeza del mayoraazgo, y otras.

114 ¶ Ecce como en execucion de lo capitulado, de q̄ de dichos bienes, en cantidad de 70. ducados de renta, se auia de hazer mayoraazgo en lo que a Bartolome Venetoso tocava, lo hizo, y ordeno ad vnguem, pacto que serauit.

115 ¶ L. 1. l. iuris gentium, S. Prætor ait, ff. de pact. l. 1. ff. de constit. pecun. l. 1. S. si conueniat, ff. de posit. l. 1. ff. de adilit. edit. l. cum amplius, ff. de reg. iur. Surd. conf. 583. no. 11. Anton. Gomez tom. 2. variar. cap. 8. n. 4. & passim omnes.

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

117 ¶ En llamar a Pedro Venetoso, y sus hijos, y en defecto de estos a don Pablo, y los suyos: cosa que no se auia especificado. Satisfaremes.

118 ¶ Que en las capitulaciones expressamente se dixo, que el mayoraazgo auia de ser en Don Iuan Pedro, y sus descendientes, y a falta dellos en los parientes por linea paterna, como se declararia en la escritura, que se auia de hazer de mayoraazgo. 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 mayoraazgo, como si literalmente fuesen mencionados.

119 ¶ L. cum ita 33. S. in fideicommissio, illic: In fideicommissio, quod familie relinquitor, et ad petitionem eius admitti possunt, qui nominati sunt, aut post eos omnes extinctos, qui ex nomine defuncti fuerunt, vbi notatu dignum, verbo, familie relinquitor, l. peto, S. fratre, ibi: Sed in familie relinquere, l. cum pater, S. libertis, ibi: Ut que in familia libertorum reuere, l. cum pater, S. cum inter, ibi: Ut de nomine familie non exirent, ff. delegat. 2. Auth. de restit. fideicommissi. S. hæc autem; collat. 9.

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

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

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

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

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

125 ¶ *Y* en el año Bartolome Veneroso dixo en esta escritura: *Que si los hijos fuesse dos, se cumpliesse con dexar a el segundo la dote de su madre vinculada, en conformidad de lo que contenian dichas capitulaciones, solo fue referirse a ellas, sin disponer de nuevo cosa alguna, l. esse toto, ff. de hereditibus institutend. Oldradus cons. 1. 19. Gratian. cum multis decif. 207. num. 3. Geoua de enuntiativis verb. lib. 2. q. 2. 1.*

126 ¶ *E*n quanto à auer asignado alimentos a los demas hijos si los tuviessen, y que pudiesse disponer de los frutos de tres años despues de su muerte, tambien le pudo hazer, afsi 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 vulgatis.

127 ¶ *C*omo por tener esto por conueniècia a fauor de don Iuan Pedro, que no solo no la impugnò, antes afsi por la fundacion que despues otorgaron, y por la nueva fundacion que hizo, y testamento con que murió, memor. n. 88. & 89. lo aprouò, y executò ad vnguem, vt infra apparebit.

128 ¶ *T*ercera clausula fue dezir: *Que para la perpetuidad, y firmeza deste mayorazgo, ordeno, y mando, que don Iuan Pedro mi sobrino accete, y consienta esta escritura, y la loe, y aprueue en todo y por todo, como en ella se contiene, sin exceptar cosa alguna, otorgando asimismo otra tal fundacion de mayorazgo, por lo que corresponde en estos bienes a lo que a el puede tocar, ò tocarle, 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 podrá ser suyo, como en este lo lleva, poco mas, ò menos, en el valor de los dichos bienes, y esto debaxo de condicion expressa de que se fundase este mayorazgo de todos ellos.*

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

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

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

131 ¶ Y lo hizo para la perpetuidad, y firmeza deste mayorazgo, así lo entró diciendo.

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

133 ¶ Ademas, que tambien pudiera añadir las clausulas que le pareciesen mas necesarias a la firmeza de dicho mayorazgo, por auerlo reservado así en las capitulaciones, ibi; Y 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. & diximus supra.

134 ¶ Hoc enim operatur prafata referuatio, l. 17. & l. 44. Taur. illie: O que a el tiempo que lo hizo orseruasse en la misma escritura el poder para lo renocar, & ibi Regnicolę.

135 ¶ Præsertim, quando no se dirigieron estas clausulas de el asignar alimentos a los hijos que tuuiesse don Juan Pedro, y que este pudiesse disponer para despues de sus dias de algunos frutos del mayorazgo, y el que aprouasse la fundacion dentro de vn mes, la hiziesse de nueuo en virtud de la facultad Real que estaua impetrada, a la invalidacion de lo capitulado, no, antes si, a mayor, y aun 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 uotant ex l. si proprietate, ff. de iur. dot.

dot. l. etiam, C. eodem, l. inter focerum, §. cum inter de pat. dotal. Farin. decif. 79. part. 1. num. 5. Rauden. de arvalog. lib. 1. cap. 30. num. 64. Nogue-rol allegat. §. num. 52. Add. ad D. Molin. lib. 4. c. p. 2. n. 18. verf. Quid fi inftitutio.

137 ¶ Fuera de que las claufulas, condiciones, y firmezas declaradas, y puestas por dicho Bartolome Venerolo en esta escritura, son y deuen juzgarse por parte de la principal de capitulaciones, donde se puso dicha reserva, ex dict. l. affe toto, ff. de hiered. instit. vbi DD. l. 1. §. si quis sub conditione, ff. ext. legat. seu fideicommiss. nom. caueatur, l. omnes circa princip. C. de praescript. 30. vel 40. ann. ibi: *Tanquam si per hanc legem specialiter nominati fuissent enumerata cum suo robore durare.*

138 ¶ Ancharr. conf. 163. num. 6. Crauet. conf. 30. num. 6. Tiraquell. post leges conuub. glof. 7. num. 183. Surd. conf. 200. numer. 5. Simon de Prax. de climar. volunt. lib. 2. optime Gratian. cap. 751. 4. part. num. 2.

139 ¶ Denique, por que si estas claufulas añadidas en la fundacion, de que no aceptasse su sobrino dentro del mes, y las demas referidas contienen calidad diuersa, ò contraria a las capitulaciones matrimoniales, y transaccion referida; no por esto 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 abuelo, y hermano con entregar la dote, que fue acceptacion expresa, quedò irreuocable el vinculo; etiamque no se otorgasse nueua escritura del, ex congestis supra, à num. 75.

141 ¶ Y en perjuizio de los llamados no pudieran, aunq̃ los dos viniera en ello, hazer alteracion, ni el Derecho lo permite, l. perfecta donatio, C. de donat. que sub mod. l. quamuis, C. de transact. l. non id circo, C. de contrahend. empr. l. eo quod 10. C. si certum petat. illic: *Negotij gesti penitentia contra etiam re et habitum, non constituit irritum, l. sicut, C. de obligat. et act. ibi: Quapropter intelligere debetis, voluntariae obligationi non semel nexos ab hac, non consentiente altera parte, cuius precibus fecistis, mentem minime posse discedere, l. fin. de patris.*

142 ¶ Marc. Mantuan. in l. iuris gentium, §. qui nimo, num. 9. ff. de pat. ibi: *In contrahibus iam perfectis, et absolutis, statim est ius acquisitionum parti, quod sibi auferri non potest, neque ex interuallo, neque in continenti, plura iura congerit D. Castill. lib. 3. cap. 10. per tot. precipue à num. 31. cum sequentibus.*

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

167. Franch. decis. 203. Ifern. in compend. verb. donationes facta; fol.
167. Fontanel clauf. 4. gloß 1. numer. 71. Menoch. conf. 92. num. 79.
Peregrin conf. 78. num. 10. lib. 3. Molino de ritu nuptial. lib. 1. quest. 61
ex num. 25.

144 ¶ De nuestro Reyno Tello Fernand in l. 17. Taur. nu-
mer. 73. D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 18. Auendañ. in l. 44. Taur. gloß. 15.
num. 2. Micr. 1. part. quest. 39. à num. 3. Angul. de meliorat. l. 6. gloß. 4. nu-
mer. 4. P. Thom. Sanchez de matrimon. tom. 1. libr. 6. disput. 32. num. 2.
D. Castill. lib. 6. cap. 112. ex num. 32. Add. ad D. Molin. di. Et. cap. 2. nu-
mer. 18. Hermof. in l. 3. tit. 4. part. 3. gloß. 1. nu. 43. Et in l. 7. gloß. 4. n. 16.
circa fin eodem tit.

145 ¶ Y en fundacion de mayorazgo perpetuo a favor
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. Recopilat. vum. 19. D. Mo-
lin. lib. 4. cap. 2. num. 75. vers. 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. gloß. 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 prafatis iuribus indubitatis, que se
ajustan a nuestro hecho, quando no huvielle otras aprouaciones,
auiamos satisfecho a la oposicion contraria; quanto mas asistien-
donos las que se siguen.

Sexto Fundamento.

147 EN 26. de Março de 608. dentro del mes que en la ec-
critura antecedente puso de termino Bartolome Ve-
neroso, para que la aceptasse don Iuan Pedro, este, y
su tio del otorgaron otra de transaccion, y concordia, en que tam-
bien intervinieron Pedro Veneroso otro su sobriño, *Alguazil mayor
que a la sazón era a desta Real Chancilleria, y don Pablo Veneroso su hermano (pa-
dre 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 tra-
to de casarse con la dicha doña Gabriela; fue trato, y concierto del casamiento, que
el susodicho auia de llevar por bazienda, y caudal los bienes que se auian señalado
en las capitulaciones.

149 ¶ Y que despues entre los dichos Bartolome Veneroso, y su so-
brino, de palabra auian comenzado a nacer algunas diferencias, diciendo Don
Iuan Pedro, que su tio no le auia podido vincular sus propios bienes, y que los se-
ñalados en ellas no eran bastantes a satisfacerle la bazienda de su padre, y sus in-
tereses de todo el tiempo que la auia administrado su tio.

189 ¶ Castrenf. in dict. l. i. num. fin. Menoch. de recap. dict. remed. 15. num. 106. Simonfel. de decret. lib. 3. tit. 9. in presat. col. 3. Sforz. Odd. de integ. restit. part. 1. quæst. 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. Hermos. in dict. 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 ratihabitione re tēdē actum rēderi, ff. rem ratam haberi, l. si fundus, §. 1. ff. de pignor. ibi: Dicendum est hoc ijs, quod ratam habet, voluisse cum retro currere ratihabitionem ad illud tempus quo conuenit, l. fin. C. ad Macedonian. ibi: Necessē est enim patris ratihabitionem, vel principali mandato patris, vel consensu non esse abfimilem.

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

192 ¶ Fuera de que como consideramus à num. 84. don Iuan Pedro no abdicò de su su hazienda, ni transfirió el dominio della en otro tercero desde 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 expreso, 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 quanto a sus bienes, dict. l. si quando, §. illud, & §. generaliter, C. de inofficiof. te star. 86. cum seqq.

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

195 ¶ Y llegandose a esto el ser por via de transaccion, dō de en la entrada della dize don Iuan: Que su tio no auia podido vincularle los bienes de la herencia de su padre. Concluye en la decisio, dōde dize: Por via de transaccion, y conueniencia, y en aquella via y forma que ha lugar en derecho, aprueua las capitulaciones matrimoniales, y consentie se le pague su herencia en estos bienes, y en el mayorazgo que dellos se ha hecho. No parece queda linage de duda en su total validacion, y firmeza.

196 ¶ Veluti expresse dicitur dict. l. si quando, §. illud, C. de inoffic. in fi. ibi: Sed hoc ita admittimus nisi transacciones ad heredes paternos, filius celebrauerit, in quibus à part. istius in iudicium patris agnouerit: Et iterum in §. generaliter, ibi: N. si hoc specialiter, siue in apocha, siue in transaccionē scriptis, vel patris fuerit, quod contentens relicta, vel data parte de eo, quod de st. 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 Covarr. Menchac.
Gutierrez, & alijs Flores de Menad Gamn. *decif. 219. r. m. 4.* ¶
juntando otros Augustin. Barbof. *in dict. l. si quando*, §. *ulad*, num. 11.
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 fundacion fue
en 26. de Febrero de 608 (memor. n. 28.) y la transaccion en 26. de
Março siguiente del propio año (mém. n. 29.)

199 ¶ Et licet a el fin desta se añade, ibi; Y *asimismo se obligo*
don Iuan Pedro, a que acetarà la escritura de mayorazgo hecha por el dicho Bar-
tolome Veneroso de los bienes contenidos en las capitulaciones matrimoniales, no
por ello 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 p. rte de bienes que le pertenecen de los
suos referidos por cabeza del dicho su padre.

201 ¶ Con que non indigebat noua acceptatione; pues
expressamente lo hizo por esta escritura, siendo mayor de 25. años,
l. si procuratorem absentem, vbi glos. verbo, ratum, ff. de procurat. l. si sine, §.
cum autem, vbi glos. verbo, nihil, ff. rem rat. bab. 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 contra eius, siue noua stipulatio pro his, que concernunt executioni dictæ pro-
missionis. Mieres 1. part. quest. 66. num. 7. D. Castill. lib. 5. cap. 67. n. 46.
vers. Ex quibus.

Tercera oposicion de Doña Gabriela, que mira à invalidar todas las 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 demás, que siendo 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 furt. l. liberta, ff. de obseq. à libert. l. 2. §.*

overande, ff. quar. ver. act. non det. Mogollon de met. cap. 4. §. 1. num. 5.
Cancer. 3. var. cap. 1 v. 88.

203 ¶ Præsertim, quando ad sunt las proteſtas que se pre-
 tende hizo don Iuan Pedro, en que declaró su animo, quod multū
 operatur ad violentiæ probationem, *cap. 1. de his que vi, ubi glos. ver-*
bo, Innotui, & in cap. Lotarius, §. præterea 41. quest. 3. Surd. conf. 395.
num. 36. D. Couarr. de sponsal. part. 2. cap. 3. §. 5. num. 12. Thesaur. lib. 1
forens. quest. 51. v. 14. Hermos. in l. 56. tit. 5. p. 5. glos. 1. n. 89.

204 ¶ Que junto con la lesion enormissima de vincu-
 lar toda su hacienda, sufficiens videtur, *Surd. conf. 395. numer. 29.*
Burg. de Paz quest. civil. 7 num. 60. Morquech. de diuis. bon. lib. 1. cap.
9. num. 42. D. Couarr. de sponsal. 2. part. cap. 3. §. 6. num. 4. Matienç. in
Dialog. Relat. cap. 20. num. 3. part. 3. Hermos. in dict. l. 56. glos. 2. nu. 15.
 & in grauamina legitime Alvar. Valasc. *consult. 120. à num. 20. Ve-*
 rum respondemos multipliciter, & concludenter.

En quanto à la fuerça.

205 **T**vm, que no se hà presentado testigos por la otra parte,
 que concluyan de amenazas que precediesen, ni fuer-
 ça con que violentasse Bartolome Veneroso a el dicho su sobrino,
 & metus non præsumitur, *l. 1. C. de ijs que vi, ibi; N. isti es in soluendo*
vim te passum dicat: & ibi Bald. num. 1. Menoch. lib. 3. præsumpt. 126.
num. 1. cum multis Hermos. in l. 56. glos. 1. tit. 5. part. 5 à num. 61. D.
Valenc. conf. 175. num. 2. D. Anton. Cabrer. de metus, 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. v. 10. cum vulgatis.

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

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

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

rigido, y que no solo aua amenazado a su sobrino; pero con rigor puesto en execucion las amenazas, *l. famosi, ff. ad leg. Jul. maies. ibi: Nam es personam spectanda est, an poterit facere, es an ante quid fecerit.* Y mejor se induze ex *l. metu, C. de his que rui, illic: Metum, non iactationibus; sed atrocitate facti probari conuenit,* vbi Bart. in princip. Bald. num. 1. Paul. num. 2. D. Couarru de sponal. part. 2. §. 6. num. 4. Grammat. decis. 5. num. 4. §. 16. Menoch. de arbit. lib. 2. centur. 2. caso. 136. num. fin. Mogollon tractat. de metu, cap. 2. §. 4. num. 1. D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 8. n. 15. §. 16.

210 ¶ Y esto no en vna, si no en muchas ocasiones, que antes precediesen, 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 Pratori, 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 ¶ Tūm, porque minus oberunt dichas protestas, afi si por no auerte sacado de registro donde estuuiessen, si no que las entregò originales la mesma doña Gabriela, despues de començado este pleyto, por cuyo defecto de solemnidad no merecen credito, *Ausb. 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 hallarà, que la primera protesta suena fecha en 14. de Nouiembre de 1608. nueue meses despues de la transaccion, vt videre est memor. num. 45.

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

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

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

cia, Cance. & alij 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 mesmo hecho que despues se executa, nullius sunt momenti, ni se atiende, l. si maior, C. de transact. ibi: Si maior transigisti ad rescindendam transactionem de dolo contestatio, non sufficit, vbi Salice. in sum. & Alexand. ibi: Transactio non rescinditur ex protestatione, l. cum plures 63. §. locator horrei, ff. locati, cap. sollicitudine, in fin. de appellat. optimé Bart. in l. non solum, §. morte, ff. de noui oper. nuntiat. communiter receptus.

217 ¶ Túm, por que 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 77. 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 147. ducados que prometieron (y esto para que se vinculassen) el abuelo, y hermano mayor, sucesor en su casa, y de dicha doña Gabriela, que como tan sus conjuntos, è interrelados en el vital de su yerno, y cuñado, atenderian a lo que mejor le estaua, cuya asistencia excluye qualquier presuncion de fuerça.

219 ¶ *L. transactionem 35. C. de transact. ibi: Cum ea (scilicet transactio) amicis etiam interuenientibus, re vera ostenditur processisse, metus uelamento rescindi potestantes, professio detegit improbitatem, vbi Bart. Castren. & Iass. gloss. marginalis, ibi: Ex quo notat quod presentia amicorum facit cessare presumptionem metus, Bertrand. conf. 49. n. 27. lib. 1. Marfil. singular 417. Paris. conf. 10. à num. 53. lib. 1. Alciat. regul. 3. presump. 21. Grammat. decis. 66. num. 9. Crauct. conf. 114. num. 3. Menoch. conf. 410 n. 4. lib. 3. presump. 126. n. 4.*

220 ¶ Túm, si atendemos a lo que por la transacción quedò resuelto, se reconocerà tambien lo mucho que a su fauor sacò por ella don Iuan Pedro conuene a saber,

221 ¶ Que ademas de los 27. ducados que su tio 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 vara de Alguazil mayor, alcançò que entrasse en posesion de ella luego que murio su tio, y llegó el caso dentro de dos años.

223 ¶ Que se llamasse a la sucession 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 I E S V S de Granada, y entierro en ella, auia de ser desde luego Patrono don Iuan Pedro.

225 ¶ Que no le auian de pedir 25. ducados que le prestò su tio para ayuda a los gastos de su matrimonio.

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

227 ¶ Vltimamente, que los 75. ducados de renta, con la rra de Alguaxil mayor, y cosas principales comprehendidas en este mayorazgo, los auia de llevar libres de censo, ni otra carga alguna, y todo esto se cumplio.

228 ¶ Por manera, que auiendo se 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 intervinièse fuerça, ni compulsion.

229 ¶ Siquidem, para que tenga lugar la accion, quod metus causa, es necessario que se aya seguido perjuizio, y detrimento al que la intenta, l. si cum exceptione, § in hac ratione, l. non est verisimile, l. sed est partus, §. vltim. l. item si cum exceptione, §. vltim. ff. de eo quod metus causa, l. 2. C. de his que vi, l. interpositas, C. de transfact. Anton. Fab. in rational. ad text. in l. continet, ff. quod metus causa, § in dist. l. sed est partus, §. fin. V. elemb. in paritit. ad dist. tit. num. 7. Mascard. conclus. cò 55. v. 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. v. 28.

En quanto a la lesion por el grauamen de vinculo.

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

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

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

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

234 ¶ *Dist. l. si quando, S. illud, et S. generaliter, C. de officio. testament. A. ucharr. conf. 433. num. 1. Corneo conf. 33. n. 8 lib. 1. et conf. 288. num. 4. lib. 3. Crauet. conf. 160. num. 1. et conf. 192 a v. 1. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 30 ibi: In secunda specie, quando scilicet nullo accepto, neque attenta, ea renunciatio facta fuit, dicendum erit, quod si ea facta fuerit a filiis maioribus consultis, et ex causa donationis; eisdemque aliunde alimentis superstit, nulla actio eis danda erit ad petendam, ex enormissima lesione renuntiationis, rescissionem. Donatio namque, seu renunciatio gratuita ex causa enormissima lesionis non rescinditur.*

235 ¶ *Franch decis. 119. num. 12. D. Castill lib. 3. cap. 2 a num. 43. Cancer. 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 vero.*

236 ¶ *Quod procedit etiam aunc en las renunciaciones que los hijos, o hermanos hazen de sus legitimas, como sea para efecto de instituyr mayorazgo, dummodo en el tengã llamamiento que entonces, como mira a la conservacion de la familia, y causa publica, y quedan con la esperança de suceder, no se juzga lesio el que renunciò.*

237 ¶ *Ita ex Boer. decis. 62. num. 18. Tiraquel. de primogen. quest. 40. num. 6. D. Covarruv. in cap. Raynald. de testament. S. 2. num. 3. vers. Quartum, D. Molin. lib. 2. cap. 3. n. 35. in hæc verba:*

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

239 ¶ *Mas atendiendo a lo que todos los contrayentes tuvieron intencion de hazer, y con efecto executaron; scilicet, que por la causa final del matrimonio entre don Iuan Pedro, y doña Gabriela, se fundasse mayorazgo de 77. ducados de renta, con el oficio de Alguazil mayor, y 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 contra el no se ha dicho, ni alegado nulidad, ni menos lesion, ni se pudiera para efecto de impugnarlo; y que quando ambos marido, y muger conformes quisieran deshazerlo de su voluntad, no lo permite el Derecho; ita similitèr la fundacion del mayorazgo, que fue parte principal delo capitulado, por lo anexo, individuo, e inseparable,*

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

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

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

243 ¶ *Molfes. post tractat. ad consuetud. Neapolit. conf. 11. num. 1. ibi: Donatio facta per patrem filio, contemplatione matrimonij, de aliqua proprietate, in qua esset acquisitum ius uxori donatarij, iudicatur reuocabilis ad instar matrimonij. Et infra num. 2. ibi: Tales donationes sapere naturam contractus matrimonij, adeo vt quemadmodum matrimonium est irreuocabile, ita etiam sint irreuocabiles huiusmodi donationes. Idem Molfes. conf. 14. tom. 2. n. 14. & sic nullius sunt roboris la oposicion de cōtrario opuesta, ahsi por causa de fuerça, como por lesiõ en el grauamen de calidad.*

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

244 **Q**uando sin embargo de tantas circunstancias, como las referidas, que daffe toda via algun genero de duda (quod abest omninò) 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 cōtinuacion de los pòderados.

Septimo Fundamento.

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

246 ¶ El titulo y merced de su Magestad, las capitulaciones y rrrimoniales en que se le auia dado vinculado por rruia onerosa de casamiento con otros bienes, la fundacion de mayorazgo hecho a su fauor por Bartolome Veneroso su tio, y alego.

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

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

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

250 ¶ Se le auia de denegar a don Iuan Pedro su primo lo que pedia, porque aunque las capitulaciones estaua cumplidas, no lo auia hecho en quanto a las condiciones de la trasfacion, que era, usando de la facultad Real ganada, a prouar la fundacion de el mayorazgo hecha por Bartolome Veneroso, inferrandola a 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 Iuan Pedro de su parte, y con lo a 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, salio auto del Real Acuerdo, diziendo: No ha lugar admitir a don Iuan Pedro al rrufo de la vara de Alguazil mayor, hasta que sea acitado la escritura de trasfacion, y en su cumplimiento otorgado el dicho mayorazgo, en rruirtud de la dicha Real facultad, y usando de ella, conforme la escritura hecha por Bartolome Veneroso (mem. n. 67.)

263 ¶ Despues Don Iuan Pedro otorgo la escritura de aprouacion, y fundacion, usando de la Real facultad (de que haremos mencion en el fundamento que se sigue) y la presento con peticion, mencionando el auto de arriba, y diziendo, con 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 dio a Pedro Veneroso, dixo este: Que auia visto las escrituras otorgadas por su primo, en acceptacion de el
mayor-

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

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

266 ¶ Destas alegaciones, y autos se demuestra. Lo vno que pues despues de muerto Bartolome Veneroso, presentò en juicio su sobrino las capitulaciones, la escritura de transaccion, la fundacion de mayorazgo que de estos bienes instituyò su tío, fue visto auerlas expresa, e individualmente aprouado todas, y lo contenido en ellas.

267 ¶ *Cap. cum venerabilis, de except. cap. cum olim, de censibus, vbi Innocent. num. 5. Butr. num. 11. Abbas num. 7. Felin. num. 22. optima l. 4. tit. 16. part. 3. Surd. conf. 5. num. 37. Trentacinq. lib. 2. resoluc. 3. tit. de fide instrumentor. num. 1. Cyriac. controuers. 157. lib. 2. n. 1. Burg. de Paz. conf. 3. num. 9. Azeued. in l. 3. tit. 5. lib. 4. Recopilat. à num. 14. No guer. allegat. 6. num. 69. con muchos Pareja de instrumentor. edit. tit. 7. resoluc. 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, diziendo ser injusta, ò grauosa el susodicho.

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

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

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

273 ¶ Tampoco lo deue hazer doña Gabriela, como hecedera de su hijo, que pretende lo fue de don Juan Pedro su marido, l. filios 4. C. de renocat. his que in fraud. credit. l. si creditoribus §. C. de seruo pig. dat. manum. Crauet. conf. 125. num. 6. D. Padill. in l. transactioem, num. 1. C. de transact. Decian. in praxi criminal. lib. 3. cap. 19. num. 15. fol. 207. tom. 1. Mier. 4. p. q. 14. v. 131. ibi: Sed neque hares potest talem turpitudinem allegare.

Otauo Fundamento.

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

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

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

277 ¶ Y siendo necessarios, hazia gracia, y donacion plena, pura, perpetua, e irrevocable, 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 declaró ser mayor de 25 años. Mem. n. 47. pr. cap. fol. 27. et 28.

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

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

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

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

²¹
instituto, Augustinus Barboſa in diſt. lſi quando, § illud, num. 11.

282 ¶ Lo q̄ contra eſta eſcritura vltima le alega de cōtrario, es dezit, que antes de otorgarla don Iuan Pedro, hizo dos de las eſtas propueſtas, de quibus ſupra, en q̄ dixo: *Que por quanto tratava de reſtore la poſſeſſion de la vara de Alguazil mayor en el Real Acuerdo, por muerte de Bartolome Venero ſu tío, y que temia la contradicion que le auia de hazer Pedro Venero ſu primo, haſta a que buuiſſe otorgado niſma apronacion de el dicho cōtinco, y por que temia el no poder alcantar 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 fuerça que temia, reſpeto de las cauſas, y razones ſuſodichas, y no de ſu voluntad libre. Mem. n. 65. & 66.*

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

284 ¶ La vna es, porque el hallarſe Alguazil mayor Pedro Venero, ni con otro mayor pueſto, no era cauſa que por ſi ſola induxeſſe violencia de ſu parte, *l. ad inuidiam 6. C. de his que rei, ibi: Ad inuidiam alicui nocere, nullam dignitatem oportet, unde intelligis, quod ad metum arguendum, per quem dicitur inuicem esse contra actum, Senatoria dignitas aduersarij tui ſola non eſt idonea, ſi per impreſſionem, C. eodem.*

285 ¶ Bald. in ſummar. dig. 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. preſumpt. 127. num. D. Anton. Cabrer. r. bi ſupra, n. 18. D. Larrea allegat. fiscal. 35. num. 11. in ſin. illic: Et ideo 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 pidio la poſſeſſion judicial de la vara en el Real Acuerdo, alegarlas, para conſeguir remedio, pues le era tan facil, y no auendolo fecho, quedo excluydo omnino de eſte remedio.

287 ¶ Ad textum in l. non eſt verosimile, ff. quod metus cauſas, ibi: *Non eſt verosimile compulſum in re, ubi inique videtur ſoluſſe eum, qui claram dignitatem ſe habere, pretendebat, cum potuerit iſus publicum invocare, & addere aliquem poſtulate preſtitum, qui vti que eum eum pati prohibuiſſet.*

288 ¶ *L. ſi feruus 6. C. quod cum eo qui in aliena, Decius in l. ſi ſuper poſſeſſione, C. de tranſact. nam. 1. Lucas de Pcenn. in P. 3. C. de apochif. public. lib. 10. num. 4. Alciat. reſponſi. 504. num. 7. Menoch. conſ. 410. num. 3. & lib. 3. preſumpt. 126. n. 3.*

289 ¶ Roland. a Valle conſ. 83. à num. 33. præcipue num. 38. illic: *Compoſuit Antonius habere reuſum ad Principem, & eius officium implorare, ſi dubitabat de metu, & non fecit, verosimilitudo argens inſurgit, et metus illatus non dicitur, Honded. conſ. 100. num. 70. volum. 1. Craver.*

conf. 273. à num. 3. Gratian. *disceptat. cap. 421. num. 18.* D. Anton. Cabreiros de *metu*, lib. 1. cap. 10. n. 7.

290 ¶ Tùm, porque dezit en las protestas, *que por ser Alguazil mayor su primo, se temia no alcançaria justicia, y por no tener iguales fuerças a él, no le apronecha.*

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

292 ¶ Tùm, por que el litigio no auia de passar ante vn luez ordinario, con quien pudiera obrar la diligencia, sino en dicho Real Acuerdo, que se compone de luezes superiores, grandes Letrados, y de total integridad, y justificacion, y assi los presume el Derecho, l. *unic. vers. Creditur*, ff. de offic. *Pres. Et. Pretor. illic. Creditur enim Princeps, eos qui ob singularem industriam, explorata eorum fide, et gravitate, ad huius Officij magnitudinem adhiberentur, et non aliter iudicaturos esse presumpcionem, ac luce dignitatis sue, quam ipse foret iudicatuus*, l. 1. tit. 4. lib. 2. *Reco-pilat.* D. Perez de Lar. de *uita bon. cap. 1. num. 58.*

293 ¶ Donde no deuio temer, se le hizieffe injusticia, l. 1. *C. de his qui propter metum iud. non appella.* ibi: *In Sacro enim Comitatu nostro nihil timere potuisti, ubi Gloss. verb. neque debuisti, l. omnium, C. de testament. dict. l. non est verosimile fin. ff. quod met. caus. l. ass. conf. 72. n. 6. in fine, Etgid. Bolo in tract. at. criminal. tit. de pluribus violent. numer. 85. Paris. conf. 66. num. 3. volum. 4. D. Larrea dict. allegat. ff. cal. 35. n. 12.*

294 ¶ Nam vbi est Princeps non presumitur dolus, Baldus in l. *rescripta, C. de precib. imper. offer.* Roland. à Valledict. *conf. 83. numer. 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, non 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 vid. l. non est verosimile fin. ff. quod metus causa*, Bart. in l. *frater à fratre*, num. 5. l. *de donat. in debir.* et in l. 1. *C. de prædij. Decurionem*, lib. 10. *l. ass. in l. transactio*, nu. 1. *C. de transact.* 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. Menorch. de presumpt. lib. 3. presumpt. 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 reuerce el argumento, y consideracion que de contrario se haze; pero cõ euidencia se desvanee, y queda a fauor desta parte.

Nono Fundamento.

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

298 ¶ *Presentar la escritura de transaccion, y valerse de la clausula della, en que se le remitieron d'chos 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 librar se de la paga de estos 411. ducados, que no puede su heredera impugnar *supra num.* 273.

Decimo Fundamento.

299 **E**L quarto acto, y bien digno de reparo, viene a ser, que el año siguiente de 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 Alhama.

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 ganar de su Magestad facultad Real para reuèder el cortijo de Almarcha, que es del mayorazgo que fundò Bartolome Veneroso mio, necessito se me de testimonio de la escritura de vinculo, inserta la partida de este 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 acetè, y consenti. Y presentò todas estas escrituras, y hizo interrogatorio, y en la segunda pregunta articulò dicha fundacion, en que se comprendió su legitima, que truuò de Francisco Veneroso su padre, y como la acetò, y consintió 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 tenían, y que valdria cantidad de 611. 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 demas instrumentos de aprouaciones, y hizo citar a su hijo como inmediato, y salió el Curador consintiendo; y está puesto el informe con relacion *del vinculo que Bartolome Veneroso instituyó, en que entrò la legitima de don Iuan Pedro, que lo acetò, y consintio con facultad de su Magestad, &c.* Mem. n. 78. cum seqq.

306 ¶ De los quales biena la clara se vè, quan cierto estaua para si, y por indubitable tenia la firmeza, e irreuocabilidad deste mayorazgo, y como, ni las protestas, ni las causas da lesion, fuerza, y las demas que en ellas se mencionan, y que aora 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 si solo, *cap. contra maiorè, iuncta gloss. verb. privilegio 100. distict. l. vnica. C. de iust. lib. 10. ibi: Vt superfluum sit, hoc precibus postulare, quod ià lege permittitur est, cum non solum, C. de bonis quæ lib. l. 1. C. de Sacrosanctis Eccles. l. nulli licere 28. e. Authent. licentiam, C. de Episcop. & Cleric. l. si mulier 21. S. fin. de eo quod met. caus.*

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

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

Surdj

Sord. dict. cons. 152 num. 11. vers. *Adversam*, ibi: *Quid certum est, ipsum no esse de legitimo matrimonio, sed esse spurium. Et probatur ex ipso legitimationis instrumento, in quo narratur eum esse spurium.* Mandel. Avenf. cons. 34.

310 ¶ Y la relacion en la suplica a su Magestad, de que estos bienes eran de may orazgo, haze que se juzguen por tales, cum precum, C. de liber. caus. vbi Bald. sic confessione supplicantis statur in eius preiudicium non in fauorem, De ciuim. cam re, num. 9. C. de transact. ¶ in l. 2. n. 4. C. de instit. ¶ substit. Parif. cons. 115. n. 30. lib. 1.

311 ¶ Et ex text. in l. *Plubia*, §. *fin. ff. de posit. Speculator tit. de feud. §. 2. vers. 5. vbi Bald. in additionib. Alex. cons. 29. num. 13. vol. 5. Ruin. cons. 108. num. 19. vol. 2. Mascard. conclus. 768. num. 11. Orlora de nobilit. 4. part. princip. cap. 3. num. 3. Ioan. Garcia eodem tract. gl. 1. §. 1. num. 56.*

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

313 ¶ *Miercs de maiorat. 2. part. quest. 5. num. 108. ibi: Confesso facta Principi in supplicatione, quod bona sunt feudalia, probat feudum, quod est proprium ad supplicationes factas Principibus, quod aliqua sunt omnia maioratus.*

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

315 ¶ Bart. & DD. in l. *pa. r. nouissima*, C. de pactis, Socinus Iun. lib. 3. cons. num. 22. Alciat. cons. 5. numer. 14. Afflict. decif. 220. num. 7. & 8. Parif. cons. 10. num. 57. & 58. D. Larrea allegat. ffc. 35. n. 14. cum alijs D. Anton. Cabrer. de metu, lib. 1. cap. 10. n. 2.

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

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

318 ¶ D. l. 2. C. de his que vi. l. 28. tit. 11. l. 49. ti. 4. p. 5. Bart. in l. 1

*in princip. de his quibus ror indign. Padilla in l. interpositas; num. 22 C. de
 17 ansa 8. Mascard. conelof. 1261 a num. 36. Frentaciõq. rariar: titul.
 de his que rvi, Anton. Fabr C de his que rvi, defmit. 3. Burlat. conf. 72
 num. 27. lib. 1. Natta conf. 3 50. num. 10. Grato conf. 20. num. 8. & conf.
 38. num. 5. lib. 2. Raudenf. decif. 51. num. 21. part. 1. Ioseph. Ludouic.
 decif. 18. a num. 2. Dom. Larrea alleg. ffcal. 35. v. 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 vil que de su fundacion se le
 figuiò, quales son.

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

321 ¶ Auer dispuesto de los 25 ll. ducados que le quedaron refer-
 uados por dicha escritura de transaccion, y nuevos pactos que entre el, y Barto-
 lome Veneroso su tio auian otorgado, y tambien en quanto a los 3 ll. 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 casar huérfanas, a eleccion del sucessor en su mayorazgo. Memor.
 num. 93.

323 ¶ Que en caso de morir su hijo don Francisco Antonio en la edad
 pupilar, fuido de sus bienes libres, y de lo que buuiere rentado su mayorazgo
 otro, y una memoria de que ha de ser Patron el sucessor, ò sucessores en su 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, firuiendose por esta razon de llamar a mi, y a mis sucessores a la su-
 cesion del mayorazgo que insti. ayò en cabeza del señor Pedro Veneroso, que oy
 posee el señor don Pablo. Y por quanto pues yo he procurado que mi mayorazgo
 q. de acrecentado para mis sucessores, y para el señor don Pablo, y los suyos, que
 son llamados a el, y no es justo que el del señor don Pablo dexede ser reintegrado
 en las cosas que de yuso dirè, en que està menoscabado, y manda, que don Fran-
 cisco Antonio su hijo lo haga. Y le dà forma como le ha de hazer. Mem.
 num. 98.

325 ¶ De cuyos presupuestos se conoce la seguridad cõ
 L que

que estava de la firmeza deste mayorazgo, pues lo confesó quando trataba de morir: tiempo en que no aua de olvidar lo principal, que es su salvacion, *l. fin. C. ad l. Inham repetund. ibi: Et licet neminem diuini timoris contemendo, sus iurandum, arbitramur, immemore v. ror saluti proprie vllum commodum anteponat, eademmet verba referuntur, in cap. sancimus 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 presume no aua de mentir, vt *ex di. l. fin. C. ad leg. lul. repetund. Menoch. conf. 23. num. 9. Gail, obseruat. 43. per tot. lib. 2. Anton. Monac. decis. Florent. 2. num. 31. Surdo decis. 53. nu. 11. ibi: Es non est verisimile, quod immemor salutis eterne voluerit tunc mentiri. Crauet. conf. 6. num. 53. ibi: Quia nemo presumitur mori cum mendatio, & peccato. Barbof. proximè.*

Oposicion contra el testamento de don Juan Pedro.

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

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

Quid non mortalia petitor a cogis: Auri sacra fames?

Et deducitur ex l. si quemquam 31. C. de Episcop. & Cleric. ibi: *Quem vnum integritatis, aut vllum fidei prouidebimus, si auri sacra fames in penetrabilia veneranda prosperat;* Pues aun de el propio marido se dà lugar que los criados por complazer a su dueno actual, refieran lo que en el mem. se pone, à n. 219.

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

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

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

331 ¶ *Galen. lib. 3. de locis affectibus, cap. 1. Et in cap. suo Et libro 4. cap. de lingua affectibus, Abicena sen. 2. tertio, cap. 2. Donato Ant. lib. 1. sua praxis, cap. de solus.*

332 ¶ No le ha presentado testigo por la otra parte, que en esto pudiese 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. Semium, 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 dia 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. pos. l. 2. l. filius fam. S. Marcellus, l. inaduersa, l. qui testamento, S. nec furiosus, ff. de testam. S. pretereà, vers. Furiosi, Instit. quibus non est per me fact. testam. l. 13. tit. 1. part. 6. Bart. & Bald. & communiter repetent. in dict. iur. Boer. dict. decis. 23. cum multis D. Castillo lib. 4. cap. 28. D. Pich. cum alijs in d. S. pretereà.*

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

335 ¶ Advertimos, que los años de 620. y 521. 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 comprouacion 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, cõ relacion de vn censo que su madre doña Labinia impulso 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 euidentiã estan convencidos de falsos los testigos de doña Gabriela, asì firmado, que tres años antes estava perlatico, y no podia yandò por instrumentos a dest veritas in contrarium. Auth. de instrument. cãt. & fide; ibi;

*N*ihil est aliud falsitas, nisi veritatis immutatio, Bald. *conf.* 54. *v. numer.* 2. *in princip.* lib. 1. *et conf.* 254. *num.* 2. *in fin.* *vers.* Et videtur quod sic, lib. 1. *et conf.* 323. *num.* 1. *circa fin.* *vers.* Et pro examinanda, lib. 4. Ancharr. *conf.* 173. *in princip.* Castren. *conf.* 364. *in princip.* lib. 2. Tulch. *conclaf.* 41. *litter.* F. *ad num.* 1. ex quam plurimis *Fatin. de falsitat. part.* 1. *quæst.* 150. *ad num.* 1.

338 ¶ Como en lo que se pretende induzir de que en dicho tiempo se 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. *num.* penult. *vers.* Item eadem ratione, lib. 1. Socin. Sen. *conf.* 42. *num.* 1. lib. 1. Decio *conf.* 448. *num.* 13. Paris. *conf.* 88. *nu.* 19. lib. 3. Menoch. lib. 6. *presumpt.* 45. *n.* 2. 1. *vers.* Item etiam, *in med.*

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

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

341 ¶ Et iterum *num.* 44. ex Decio *conf.* 448. *num.* 14. *et* 35. ibi: Qui sic contra arguit, aliquem presumi, & censerì 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.ª pregunta de su interrogatorio, memor. *num.* 123. articulo: Que don Iuan Pedro en 21. de Março de 622. años, quando otorgò el testamento, estava en su entero, y buen juyzio, y solo padecia el impedimento de las manos, y firmaua con estampa. Y concluyen el articulo muchos testigos de vista, vsque ad n. 137 que deuen preferirse.

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

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

345 ¶ Tum, porque el escriuano dize en el otorgamiento del testamento estas palabras: *Don Juan Pedro Veneroso, Alguaquil mayor desta Corte, estando enfermo de perlesia en las manos, leuantado, y en su turno juuicio, y entendimiento natural, e fuera de cama, qual Dios Nuesiro Señor fue seruido de le dar, &c. Y concluye: Y lo otorgo, y firmo con esta nra. p. su 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 assienta Bald. ibidem sic: *Super ista lege fundatur intentio Tabellionis dicentis, per Dei gratiam, sanus mente licet aegrum corpore. Padilla in dist. l. sanum, num. 9: ibi: Dicunt autem ex hac lege desumpssisse Tabellarios communem stylum, quo illi vtuntur, dicentes, testatorem, testamentum suum ordinare, sanum mente licet aegrum corpore.*

347 ¶ Assercion, quæ multum operatur, facitque magnam coniecturam, vt asserrunt Corneo conf. 216 num. 14 lib. 3: Salicet. in l. furiosum, C. qui testament. facer. post. Boer. decis. 23. a nu. 73. cum seqq. Zavarela conf. 56 num. fin. Polidor. Ripa de actis in uortis artic. cap. 21 num. 59.

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

349 ¶ Tum, porque mirado el testamento, clausulas, y circunstancias de el, se hallara todo lleno de prudencias, y diversosos conseqentes, y sin extropiezo, variedad, ni en cuentros, que son presumpciones exclusiuas de demencia.

350 ¶ L. furiosum, vbi Bald. C. qui testam. facer. post. ibi: *Anc qualis as ipsius dispositionis, arguit magis ad partem sani consilij, et quia est cuiuslibet sanæ mentis legitima ordinatio testamenti, quod etiam ex ipsius serie testamenti laculente apparet, vt quia constituitur ibi institutio filiorum, legata pro anima, & diuisio modis, & cum ex ipsius hærens qualitate presumitur sanæ mentis.*

351 ¶ Alex. conf. 141 lib. 1. a num. 3. Afflic. decis. 43. v. 5. Boer. dist. decis. 23 num. 48. Caldas Perey. conf. 24 num. 6. Burat. decis. 256 num. 22. Angel de acquir. poss. quest. 3. artic. 1. num. 62. Sesse decis. 56 num. 6. vol. 1. Minjing. com. 2 obseru. 41. Rodrig. Suarez ab legat.

legat. 1. num. 2. *es* 30. Martenc. in Robr. tit. 1. glos. 1. num. 67. lib. 5.
Recopil. Thom. Sanchez lib. 1. de matrimon. dispne. 8. 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 dispuso el Licenciado Resa,
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, sup. nu. 324. en que hizo mencion de el otro mayorazgo que
fuo fundado en Pedro Veneroso su primo, de que era actual poseedor don
Pablo Veneroso, memor. nu. 96. y este no entro en la posesion
del, ni pudo hasta 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 Resa de la Compañia de IESVS, por que 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 Resa, persona publica, y de
quien tanta confianza se hazia contra la suya, su autoridad, opiniõ,
y credito, se reduxera a ello.

356 ¶ Ad illud I.C. in l. filius 4. ff. condic. insitit ibi: *nam que
facta ledunt pietatem, existimationem, & reuerentiam nostram, & (ut genera-
liter dixerim) que contra bonos mores fiunt, 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 prouasse, Bald. conf. 401. lib. 5. Dec. conf. 175. numer. 5.
*vers. Es pre dict. videntur habere locum, Alex. conf. 15. nu. 4. in fin. Coc-
pil. conf. 21. num. 24. Crauet. conf. 75. num. 8. Gabr. conf. 169. num. 7.
lib. 1. Riminald. Iun. conf. 58. num. 22. *es seq. 15. conf. 145. num. 12. U
seq. lib. 2. Hyppol. Riminald. conf. 344. num. 81. lib. 3. Honded.
conf. 109. num. 38. lib. 7. Menoch. de pre sumpt. lib. 5. pre sumpt. 20. n. 5.
*es conf. 221. num. 1. lib. 3. Malcard. de prekat. lib. 2. conclusi. 959. nu. 8.
Farnac. de falsit. & 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 otras, quando esta-
ua llamado a la hazienda vinculada don Iuan Pedro, y sus descen-
dientes, que ya se llaua con hijo, y despues dellas con Pablo, y los
que del procediesen, que tambien tenia a don Iuan Battolome, y
en su def. do Alexandro Chazarino, y su sucesion legitima: im-
prudente diligencia fuera para en caso de falsar todos, insitit con el

Licen-

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

359 ¶ Futura enim ignota fuit, l. respiciendum de reb. credit. § condiciones, Inst. de verb. oblig. Roman. conf. 503. num. 12. ibi: Non enim scire poterat ad re proprietatem peruenituram, quia de futuris non est determinata veritas. Ancharr. conf. 292. num. 3. Tusch. conclus. 568. vers. Futura contingentia incerta.

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

361 ¶ Tùm etiam, porque en dicho testamento refiere don Iuan Pedro auer impuesto su madre en Genova un censo de 1111. libras el año de 587. sobre una casa, y otros bienes de Bautista Mayoli, y mandò se inuentariassen por hacienda suya. Mem. n. 91.

362 ¶ Y en otra clausula dize: Que por no estar don Diego de Loaysa, su señor, y suegro, en su entero juyzio, pretendió don Alonso de Loaysa su hijo mayor entrar 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 por que podia auer duda si le pertenecian como corridos de censo de por vida, ò por principales, para que se restituyessen a su muger, mandò que se guardasse lo que dos Letradors declararan, como puesto por las 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 pagado 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 de mentiz, argum. à contrar. sensu, text. in cap. filij de heretic. lib. 6. ibi: Quod non sit sane mentis, & memoriam habebat inordinatam, c. cõ dilectus de success. ab intest. ibi: Alienata mente dixisse, l. 3. tit. 1. part. 6. ibi: Oero si, el que fuere salido de memoria, l. 5. lib. 3. tit. de las mandas for. leg. ibi: Establecemos, q̄ los que no fueren en su memoria, ò en su seso. Rodrig. Suarez d. alleg. 1. an. 4. D. Castill. lib. 4. cap. 28. n. 54.

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

presentò petición, en que dixo: *Que don Iuan Pedro auia otorgado su testamento cerrado ante Miguel de Valenzuela, escriuano, y entendia, que en el auia dexado por su albacea.* Pidiò se recibiesse informacion de la mayor parte de los testigos instrumentales, y con ella se abriesse, y publicasse, y se le diesen los traslados necessarios, y lo firmò de su nombre. Memor. nu. 85. & 86. y el Iuez mandò auer informacion, la qual diò la sufodicha del otorgamiento, y se mandò abrit. Memor. ibidem.

365 ¶ Por cuya subscripcion, y abierto a su instancia, y presentandolo en juyzio, fue visto aprouarlo, y confesar la certeza de todo lo contenido en el, *l. fideiusor. 26. §. 1. ff. de pignor. l. ficut, §. nõ videtur quibus modis pign. vel hypothec. soluit. ibi: Sed si subscripseris fortè in tabulis emptionis consensisse videtur, cap. ex litteris de transact. Bart. in l. emitor, §. Lucius, num. 1. ff. de pactis, l. ass. in Auth. si quis in aliquo documento, num. 3. C. de adendis con muchos Menoch. lib. 3. presump. 66. num. 7. Cancer. 1. variar. cap. 2. de campforibus, n. 2.*

366 ¶ Y esta diligencia no quedò en terminos de solo la apertura, sino q̄ en su execuciõ fue albacea, y tabiẽ tutora testamentaria de su hijo; pagò los legados, presentò en juyzio para la pattiçion q̄ hizo, dicho testamẽto, percibiò y cobrò las cantidades que por el huvo de auer, con que no le es licito, ni puede impugnar aora lo que tan bien le estubo, y entonces aprobò, *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. sis qui 31. §. 3. l. fin. ff. de officios. testam. l. parentibus 8. §. 1. l. si quando, §. 1. C. eodem, l. filio præterito, ff. de iniuriisrupt. cap. quod semel, de reg. iur. l. 1. l. si veritas, C. de fideicommiss. l. 6. tit. 8. p. 6.*

367 ¶ Bald. conf. 400. num. 2. lib. 4. Ancharr. conf. 242. n. 5. Parif. conf. 68. num. 20. lib. 3. Crauet. conf. 101. num. 4. conf. 274. n. 7. Alciat. respons. 115. num. 5. libr. 9. Menoch. conf. 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. glos. 1. Burgos de Paz in l. 3. Tau. r. n. 1390. Mieres de maiorat. 1. part. quest. 55. num. 55. Flores de Mena 1. var. a. 1. n. 51. Azcued. in l. 2. tit. 4. lib. 5. n. 66.

368 ¶ Quod in tantum procedit, que para obstarle dicho testamento no era necessario auer aprobadolo en todo, si no consentido en parte, *l. si stipulatio 39. §. 1. de oper. liber. ibi: Quia non debet ex parte obligationem comprobare, ex parte tanquam de iniqua queri, l. cum queritur de administrat. tut. ibi: Aut incotum agnoscere, aut a toto recedere, l. innotior text. in l. nam absurdum, ff. de bon. liber. ibi: Nam absurdum videtur licere eidem partim approbare iudicium defuncti, partim reuocò euertere. Meno. chi. de arbit. lib. 2. casu 99. Mieres de maiorat. 1. p. 9. 55. n. 137.*

369 ¶ La razõ es legal, scilicet, por lo indiuuido del, q̄ no puede valer por parte, & pro parte non, *DD. in l. sis qui, vbi Imol. num. 3. Peralta in l. si quis in princip. delegat. 3. num. 3. vbi inquit: Testamenti perfectio consistit in puncto indiuisibili, & non admittit sectionem aliquã discre-*

discretiun, aut separatiun, neque quoad quaedam valere potest, quoad quaedam non valere. Polidor. Ripp. de diuid. et indiuid. sect. 2. 2. num. 16. Mieres dist. 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 coniect. tit. 20. num. 9.

370 ¶ Quapropter cum adfunt tot, ac tanta, sic facti, quam iuris, vrgentissima fundamenta, que demuestran lo indubitable desta disposicion, la firmeza, irrevocabilidad, y observancia del mayorazgo en quanto a la voluntad, animo, e intencion de dō Iuan, no parece justo alargarnos mas en su comprouacion.

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

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

372 ¶ Aunque fuesse en virtud de la Real facultad, de q̄ despues vñ, porque se auia de ganar conlicencia de la susodicha, *l. 1. si parens, ff. si quis apparent suer. m. num. 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 ¶ Túm, 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. mem. n. 388. y no se niega por doña Gabriela.

375 ¶ Cuya profesion la puso en estado de muerta a el mundo, *c. p. 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. Canonica. 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

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

377 ¶ *Quia tunc liberum sibi erit habitum dimittere, & bona paterna, que ipse ex successione proueniunt postulare, glos. in cap. transiisse, qui filij sint legiti. verbo, nota, illic: Dicunt quidam, quod illi erant facti Monachi. Abbas in dict. cap. cum simus, à num. 2. vbi Ioan. Andr. num. 1. Bald. in Auth. si qua mulier, vum. fin. C. de sacros. Eccles. Aretin. in l. 1. num. 6. ff. de testam. Corset. in singulari, verb. legitima, Bald. Nouell. de dote, part. 1. colap. 3. vbi dicit: Hanc esse communem opinionem.*

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

379 ¶ *Tum, porque quando se huviessse de aguardar a la muerte natural de doña Lauinia, y fuesse capaz de bienes en comun el Conuento donde profesó: este era el interessado a quien tocava qualquier derecho por su cabeça, y no a la susodicha, que con el voto de pobreza quedó incapaz de successiones, y herencias, Auth. ingreßi, C. de sacros. Eccles. cap. quia ingredientibus 19. quæst. 3. Auth. de Santissim. Episcop. S. si qua mulier, Auth. de Monachis, § illud quoque, l. 17. titul. 1. part. 6.*

380 ¶ *Gratian. discept. cap. 363. à num. 17. Zuallos quæst. 341. num. 1. Spino de testam. glos. 12. num. 17. P. Molina. de iust. & iur. tract. 2. disp. 140. P. Thom. Sanch. de Religios. stat. cap. 12. libr. 7. à num. 1. plures congerit Barbof. de potest. Episcop. alleg. 103. à n. 1.*

381 ¶ *Y el Conuento solo, accepta las que tocan a sus Religiosos, y deduz en juyzio los derechos por cabeças de estos, absque consensu illorum, qui nec velle, nec nolle habent, D. Couartuv. de testamentis, cap. 1. num. 21. Gamma decisi. 308. à num. 1. Gratian. cap. 132. à num. 7. & cap. 568. num. 62. P. Molin. dict. disp. 140. nu. 19. ibi: Vnde professus adire nequit talem hereditatem, sed Monasterium: nec etiam professi ignorante marito potest, ac debet, illam adire, nam Religiosus, velle, ac nolle non habeat.*

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

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

383 ¶ Verum in presenti, auer consentido don Juan Pedro el geayamen de vinculo por causa honrosa de su matrimonio con tercero, y que teniendo efecto quedalle irrevocable, nihil duobus, ex dict. l. 17. es. 44. Taur. & alijs iuribus, & auctoritatibus supradictis. iterum a num. 91. & postea a n. 141. usque ad 146.

384 ¶ Tum denique, porque aun bastara para la total fite meza lo que por la traslacion quedo pactado, scilicet, que a falta de Pedro, y Pablo Veneroso sin succion, aya de entrar don Juan Pedro Veneroso, y a suya en el otro mayorazgo que fundaua su tío, y en el derecho de los parrenatos, de la misma forma que los susodichos eran llamados, a falta de don Juan Pedro, sin descendientes en el suyo.

385 ¶ Cuya reciproca substitution, y esperança de suceder los vnos a los otros, justifico el acto de manera, que pudo muy bien don Juan Pedro en perjuizio de su madre, quando fuera capaz de suceder, y estuviera en el siglo, disponer en la forma dicha, ex optimo text. in l. si pater puella, C. de officioso testam. l. de fideicommissis, C. de transact. glos. in l. licet, verbo, Mortis, C. de pactis, Bald. in summam dict. l. si pater puella, ibi: Propter fideicommissum inuicem inter filios relicto neuter filiorum videtur grauatus, quia omnes sunt impari spe, es. ideo non habet locum que rela in officioso testamenti. Francisq. Molin. de rit. nuptial. quest. 30. n. 5. Fontanell. de pact. claus. glos. 1. §. p. 3. n. 119.

386 ¶ Et ibi terminis dict. legis 6. Taur. lo resuelven Palac. Rub. de donat. S. 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. dispus. 1. num. 5. D. Castillo, lib. 4. cap. 49. num. 31. D. Larrea, decis. Granatens. 60. num. 8. & sic remanet inanis prefata aduersarij consideratio.

Segunda Oposicion, por el nacimiento de Don Francisco Antonio.

387 **P**ropuesto se ha tambien, que auiendo nacido don Francisco Antonio Veneroso, hijo de dona Gabriela, quedo reuelta la fundacion del mayorazgo que antes se hizo, ex l. si unquam, C. de reuoc. donat. es. l. 8. tit. 4. p. 5. su concordante.

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

lo hijo ganasse facultad para hazerle mayorazgo despues, antes de usar de ella loobreuiniessen otros, afirma que no podia instituyrlo, quem luminatim refert Parlad. *lib. 1. rer. quot. cap. 7. num. vltim. in fin. Pedr. Barbo. in l. 2. in princip. ff. solut. matrim. nu. mer. 169. Mier. de maioratu 1. part. quest. 13. numer. 8. Burg. de Paz Iunior, quest. civil. 1. num. 22.*

389 ¶ Porque siendo ya legitima de don Francisco Antonio, la hacienda de su padre, luego que nació, no pudo grauarfe la sin su consentimiento expreso, con calidad de vinculo, ex l. *quoniam in prioribus, l. scimus in princip. Et in S. facimus, C. de inofficio. testam. l. 1. l. 4. tit. 1. l. 1. tit. 1. p. 6. & alijs iur. supr. n. 25.*

390 ¶ Verum respondemus. Lo primero, quod dicit. *lex si unquam, et l. 8. tit. 4. part. 5.* proxime relatæ, hablan en donacion hecha por quien no se hallaua con hijos, ni en su mente esperaua tenerlos, dicit. *l. part. ibi: Mueuense los hombres a las vezadas a fazer donaciones, por q̄ no han hijos, ni han esperanza de los auer. Bart. in l. Titia Saio, S. Imperator Alexander, in princip. ff. deleg. 2. Et in l. 1. C. de inoff. dotibus, vbi etiam Bald. Cord. conf. 206. n. 1. 4. lib. 3. Ruin. conf. 98. n. 22. vers. Et confirmatur, lib. 1. Socin. sen. conf. 53. num. 7. libr. 4. Menoch. conf. 196. nu. 46. ibi: Dispositio legis si unquam in precipua ratione fundata est, quod si donans cogitasset liberos se habiturum non donasset.*

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

392 ¶ Matrimonium namque tria potissimum bona secum affert, Fidem, Sacramentum, & Proles, *cap. omne itaque 27. q. 2. & qui contrahunt, satis cogitant de liberis, l. 1. S. quis naturale de iustitia et iur. l. 1. ff. solut. matrimon. Auth. de equalitat. dotis, in princip. Signorol conf. 69. num. 5. vers. Præterea, Roland. conf. 111. num. 30. Tiraquel. in dicit. l. si unquam, in presat. num. 67. Menoch. conf. 196. nu. 46.*

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

394 ¶ Et sic no tiene lugar la disposicion dicit. *l. si unquam, Bart. in dicit. l. Titia, S. Imperator, à num. 1. d. leg. 2. Roland. dicit. conf. 111. num. 30. lib. 1. qui communem dicit Menoch. dicit. conf. 146. ibi: Dispositio dicit. legis si unquam, C. de renoc. donat. in ea precipua ratione fundata est, quod si donans cogitasset liberos se habiturum non donasset; atqui isto in casu mulier, que matrimonio collocatur, iam satis cogitat de liberis, ex quo de ea causa viro coniunguntur, ergo donatio hæc ob superuenientiam filiorum renouari non potest.*

395 ¶ Francisco Molin. dicit. lib. 3. cap. 95. num. 8. ibi. Secundo,

do, quia dispositioni dicitur et si nunquam, non est locus ubi que donas, vel reuocans, cogitauit de liberis. At mulier matrimonium contrahens, et in ipso renouans, semper videtur de liberis cogitare, quia gratia sobolis procreanda, et liberis replenda ciuitates, principaliter contrahitur matrimonium, l. 1. ff. solut. matrimonio.

396

¶ Lo segundo, porque dicit. l. si nunquam, habla en donacion mere gratuita, ibi: *Fuerit donatione largitus, et dicit. l. 8. part.* ibi: *Mucuenſe a fazer donaciones; sin extenderſe a las ob cauſam matrimonij, etiamque reſulten a fauor de eſtraños.*

397

¶ Como por la l. 1. 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 nunquam, verb. donatione largitus, nu. 141. et 142. Gratian. disceptat. tom. 5. cap. 284. num. 27. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 39. ibi: *Idque etiam comprobatur ex eo, quod haec non sit simplex, sed ob cauſam facta donatio, in qua decisiõ legis si nunquam non procedit.* P. Thom. Sanch. de Religioſ. stat. lib. 7. cap. 7. an. 50.

378

¶ Optimè encareciendo la razon, Anton. Fab. lib. 7. coniect. cap. 15. donde exclamando contra algunos de contrario sentir, inquit num. 4. in hęc verba: *Illud vero quam absurdum existimare donationem, quam quis ex contractu alieni matrimonij in sponsum, sponsam uel cõtulert, reuocari etiã ipſo iure si donatori adnascantur liberi? an non ita sit fraus non tantum donatario, aut donatarie; sed etiam eius coniugi, adeoque liberis ex eo matrimonio susceptis? Quis autem ex veteribus illis Iurisprudẽtibus admitteret id, quod donatum eſſet ob eam cauſam; id eſt fauore nuptiarum, quibus nihil eſt fauorabilius reuocari poſt cauſam ſequentem; id eſt poſt ſequutas nuptias, que nec amplius reuocari poſt cauſam ſequentem; id eſt poſt ſequutas nuptias, que nec amplius reuocari poſſunt, ex quibus ipſa donatio cauſam dederit? Cum non aliter contractus fuisset alter ex cõiugibus, quam si donatio illa in coniugem collata eſſet, l. si donatus 9. S. si quis indebitam, ff. de condit. cauſ. dat. cauſ. non ſequuta, l. penultim. S. sed et si quis, ff. quod fals. tue. l. si remouer audi 6. S. plane sit is, ff. mandat. itaque non poſſunt ſatis mirari ab arripſiſſimo ordine probatam hanc tam absurdam, iniquamque ſententiam. Nunquam enim apud ſupremos, reſtoſque Iudices communis error ius 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 mirõ a que la hacienda ſe conſeruaſſe en el meſmo don Iuan Pedro, y ſu muger, y deſpues en eſte, y ſus deſcendientes de que tanto uel, conueniencias, autoridad, y luſtre a todos ſe ſiguio, ſicuti cognoſcitur.

380

¶ De que ſi atendemos a dichas capitulaciones, de donde tomõ forma el vinculo; otorgaron ſe para conſeguir el caſamiento con doña Gabriela, que fue la cauſa final, ex ſupradictis a n. 92. Coſa que tambien le eſtubo a don Iuan Pedro, a ſi por la dote que recibio,

bió ; cómo por lo personal , y cañdad de la susodicha.

401 ¶ A esta y a su abuelo, y hermano que intervinieron en ellas, no les fue de menos, y en ptes. además de la nobleza de don Iuan Pedro hallaron marido, yerno, y conuado tan rico, y poderoso, que entraua a gozar 711. ducados de renta en cada un año, y libras de censos, y cargas, y de vn oficio tan en todo grande, como el de Alguazil mayor de la Chancilleria, con los aprouechamientos, y preeminencias de quibus infra y para su habitacion de las casas de mas valor, y principales de Gratiá, para con mayor lustre, y descanso, y veneracion sustentat las cargas del dicho matrimonio.

402 ¶ Et sic fuit ob causam irreuocabilem. Titio centum, § Titio negro, de condit. et demonstrat. in puncto Natta conf. 115. nu. 2. et conf. 69. nu. 35. Roland. conf. 43. nu. 20. lib. 1. et conf. 70. a nu. 3. lib. 4. Menoch. conf. 261. nu. 19. Guidon Pap. decis. 145. nu. 2. Franch. decis. 205. nu. 2.

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

404 ¶ Stephan. Gratian. disceptat. tom. 5. cap. 984. nu. 24. ibi: Talis donatio censetur pars, et portio ipsius contractus matrimonij, et cum toto ipso contractu confunditur, concernendo utilitatem non solum donatarij, sed etiam ipsius mulieris secum contrahentis, et eius parentum, qui videntes tales donationes fieri suis generis futuris, eueruant sua patrimonium, consensu vero ampliores dotes filiabus, alias non daturi, ut ditioribus eas nuptui iradant.

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

406 ¶ Mirabiliter Fontan. de pact. claus. 4. gloss. 1. nu. 30. ibi: Secure respondebimus, quod quando donatio commodum tantum continet donatarij, simplex dicitur, et par a: nequimus tamen, donationem hanc nostram solum commodum, et utilitatem donatarij respicere continet enim, praeter commodum donatarij, utilitatem etiam uxoris illius, et parentum, quorum maxime interest generum, et maritum respicere habere diuitem: sic enim honorificentius uiuent: sic mulier securior etiam habebit dotem: sic filij securum habebunt unde uiuant, et alia commoda reportabunt omnes, quae cuique facile est considerare, experimento enim quotidiano comprobamus, quod utilitas uxoris, et

etiam filijs, necnon & suis parentibus contingat, si eorum mariti dicuntur abundent, & e contrario, quae infortunata, quae incommoda si paupertate laborent. At haec huiusmodi donatio eo modo, quo in nostra clausula concepta, magis speciale respicit, & continet commodum filiorum ex eo matrimonio procreatorum, propterea quod eis etiam post mortem parentis facta exitit donatio; unde succedit in his proculdubio secunda Doctores traditio, quod quoties donatio respicit utilitatem donatarij, & alienius terrij, tunc ob causam dicitur, & non simplex.

407 ¶ Si consideramos la fundacion del mayorazgo, bien se reconoce quan conformes estuvieron los contrayentes en que se instituyesse; pues aun de los 1411. ducados de la dote de doña Gabriela, se capitulo auia de hazerle otro para el hijo segundo, mirando a que por este medio perpetuaua 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 scribentis hoc quoque pertinet, l. Titio, §. fin. de auro, et argent. legat. ibi: Subscriptionis nominis mei, l. lex que tutores, ff. de administrat. tutor. l. regula, §. penultim. ff. de iur. et fact. ignor. ibi: Gloriam representet, l. legatum, ff. de usufruct. ibi: Conseruanda memoria, et dignitatis, l. 1. §. quamuis, ff. de ventr. inspic. l. hoc iure, ff. de donat. ibi: Si ob honorem aliquem praemittat, teneatur, Mier. de maiorat. l. 1. part. quae. 3. num. 66. ibi: Considero, quod fines, et mentes eorum, qui faciunt maioratum invident, et illud respiciunt, quod successores in maioratibus, cum quadam memoria immortalitatis representent pompam, gloriam, nomen, familiam, arma, et cetera omnia que homines naturaliter exoptant, absque aliqua temporis interpellatione, quod omnibus notissimum est.*

409 ¶ *Cum Socin. conf. 47. num. 7. lib. 1. Decio conf. 38. in princip. Paris. conf. 72. num. 85 lib. 4. Tiraquel. de primog. quae. 6. n. 29. D. Molin. lib. cap. 11. num. 3. ibi: Item primogenitorum suis praecipuus est, et familiarum dignitas, ac memoria conseruetur. D. Castill. lib. 6. cap. 159. n. 1. D. Solorçan. libr. 2. de iur. Indiar. capit. 17. num. 13. tom. 2. D. Valenç. conf. 40. à n. 5. cum seqq.*

410 ¶ Y atendieron a el fin principal de que mejor pudieffen los poseedores seruir a los Reyes en las ocasiones que se ofrecieffen con mas poder, y fuerças, y a la Republica, y causa publica, C. Imperialem, §. praeterea ducatus, de prohibis. feud. alienat. per Frederic. vbi DD. et in dist. cap. licet, de voto, Tiraquel. de primog. quae. 4. num. 13. D. Molin. lib. 1. cap. 4. num. 28. in med. et cap. 11. num. 6. et cap. 18. num. 1. D. Valençuel. conf. 175. num. 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. Coutruy. 3. variat. cap. 5. num. 5. resf. Tertio, in medio, ibi: Eum ex maioratum institutione patrimonium in diuisa, in terra, et illa sa penes familias, maxime cum Republica commodo conseruentur, quae alioque per filiorum diuisiones attentantur, ad nihilumque exinanita redaduntur, quod minime expedit, neque familijs, neque ipsis Republica, quae hoc una primogeni-*

uorum ratione viros nobiles, ac diuites habet, promptiores quidem est ei in bello, & pace subseruiant, & ministrant.

412 ¶ Et versa vice, con la diuision de la hazienda en porciones minimas se destruye todo, Canonizt *in cap. licet, de voto, l. ne in plures, ff. de exercit. at. et. l. plane, ff. de famil. hercis. l. tutor, §. Lucius, ff. de rursur. Socin. dict. conf. 47. num. 5. Tiraquel. qui plura refert, de primog. quest. 4. nom. 16. Menoch. conf. 116. num. 2. Decian. respous. 7. num. 26. lib. 1. Franch. decis. 91. num. 3. con muchos D. Pizles Valenquel. Velazquez conf. 40. num. 10 ibi: Diuitie sunt maiores si in vnum tantum conferantur, quam si in plures, quia diuisio facultatis in plures partes facit vilescere familiam.*

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

414 ¶ Lo propio dizen Gregor. Lop. in l. 6. tit. 11. part. 6. verb. que la non pudiesse vender D. Molin. lib. 1. cap. 18. num. 9. Cancr. 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 perjuyzio de las legitimas de sus hijos, dummodò no se disrijan desde luego a defraudarlas maliciosamente cò donaciones gratuitas, è inmensas: aliàs enim se les priuarà del vfo, y administracion, quod ius abhorret.

416 ¶ Ad textum in l. nonusque addò, ff. si à parent. quis fuerit manum illic: *Quia iniquum est ingenuis hominibus non esse liberam rerum suarum alienationem, vbi Bart. num. 1. idem in l. hereditarium, nu. 1. ff. de bon. auth. iud. possi. gloss. in l. 2. C. si quid in fraud. patron. vbi Angelus, & Salic. Cinnus in l. 1. C. eodem, Bald. in l. Papinianus, §. quarta, ff. de inoffic. test. Menoch. conf. 116. num. 39. Schrader. de feud. part. 7. cap. 5. num. 54. lul. Clar. in §. donatio, quest. 7. in fin. Celf. Hugo conf. 111. num. 3. Cancr. 1. variat. cap. 8. de donat. n. 129.*

417 ¶ Mar. Giurb. de success. feud. cap. 118. §. 2. gloss. 3. nu. 82 ibi: *Sed quid si pater in fraudem primogeniti venerit hereditatem, subueniri ei non posse videtur; 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 fit arrogatio, nisi cõtra a f. fiducia & eius legitima trãssi in contractũ, vt inquit Bald. in d. l. 2. C. si quid in fraud. patron. permittitur enim patri ex titulo oneroso filij legitimam minuerere.*

418 ¶ Ioann. Anton. Mangil. de impur. quest. 21. num. 17. ibi: *Quid accedit, quod licet pater de iure filiam dotare teneatur; nihilominus hæc obligatio, que appellatur legalis, non ita patrem officit, vt non possit eo viuente, alienare bona sua titulo oneroso, neque filius patri potest inibere bonorum vendi-*

condiciones casus in l. non est que, ff. si a parente. quis fuerit manumissus. vbi Bar. col. quem sequitur D. Pichard. in l. post contractum. num. 13. ff. de donat. Pinel. in l. 1. C. de bon. matro. 3. p. principij sub n. 7. 7.

419 ¶ Y bien agenas son de todo fraude las escrituras que otorgò don Iuan Pedro, que como toties retulimus, se dirigieron a fin tantoable, como el de tomar estado de matrimonio, que auie do, tenido efecto quedaron irrenocables, sin poderlas el susodicho ni sus descendientes alterar así, por auer sido con terceros, dict. l. 1. §. 7. et 4. 4. Tauri, illic: O si el dicho contrato de mayor az go se huviere fecho por causa onerosa con otro tercero, así por rra de casamiento, como por otra causa semejante. & D. Molin. lib. 4. cap. 2. num. 7 §. verif. 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. et que ad 146.

420 ¶ Como por lo indiuideo, è inseparable del matrimonio a que se anexò el vinculo, sicuti in casu ex Bald. in l. si praesens, C. de donat. verif. Tamen, Decian. cons. 71. à n. 66. Gratian. cap. 98. 4. n. 27. rolum. 5. Molio. de ritu, quest. 2. num. 20. Molfes. cons. 111. v. 1. tom. 1. & alijs diximus sup. à n. 240.

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

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

423 ¶ Praesertim, quando notenia enterada la impugnacion del susodicho, si no es mostrando ser heredero de don Iuan Pedro su padre, como lo fue, l. cum à matro, C. de rei vindicat. gloss. in l. 1. C. de inofficij. testam. verif. Quod si in mare proiciat, lall. in Auth. vnde si parens, num. 3. C. eodem, Surd. cons. 137. num. 10. Mart. de succes. legal. part. 2. quest. 1. à num. 58. ibi: Aut sunt heredes parentis renuntiantes, et non possunt contrahere.

424 ¶ No gueral allegat. 37. num. 2. ibi: Si super litibus tractatum non esset, dubitari non poterat, quod Clara a possit Regium sensum alienare et quod filij, aut descendentes non possunt alienationem impugnare pretextu sue legitime, ad quam non habent ius, nisi tanquam matris heredes.

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

et, y sus descendientes a falta de sus primos hermanos, de la mesma forma que ellos lo estauan a este, no teniendo hijos don Juan Pedro, se justifico el grauamen de vinculo sobre su hazienda, en perjuzyo de su hijo, a causa de el pacto receptoco de su cede de los vnos a los otros, y la contingencia de que podia ser, con que se hizo irrevocable.

426 ¶ *Dist. l. si pater puella, C. de iust. testam. expressa lex de fideicomisso, C. de transact. vbi tenet remissio facta in fratres de fideicomisso receptoco inter eos conditionaliter, si sine liberis, neque potest per restitutionem in integrum rescindi, quamuis alter esset etate maior altero, Gloss. in d. l. liber, C. de pactis.*

427 ¶ *Boer. decis. 353. per vir. precipue a numer. 2. Fab. de Ann. conf. 52. num. 25. Marcar. conf. 22. num. 36. Menoch. conf. 1126. num. 1. 5. ibi: Quintus casus est, quando primogenitura, et maioratus fuit institutus reciproce a duobus inter se transversalibus, et extraneis, conuentione, et pacto, quod altero eorum sine liberis decedente, alter superstes, vel eius primogenitus, et successiue alij primogeniti ex eo decedentes succedant, et adiecte sue sunt clausule constituti, vel alia. Hic casus, qui a Molina omissus fuit, huic nostro conuenit, de quo quidem dicendum est, siue controuersa censeret instituta primogenituram, per viam contra alius, et irrevocabilem omnino esse. D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 35. D. Larrea decis. 60. n. 7. et 8.*

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

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

430 ¶ *Dom. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 33. ibi: Spes namque competens ex iure primogenitursae summe consideranda est, vt optime aduertit Tiraguell. de primog. q. 40. n. 6. Ideoque ex hac reuocacione filius lesus dici non potest.*

431 ¶ *Lo seprimo, porque a estos fundamentos se aune ta el auer don Joan Pedro en virtud de facultad de su Magestad, q tubo consentido el grauamen de vinculo en su hazienda, y hecho lo de nuevo, segun consta de la escritura, inserta en la dicha facultad. Mem. a n. 47.*

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

su hijo, Rodrig. Suar. in l. quoni. in no. prioribus, limitat. 2. d. nu. 1. y. reuoc
segg. Gregor. Lopez in l. 32. glos. verbo, non v. aldr. tit. 9. part. 6. Men-
chaca de success. creat. lib. 3. §. 26. limitat. 31. d. nu. 97. Dom. Molinos
lib. 2. cap. 1. num. 9. & cap. 2. num. 1. & 2. cap. 3. num. 1. & supponit cap. 7.
num. 2. P. Molin. dispu. 1. §. 8. num. 4. Surd. de aliment. tit. 8. privileg. 93.
num. 2.

433 ¶ Etiam que lo cōtradixesse, como lo suponen pre-
fati DD. & Addeot. ad D. Molin. lib. 2. cap. 3. num. 7. ibi: Limita-
tur tertio, vbi Regia facultas intercedit, quo casu, etiam renitente filio vales
grauamen.

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

435 ¶ A que satisfazemos:

436 ¶ Tum, en los rescriptos de justicia, de que pueden
resultar litigios, y diferencias, es necessario poder bastante; no em-
pero en los de gracia, como lo son las facultades Reales para vincu-
lar, porque estas se pueden pedir por qualquier pariente, sin necel-
sitar de poder, cap. nonnulli 28. §. sunt, & alij, de rescript. in fin. vbi glos.
verbo, sine speciali mandato, in fin. ibi: Quia non vales littere, nisi sint im-
petrate per procuratorem; secus credo in litteris super beneficijs obtinendis, quia
ibi non exigitur mandatum, cum super nulla lice impetrantur, sed de gratia tan-
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 cap. si quando de rescript. Idem,
conf. 51. num. 3. tit. de sponsal. Tiraquell. de penis temper. caus. 22. nu. 38.
Gregor. Lopez in l. 39. tit. 18. part. 3. verbo: Sin perfererim, ibi: Adde, cap.
nonnulli, §. sunt & alij, de rescript. & intellige ad lites, & sic dicitur; nam
ad gratias non requiritur.

438 ¶ Thom. Sanchez de matrim. lib. 8. dispu. 26. num. 4.
ibi: Ceterum tenendum est, nec speciale, neque generale mandatum desiderari
ad dispensaciones, & quævis alia privilegia impetranda: nam æquè militant in
omnibus priuilegijs, gratis, & dispensationib. vbi multos congerit Mo-
net. de commut. v. l. im. v. volunt. à num. 415. cum segg. González ad reg. 8.
Cancellar. glos. 6. num. 16. Melchior Lopez. de re benefic. quest. 1. à n. 1.
cum segg. precipue à num. 32. vbi concludit illic: Brevitatis, quia in im-
petrandis huiusmodi gratis non exigitur mandatum aliquod. Barbo. in dist.
cap. ad aures de rescriptis: 8. & 9. num. 8. & 9. d. nu. 7. q. 2. d. nu. 17.

439 ¶ No duero l. 32. num. 177. vbi in terminis in-
quit: Neque obstabit replicare hanc facultatem non fuisse ab Admirato, sed de
Maricione de Authon obtentam, ut conatur est probare Admiratus, quia testes

examinati nihil concludunt; et si plene esset probatum, nihil obstat, quia facultas Regia gratis conceditur, sicut quodlibet aliud rescriptum, et ita potest unus pro alio illud impetrare absque mandato.

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

441 ¶ Ioann. Andr. in cap. si electio, num. 2. de electione in 6. Geminian. in cap. presenti, in princip. sub num. 2. de Prebend. in 6. Bellamer. cons. 33. num. 14. D. Couarr. 3. variat. cap. 16. sub numer. 3. Monnet. alios referens, de commut. ult. volunt. dist. cap. 7. à num. 424. Lottorio de re beneficiar. 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. cons. 133. num. 5. vol. 1. ibi: Nam ex gratia; et motu proprio concessa adquire ius aliquod non potuisset dist. Comit. Sigismundo, si illam non acceptasset.

443 ¶ Y no solo fue sabidor don Iuan Pedro, pero executando dicha facultad Real, y usando dellz, la insertò en la escritura de fundacion, que despues de la muerte de Bartolome Veneroso su zio 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 asì lo cumplió, y està en el registro.

444 ¶ Por cuyo acto, y mas auiendo despues continuado en tantos, calificò auerse impetrado de su orden, supponiòt in casu Mieres 4. part. quest. 1. limitat. 6. num. 72. D. Molina lib. 2. cap. 7. à num. 67. cum seqq. Nogueroi. dist. allegat. 32. vol. 27. ibi: Et cum Admiratus bis usus fuerit predicta facultate; primo, procuratorem constituendo, eum speciali mandato ad censum creandum; secundo, dum ipse Admiratus ratificabit censum à procuratore constitutum; idem est, ac si ipse Admiratus facultatem impetrasset.

445 ¶ Siendo asì que bastara solo el estar despachado en su cabeça, y tenetla en su poder, para que subsistiera la fundacion, aunque no dixera y fava de ella, ni la insertara en la escritura. Dom. Molin. lib. 2. cap. 7. num. 69. Anton. Gomez in l. 2. Tabar. num. 3. Parter Molin. dispue. 599. numer. 9. in fin. Dom. Castill. tom. 5. cap. 67. num. 60.

446 ¶ Tambien se ha alegado, que por ser hijo vnico dõ

Francisco Antonio, y no abierse expressado esta calidad a su Magestad, fue nula dicha facultad; Miercoles de maior au. r. part. qual. 13. a num. 59.

447 ¶ Lo qual se desvanee:

448 ¶ Así porque no tenia hijo alguno don Iuan Pedro al tiempo que se concedió, y vsó de ella, pues se despachó año de 603. memor. n. 47. fol. 25. B. y el mayorazgo que en su virtud fundó, 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 expressar en la narratiua el ser hijo unico; adhuc subsistiera, porque si el Principe hallandose el impetrante con muchos hijos, de ordinario las concede, y puede, para priuarlos de sus legitimas, dexandoles alimentos competentes: fortiori ratione, teniendó vno, lo hiziera, pues es menor el perjuizio que se resulta, siquidem se queda la hazienda para gozar della; aunque sea con el grauámen de vinculo, y con el quónto de que el padre pudiesa disponer.

450 ¶ Ad textum in l. 3. §. qui fideicommissum, ff. de hereditibus instituen. ubi: Eritque interim necessarius heres, & existente conditione & olus varius heres efficietur, non ut desinat heres esse, sed ut ius in eo mutetur successionis, vbi Glos. verb. successionis, ibi: Id est qualitas succedendi.

451 ¶ Mejor text. §. hoc quoque, vers. fin. iunct. verb. Pro terra, inst. per quas pers. nob. acquiri. ibi: Et pater ampliore summa fruetur pro terra dimidia postumus ius. Y añade la Glosa; Pro tertia in proprietate, pro dimidia in usufructu.

452 ¶ In casu Greg. Lop. in l. 36. iii. i. 8. p. 3. gl. 2. D. Covarr. 1. Variar. cap. 20. num. 9. Quelada diuers. 99. cap. 6. nu. 21. Burg. de Paz iun. quæst. 2. in m. 2. D. Perez de Lara de Capellan. lib. 1. cap. 5. num. 7. ibi: Et in casu nostro non solum versatur eadem ratio in unico filio, quod stantibus multis ad hoc videretur Principem eodem modo concessurum facultatem, si expressisset impetrans vnum tantum filium habere imò maior, quia facilius Princeps concederet, quippe quando vnicus adest filius, non ei auferuntur bona, sed sibi remanent, nec enim absumitur, quod in corpore patrimonij retinetur, & sic succedit in sua legitima.

453 ¶ Continua illic: At stantibus multis filiis, extra electum ad maiorum; ceteris auferatur sua legitima; qua forsam opulentissima futura eras, nec eis datur libera, neque vincularata, 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 dicitur soler, facultatem ad maiora pmi instituerendum impetrantem non teneri mentionem facere eorum filiorum, quos eo tempore habebat: cum filiorum plura alitas nedum non sit causa efficiendi difficilem impetrationem, sed potius ex ea facultatis impetratio facilius reddatur.

455 ¶ Últimamente se ha alegado, que pñes se concedió facultad para que don Iuan Pedro biziesse mayorazgo, no pudo por ella ratificar las escrituras antecedentes que del auia otorgado, porque de uio preceder a ellas, *l. si quis mihi bona 25. S. in sum de acquirenda heredit. abi: Sed precedere debet, l. fin. S. necessitate, C. de bonis que liber. y se induze ex S. tutor autem, l. iustit. de auctor. tutor. ibi: Sciat in ipso neg otio presens debet auctor fieri post tempus rvero, aut per epistolam, aut per nuntium interposita auctoritas nihil agit.*

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

457 ¶ Que esta escritura del año de 609. que con insercion de la facultad otorgò don Iuan Pedro, contiene dos partes. La vna, a prouar, y ratificar lo hecho en las capitulaciones, y transaccion por el susodicho, y la fundacion hecha por Bartolome Veneroso su tio, con los llamamientos, clausulas, y condiciones de ella. Memor. num. 47. fol. 27. y para esto no era necesaria, 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 resultò a su fauor, y de los de su familia, *vt cum Gregor. Lup. in l. 4. tit. 1. 1. part. 5. verb. Algu pro, diximus num. 86.*

460 ¶ Además, que fue jurado, con que se assegurò su validacion, *vt ex D. Couarr. Gutierrez, D. Molin. Thom. Sanchez, D. Castill. & alijs supr. num. 87. cum seqq.* quibus est addendus Narbona de etate, anno 25. 9. 20. n. 7.

461 ¶ El de la transaccion, por ser entonces mayor de 25. años, con que procede abique contradictore su firmeza, *sicati ex tot iuribus, & auctoritatibus probauimus supra, à num. 187. rvsf- que 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, proseguitor 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 rreditos que de ella podrà pretender, y en otra qualquier manera, que como dicho es, entran, y se comprehenden en el rvalor de los comprehendidos en el dicho mayorazgo de suyo incorporado, cò las mismas condiciones, y vcdamientos, y llamamientos en las dichas escrituras, y en esta que aora hago, y otorgo, para que queden perpetuamente vinculados, y de mayorazgo diuisibles. Mem. fol. 27. B.

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

32

ella no admite linage de duda el auer podido en su virtud grauar al dicho don Francisco Antonio su hijo, quando no lo estuuiera de las capitulaciones, vt cum Gregor. Lopez in dist. l. 3. tit. 9. part. 6 verbo, non valdrá, Rodrig. Suarez in dist. l. quoniam in prioribus, limitat. 2. à 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 auer nacido despues de esta nueva fundacion. Lo vno, por lo que dexamos fundado supra, à num. 390. vsque ad 434. Y lo otro, porque la mesma facultad Real lo preuino todo, extendiendose a los hijos que despues de ella tuuiesse, ibi: *Damos licencia y facultad a vos el dicho don Iuan Pedro Veneroso, para que podays hazer, e constituyr mayorazgo en vno de vuestros hijos, ò hijos, si algunos teneys al presente, ò 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 filium legato, & de posthuma sensisse.* Bart. in l. Titius, v. 4. ff. de hered. instit. vbi Alex. num. 5. & Iaf. 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 auiendose concedido para a hazer mayorazgo de todos los bienes q̄ deu Iuan Pedro tenia, y tuuiesse hasta su muerte. Mem. d f. 25. n. vino a ser Real en perju y zio de los descendientes que despues oaciesse, D. Molin. dist. cap. 10. lib. 2. num. 84. ibi: *Primo, quia in eslem facultatibus conceditur parentibus, vt ex omnibus bonis suis, tam presentibus, quam futuris, possint primogenium instituire relinquendo ceteris filijs competentia alimenta, ex quo videtur, quod non possit harum facultatum tenore considerato dubitari, vtrum ex legitima filiorum primogenium possit institui. Non enim inquit facultas, quod ex legitima filiorum nasciturorū maioratus instituitur. Quo casu possit dubitari vtrum sub nomine filiorum in materia exheredationis posthumi contineatur, sed quod institui possit ex omnibus bonis parentis. Que concessio realis non autem personalis est, & omnia, tam ad filios natos, quam ad nascituros pertinentia comprehendit. Qui enim omnia dixit nihil excludere, censendus est, l. Iulianus cum similib. de leg. 3.*

468 ¶ Prosequitur ibi: *Quod comprobatur ex verbis facultatis, ibi: Que de todos vuestros bienes que aora 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 ¶ Advirtiendoy q̄ esta forma de facultades para cõprender los bienes presentes y futuros, e instituyr mayorazgo en los hijos actuales, y en los que despues se nasciesse al fundador, es ordi-

ordinaria, et assentit D. Molin. dicit sup. tit. 1. lib. 2. num. 83. ibi: Secundo,
quia in omnibus Regijs facultatibus dicitur: Que potius habere mayorazgo
en uno de los hijos que tener, o su merced de aqui adelante.

470 ¶ Cuyo estilo y practica se debe observar y ap. 1. In
principio de his que se d. dar. poss. supra extra de feud. D. Covarr. lib. 2. pract.
cap. 7. num. 2. Marefcot. lib. 3. var. cap. 10. num. 97. Barbut. Cole. ad
dist. cap. 2. de feud. n. 2.

471 ¶ In casu Maunpallio. 1. 6. num. 1. puro. 1. ibi: Assensus
petitus per Baroneum nullo iure denegari debet, quia in fundibus non fieri consue-
vit. Marces 4. part. qu. 1. 1. limitat. 2. num. 1. 0. ibi: Si tamen aliquis in causa
sentia r. uel. ingendo consuetudine, s. b. l. a. s. opinionibus maiorum: Mi dicit.
de commut. r. uel. volunt. cap. 3. num. 2. 9. 1. ibi: Morem, et s. y. num. Cancellaria
circa dispensationum concessiones ius inducere profut. r. a. b. o. r. e. 3. etiam quod alias
non valerent.

472 ¶ Nogustrol alleg. 3. 2. num. 1. 84. ibi: Atque ita de nostra
facultate in validitate non potest dubitari, quia r. o. Principis licet possit r. o. suis
Regalibus, et absque serupulo, sufficit stylus similium concessionum. Et pro-
sequitur multos adducens.

473 ¶ Mayormente quando la facultad no es para ena-
genar bienes de Mayorazgo, que entonces con dificultad se expi-
de, sino para fundarlo de nuevo, que como mira a la causa publica,
y conservacion de las familias, facilmente el Principe las concede,
D. Molin. lib. 1. cap. 1. 8. n. 8. ibi: Ex eadem etiam r. o. latione inferitur facult-
tates ad primogenia institucnda relictis ceteris filijs competentibus alimenta-
tate his, qui civili modumate pollent a Regijs Consiliarijs, quibus in summo r. o. n. s. p. r. e.
sarent concedendas esse; cum enim in primogenio non inferatur favor publicus
ver setur, consequens est r. o. r. u. m. institutio, etiam peculiari favore digna sit.
Et n. 10. prolequitur ibi: Ultimo etiam ex eisdem inferitur difficillime, et non
nisi ex magna, ac iustissima causa concedendas esse eas facultates, quae ad bona
primogenitorum alienanda, seu hypothecae subiacienda, seu ad substitutiones, seu r. o.
caciones, mutandas, ac disolucidas peti solent. D. Castill. cap. 1. 2. p. 1. per r. o.

Duodecimo Fundamento

474 ¶ Quando faltaran los tan urgentes, que p. a. b. e. v. l. i. d. a.
cion, irreuocabilidad de esta mayorazgo, que d. a.
referidos, y se han ponderado, como las capitu-
ciones, la traslacion y fundacion de mayorazgo, en virtud de di-
cha facultad, a que no es posible dar satisfacion de contrario, que
sea concluyente. ¶ Y don Juan Redto por solo su testamento, o otra
disposicion, ex mera voluntate, huviera instituido un mayorazgo de la
legi-

legítima de don Francisco Antonio su hijo; ádhuc no deve admitirle doña Gabriela para impugnar el gravamen puesto en ella (punto que es justo tener siempre muy presente para la determinación desta causa) ex frons. *l. si quis filium, §. si quis filium, §. 4. in fin. l. contra meiores, C. de inoffic. testam. l. 2. C. in quibus causis restitut. in integrum non est necess. vbi DD. l. 4. tit. 8. part. 6. ibi: Ca de x años, que si alguno que fue exheredado callase, o non querellase hasta cinco años despues que el heredero huviese entrado en la heredad del testador, que de los cinco años en adelante no se podría querellar, se maguer se querellase, querriendo mostrar razon por que non deua ser exheredado, non deua ser oyo.*

477 ¶ Bart. in dict. *l. si quis filium, num. 1.* Lara de Cordova: 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 inoffic. testam. August. Barbof. in dict. *l. si quis filium, num. 8. Et in dict. *l. si quis filium, §. fin. num. 22. C. de inoffic. testam. Avillon ad Anton. Gomez dict. cap. 1. n. 3. §. 16. con muchos que refieren.***

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

479 ¶ Alex. conf. 71. num. 7. libr. 1. Sfort. Odd. de in integr. restitut. quest. 89. part. 2. art. 7. §. 8. Gutierr. lib. 2. Canon. 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. no. 1. §. 2.*

480 ¶ Hallamos per 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 proplesto, ni deduzido en juyzio accion, ni quexa alguna, para que se quitasse dicho gravamen, & 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. si quis, §. si quis, §. ibi glos. dict. l. si quis filium §. 4. C. de inoffic. 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 gravamen impuesto a la legitima, que si se entrega à

el hijo, y reconociendo estar gravada, no lo contradize en su vida, no puede hazerlo el heredero, y Prax. Castren. in dist. 1. quoniam in prioribus, in princip. num. 8. C. de inoffic. testam. Monter. à Cueva de off. 35. num. 83 Roland. à Valle conf. 98. nu. 19 lib. 2. Sured. conf. 412. num. 46. Et contra affirm. conf. 570. per tot. Mastrill. de off. 181. num. 16. Suarez in dist. 1. limit. 1. num. 9. Greg. Lopez in l. 11. C. de libramiento, titul. 4. part. 6. Peralta in l. cum patronus, num. 8. deleg. 2. sup. de her. et test. in l. 483. C. de her. lib. 2. ap. 3. de legitima, num. 4. ubi: Vnum tamen est, quod si de gravamine imposito filio in legitima, filius autem non conquisitus fuerit, haeres eius illud remouere non potest, quod istud sit privilegium personale filij, & sic filij persona non egreditur. Y despues de muchas autoridades que refiere, profiere que en illic: Quod est si filius transmittit ius adducendi, tamen non transmittit hoc privilegium sibi competens ratione legitime, impugnandi de tempore onus legitime iniunctum.

484 ¶ Noguez. alleg. 31. à n. 116. ubi n. 118. cū Mota de off. 49. n. 23. inquit: Las repellendi gravamen de legitima personalis simi est, & nouissime Cance. absolute probat: Quod si de gravamine apposito in legitima filius in re ipsa conquisitus non fuerit, haeres eius illud non potest remouere.

485 ¶ Y se tiene por malicioso, e ilícito semejante intento, como lo juzgó el Emperador Filipo in l. 1. ad fin. C. de reuoc. donat. haziendo regla estas palabras: Neque enim fas est, tolli modo inquietari donationes, quas ij, qui donauerat in diem vitæ suæ non retractauit, l. fin. C. eodem, cap. fin. de donat. varia exempla, & plura iura, & authoritates affert Menoch. conf. 994. ex n. 16.

486 ¶ Tiber. Decian. respons. 67. num. 39. lib. 2. ibi: Hanc coniecturam, quod filia renuntians, & maritus 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, & sicque ad mortem, & cerere daturum esset, quod pater, & auus huius a floris, nunquam somniauerint, mouere talem litem, qui facilius id facere potuissent; quia tunc illis temporibus vicinioribus potuisset cognosci de viribus facultatem, & quod nunc iste pronepos admittatur ad inquietandum heredes contra mentem, & uoluntatem patris, cui, & 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 que otorgò, y de el tacito, por no auer reclamado don Francisco Antonio en su vida, si no que a mayor abundamiento nos asistien muchos actos de consentimiento expessos de madre, y hijo, como son

488. ¶ Primero acto viene a ser, que para las facultades q
don Juan Pedro impetrò los años de 1615. y 620. para sacar de l
vinculo parte de los bienes del, y subrogarlos en otros, de que hizi
mos mencion suprà. a n. 299. y que ad 305. entonces se citò a don
Francisco Antonio, su hijo unico, como inmediato sucessor en su
mayorazgo, y por ser menor se le nombrò curador, con quien se hi
zieron los autos para la verificacion de la narratiua de las cedulas
de diligencias, y el tal curador presentò petition, alegando la con
ueniencia que esto tenia.

489. ¶ Lo qual constituyò aprovacion dei, supresso, que
el Principe no concede facultades para enagenar bienes de mayo
razgo, si no se citando a los inmediatos sucessores.

490. ¶ *l. 1. §. denuntiarij, ff. de reventre inofficiend. Bart. in l. Gal
lus, §. Et quia si tantum, num. 14. ff. de liber. et posthum. Alar. ibidem, n. 1 + 3.
Alex. cons. 2. num. 14. lib. 1. §. cons. 11. §. lib. 4. cons. 113. D. Francisco
Sarmiento de select. iur. lib. 1. cap. 8. num. 3. §. 12. §. lib. 7. cap. 9. num. 3. D.
Molio. de primog. lib. 1. cap. 8. num. 28. §. 33. §. lib. 3. cap. 3. ex num. 23.
lib. 2. cap. 7. num. 9. §. lib. 4. cap. 3. num. 5. vbi cum alijs Add. cum plu
ribus alijs D. Castillo lib. 3. cap. 28. à n. 13.*

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

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

493. ¶ Y auiendo se inventariado los bienes libres, se excep
tuaron los comprendidos en dichas fundaciones por vinculados, y quedaron
reservados por tales, y sin partir.

494. ¶ Asimismo de el cuerpo de bienes se baxaron por
deuda 2411. reales que los Alarifes declararon ser menester para reparos de los
bienes del mayorazgo.

495. ¶ Tambien se pusieron por cuerpo de bienes los 2511
ducados de que don Juan Pedro en virtud de las escrituras de mayorazgo podía
disponer.

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

497. ¶ Y los frutos pendientes, y deudas causadas hasta
la muerte de don Juan Pedro, mem. n. 103. esto para hazer prorra
teo con el sucessor, lo qual no corresponde, si no es a bienes de ma
yorazgo, D. Couarr. 1. *variar. cap. 5. num. 14.* D. Molin. *lib. 3. cap. 11.
num. 1. 2. & ibi Add. D. Castillo de usufruct. cap. 80. per tot. Peregrin.
de*

de fideicom. art. 49. num. 101. Leon decif. Valentin. 141. per sos. Ayor. de
Part. 1. p. cap. 9. ex num. 6. 101. si non est alio modo. 101. si non est alio modo.

498 ¶ Luego se siguió la particion, dexando por del ma-
yora 200 referuados todos los bienes de las fundaciones para Don
Francisco Antonio, sucesor en ellos. Mem. nu. 102. Con que es
cierto auerle adquirido derecho a todos los sucesores ex tali ali-
signatione.

499 ¶ *L. si diuisione qm, C. familia hereticanda, vbi Salicet. num. 2.*
Paul. Castr. num. 1. Baldonum. 1. in fin. deducitur etiã ex S. fin. vers.
ultim. Inst. de offic. Iudicis, vbi DD. Alexand. cons. 1. § 7. num. 4. vers.
Neque per instrumentum, lib. 6. Butr. cons. 7. num. 3. vers. Responderi ali-
ter posse. Alvar. Valasc. de partit. cap. 2. num. 6. Surd. cons. 224. § 7.

500 ¶ Et in terminis a fauor de fideicommissarios, Roi-
no, cons. 128. à num. 6. vol. 2. præcipuum. 12. ibi: Et similiter in alio lau-
do lato inter prædictos fratres, qui prædictum agnouerunt fideicommissum, enun-
tiatur bona prædicta ad eos esse deuoluta ex causa fideicommissi, Et tanquam bo-
na ex dicta causa ad eos pertinentia diuiduntur inter dictos fratres, Et sic iterũ
constantur fideicommissum simplex extare.

501 ¶ *Petra de fideicommissi quest. 13. vbi cum Menoch. cons.*
265. num. 12. lib. 3. Ruin. dict. cons. 128. inquit: Quod si heres scienter di-
uisi bona tanquam fideicommisso grauatus, Et scienter confessus est bona subiecta
esse fideicommissos, dicitur taliter sibi præiudicasse, quod non potest eam confesio-
nem retractari, cum scienter facta sit.

502 ¶ *Mieres de maiorat. 4. part. quest. 35. num. 19. ibi: Eum*
qui tanquam fideicommissio grauatus diuisi bona, Et confessus est subesse fideicõ-
missos, sibi atulisse præiudicium, Et diuisionem retractari non potuisse: Et scientia
probatur solum ex iuris præsumptione, Et standum esse assertioni contentis fidei-
commissum, ex quo probauiliter scire poterat qualis fuerit mens, Et voluntas
testatoris.

503 ¶ *Et cum Socin. Iun. cons. 181. nu. 34. Paris. cons. 261.*
num. 55. vol. 2. Tiberio Decian. respons. 76. à num. 9. ibi: Tertio proban-
tur plura bona subesse fideicommissio subiecta per diuisiones factas inter B. Et V. Et
ibi: Sicut enim substantia ipsius fideicommissi probatur per instrumentum diuisionũ,
in quibus fit mentio fideicommissi: ita quoque Et ipsa bona, quod sint fideicommissi-
so subiecta, probatur per confessiones authorum, Et. Noguer. alleg. 31. n. 125.

504 ¶ Y caufado perjuizio a doña Gabriela este a to; af-
si por su propio derecho, pues intervino en el (y ademas de su dote y
arras) lleuò por sus dias el usufructo de los 25 U. ducados, que le queda-
ron reservados a don Iuan Pedro para disponer, el qual por su testa-
mento dexò a la susodicha. Mem. n. 95. y en esta particion se le adjudicò.
Mem. n. 103. con que le vino a prouar todo, ex iuribus proxi-
mè congeftis.

505 ¶ *Et quasi in simili alegando la l. si seruo, de fideiussor.*
Bald. Alex. Dec. And. Tiraquell. Surd. cons. 60. num. 14. Et sequ.
vol. 1.

vol. 1. Conf. 528. num. 18. vol. 4. Peregrin. conf. 158. num. 4. vol. 5. Menoch. conf. 1003. num. 90. vol. 11. Molfes. conf. 14. nu. 14. ibi: Tertio confirmantur, quia mortuo dicto eius viro, ipsa sulpitia virtute totis contrahens eg. 1. & possedit bona viri in dictis capitulis contenta, & pro talibus agnovit; quod si, ut etiam postea. em. viri contractum predictum ratificasse dicitur, de. in illo usus fuit.

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

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

508 ¶ Porque no se ha verificado por testigos, instrumentos, 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. ind. deb. l. si heres, S. si ff. ad Trebel. Batt. in l. non fatetur, num. 12 ff. de confess. Ruin. conf. 159. num. 23. vol. 3. & in conf. 128. num. 13. vol. 2. Menoch. de presumpt. lib. 1. presumpt. 61. num. 13. Mascard. de probat. conclus. 640. à n. 1. Tusch. pract. conclus. conil. 320.

509 ¶ Lo otro, y concluyente, porque la particion fue judicial, por contadores nombrados por la dicha doña Gabriela, y el curador de su hijo, que se començo el año de 1622 quando murió don Juan Pedro, y durò hasta el de 25. Y aunque se propusieron algunos agrauios, ninguno fue en ordẽ a que dichos bienes no fuesen vinculados, y fenecidas las cuentas, se pidió por ambas partes, que la justicia las aprouasse, como lo hizo por su auto definitivo, y en su execucion tomò doña Gabriela possession de los que se le adjudicaron, vt videre est. Mem. n. 103.

510 ¶ En cuyo caso no tiene lugar el alegar, despues que se procedió con yerro, siquidẽ la determinacion judicial lo excluye, etiam que en la verdad lo huiera; quanto mas constando de lo contrario; texto es expreso la l. cum putarem 37 ff. Famil. cret. cum. in princip. illic. Et de iudic. in com. ad iudicaciones, & condenaciones facte sunt. Et infra illic. Et condemnacionibus factis soluerit pecuniam; quando ex causa iudicati solam, repetere non potest. Y solo se permite en las que por convenciones extrajudiciales hazen entre si las partes, in fin. ibi. Plane si sine iudice diuiserint res, etiam conditio est eadem eorum, que ei resserint, quem eorum credam esse putaturum.

511 ¶ Asi se entiendo a. l. si post diuisionem; C. de iur. & fact. ignor.

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

512 ¶ Glos. sequitur DD. & Barr. in dist. l. si post, Beroi. conf. 2. num. 39. & 40. vol. 2. ibi: Præterea quæcumque per diuisionem errore factam inter verum heredem, & putatum non præiudicatur vero heredi, quin possit consequi ius suum, l. si post diuisionem, ff. de iur. & fact. ignor. Tamen id est verum, quando diuisio est merè extraiudicialis, & sine iudice, ut est ibi Glos. sela prima: secus si iudicialiter, & auctoritate superioris, l. cum putarem, & ibi glos. famil. ercisc. qui text. probat bonæ fidei in Electionem Bald. & alij post. Barr. in dist. l. si post.

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

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

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 laici ab arbitris inter verum heredem, & putatum retrahari non potuisse respectu alicuius erroris, cum verus heres ita diuidendo sibi præiudicauerit, & dominium in heredem transfulerit.

516 ¶ Bursat. conf. 174. a num. 1. Alvar. Valasc. de partit. cap. 39. num. 68. donde con Alciato, Socino, Alexand. & D. Menchaca de success. creat. §. 1. num. 47. ibi: Secus verò si fueris facta cum herede putato, & confirmata per sententiam, quia diuisio taliter facta, impedit repetitionem solui quasi indebiti, per text. qui sic communiter intelligitur in l. cum putarem, ff. fam. ercisc. que præfato modo conciliatur, cum dist. l. si post diuisionem, & probatur hæc conclusio ex dist. l. cum putarem, vers. Plauti sine Iudice diuiserit res, &c. Et ibi: Quoniam ex causa iudicati soluitur.

517 ¶ Y pues no solo no se impugnò dicha adjudicaciõ, ni se apelò del auto de aprobacion de cuentas, si no antes vemos se executò y en su virtud doña Gabriela tomó posesion de los bienes y cantidades que se le aplicaron, Mem. b. 103. es. cali sin disputa ni controversia si deberse observar, No quer. dist. alleg. 31. num. 105. ibi: Es hic cultura progredimur, quia præter expressam dist. vinculi approbationem, est iudicis ordinarij sententia, que partitiones confirmat, cui partes acquiescerunt, & virtute illius bonorum possessio tradita fuit cum re. In quibus coris, 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 mando y padre auian ganado para vender las tierras del mayorazgo, y su precio subrogar

lo en cõprar agua para las casas principales del, y la q̄ sobriasse, dexar la agregada al vinculo, como referimos sup. a n. 269. D. Gabriela, como turtiz, y curadora de don Francisco Antonio, vendio a censo diferentes partidas desta agua, diziendo 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 vna de ellas fue año de 628.

519 ¶ Estas confesiones, y reconocimiento de vinculo hechas por dichas escrituras, bien cierto es prejudican a si a D. Frãçisco, licet mirassen a consentir grauamen, supuelto que quiculas otorgò fue su mesma tutora y curadora, §. neque tamen, *lusi. de author. tut.* & a contrario sensu; *l. obligari, in princip. ff. eodem*, Caldas Pereyr. *in l. si curatorem habens, verb. hunc contractum fecisti, num. 6.* Tusch. *concluf. 214. num. 56. luter. T. Mieres 1. part. quest. 1. num. 113.* Thom. Sanchez *de matrimo. lib. 6. disput. 38. no. 10.* D. Castill. *lib. 5. cap. 107. a num. 48* Gutierrez *de tutel. 2. part. cap. 1. num. 79. vers. Hec quamuis*, *Cancer. 2. variar. cap. 1. n. 50.*

520 ¶ Como a doña Gabriela, pues siendo interessada en que los bienes fueran libres, por la esperança y contingencia de fuceder a su hijo, dispuso de parte de ellos como de mayorazgo, dandolos por tales, autorizando con su persona los contractos, y subscribiendolas, *l. fideiusor 26. §. 1. de pignor. l. sicut, §. non videtur, ff. quibus mod. pign. vel hypothec. solu. Cancer. 1. variar. cap. 22. de campfor. num. 2. ibi: Nam subscribens alicui scripturæ, censetur approbare omnia contenta in ea, ac si illi totam scripturam scripsisset; & alia iura sup. n.*

521 ¶ Sin que lo embarace la replica de que su asistencia fue como tal tutora para autorizar las escrituras, que por ser actos obligatorios del oficio, no le perjudicaron, *l. 1. in princip. ff. de administ. tut. l. nec non ff. de tut. & curat. dat. ab his.* Anco Robert. *rer. indic. cap. 14 pag. 3. ibi: Veluti tutela minus est necessarium; nam tutela ex necessitate, & suscipitur, & geritur. No le han de causar perjuizio; l. cum quedam, C. de administ. tut. §. si tutor, Inst. de officio, vestam. cum similib.*

522 ¶ Porque estas daciones a censo no fueron actos necesarios en quato a la calidad de vinculo; pues si no quisiera la susodicha, 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, & si euiendola hecho ex voluntate, podiendolo tan facilmente escusar, pues nadie la compelio, debet asistencia; & subscripto illi nocere, como aũ eñ terminos mas fuertes de testigos, y notarios, proeede.

523 ¶ Felin. *in. no. no. num. 13. de presump. & in cap. quoniam contra, vers. Licet a primo, de probat. Abb. in cap. ex litteris, vers. Scitis credo, de transact. Roman. in l. que doris, num. 40. vers. Et licet, ff. solut. matri-*

matrimon. Imol. in cap. si quis presbyterorum, num. 14. de reb. Eccles. non alien. Paris. cons. 101. num. 75. & volum. 1. Anton. Gabr. lib. 1. tit. de presumption. conclus. 3. ubi: Primò sublimita, nisi se subscriberet scieus tauquam testis, vel tauquam Notarius a testui, quem poterat contradicendo impedire; quia tunc se se subscriberet testis, sibi praeiudicaret.

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

525 ¶ Quarto acto consiste, en que siendo ya mayor don Francisco Antonio por el año de 636. presentó petición en el Real Acuerdo, diciendo era hijo de don Juan Pedro Veneroso, Alguacil mayor que fue de la Chancilleria, y sucesor, y poseedor de su mayorazgo, en que está incorporado el oficio de tal Alguacil mayor; que por su menor edad no podia seruido, y aora estava auil y capaz para ello. Suplicó se le mande se recebir al uso y exercicio del, que estava presto 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 fundacion del mayorazgo en que estava comprehendido; con que salió auto de admision, y tomò la posesion, y jurò. Memor. n. 105 & 106.

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

528 ¶ Y por auer conseguido en su virtud auto, en q̄ fue mandado admitir, y tomado la posesion de la vara, ex l. si seruus plurium, 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 auer usado del derecho de patronato della Capilla mayor de la Compania de IESVS, que Bartolome Veneroso su tio fundò, y que por la transaccion sacò de nuevo don Juan Pedro su padre, para si, y los sucesores en su mayorazgo; en la condicion; de qua supr. n. 162. de cuya posesion consta por mucho numero de testigos en la dezima pregunta del interrogatorio desta parte, memor. n. 363. & 364. sin cola en contrario.

530 ¶ El exercicio de que uso como tal Patron, fue por ser asientado de que gozò, dentro de la Capilla, que ordinariamente se da a los Patronos, Abb. in causa abolendam, n. 5. de sepelitur. Ioanni. Andr. ibidem, num. 2. & Host. num. 20. ex text. in cap. si quis Episcopus uisus

16. *quest. 5. Et 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. g. 11. num. 1. Et 2. Christophor. Port. in S. apium quoque, Instit. de rer. diuis. Paris. conf. 149. num. 2. vol. 4. Lara de Cordou. in l. si quis à liberis, in princip. num. 32. Grat. cap. 116. per tot. precip. à num. 13. D. Molin. lib. 1. cap. 24. n. 34. Post. de manut. tom. 1. obseruat. 73. n. 188.*

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

532 ¶ Gratian. *tom. 3. discept. cap. 552. num. 3. 1. ibi: Obseruandum est autem, quo ad consequendum alimenta ab Ecclesia, quod Patronus debet probare descendentiam à primo fundatore, que dicitur probata, si idem fundator inuenerit Monachis, et quolibet anno in die Purificationis darent unam candelam ceream Patrono pro tempore existenti, et iuxta tenorem dictæ fundationis Patronus illam ab Ecclesia receperit. Et ait à num. 32.* Et de *mex e dandi candelam Patrono in die Purificationis. Franchis decis. 85.*

533 ¶ Ademas de estos actos, se adelantò 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 à los Patronos, por la parte que en su fabrica tienen, *l. qui libertatem 2. S. ult. Et l. fin. ff. operib. public. Ancharr. conf. 113. num. 4. Anan. conf. 86. num. fin. Paris. decis. conf. 149. num. 2. lib. 4. Lambertus. 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. n. 8. Et lib. 3. presump. 130. num. 31. cum alijs Zerol. in praxi Episcop. part. 1. verbo, Armas, D. Salgad. de Reg. proteſt. part. 3. cap. 10. à n. 269.*

534 ¶ Que mirò à perpetuar la memoria de su familia, y demostrarla por este medio de las Armas, *l. lex que tutores, ff. de admistrat. tutor. l. familiaria, ff. de Religios. Et sumptib. l. 1. S. si intelligitur, ff. de edilit. edict. ibi: Plerumque signis quibusdam demonstrari solet, l. stigmata, C. de fabricens. lib. 12. Bald. in l. 1. C. et nemin. liceat sign. imper. Bart. in l. tutelas, num. 4. ff. de capitis diminut. Menoch. conf. 30. num. 12. lib. 1. Et lib. 6. presump. 15. num. 45. Joseph. de Rusticis de condit. Et demonstrat. cap. 6. num. 72. Ancharran. conf. 356. in fin. Calcan. conf. 8. num. 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. num. 21. Et conf. 31. per tot. precip. à n. 23.*

135 ¶ Y es tal, que quando no huiera esculturas para la in

roducción del patronato, cõ el tráscurso del tiempo se verifica por las ar-
mas el derecho de el, y dominio de la cosa dõde se hallã grauadas,
*di. l. l. signata, l. quod sine de peric. et commod. rei vendit. l. 2. ff. de seruis fu-
gitiuus, l. 1. et 2. C. ut ve. no priuat, l. Basilicam, Ca. de operib. public. Aurb. de
mandat. Princ. S. titulus, Casad. in Cathalog. glorie mundi, part. 1. conside-
rat. 3. 8. conclus. 29. in fin. Gratian. cap. 2. 10. in fin. Riccio in prax. iur. pa-
tronat. 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. et seqq. cum alijs D. Salgad. de
Reg. protect. p. 3. cap. 10. n. 272.*

536 ¶ Sexto acto. Don Francisco Antonio estando en
Madrid, poco artes que muriera hizo despachar, y con efecto fa-
cõ preuilegio de vn juro de los comprehendidos en esta fundaciõ,
y lo puso en su cabeza, y de los sucessores en su mayor azgo. Mem. n. 107

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

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

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

540 ¶ Vltimamente ocurriendo a lo que a el tiempo de
su muerte hizo don Francisco Antonio, hallaremos, que estando
en Madrid otorgõ poder para testar, como se le permite por dere-
cho, *ex l. 3. 1. Taur. y fuera del nombramiento de heredero, y alba-
ceas, dixo: Que su cuerpo fuesse sepultado en el Colegio de la Compañia de I. E-
S. V. S. de la Ciudad de Granada.*

341 ¶ Con que continuò la possessiõ del patronato de dicha Capilla, mandando sepultarse en ella: derecho propio perteneciente a los Patronos, Lambert. *de iur. patronat. art. 4. quest. 5. princip. lib. 3. num. 1. Vivian. lib. 3. cap. 2. à num. 44. D. vlt. olm. de primog. lib. 1. quest. 24. à n. 35. Gonçalez 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, entonces 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, pue delo fazer.*

344 ¶ *Abb. in dict. cap. 1. de sepult. num. 5. ibi: Nisi serio se eligis sibi sepulturam. Greg. in dict. l. part. glos. verbo, pue delo 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, & eius descendentes eligere sepulturam, in sepulchris de quibus agitur, quia de iure communi huiusmodi electio est libera, & 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 successores 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 dixeron en otra, illic: *Que el dicho don Francisco Antonio auia ganado preeminencias para la vara de Alguazil mayor, que era de el mayorazgo que possia, en que auia gastado mil ducados, y estava obligado a pagar otros mil y quinientos, y por ser como era todo ello en rentil, y provecho, y fauor de los successores, y poseedores del dicho mayorazgo, era su voluntad, que don Iuan Bartolome, successor en el suyo, pues era en su pro, y utilidad, las pagase. Mem. n. 110.*

348 ¶ Que mayor claridad? que reconocimiento mas evidente pudo imaginarse, que el destas palabras? para acabar de rendirse dona 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 Iuan Bartolome, lo tenia manifesto del, de quien es heredera.

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

Comissarios, que nō pueden perjudicar a la susodicha, carece de justificacion.

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

551 ¶ Matienço in dict. l. 11. tit. 4. lib. 5. glos. 1. num. 2. ibi: Hic non solum fit vno contextu, sed in vita testatoris incipitur, & post mortem finitur per alium a testatore potestatem habentem, ex quo constat vnum, & idē esse testamentum, a testatore, & commissario factum.

552 ¶ Y este, y su disposicion de el testador, y no de los comissarios, argum. l. vnum ex familia, S. si de falcidia, & S. sed si sumadum, ff. deleg. 2. Gofred in dict. l. § rogo, ibi: Commissarius in casu isto est organum legis, non autem causa per se disponens, & idē ab eo non denominatur effectus, Matienço in l. 8. tit. 4. lib. 5. Recop. glos. 1. num. 1. ibi: Nam testamentum per commissarium factum ab ipso testatore censetur factum, Peralta in dict. l. vnum ex familia, S. si de falcidia, num. 5. ibi: Quod sit a commissariis, vel executoribus testamenti, per testatorem in eo nominatis, censetur ab ipso testatore factum. Mieres 1. part. quest. 44. num. 114. ex quam plurimis D. Casill. lib. 6. cap. 182. n. 9. & 10. & cap. 184. n. 1.

553 ¶ Fuera de que es presuncion, que todo quanto los Executores ordenan en el testamento, lo oyeron, y se lo manifestō el difunto, para que como sus comissarios lo declarassen, por no darles la enfermedad lugar a hazerlo ellos, sicuti experientia demonstrat, & animaduertit Mieres 1. part. quest. 48. num. 191. ibi: Et hac sententia adiuuatur, quia pro maior 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 ¶ Presentia in presenti, donde el Executor que otorgō este, fue don Alfonso de Loaysa Melsta, 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 cō junto 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 predictis infero, C. de Eps cop. & Cleric. Gratian: conf. 76. nu. 6. vol. 1. Menoch. de presumpt. lib. 6. presumpt. 24. a num. 1. & precipue n. 10. cum multis Mascard. de probat. concl. 407. a num. 1. & concl. 413. r. 3. & 879. n. 5.

Ad

555 ¶ Ad quod conducit, quæ el dezir quæ don Iuan Bar-
tolome era sucessor en su mayorazgo, fue lo mismo que auia pu-
blicado don Francisco Antonio en el discurso de su vida desde que
tuvo uso de razon, como esta verificado en la 1.ª pregunt. memor.
à num. 365. cum seqq. que es mas facil de creer, Socin. Iun. *cons.* 32.
à *num.* 10. *vol.* 4. *Rum. cons.* 192. *vol.* 2. *num.* 9. ibi; *Ad hæc etiam acce-*
dit, quia ut dixi, per multos testes probatur, quod D. Ludouicus ante testamen-
zum dixit, quod volebat sororem D. Mariam instituere heredem, unde per hoc
facilius est credendum, quod postea sic fuerit.

556 ¶ Tandem, porq̄ cõ este testamẽto de dõ Frãcisco An-
tonio, donde ad sunt dichas declarationes, diõ principio a el plei-
to doña Gabriela, y en su virtud pidiõ possession de la hazienda li-
bre que su hijo dexò, y se la mandò dar, y la tomò, por cuya presen-
tacion fue visto aprouarlo en todo, licet dixesse que lo hazia en quã-
to era en su fauor, y no mas, *Auth. Et hæc, C. de fide instrument. Glor. ver-*
bo, Dic et consule, propè finem, in l. 1. S. editiones, ff. de edendo, Abbas,
cons. 52. num. 7. Iaf. in l. si cui seruum, S. si à filio, num. 16. deleg. 1. Patian. de
probat. lib. 1. cap. 17. num. 24. Ramon cons. 24. num. 34. D. Valenc. cons.
4. num. 59. con otros muchos D. Vela disertat. 24. num. 41 Et tom. 2.
dissert. 46. num. 14 Pareja de instrumens. edit. tom. 2. tit. 7. resol. 3. num. 3.
& communiter DD.

557 ¶ De cuyas consideraciones resulta, que si la tacitur-
nidad del hijo, a quien el padre grauò su legitima, impide a el here-
dero la entrada para no introducir que xa, que el principal interessa-
do en su vida no mouio, ex adductis supr. à n. 26. deducitur que ex
Glor. in l. licet, C. de iur. de iur. Bacz. de non melior. cap. 9. num. 10. D. Mo-
lino. lib. 2. cap. 11. n. 7. alter Molin. tract. 2. disp. 609. n. 4.

558 ¶ Y que quando se requieran actos de aprobacion,
basta los tacitos, por donde se reconociere la voluntad, y animo
de consentir. T rentacinq. tit. de legitima, resol. 4. sub num. 2. *vers. Et*
pro resolutione huius casus. Peraita in l. cum patrouus, num. 8. in princip. ff. de
leg. 2. ibi: Vel filio siue expressim, siue silenter comprobante appositione talis gra-
uaminis. Et iterum num. 13. ibi: Nam debet intelligi, nisi filius post mortem
patris sciens grauamen esse appositum legitime, illud approbasset, 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 sus-
ficere, Surd. cons. 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. O et auo contendunt.

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

72. fundamento; vide int. & considerent literatissimi, & integerrimi D. Iudices.

560 ¶ Pues a lo mas que se extiende el rigor del derecho; ad hoc vt grauamen subsistat, viene a ser, que prescrite el hijo consentimiento, para q̄ con el quede con total seguridad, *dist. l. si quando, §. illud, & §. generaliter, C. de inoffic. testam. Palac. Rub. in Rubr. de donat. §. 47. num. 2. Rodrig. Suarez in dist. 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. Noguerol allegat. 19. numer. 63. Barbof. in dist. l. si quando, §. illud, num. 11. diximus sup. à n. 193. cum seqq.*

Dezimotercio fundamento, por la observancia.

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

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

563 ¶ Y que auiendo don Iuan Pedro podido entrar en la possession de ellos, por hacienda propia, heredada de su padre, y despues don Francisco Antonio por el mesmo titulo, sin la calidad de vinculo, ninguna prouança que dixere auerse possedydo iure maioratus, serà concluyente, porque lo interior del animo que los dos tuvieron, no es perceptible. *La Etanti. Firmian. lib. 3. Diuin. institut. cap. 1. §. ibi: Quia facta cernuntur, animus non videtur, Glos. singularis, in §. aliq̄ autem, Instit. de actionibus, verb. Plerumque, litter. I. ibi: Reliqua consistunt in intellectu agentis, cum sint de sua concientia, 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, in intrinseca autem concientia possessoris ignota est.*

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

565 ¶ Tùm, porque la prefuncion de alodio es general, y la que tuviere algunos actos que corresponden a vinculo, como

los que nos asistió, vendrá a ser especial por ellos, & sic preferenda,
l. Diuus de in integrum restitut. in terminis Alciat. in l. si priusquam, n. 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. Caualcan. decis. 36. à n. 517. p. 2.

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

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

568 ¶ Rode Suarez *tit. de las herencias, num. 24.* ibi: Sed ex ài et a possessione iure maiorie satis est sublata presumptio, quod sint hereditaria bona.

569 ¶ Maximè extante *l. 45. Taur. que traspassa la posesion de los bienes vinculados en el siguiente, y con supuesto de serlo venció esta parte, atendiendo a el vltimo estado de la vacante, Parlador. lib. 2. rer. quot. cap. 5. num. 18. et 19. Mieres 3. part. quest. 20. à num. 1. D. Castill. lib. 3. cap. 24. num. 39. et 40. D. Paz de tenuta, cap. 55. tom. 2. Nogueroi alleg. 31. num. 81. Add. ad D. Molin. lib. 2. cap. 6. sub n. 57. vers. Qua retenta.*

570 ¶ Tùm, quando los poseedores demuestran por palabras, o con actos exteriores visibles la causa de su posesion, se atribuye a ella, y cessa la duda, *cap. cum olim de privileg. cap. Pontifices 7. quest. 1. l. litibus, C. de agricol. et censit. l. Titia, ff. de solat. l. Pomponius quibus mod. usufruct. amittat. l. arboribus, S. fru. ff. de usufruct. l. 2. C. de seruit. et aqua.*

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

eius qualitas, Idem Bald. in l. de quibus, ff. de legibus, in. 1. 38. ibi: Et nota, quod probato verbo, probatur animus: quia voces sunt nostre earum, que in animo sunt, passionum, id est voluntatum animi.

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 quedan especificados desde el 4. fundamento hasta aqui, no menos que por escrituras publicas, que es la prouança mas superior q̄ el derecho reconoce, ex dictis sup. n. 40. & anjs congeitis à Pareja de instrum. edit. tit. 1. resolut. 2. à 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. quedam mulier, ff. de reuindic. & ibi Glos. & DD. Bald. in l. si certis annis, numer. 8. in fin. C. de pact. idem Bald. conf. 89. num. 4. vol. 1. & conf. 216. num. 5. Crauet. conf. 624. num. 9. tom. 4. Cephal. conf. 9. num. 26. & conf. 198. num. 12. Beroi. conf. 116. num. 3. & 4. vol. 2. Menoch. lib. 6. presump. 67. num. 1. vsque ad 4. Mandel. Albenf. conf. 64. num. 31. & 32. Surd. conf. 221. num. 29. lib. 2. Alciat. de presump. reg. 2. presump. 23. num. 2. Nogueroi alleg. 31. à num. 88. cum seqq. vbi multa ad casum adducit.

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

575 ¶ Y quando no tuuiera don Iuan Bartolome 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 nueuo causa maioratos.

576 ¶ L. minor 41. ff. de minorib. ibi: Quia paratam ex causa iudicati persecutionem, nouo contractu ad imitium aliterius petitionis redegerat, cap. vnic. S. si vassallus, vers. Nam & transigere si de feud. defunct. cont. sic inter dom. & agnat. Decio conf. 400. num. 9. Alex. conf. 131. num. 4. lib. 1. Gozad. conf. 38. num. 9. & 12. Anton. Gabr. de nouat. conclus. 1. num. 61. Menoch. lib. 3. presump. 144. num. 42. Gratian. cap. 672. n. 11. Mantie. de contract. lib. 26. tit. 7. n. 4. Mieres 4. p. 9. 22. n. 89.

577 ¶ Mas concurriendo las capitulaciones, la fundación en virtud dellas, la particion, adjudicacion, y los demas medios referidos, faciunt rem notoriam, vcluti in casu mencionado algunos, Iber. Decian. dist. respons. 76. lib. 3. à num. 19. y jurando otras, No gueroi

guerol allegat. 3. l. num. 87. ibi: *Quod cessat in nostro casu, quia vinculus existit titulus, scilicet vinculum, et maioratus constitutus in capitulationibus matrimonialibus, et constat, quod illius virtute Comes D. Rodericus, dum vixit, fructus fuit 60. ducat. singulis annis, et non erat alius titulus ad hoc, et etiam magna alimenta prestarentur, et post ipsius mortem Comes de Saltes, eius filius bona cum fratribus diuisit, et illi fuit solum omne, quod ex vinculo in predictis capitulationibus constituto ad eum pertinebat, et fructus fuit predictis bonis, dum vixit, que est expressa approbatio vinculi, et in hoc statu inueniebatur bona, quando obiit predictus Comes.*

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

579 ¶ Don Francisco Antonio (fuera de la particion) presentò en el Acuerdo el titulo del oficio, la fundacion del mayorazgo. Pidiò se le dielle 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, è intenciones ocultas de los poseedores, que no las palabras; Cicer. 3. thuscul. ibi: *Quid verba audiam, cum facta videndum? si tamen, si 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 actũ, l. gerit, l. eum 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. d. finem tit. num. 76. Gregor. Lopez in l. 40. tit. 13. part. 5. glos. 2. in med. D. Valenc. conf. 142. num. 128. ibi: *Et maximè in factis, que clarius, et efficacius mentem declarant, quam verba.* D. Castill. cap. 107. num. 3. precipue num. 14. vbi quam plurimos refert.*

581 ¶ Porque aliquãdo dicunt homines aliud quam velint, raro autem faciunt, contra quod sentiunt, dicit. l. si tamen, §. ei qui ff. de adilit. edit. cap. dilecti, vbi Butrius num. 2. cap. ad Audientiam, et cap. et nostrum de appellat. Decian. conf. 31. num. 27. lib. 1. Hondd. conf. 5. num. 64. lib. 1. Casanat. 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 subsequenta, etiam si instrumen

ta institutionis essent dubia, præcedentem dispositionem interpretatur, & talis præsumitur titulus præcedens, qualem vsus, & obseruancia declarauit, l. si de interpretatione, ff. de legibus, cap. cum dilectus, de consuetudin. vbi DD. Ioseph. Ludouic. inter commun. opinion. lib. 3. tit. de consuetud. conctus. r. nic. per tot. Cephal. conf. 347. à numer. 32. r. vol. 3. Surd. conf. 140. n. 43. r. vol. 1. § 224. n. 7. § 241. n. 33. lib. 2.

583 ¶ In casu Menoch. conf. 845. num. 23. lib. 9. ibi: Nono admissio citra r. viri præiudicium, quod res hæc esset dubia, atamè omnem dubitationem substituit sequuta obseruancia; quia hæc bona pro feudatibus semper habitati sunt, & obseruantiam tribuere a ceteri dubio interpretationem.

584 ¶ D. Molin. lib. 1. cap. 5. num. 39. r. vers. Nona coniectura, & lib. 2. cap. 6. num. 57. Gutierrez. conf. 2. num. 10. Garcia de nobilit. in diuis. oper. num. 57. Mieres de maiorat. 4. p. art. quest. 20. ex num. 335. D. Valenc. conf. 97. num. 204. P. Molin. tom. 3. disput. 590. r. vers. Nonosini scriptura. D. Castill. lib. 5. cap. 93. §. 7. à n. 1.

Dezimoquarto fundamento.

585 **M**Vcha fuerça haze el ver, que despues de tantas dificultades como embarazan el intento de doña Gabriela, por lo hauta 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 advertimos el pleyto que en el Real Acuerdo tuvo don Iuan Pedro, en que pretendió la posesion de la vara, y la contradixo Pedro Veneroso su primo, como heredero de Battolome Veneroso, en que por auto de vista se le denegó; y por auer despues otorgado la escritura de ratificacion, y nueva fundacion de mayorazgo, en virtud de la Real facultad que tenia don Iuan Pedro, y presentandola con las demas. Salió vltima determinacion, en que se declaró auer cumplido, y fue admitido a el oficio, supr. à n. 245. v. que ad 273.

587 ¶ Tambien lo queda el juyzio de particion que don Francisco Antonio, y su curador ad litem, figuieron con doña Gabriela, en que fueron reservados estos bienes por r. inuentados, y se adjudicaron como tales, sobre que salio auto, ó sentencia de la justicia ordinaria, que aprouó las cuentas, y particion, supr. à nu. 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 están, existiendo dichas

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

589 ¶ *S. preiudiciales, Insit. de auctibus, 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 a procedi possit.*

590 ¶ Et in sententia, por ser excepcion litis finitę, *cap. 1. de litis contestat. Bart. in l. nam est postea in princip ff. de iur. iurand. Decio, conf. 436. num. 21. Boetii. conf. 108. num. 3. lib. 3. Crauet. conf. 207. n. 7. vol. 1. Surd. conf. 312. num. 1. Petr. Barbof. in l. diuortio, § fin. 2. p. n. 62. ff. solut. matrim. D. Valenç. conf. 68. u. 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 tract. de appellat. num. 79 in presat. Surdo de aliment. tit. 8. privileg. 60. num. 4. § tit. 9. quest. 32. num. 63. cum seqq. Bobadilla libr. 3. cap. 8. num. 184. Barbof. in Collect. ad text. in cap. causam que 14. num. 4. de sent. & re iudic.*

592 ¶ Diciturque communitę: *Si grauaris, appella, cop. omnis oppressus, cap. cum speciali, cap. subiectum, de appellationibus, Rebuff. in constitut. Galie, tom. 3. tit. de appellat. in presat. num. 76. Pedro Gregor. lib. 23. synagmat. cap. 10 nu. 2. Grammatic. voto 2. nu. 10. Afflic. decis. 188. num. 6. D. Valenç. conf. 43. num. 149.*

193 ¶ Lo qual procede aunque el juyzio en que se pronuncio, se siguieste con colusion, porque para deshazerla era preciso entrar apelando, *l. a sententia, §. si heres, ff. de appellationibus, ibi: Si hæres insituit, videtur fuerit ab eo, qui de inofficioso testamento agebat legatarius, & qui libertatem acceperunt, permittendum est appellare, si querantur per colusionem pronuntiatum, sicut Diuus Pius rescripsit, vbi Gloss. verb. permittendū. Probatu etiam ex l. si perlusorio, 14. ff. eodem, ibi: Si perlusorio iudicio a tui sit. Et infra, ibi: Et hodie hoc iure vitium, et possunt appellare, si parentes 20 C. de euictionibus, cap. cum super, de sententia, & re iudicata, cap. super eo, de officio, & potestate iudic. delegor.*

594 ¶ Bartol. in dict. l. a sententia, num. 7. & 8. & 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. à Valle conf. 92 num. 21. lib. 4. Cephal. conf. 395. n. 48. Surd. conf. 271. nu. 21. Gratian. cap. 149. num. 2. D. Molin. lib. 4. cap. 8. n. 8. D. Perez de Lara de vita hom. c. 20. à n. 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 reuoca, ò confirma la tal ſentencia de primera inſtancia, capit. 1. de appellation. libr. 6. l. 23. tit. 23. part. 3. l. 2. tit. 18 lib. 4. Recopilacionis, ibi: La parte que buuiere de ſeguir la alcada, ſe ha tenido de ſe preſentar ante el Iuez de las alcadas, con todo el proceſſo del pleyto: y ſi con el proceſſo del pleyto no ſe preſentare, que no ſea oydo en el pleyto de la alcada, y la ſentencia, ſin que firme, Maranta in practic. tit. de appellat. num. 194. & 401. Didacus Perez in l. 3. tit. 16. lib. 3. Ordinamenti, 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 fueſſen de la Chancilleria, en ella ſe ha de introducir ſuplicacion por los autos del pleyto, en cuya virtud ſe pronunciaron, diſt. l. eos, C. de appellat. Bart. in diſt. l. 2. ſententia, nu. 6. in ol. num. 19. eodem tit. Cardinal. in Clementina 1. in princip. de re iudic. Velti. in praxi, lib. 8. cap. ſin ſub num. 9. verſ. Sed dices, Scaccia de appellat. quaſt. 11. num. 171. Laderehi. conſ. 21. num. 2. in fine, D. Molin. lib. 4. cap. 8. à numero 8.

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

598 ¶ Con que no auiedo apelacion, fue viſto conſentir, y aprouar aquellas determinaciones, l. ad ſolutionem, C. de re iudic. vbi DD. l. ab eo, C. quomod. & quando index, vbi Salicet. ibi: Non poteſt impugnare ſententiam, qui congruo tempore non appellauit, quia videtur ei acquieſſiſſe. Bart. ibidem, num. 4. l. 19. tit. 22. part. 3. in princip. Iaſſ. in l. quod in ſit, num. 2. ff. de re iudic. Alex. conſ. 136. num. 2. Crauet. conſ. 108. n. 3. Vantio de nullit. tit. de defect. proceſſ. num. 4. in fin.

599 ¶ Gurb. deciſ. 70. num. 12. ibi: Sententia namque acquieſſiſſe cenſetur, eo nique approbaſe ſi intra decennium, quis non appellet. Et iofra ibi: Qui non appellat ſententia conſentit, eſ ſe quodammodo ad parendum obligat, quodam quaſi contractu ſe adſtringens, ſ. ſicut, C. de act. & 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 vsò della, y deſpachò mandamiento de poſſeſſion, mem. n. 103.

601 ¶ Don Francisco Antonio, y ſu curador, a quié era permitido hazerlo, y de la omiſion pedir reſtitucion, dentro de los quatro años que el derecho concede a los menores, l. ſin. C. de temper. in integr. reſtit. l. 8. tit. 19. part. 6. & ex multis à Barbòſ. in diſt. l. ſin.

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

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

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

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

Sobre el oficio de Alguazil Mayor.

605 **T**odo quanto hasta aqui dexamos fundado, compre- hende expressamente la vara de Alguazil mayor, cõ que no era necessario hazer otros discursos. Verum por auer se de contrario cargado la consideracion en dezir que no pudo vincular se en perjuyzio del derecho de su Magestad, por auer de negar la facultad que para ello pidió Bartolome Veneroso, como consta de vna certificacion que h̄ presentado, sacada de el archivo de Si- maocas, que por ser publico, y tan autentico, se deve estar a el, *l. mo- ris, §. solet, vbi gloß. ff. de penis, Auth. ad hec, 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. § 3. à num. 27. cum seqq̄* donde junta muchos; vie- ne a estar libre, y se ha de declarar por tal, y pertenecer a doña Ga- briela 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 razo- nes mas, que son precipuas a la defensa de dicho oficio, como son.

607 ¶ La primera, que despues de la fecha de la certifi-
cion por donde se pretende auer denegado a Bartolome Venero-
so dicha facultad, se despachò por su Magestad el año siguiente de
606. titulo del, por 30. quentos de marauedis con que le firuiò ; en
que està la clausula de perpetuacion, sin obligacion de la renuncia
ordinaria, que dize.

608 ¶ Que vos el dicho Bartolome Veneroso, y vuestros suceso-
res, ayan 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 sucessores vniuersales abintestato, ò ex testa-
menta, ò otros qualesquier sucessores particulares por via de mayorazgo, ò en la
forma y manera que vos el dicho Bartolome Veneroso, ò quien vuestro poder hu-
uiere, estableciere, 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 renunciabiles, ni por otra causa alguna.

609 ¶ Cuyo contrahecho oneroso por precio tan grande co-
mo 800. ducados, hizo dueño del oficio a Bartolome Veneroso, y
como tal pudo vincularlo, sin necessitar de facultad, que solo le s
padres para perjudicar a sus hijos, ò ascendientes, la han menester,
D. Molina. lib. 2. cap. 2. num. 10. ibi : Non enim ad maioratus institutionem
Regia facultas necessaria est, nisi ipsius institutor ascendentes, aut descendentes
habeat, taxamque à legibus Regijs statutam excedere velit ; si verò neque as-
cendentes, neque descendentes habeat, liberè poterit maioratum absque Regia fa-
cultate instituire, si què verus, ac proprius maioratus erit ; vbi Add. y le signé
Gutierrez lib. 2. pract. quest. 6. Matieoz. in l. 2. tit. 7. lib. 5. glos. 1. num. 1.
E. 2. Angul. de meliorat. in l. 11. 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. Casull.
tom. 6. cap. 145. à n. 33.

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

611 ¶ Palabras que bien a la clara lo afirman, que por ser
del Principe, etiam que fueran enunciatiuas, se ha de citar a ellas ; y
pueuan, licet non apparet de facultate relata, Clement. 1. de probat.
ibi : Censemus super signataris fidem plenariam adhibendam, vbi glosi. verbo,
fecisse narramus. Zauar. ibidem, num. 1. Immol. num. 2. Socin. conf. 226.
à num. 27. Bart. in l. ambitiosa, nm. 28. de decretis ab ordin. faciend. Anton.
Gabr. lib. 5. de probat. conclus. 2. à num. 1. Alex. conf. 15. à n. 3. Mascarcé,
concl. 1228. à n. 1.

612 ¶ Y mas quando pendia de solo la potestad de su Ma-
gestad el concederla, l. si liquat, C. de inoffic. donat. vbi Bald. num. 1. & in
l. ut preponis in fin. C. de seru. pignor. dat. manuisf. Salicet. in l. si fundus,
§. 1. de pignor. Aretin. conf. 128. num. 7. Dec. conf. 124. num. 3. Tira-
quell. in l. si nunquam, verbo, donatione largitus, num. 29 & in tract. de ri-
tracti

tractu lraag. S. 1. glof. 9. n. 105. & 137. Hippolit. Riminald. conf. § 2. num. 22. lib. 1. Simon Selo de decretis lib. 2. tit. 6. n. 143.

613 ¶ La tercera, porque no quedò en terminos de afirmarlo su Mageftad por el titulo, fi no que a la verdad el año antecedente de 605. se le auia despachado a Bartolome Veneroso para hazer mayorazgo de todos sus bienes. Memor. n. 64. en conformidad de lo capitulado, inemor. n. 62. en que no puede dudarfe estar comprehendido el oficio, ex verbo illo, todos, *l. Iulianus in princip. deleg. 3. l. hoc articulo de heredib. institut. l. pediculis, l. labeo, de auro, & argent. leg. l. si cui seruo, deleg. 2. l. à procuratore, C. mandat. Tiraquell. in l. si conuam, verb. totam, num. 1. Surd. decif. 165. à num. 30. Gonçalez reg. 8. Canc. gl. 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 quãdo por algun camino, q̃ no alcanamos, se reconociesse auer prohibicion de derecho que impidiesse a Bartolome Veneroso, y a don Iuan Pedro su sobrino, cada uno por lo que le tocava el vincular este oficio, como lo hizieron por las capitulaciones, la transaccion, la nueua fundacion, y por los demas actos, y medios referidos; adhuc no le era permitido a doña Gabriela, siendo Actora, alegar de nulidad contra la fundacion, por dezir es derecho que toca a su Mageftad meramente.

615 ¶ Y quien puede valerfe del es don Iuan Bartolome, para como R. y poseedor legitimo, en virtud de su Executoria, excluye 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. § competis, ff. si seruit. vindicet. l. fin. vbi Scribent. C. de reuindic. l. cum seruuma 6. C. de seru. fugitiu. DD. in l. si alienam 12. ff. solut. matrimon. Thefaur. decif. 4. num. 1. Surd. decif. 108. nu. 15. & conf. 415. à num. 17. Gratian. cap. 261. à num. 3. Pedr. Barbof. in dict. l. si alienam, à num. 51. precip. à num. 64. vers. Quarta principaliter, Mieres 3. p. quæst. 9. n. 19. & 4. p. q. 15. à num. 13. Alexand. Ludouif. decif. 14. num. 3. & decif. 415. num. 4. vbi Oliuer. Beltram sub n. 6.*

617 ¶ La 5. porq̃ hallamos q̃ a Bartolome Veneroso, y a doña Iuã Pedro, se le còcedio naturaleza de estos Reynos, y se derogaron todas las leyes que pudieran obstar a la fundacion del vinculo, como expresamente lo estan por el mesmo 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 le 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 si licere*

*uum à prædijs emphiteuticarijs repellere. Et rursus ibi: Sed omnimodo eo (si do-
minus voluerit) repellendo, vbi D.D. Tiraquell in l. si unquam, verbo,
reuertatur, num. 394. C. de reuoc. donat. Idem, in tract. de leg. conuul. lib.
glos. 8. num. 94. Ruin. conf. 48. num. 12. vol. 1. Surd. conf. 284. numer. 6.
ibi: Quia vbi actus annullatur favore alterius, is solus allegat nullitatem, in
cuius fauorem fuit inducta.*

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

621 ¶ Ni sus herederos, como lo es doña Gabriela, y lo
fue su hijo, l. cum à matre, C. de reuindicat. 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. sine possessio, C. de
euit. Croto conf. 18. num. 9. Bello. conf. 9. num. 8. Cephal. conf. 393.
num. 46. Roland. conf. 71. num. 36. vol. 2. conf. 30. num. 29. Conf. 34.
num. 71. vol. 4. Tiraquell. de retract. linag. §. 1. glos. 9. num. 47. Alciat.
conf. 61. num. 2. Surd. vbi supr. num. 4. ibi: Respektu verò heredis idem
est, quia venire non potest contra factum defuncti.

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

623 ¶ Iass. in dict. l. ex facto, §. Iulianus, num. 2. vbi ait: Quod
licet hereditas auferatur alicui tanquam ab indigno, per hoc tamen non desinit
esse heres ipso iure, si modo ei defertur hereditas, et potest adire, licet postea fiscus au-
ferat. Egid. Bosi. ad tit. de his quibus vt indign. num. 17. ibi: Scias tanè,
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, artamen se conserva el vinculo, reduziendolos a la for-
ma de la misma ley.

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

in dict. l. 200. styli, quest. 7. num. 160. D. Castell. dict. lib. 2. cap. 7. à num. 17. & dict. cap. 98. lib. 5. num. 8. ibi: Quod si is quis fecit meliorationem, sive in testamento, sive in contractu inter vivos, iure perpetui vinculi, aut maioratus meliorationem possideri voluit, ita ut in vinculum perpetuum insinuat, & in substitutionibus, aut vocationibus, l. 27. Taur. Ordinem non servauerit, sed alteraverit illum; tunc in ea specie dispositio non vitetur, imò potius vires habeat, & valebit, vocationes tamen, & substitutiones, ad ordinem, & formam eius legis reduci debeant, & sic valebit melioratio, quoad omnes imperpetuum.

626 ¶ Y mas del punto lo q̄ se resuelve, en caso de fundarle mayorazgo de bienes, que tienen censo perpetuo con dezima y comisso, que si el emphyteota pidiere se quite el gravamen, y vendan a persona lega, y llana, para conseguir su dezima parte, del precio, toties quoties se enagenare, obtendrà, Ripa in l. filius familiaris, §. Dimi, 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. controvers. 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 subrogue en otros que con el se comprehen, y estos queden para el mayorazgo, y se observe la voluntad del fundador, que fue de vincular, Pater Molin. de iustit. & iur. diff. 608. num. 2. ibi: Quod attinet ad secundum, si census sit perpetuus, est redimibilis sit, ex illo institui potest maioratus perpetuus, precipiendo, ut ex pretio redemptionis utrum alius census ematur.

628 ¶ Lo septimo, por que esto conviene 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, ò siendo muerto, si huiesse hecho el mayorazgo, se han de depositar en el Depositario general de Granada, para que se buelvan a emplear, e incorporar en el dicho vinculo, y mayorazgo, &c.

629 ¶ Y con lo que Bartolome Veneroso en la fundación de mayorazgo dispuso, sibi: Que auiendo consideracion a que se podria desempeñar la cruzada, y oficio de Alguazil mayor, mandando boluer su Magestad los 30. quentos de maravedis con que le siruió; en tal caso quiero, que el dinero no entre en el successor, si no que se deposite en el Depositario general con auctoridad de la justicia, donde este hasta emplearlo en bienes rayzes. Memor. fol. 18. v. r. Item auiendo.

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

II. PARTE

Que mira al gravamen de cantidad.

631 **P**assa adelante Doña Gabriela en su demanda, diciendo: *Que con los siete mil ducados de renta, y el valor del oficio de Alguazil mayor, y el de las casas principales que se dieron a don Juan Pedro, no quedò satisfecho enteramente de la leguina 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 otorgò carta de pago, y finiquito de todo en la escritura de transaccion, por aver sido esta general, y sin que precediessen cuentas con data y cargo, como de derecho se requiere, no quedò libre de la obligacion en que se hallaua, como en terminos de liberacion, hecha por menor de veynte y cinco años, a fauor de su tutor, y curador, *ex l. 1. in princip. ff. de minoribus, glos. in l. 1. C. de solut. l. pluries, C. de fide instrum. l. sicut datam, C. deliber. caus. l. 26. tit. 12. part. 5. ibi: Dandoles cuenta verdadera, y crecha.*

633 ¶ Tenent las. *conf. 219. à num. 1. Paris. conf. 89. num. 3. vol. 1. Ancharan, conf. 330. à princip. Roland. conf. 49. num. 50. lib. 1. Baeza de decim tutor. cap. 2. num. 162. Gutierrez de iurameu. 1. part. cap. 40. num. 13. Escobar de ratiocin. cap. 5. num. 10. Cap. 40. num. 5. D. Francisco Geruaim. de Leon decif. 112. num. 6. Cancr. 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 8011. ds. segun alegò, articulò, y provò Bartolome Veneroso en el pleyto q̄ tratò cõ los herederos de su muger, memor. à n. 13. cum seqq. que con los intereses demas de veynte años que passaron hasta Março de 609 que se le entregaron los bienes de el mayorazgo, importaua todo mas de 25011. ducados, assi lo dixo en la protesta ultima, que hizo Don Juan Pedro en 2. de Abril del dicho año de 609. Memor. n. 67.

635 ¶ Con que vino a resultar lesion enormissima en dicha liberacion, que junto con el dolo y calumnia con que se procediò en no darle verdadera noticia de su hacienda, y derechos que le tocauan, manifestandole los libros, y papeles de la compania, y tutela, son medios bastantes para dar por ninguna, ò rescindir dicha transaccion, *l. 1. § cum transactio, ff. de transactionibus, l. si super sitis 5. C. de dolo, l. qui cum tutoribus 9. §. qui per fallatiam, ff. de transactionib. l. in summa 65. ff. de condit. indebit. ibi: Sin autem eundem calumnia detegitur, et transactio imperfecta est, et repetitio dabitur; plura iura congent. D. Larrea decif. 68. à n. 1. usque ad 5.*

636 ¶ A este fundamento tan ruydoso, y q̄ ha ocasiona-

46

do a que las vezes que el pleyto se ha visto en la Sala, se hagan enuen-
tas mentales, subiendo a las nubes los derechos que contra Barto-
lome Veneroso dizen tenia su sobrino, satisfarà don Iuan Bartolo-
me con tantas y tan vrgentes 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 deduzir en juyzio esta accion como heredera de don Francis-
co Anton. o su hijo, quando este en su vida, y don Iuan Pedro su pa-
dre en la suya, no solo no la intentaron, reconociendo no estar agra-
uiados; antes si confessando en muchas ocasiones el vtil grande q̄
se les siguiò en sin pleyto, ni diferencia entrar en la hazienda que se
les entregò. Y asì por no ser parte, como en la verdad no lo es, deue
ser excluyda, ex tot iuribus congestis supr. n. 28. vsque ad 43. & ite-
rum à n. 114. cum seqq.

638 ¶ La segunda, porque no sea intentado contra quien sea par-
te; porque aunque es verdad que el tutor, ò curador estan obliga-
dos a dar las cuètas de su tièpo, l. 1. §. officio, ff. de tutel. ¶ rat. distrab. l.
rationes, l. aduersus, C. de administ. tut. y si murieren sin hazerlo, passà
la obligacion contra sus herederos para que las den, l. maxime, ff. de
administ. tutor. l. tutores, & ibi DD. C. arbitr. tutel Roman. cons. 114.
in princip. Decio cons. 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 Collecl. 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 probarlo como Actora, Bald. in l. per diuersas, C.
man. lit. Aret. cons. 32. n. 2. Menoch. de adipiscend. remed. 3. à nu. 166.
Malcard. de probat. conclus. 1253. num. 32. Parlador. lib. 2. rer. quotid.
cap. fin. 4. part. §. 1. à n. 2. Anton. Gomez variat. tom. 1. cap. 9. num. 25.
Carleyal. de iudic. lib. 1. tit. 2. disp. 3. n. 21. cum vulgatis.

640 ¶ Quod impossibile esset mostrarlo, pues en la ver-
dad lo fue Pedro Veneroso, el otro su sobrino, el qual exerciò las ac-
ciones, y derecho de tal, como consta del testimonio presentado,
memor. num. 69. y executò a don Iuan Pedro por los 4y. ducados,
de quibus supr. in 9. fundament. n. 297. y auiedo muerto, conve-
nir a el heredero deste, y si no le dexò nombrar defensor a su haziè-
da, citando a los interessados a ella, para que les parasse perjuizio,
Bald. in l. debitori, num. 2. C. de pact. ¶ in l. fin. §. incomputatione, num. 4. C. de
iur. deliber. Roland. de inuent. ar. quæst. 170. num. 8. Surd. cons. 7. num. 32.
Virgil. de legitimat. cap. 11. num. 17. Noguer. 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, deus 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, ò curador, finito officio, no pudiera ser conuenido por cantidad alguna de maraueis, ratione tutelæ, si no tantúmodo a que diesse cuentas, pues no era otra su obligacion que hazerlo, y pagar el alcance que dellas resultasse, l. 1. § officio, e §. de rationibus, l. nisi, § fin. ff. de tutel. e rat. distrah. vbi DD. l. aduersus, l. rationes, C. de administrat. tut. l. 2. tit. 16. part. 6. Baez de decim. tutor. cap. 2. nu. 152. Spin. de testam. glos. 29. num. 66. Garc. de expens. cap. 20. numer. 22. Gutierrez de iuram. 1. part. cap. 40. à num. 18. e de tutel. 3. part. cap. 1. à num. 2. cum seqq.

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

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

645 ¶ Per quæ, & alia iura in punct. Menoch. lib. 4. presumpt. 189. num. 106. Surd. decif. 62. à num. 21. e de aliment. tit. 9. priuileg. 54. num. 5. Peregrin. de fideicommiss. art. 39. num. 3. Petr. codem tract. quæst. 15. num. 4. Giurb. decif. 31. nu. 3. Mieres de maiorat. 4. part. quæst. 26. per tot. Gutierrez lib. 2. quæst. 53. D. Molin. lib. 1. cap. 10 per tot. vbi Add. e lib. 4. cap. 6. num. 15. e cap. 7. num. 2. P. Molin. de iust. e iur. disp. 647. per tot. D. Castill. tom. 6. cap. 161. num. 23. D. Valenc. conf. 60. n. 80. e 81.

645 ¶ Et sic joramente en la petition de excepciones q̄ por esta parte se presentò, opusimos illic: Deus ser absuelto, y dado por libre, por no estar puesta la demanda por parte, nisi: lo doña Gabriela, que no succedió, ni se le transmitieron derechos, que fueron personalisimos, en su hijo, y marido, ni contra parte, por que la mia es sucessor particular por disposicion de su tio, y no heredero del, e c. Memor. n. 114. Con que no era necessario el passar otra.

646 ¶ La tercera, porque quando las antecederes satisficieron (que no alcançamos quo iure) se advierte, que la carta de pago, y finiquito que don Iuan Pedro otorgò à favor de su tio, contentandose con los bienes de mayorazgo que recibió por toda su legitima, e intereses della, fue siendo mayor de 25. años, sicuti ajustamos supra à num. 172. vsque ad 201. & tunc, como dueño, y señor de las acciones, libre, y sin impedimento, pudo remitir el que diessse las cuentas de la administracion antecedente, y cõtentandose con lo que recibia, otorgar la carta de pago, y con ella causar plena liberacion a su tio.

647 ¶ Ad text. in l. creditor, §. inter cetera, & §. Titia, l. Aurelius, §. Mevia, ff. de liberat. legat. l. cum necessitatem, C. de fideicommiss. Vbi Glos. & DD. communiter, D. Covarr. lib. 2. var. cap. 14. num. 2. Escobar de ratiocin. cap. 3. num. 18. Hevia in Curia, libr. 2. cap. 9. verbo, Cuentas, num. 12. ex vulg. reg. text. in l. in re mandata 21. C. mandati. l. 2. ff. si quis à parent. fuer. manum. & Anton. de Sola ad statutum, incipiens: quitationem.

648 ¶ Anton. Fab. in suo Codic. lib. 5. tit. 24. definit. 6. ibi: Statutum deliberationibus tutorum, vel curatorum, quo tam multa solemnitates introducuntur, ut valeat liberatio, quam tutori quondam suo adultus etiam iuratus concesserit, ad eos tantum pertinet, qui liberationis tempore minores reperiuntur, non etiam ad illos, qui annum etatis 25. iam excefferunt, quibus utique liberum est de re sua proprio arbitrio disponere, nullo etiam iudice, aut cognato, nulla rationum redditione interueniente.

649 ¶ Cephal. conf. 192. donde oponiendose de los que lieuaron lo contrario, satisface diziendo, numer. 44. illic: Iosoni verò in præcitato consilio respondetur, & ipsum loqui de ratione reddita minori, que se male, & imperfecte est reddita, iterum est reddenda, l. quoties, qui satisf. cogant. cum vulgat. Sed hic non agitur de ratione reddita, nec in hoc fundata est liberatio D. Hieronymi, sed in eo quod D. Balhisar maior factus, instructus, edoctus cum animo deliberato cum liberavit cum iuramento, cui liberationi, cum fieri potuerit non video, quid obstat.

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

651 ¶ L. diosias, C. de plus petitionibus, l. Lucius 78. §. fin. ad Trebell. ibi: Respondit secundum ea que proponerentur si non transactum esse posse: vbi glos. verbo, posse, illic: Alias fecerunt omnes transacciones rescinderentur, l. cum. C. de error. calcul. l. si quando, §. generaliter, C. de inoffic. testam. que habla en grauamen de cantidad consentido por el hijo a quien se impide la entrada, si consintio por transaccion, ibi: De eo quod deest nullam habeat questionem, l. 34. tit. 14. part. 5. que quito la diferencia, y encuentro de opiniones que antes aia.

651 ¶ Hanc sententiam mirabiliter defendit Anton. Fa-
bro de error. decad. 8. error. 10. Petr. de fideicommiss. quest. 10. numer. 80.
Peregr. art. 52. num. 102. Merend. lib. 6. controuers. cap. 21. per tot. Fon-
tanel. clas. 4. glos. 9. part. 5. a. num. 199. Roman. cons. 52. num. 45. Gre-
gor. in dist. 1. 34. part. glos. 2. Matienç. in l. 1. in. 11. glos. 8. a. num. 53.
lib. 5. Recopilac. Gutierrez lib. 2. practic. cap. 141. a. num. 1. Add. ad D.
Molin. lib. 4. cap. 9. num. 34. D. Larrea decif. 68. a. n. 5. cum seqq.

652 ¶ Y la oposicion contraria, diciendo interuino dolo
de parte de Bartolome Venerosa, 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 proximè oppositis; pero
ni articulada, ni prouada, ni podian hazerlo en manera alguna.

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

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

655 ¶ Por el contrario Bartolome Veneroso dezia, que le auia da-
do, no solo la que le pertenecia, pero mas de 1000. ducados de demasia, de todo lo
qual se esperar auan pleytos, y por escusarlos, y conseruar el parentesco, y amistad en-
tre todos, por via de transaccion, o como mejor en derecho lugar aya, se conuencen
en la forma siguiente. Mem. n. 30.

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

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

658 ¶ Despues se figuen las conueniencias, y viles que
facò de nuevo por este contracto, ademas de lo capitulado, de qui-
bus supr. a n. 147. v. que ad 170. Et profequitur ibi: *Et el dicho don Iuan
Pedro diò por libre a Bartolome Veneroso su tio de todas quantas preterisiones se*

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

659 ¶ De que se hace averte hecho con toda deliberación, y acuerdo, sin ocultacion de escrituras, ni libros, y fuera de dolo, fraude, y cautela, y así se deve estar por ella, y observar inviolable, dicit. l. Encius; S. sin. ff. ad Trebell. dicit. l. 34. tit. 14. part. 5. ibi. Quanto quier que montase aquella parte, que quitasse el demandador, no podria despues demandar; con muchos D. Larrea decs: 68. num. 11. donde la decision de el Senado fue, illic: In quo opinionum conflictu eam semper verior em censui, & contra receptam aliquorum praxim pluries in Senatu iudicavi lesionem, necdum enormem, verum evor missimam locum non habere in transactione, qua interponitur in lite iam mota, vel proxime movenda, quando in transactione habetur consideratio futuri iudicii, a quo transigendo cessatur, itaut lex nostra 34. titul. 14. part. 5. ad literam observari oporteat, & nisi manifesta calumnia appareat adversarium subtraxisse instrumenta, vel probationibus impedimento fuisse, semper transactio sustinenda. Et ita Senatus noster decrevit.

660 ¶ Tum, porque en apoyo desta excepci6n tiene mas don Iuã Bartolome el pleyto q̄ en el Real Acuerdo (muerto ya Bartolome Veneroso) se sigui6, donde Pedro Veneroso su heredero aleg6 dever aprovar todo lo hecho don Iuan Pedro, y no lo hazi6 do estaua preito de proponer en justicia las causas de su defenfa.

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

662 ¶ Que siendo con mayores noticias de su hacienda, (y no pudo ser menos, pues passo otro año despues de la transacci6n) quedo mas asegurado, cierto, e infalible el derecho, que por ella se adquirio a los contrayentes, y sus sucesores, y libre de impugnacion, argum. text. in Auth. siue a me, C. ad Velleian. Castrenf. conf. 386. column. 2. ad fin. lib. 2. Cagnol. in l. 2. C. de rescind. vendit. num. 132. las. in l. si quis cum aliter, num. 22. ff. de verb. oblig. Crauet. conf. 114. Zeph. conf. 261. num. 10. & 11. Menoch. conf. 1. unum: 356. Decio conf. 46. nu. 37. & 38. Covarr. in cap. quamuis pactum 3. part. §. 4. n. 6. vers. Octava conclusio, Parif. conf. 20. n. 36. lib. 1.

663 ¶ La quinta, porque la ponderacion hucusque, hecha, es en caso de aver lesion en la transacci6n; pero en la verdad falta el supuesto. Siquidem, aunque por parte de doña Gabriela se articulo en la pregunta 13. de su interrogatorio. Mem. n. 191. Que fue damnificado en las capitulaciones; y transacci6n don Iuan Pedro, enor-

me, y eno rmissimamente, y que no recibió la mitad de lo que le pertenecia, y assiẽ.
ta el Relator ibidem, no aver sefugo alguno que lo diga.

664 ¶ Y el otro medio por donde pretende ajustar, que el capital cierto que el año de 583 tocò a Francisco Veneroso, de mas de la dote de su muger, y de la mitad de los 400. ducad. de la compania de Genoua, importaria 800. ducados, para con los intereses dellos subirlo hasta la suma que pide, no es seguro, para que haga prouançã infalible por derecho.

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

666 ¶ Assi se induze del texto, in l. fin. ff. de interrogat. a. Etio. in terminis Salicet. in l. vnic. C. de confessis, Bart. in l. admonend. de iur. iur. à num. 3. 2. vbi las. num. 158. Ripp. num. 154. Tiraquell. in l. si vnquã, C. de reuoc. donat. Surd. decif. 250. à num. 5. vbi Hodiern in addit. v. 6. Rota Genuens. de mercatur. decif. 37. Gaito de credit. cap. 2. tit. 3. n. 237. Cancr. 2. variar. cap. 11. num. 30. Noguero alleg. 11. à num. 17. cum sequentibus.

667 ¶ Fuera de que en las alegaciones, e interrogatorio de aquel pleyto, no dixo, que bazadas las deudas que tenia la hazienda, y las que no se cobrasen tocantes a la compania, resultarian ciertos para cada vno 800. ducados, no antes en las preguntas 2. y 3. memor. n. 132. & 133. del mesmo interrogatorio, articulo: *Que entre ambos hermanos tendrian en España, y Genoua 1500. ducados.* Y en la 13. exceptuando los 400. escudos de la compania de Genoua, pufo que a cada vno tocauan 800. que son cosas diuersas.

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

669 ¶ Y esta se auia de hallar en los libros de la Compania, donde despues con la inspeccion dellos, y refiriendo la suerte principal, los aumentos, ganancias, y baxas que se deuian hazer, de clarò Bartolome Veneroso, ante escriuano, y testigos, que basta el año de 590. auia de hazienda común perteneciente a los dos participantes 47 qrs. 5100. maravedis, cuya mitad tocaua a don Juan Pedro su sobrino, mem. n. 375.

670 ¶ Por cuya declaracion se deuia passar. Tùm, por ser sacada de los libros a que se remitió, con distincion de partidas, y folios dellos, que es por donde se auian de tomar las cuentas como tutor,

tor, l. cum seruus § 1. ff. de cond. & demonst. l. fin. § inter cetera, vbi Bart. de liberat. legat. & in l. si ita fuerit, §. quefito de manumiss. testam. l. 1. 7. tit. 2. part. 3. vbi Greg. l. 10. tit. 18. lib. 5. Recop. Castill. in l. 27. Taur. & res. Ad quartum, Escobar cap. 10. in princip. & cap. 2. num. 2. Euia in 2. part. Curie, lib. 2. cap. 9. n. 30.

671 ¶ Tum: por ser de compañero, que administroua la hacienda, dist. l. cum seruus § 1. de condit. & demonstrat. Straca de mercaturar. part. 2. num. 59. Vbald. de duob. frat. part. 12. sub num. 1. Rot. Genue. conf. decif. 173. num. 4. Menoch. conf. 988. num. 5. lib. 10. & de arbitr. lib. 2. casu 209. num. 14. Crauet. conf. 433. sub. num. 13. lib. 3. Hector Felicio de societ. cap. 38. ex n. 11. usque ad 15.

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

673 ¶ Y por otra claufula 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 Albace, a quien rogaua, y encargaua, que pues sabia todas sus contratasiones, y lo que auia hecho, si entendiese, que en alguna cosa tenia agrauada la conciencia, de suerite que fuera necessario hazer alguna restitucion, ò suelta, ò quita, ò otra qualquiera cosa que fuisse en descargo de su conciencia, y su heredero obligadolo a recibir en descargo con solo su juramento; porque todo lo fianu a del dicho su hermano.*

674 ¶ Y Bartolome Veneroso poniendolas a la letra a ambas claufulas, declarò el capital, y hacienda 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 rebajar, y en limosnas, y otras cosas, conforme consejo de Teologos, y otras personas doctas, auia gastado por cuenta del dicho Francisco su hermano, 7. q. y 500 p. ms.*

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

676 ¶ Partidas ambas verosimiles, y ajustadas en materias tan graues, y negociaciones que auian corrido desde el año de 563. (como por el testamento dixo Francisco) Memor. num. 10. a que se deue estar, precipue baxo del dicho juramento, l. Teopompus; ff. de dot. preleg. l. ius iurandum, quod ex conuentione, ff. de iure iurando, vbi Iasson num. 6. Bart. in l. fin. ff. de pratorij. stipulat. num. 2. Felin. in cap. sicut de probat. num. fin. Bald. in cap. tuis, de testibus; Socin. conf. 90. num. 12. in fine, vol. 3. Ploto de iure 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 iurandum num. 3. Et conf. 4. 7. num. 3. volum. 1. Bart. conf. 168. quidam habens bona communia, à num. 2. Plotin dict. §. 47. num. 1. in fine, ibi: Et hoc procedit non solum in contrahibus; verum etiam in ultimis voluntatibus, quibus potest per testatorem disponi, quod de expensis, et redditibus, et alijs stetur dicto tutoris, vel alterius.

678 ¶ Si bien está en sugeta a que es contra se prueue do lo, ò fraude por ocultacion de libros, ò elcufando dar cuentas, ò satisfacion, Alcjar. in l. 1. §. eadem, vers. Sed dubium, ff. de verbor. obligation. Plot. in dict. §. 47. num. 2. et 3. Ruin. conf. 54. num. 14. volum. 1. Escobar de ratiocin. cap. 8. à num. 7. usque ad 23. Euia in Curia, lib. 2. cap. 9. de las cuentas, num. 32. Circunstancia que ni está alegada, ni hasta aora se ha dicho, ni propuesto contra dicha declaracion cosa alguna.

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

680 ¶ Al tutor se le conceden por Derecho seys meses de termino en el año primero que le fue encargado de la tutela, para emplear el caudal de su menor, si estava en dinero, l. si tutor constitutus 15. de administrat. tutor. illic: Vel intra sex primos meses pupillares pecunias non collocavit, ipse in debitam pecuniam, et in usuras eius pecunie, quam non saderavit, convenitur.

681 ¶ Y dos meses en los demas años que durare la administracion, sin que en ellos se le carguen vsuras, l. tutor, qui repertorium 7. ff. eod. tit. ibi: Usura à tutoribus non statim exiguntur, sed interie cõ tempore ad exigendum, et ad collocandum duorum mensium, idque in iudicio tutelle servari.

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

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

684 ¶ Postea vera, considerato magno rigore, quo vexantur tutores, et curatores in hoc Regno, in redditione suarum rationum, et quod multi depauperantur: visum fuit Regio Consilio, dictum rigorem cum equitate temperari, et partem maiorem amplecti, sequendo dispositionem testatoris, in dict. l. si tutor,

si tutor, concedendo tutori, vel curatori sex menses unôquôque anno pro ronis introitus illius anni, & ita fuit iudicatum. Y yo afirmo con toda verdad auer tenido tres exemplares en negocios, que como Abogado defendi en esta Châcelleria, en que se resoluiò lo mesmo.

685 ¶ El tiempo que auian de correr, y cargar se al curador las vsuras, auia de ser hasta cumplir el menor los 25. años, y no despues, si ya no es que interpelado que diessse las cuentas, lo escusasse sin causa justa. tutor, §. tutor, l. maximè 29. ff. de administrat. tutor. ibi: Nam per iniquum est, cum cui sorte post viginti annos, vel amplius in mētem venit tutelam reposcere, etiam vsuras postulare, glo. fin. in di. l. tutor, §. tutor, verb. non compelli, Escobar de ratiocin. cap. 15. num. 30. Gribel. di. 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 debeatur, l. Titia Seno, §. vsuras, ff. de legat. 2. ubi glo. verb. vsuras, Gutibet. di. decif. 150. num. 16. Escobar di. cap. 15. num. 31. in medio, Leon. di. 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, nā 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 ordē a auer contradicho dar sus cuentas Bartolome Veneroso; pero sin pedirselas, ni auer llegado el tiempo, cuydò tanto de las conveniencias de su sobrino, que antes de cumplir los 25. años lo puso en estado, con la promessa de 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 haitacion 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 entrego 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 labró, 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 350. como lo afirmó al tiempo que tratò de entrar en ellas el agua, en la peticion que ante el Corregidor presentò, illic: Las quales dichas casas son muy principales, y de las mejores ay en esta Ciudad de Granada, que valen mas de 350. ducados, porque son nuevas, y

no tenian agua de consideracion. Mem. n.º 80. no se le auian de cargar intereses de valor tan considerable, como dichos 35 j. ducados.

689 ¶ Ni menos frutos dellas; pues las habitaron tio, y sobrino. Y por lo menos no es dudable, que los palacios, torres, y casas preciosas, no redituan cosa considerable, ni corresponden a su verdadero precio, Bald. in l. fin. §. *fin autem*, C. de bonis que liber. num. 1. ibi: *Nota, quod domus pretiose sunt quodammodo steriles; quia non correspondent redditus bonorum.* Natta conf. 332. num. 4. in fine, Tiraquello de retractu conuent. §. 7. gloss. 1. num. 9. in fine, Berret. conf. 126. num. 13. Mastrill. decif. 280. ex nu. 4. part. 3. Ioan Baptista Tor. voto decif. 95. num. 14. Foianel. de pactis, claus. 4. gloss. 18. num. 54. Hermosill. in l. 56. tit. 5. p. 5. gloss. 6. à n. 14. Nogner. alleg. 18. n. 57.

690 ¶ Lo mesmo auia de oponer en quanto a los 80 j. ducados con las auerías, y demás costas, y gastos que Bartolome Veneroso desembolsó por la vara, para que no se le cargassen intereses, si no los emolumentos que della procedieron, que no es posible llegassen a 2 j. ducados, aunque lo honorífico, y ostentoso, es estimable, como lo es el exercicio de la justificación, en quello notan, Auth. perpetua, vers. *Quod si res pretiosa*, C. de sacrosanct. Eccles. §. *uolumus*, in Authent. vt indices sine quo, quo suffragio, es §. *basigitur*, in Authent. de defensor. ciuit. at Clement. statutum, de election. vbi Cardinal. & Bonifac. Boer. decif. 227. in fin. Petr. Foller. de contract. censuar. vers. *Cum mysterio*, num. 9. Mantie. de tacit. es ambig. lib. 4. tit. 20. nu. 16. Hermos. in l. 56. tit. 5. part. 5. gloss. 6. n. 16.

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

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

693 ¶ Sur. do conf. 151. num. 70. ibi: *Quod predia urbana communitur*

muniter non reddunt quinque pro sorte centesima, sed longe minus. *Farinac. 2. tom. post. conf. crimin. decis. 3 57. n. 3.*

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

695 ¶ Alisi se induze ex l. *secutor*, es l. *si tutor*, C. *quando ex facto tutor l. si ut proponis*, C. *de rei uindicat. l. 40. tit. 5. part. 5. Cavalin. de usur. num. 590. Greg. in l. 30. tit. 13. ead. part. verb. huerosanos*, Escobar de r. uic. in cap. 14. num. 34. vel *In prædictis*, illic: *Quando superest certa res acquisita, uel ius formatum immediate pecunia pupilli, nomine proprio administratoris acquisitum, ex quo tunc est, quod eligi possit pupillus, uel adultus eligere poterit. Et postea ibi: Et tunc siquidem eligerit rem acquisitam ex sua pecunia non poterit petere pecuniam, neque ipsius legitimas usuras: sed tantum ipsam rem cum fructibus, si qui sint, uel nomen, siue annuum redditum acquisitum, cum redditibus, uel usuris: perinde ac si acquisitum fuisset nomine proprio ipsius minoris.*

696 ¶ Sin embargo, pues, de estos derechos tan seguros seguiremos vna cuenta la mas rigurosa que en aquel tiempo se le pudiera tomar a Bartolome Veneroso, cargando por capital lo que declaró con juramento, ibi: *Que auiendo hecho el computo de todas las negociaciones comenzadas 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. cuē 5101202. marauedis.*

697 ¶ Y la mitad que tocò a don Iuan Pedro, importò 23. qs. 76 s. 101. marauedis, y comencemos el cargo desde el dicho año de 590. con intereses, no solo hasta el año de 604. de las capitulaciones, sino hasta fin de 608. porque a el principio del de 9. que murió Bartolome Veneroso, entrò en toda la 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 intereses: carguemos estos a siete por ciento, como corrian antiguamēte los censos, y se hallará.

699 ¶ Que dichos 23. qs. 75 s. 101. ms. del capital de Francisco Veneroso, que hazen ducados. 633000.

Desde el año de 590. hasta fin de 608. que son : 8.

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

700 ¶ Las pastillas que en data tenia que dar Bartolome Veneroso, además de los 7. qd. y 500711. maravedis de las restituciones, son el funeral de Francisco Veneroso, en que gastó 300. ducados, antes mas que menos; así lo dice la declaración, y los legados que pagó Bartolome, que importaron 60011. ms. y otros 57. ducados que se dieron de limosna al Hospital de San Iuan de Dios, y Convento de los Marrises, como Albacera de su hermano, en execució del testamento donde lo mandó. Mem. n. 9.

701 ¶ Tambien de los alimentos que en Genoua pagó por don Iuan Pedro, que se le dieron desde la muerte 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 dubii, q̄ por ser ciertas, y estauan en su libro, y averlas jurado, como lo hizo, y ser verosimiles, se deuián baxar, Craueta de antiquitates, 1. part. vers. Limitatur, num. 28. Alexand. de Neuo conf. 39. num. 2. es 3. Nicol. Guua de script. privat. lib. 4. in quest. de libris tutor. num. 11. Tyber. Decian. conf. 85. numer. 36. lib. 2. Surd. conf. 290. num. 43. Montan. de tutel. cap. 3. 2. reg. 8. a numer. 3. Mancin. de tutel. tractat. 3. quest. 3. princip. num. 12. Escob. de ratiocinis, cap. 22. num. 7.

703 ¶ Despues de llegado a Granada Don Iuan Pedro, desde el año de 94 hasta el de 604. que se casó, gastó su tio con el 111. ducados en cada vn año, así lo dice con juramento, ibi: Declaro, que en los alimentos del dicho don Iuan Pedro, y de sus criados, y Maestros, y sus aderezor de su persona, y otras cosas extraordinarias de sus gastos, he gastado 111. ducados vn año con otro, desde el de 94. hasta el día 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 suspes. tutor. l. cum plures, §. si tutor, de administrat. tutor l. 2. C. ubi pupil. ed. ac. debeat. l. 20. tit. 16. pars. 6. Garcia de expens. cap. 20. num. 7. Gutier. de tutel. 2. part. cap. 3. num. 1.

705 ¶ Y esto precisamente auia de ser de los frutos de la hazienda del menor, l. fin. C. de aliment. pupill. prestand. ibi: Neque ferendus est iuuenis, qui cum praesens esset, studijsque eruditus, adque alius esset, si ea per alium se consequutum non probet, sumptus recuset quasi uento uixerit, aut nullo liberi hominis studio imbuti meruerit, vbi Glot. l. 1. §. praeserea, l. quid ergo 3. §. deducuntur enim in tutel. l. iudicium sumptus quoscumque fecerit rem pupilli, ff. de contrar. es. util. actio. tutel. l. consilium, ff. de curat. furios.

706 ¶ Bald. in summar. dict. l. fin. C. de aliment. pupill. prest. ibi: Pupillus

Papillas presumitur alimentatus à tutore, et non presumitur de nihilo *et infra*,
vel sine sumptibus studuisse, Salicet. ibidem, Corneo *conf.* 120. *num. 8.*
lib. 1. Alciat. de presump. reg. 1. presump. 50. Garcia dict. cap. 20. nu. 16.
Gutierr. de tutel. 3. part. cap. 1. num. 38. Surd. de aliment. tit. 3. quest. 7.
per tot.

207 ¶ 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 iudex, 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. et cibarij. leg. l. 1. §. mulier, ff. de ventr. in possess. mittend. l. Imperator, in fin. ff. ad Trebell. l. 20. tit. 16. p. 61. Surd. de aliment. tit. 4. quest. 9. à num. 1. Bacz. de decim. tutor. cap. 2. à num. 83. Gutierrez de tutel. 2. part. cap. 3. n. 3.*

709 ¶ Luego entrava el descuento de los 200 ducados que en cada vn año le dio, en virtud de capitulaciones, y el aumento à 300 por la transacion, y los 400 que de vna vez le entregò para vestidos, en que no puede auer duda, por verificarse con escrituras.

710 ¶ Y vltimamente la decima que por derecho tocaua a Bartolome Veneroso de los frutos de esta hazienda, como tal tutor, y curador, pues de su parte auia cumplido con auer tenido libro, y cuydado 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, mantengalos de los frutos, y tome para si el diezmo de los frutos, por razon de su trabajo; vbi Mõ talv. verbo, el diezmo, Segura, in l. coheredi, §. cum filij, column. 3. vers. Nam hoc casu, ff. de vulgar. Auendañ. lib. 1. Prætorum, cap. 4. num. 46. Monte Rot. in prax. tract. 7. fol. 169. Lara in l. si quis à liberis, §. si mater, num. 73. in fin. de liber. agnoscent. 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 citam, Padill. in l. 1. n. 13. C. de transact.*

711 ¶ Demas, tenia derecho Bartolome Veneroso contra la hazienda de su sobrino a 200 escudos, que es la mitad de 400 que entraron los dos en compania con Geronimo Ferrari. Así lo dixo por su testamento Francisco, mem. n. 13.

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

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

escriura de ajusto del año de 582. le relevò della, pùes dixo: *Que fechas las cuentas, la mitad que tocara a Bartolome, de la hacienda, deudas, y rraças que tuvieran en Italia, la ha de tomar, y el dicho Francisco su hermano se la ha de pagar puesto en Granada, sin que Bartolome sea obligado a yr, ni a embiarlo a cobrar a Italia, mcm. n. 6.*

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

715 ¶ Digo, que yo tengo por mi hijo a don Juan Pedro, dexò y nombro por sus tutores testamentarios, albaceas, y fideicomisarios, a Geronimo Ferrari mi tío, 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 tutores, y fideicomisarios, conforme a los estatutos de Genova; y si todos no se conformaren, ò no estuieren en la Ciudad, ò diez leguas a la redonda, puedan los dos conformes hazer lo que todos quatro podian hazer; y estando en la dicha Ciudad de Genova el dicho Bartolome Veneroso, se haga lo que quisiere, conformandose con uno 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 6377. ducados.

6377. ds.

715 ¶ Los intereses de el a razon de siete por ciento continuados, y sin intermision de tiempo desde el dicho año de 90. hasta fin de el de 608. que se entregò en toda la hacienda, importaron 837700. ducados.

837700. ds.

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

Cargo, con intereses.

1467700. ds.

D A T A.

717 ¶ Omíto los 2077. ducados de las restituciones, que por descargo de conciencia dixo Bartolome Veneroso auia hecho, y pasó a las demas partidas.

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

300. ds.

719 ¶ Legados que pagò, 17600. ducados.

17600. ds.

720 ¶ Alimentos dados en Genova à D. Juan Pedro, y gastos de la nauegacion y viage hasta Granada, 37. ducados.

37000. ds.

721 ¶ Alimètos en Granada desde el año de

de

de 594. hasta el de 604. que se otorgaron las capitulaciones a razon de mil ducados cada vno, hazen 1000 ducados.

100000.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, 1000 ducados.

100000.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.

40000.ds.

724 ¶ Dezima que le tocò como tutor, y administrador de los 83000 ducados de los intereses, importa 8000.

8000.ds.

725 ¶ Dexo de cargar los 2000 escudos de la compania de Genoua, que despues se trayran a consequencia.

726 ¶ Pormanera, que suma la data 3000 ducados, que baxados del cargo, que fue de 146000. restan de alcance contra el tutor, 109000 ducados.

Alcance.
109000.ds.

727 ¶ El recibo para satisfacion deste alcance, consiste. En los 8000 ducados del valor de la vara, y oficio de Alguazil mayor, que es la cantidad con que su Magestad fue seruido. Sin el premio de la plata, conduccion del dinero, gastos en el pleyto que en Valladolid hubo, sobre la contradiccion 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.

80000.ds.

728 ¶ Mas el valor de las casas principales, accessorias, jardin, cauallerizas, y cocheras, que por confesion de Don Iuan Pedro valian mas de 3500 ducados.

35000.ds.

729 ¶ Que las dos partidas importan ciento y quinze mil ducados, con que fue pagado Don Iuan Pedro, y quedò deudor de 30000 ducados.

Importan las dos
115000.ds.
Con q̄ alcance en
30000.

730 ¶ Diò asimismo en cortijos, tierras, y hazas en la Vega, juros, casas, y censos, 7000 ducados de renta, que en aquel tiempo, con el supuesto que los rayzes no rinden a cinco por ciento, importaria el valor de todos, mas de ciento y cinquenta mil ducados.

731 ¶ A que se juntó lo que importauan las 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 contiuardas 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 defenfa, 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 trató de ganar las facultades para subrogar el precio de los bienes que queria vender de el vinculo, donde dixo auerle hecho su tio mayorazgo, en que comprehendió su legitima; y mas claro en la clausula de su testamento, mem. n. 96. por estas palabras.

735 ¶ Digo, que yo por la escritura de 20. de Março de 609. consenti, que quedase vinculada mi hacienda, que fue grande cantidad, CON LA QUE ME HIZO MERCED EL SENOR BARTOLEME VENEROSO DE VINCULAR EN MI CABEZA, &c. Et tandem por la nueva fundacion el año de 1609. centra 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, ratione lationis, era necesario que sobre cada pretension se hiziera juyzio, y estimara el dudoso successo de la sentencia.

737 ¶ L. 1. S. quod si in lite, r. vers. Quod si malit. & s. r. vers. At si transigit. ff. si quid in fraudem patroni. l. propter spem. ff. simul. cruse. l. fin. ff. de actionib. emp. l. nam hoc modo de heredis. vel act. exordis. l. an quantitas. S. magna. ff. ad leg. falcid. Decio conf. 60. num. 4. Pinell. in l. 2. par. 1. cap. 4.

num. 16 C. de rescind. vendit. Dom. Molin. lib. 4. cap. 9. numer. 35.
Anton. Fabr. de cad. 8. error. 10. Gutierr. 2. pract. quæst. 141. n. 2.
D. Lart. diæt. decis. 68. n. 13. Por estas palabras.

738 ¶ Sed & intransfacione non rei, sed dubij euentus litis
debet læsio considerari. Y despues de muchas ponderaciones, y au-
toridades, protequitur num. 14. illic. Igitur si ad læsionis computa-
tionem conferas dubium euentum litis, quis inquam metiri poterit, quo-
tam, vel quantam læsionem, vt transfactio, quæ sua natura fieri oportet
de re dubia, & in certa, certam ostendat læsionem maximè tempore con-
tractus, & cum transfactio non fiat, nisi cum lis pendet, aut cum timetur,
quo casu nullus inficiatur in certum esse ius partis, fieri non valet, vt
res in certa estimationem habeat, neque fieri potest, vt qui certum ius re-
misisit aliquo recepto ex transfacione læsus videri debeat.

739 ¶ Principè quando multoties, pende de la for-
tuna el successo del pleyto, Quintil. declamat. 313. & iterum 371.
& 375. vbi. Fortunam vocat iudiciorum euentum, deduciturque ex
l. seruus 13. ff. de stat. homin. ibi: Fortune 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. d. n. 5. D. Lara de vita hominis, cap. 25. nu. 52. D. Latrea
diæt. decis. 68. n. 14. in fin.

740 ¶ Tùm, porque solo el auerse quitado de pley-
tos, en que con tanta facilidad se entra, Alexand. Ludouil. decis.
141. num. 6. in fin. ibi. Suficere autoritatem vnius Doctoris ad Præ-
bendam iustam causam litis.

741 ¶ De que se ocasionan graues diferencias, y
odios, vt inquit Hymnus: Ne litis horror insonet, & illic: Extingue
flammas 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 Respu-
blica mala excitare, odia, & discensiones, experientia enim cognitum
est. Y mas entre parientes, l. cum pater, §. dulcissimis, de legat. 2. ibi:
Cum discordijs propinquorum sedandis prospexit.

742 ¶ Muchos, y excelsiuos gastos, l. si procurator 17.
ff. de rat. hab. ibi: Et ex ea stipulatione agi potest, prout interfit agentis,
quod litigat, quod consumit, quod aduocat, quod damnatus soluit, & ibi
gloss. l. minoribus, ff. de minoribus, ibi: Sed etiam cum inter sit ipsorum
litibus non vexari, & sumptibus, deducitur etiam ex cap. nonnulli, de
prescription. illic: Et reus fatigatus laboribus, & expensis, Rebuff. in
prax. benefic. in regul. de subrogand. glos. Ludouic. Gamot. in regul.
de trien. quæst. 2. num. 2. Gonçal. in regul. 8. §. 7. proæ m. m. 9. Mie-
res 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

Cum pari contendere aequus est, cum superiore furiosum, cum inferiore sordidum, quæ verba retulit Bal. conf. 218. incipit: Posita venia, n. 1. lib. 3. Gonçal. in regul. 8. in proem. §. 7. n. 16.

744 ¶ Iustamente se dispone e: procurar ajustarlos en paz, y concordarlos con las transacciones, D. Hymn. ibi: *Disolue litis vincula, adstringe pacis fœdera, disponit l. 19. tit. 19. part. 3. ibi: Quitar deuenos a los omes quando pudieremos de contiendas.* Y el Principe con facilidad aprueua las fechas en bienes de mayorazgo, vt cum Ancharr. Deci. Rip. Rebuff. & alijs Mier. dict. quest. 2. 2. part. 4. num. 33. ibi: *Ego sine dubia approbo tales transacciones, cum Principis facultate, quia licet 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 resolvieron 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 vltimatinos sobre las correspondencias que tuieron fuera de estos Reynos, aprecio de las posesiones, y tassadores en todo genero, y ministerio de officios, y obras, y assi dixeron: *Que por escusarlos, y conseruar el parentesco, y la paz, y conformidad entetio, sobriano, y primos hermanos, que tambien entraron en ella.*

746 ¶ Que no fue la menor causa, vt inquit Diu. August. de Ciuitat. Dei. libr. 2. Alver. in l. 1. in princip. num. 4. C. de caduci. tolent. Angel. in l. Imperatores, num. 3. ff. de pactis, Socia. vniuers. conf. 60. num. 39. libr. 3. ibi: *Quia in rebus humanis, nihil PACE gloriosius, nihil delectabilius audiri, aut concupisci possideri ve solet.* Y dixo Abb. in cap. nisi essent, num. 6. de Præbend. *Quod arbitratur, non solum in casu a. bis 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 reparo, que quando caua Don Iuan Pedro con su nieta, y hermana, no era justo se tratasse de cuentas, y libros, donde era preciso renouar la memoria de los cambios, tratados, 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 sangre la pierden por semejante ministerio.

748 ¶ *L. 3. ff. de interdicit. et releg. 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. ius agnationis, ff. de pat. l. 2. et l. qui conditionem, C. de his qui spont. public. muner. suber. l. 34. tit. 37. part. 7.*

749 ¶ *In terminis Tiraquell. de nobilit. cap. 3. §. num. 4. Valdes de dignit. Reg. cap. 15. part. 1. num. 1. Otor. de nobilit. 2. part. 3. princip. cap. 5. num. 15. et 4. part. cap. 6. num. 2. Baeza de inope debitor. cap. 34. et 35. Garcia de nobilitat. glos. 1. §. 1. num. 58. Gutierrez lib. 3. pract. q. 13. num. 96. Azeved. in l. 3. tit. 1. lib. 6. Recop. num. 8. Matienço in l. 4. tit. 1. 19. lib. 5. Narbon. in l. 10. tit. 2. lib. 6. Recopilat. glos. 1. num. 9. D. Amaia in l. ronic. C. de infamib. lib. 10. num. 82.*

750 ¶ *Todavía con prudente acuerdo, y deliberacion acertada, capitularon que se le diessen vinculados dichos 77j. ducados de renta, el oficio de Alguazil mayor, q̄ poco antes se avia comprado, y las casas principales, con que continuava el mesmo punto y autoridad en que Bartolome Veneroso con su honrado proceder se avia 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 Inquisicion de Granada, y su Reyno, y Ventiquatro della. A si 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, §. hæc igitur omnia, ibi: Nam et antiquiora perscrutari, et ad superiora tempora ascendere, confusiois magis, quam legislatoris est. Y lo que en el Authent. de non alienandis, §. alienationes, ibi: Quod itaque iam præterit relinquamus: nam tanta documenta tempore longo facta nunquam commovere multæ 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 transaccion.*

752 ¶ *Tum etiam, & notatu dignissimum. Porque de las condiciones que por ella sacò de nueuo don Iuan Pedro a su fauor, vino a ser vno el quedar nombrado por patrono de la Capilla mayor de la Compania de Iesus, cuyo derecho le costò a Bartolome Veneroso 247j. ducados. Y otra, que avia de llamarlo a el, y a sus descendientes (como lo hizo) a el otro vinculo que avia 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 Frãcisco Antonio sin sucesion (que es lo que ha ocasionado este pleyto) por este accidente que prouino de la fortuna, no se justifica la lesion, pues bastò, ni se prucua la esperança de tenerlos à principio pa*

ra justificacion de ella, *dict. l. si pater puellæ, C. de inoffic. testam. l. de fidei-
commissis, C. de transactio. & alia iura supra.*

754 ¶ Lo qual aun en los contratos de menores corre sin
duda, y se le deniega la restitucion, *l. verum 12. §. sciendum, ff. de mi-
norib. ibi: Item non restituetur, qui sobrie rem suam administrans, occasione
damni, non inconsulte accidentis, sed satis velle restitui, neque enim cuius dam-
ni restitutionem indulget, vbi summat. Bart. sic: Restituito ex hoc edito, cõ-
ceditur ex causa cognita, hoc est, si est minor, & lesus sui facilitate, secus si casu
fortuito.*

755 ¶ Paul. Castrenf. *conf. 101 in fin. lib. 2. Crauet. conf. 111.
num. 17. lib. 1. Menoch. de arbitr. lib. 2. casu 149. num. 19. Giurb. decif.
105. num. 3. Cancr. lib. 1. cap. 25. num. 274. vers. Secus, Hermol in
l. 56. tit. 5. glos. 5. num. 2. D. Larrea decif. 68. num. 15. ibi: Et quemadmodũ
in eis, que ex fortuitis pendet, lesio considerari non oportet, nec in minore, l. & si
sine, §. questum, de minor. Et infra ibi: Quia lesus non dicitur quando casu
contingere potest lucrum, & damnum.*

756 ¶ Tũ denique, porque alio titulo tambien estã ex-
cluyda, siquidem don Iuan Pedro en la fundacion que el año de
9. en execucion de los autos del Real Acuerdo, suprà. n. 245. hizo
con la Real facultad que tenia, de que vsò, insertandola en la escri-
tura, dixo: *T por la presente, en virtud de la dicha facultad, bago y fundo en mi,
y en mis descendientes, y en los otros llamados, segun que se ha dicho, otro tal ma-
yoraazgo de los bienes QUE TENGO, Y ME PERTENECEN, DE
LA SUCESION, Y HERENCIA del dicho Francisco Veneroso mi padre,
Y REDITOS QUE DE ELLA PODIA PERTENECER, 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, que dasse en si, y sus hijos, y
demas llamados, hecho, y fundado mayorazgo perpetuo. Y estando tan clara
la voluntad, que no dà lugar a controuersias, ni disputas, es justo se
guarde, *l. ille aut ille, §. cum in verbis, ff. delegat. 3.*

758 ¶ Si consideramos el agrauio de don Iuan Pedro co-
mo grauamen de cantidad, por dezir no satisfizo Bartolome Ve-
neroso enteramente su legitima, y quedadose posseyendo el resto
de ella que aora se pide, y despues sus sucesores: esta accion se pre-
feriue por treynta años, attento iure comuni, *Gloss. comuniter ap-
probata, in l. licet 8. verb. longi, C. de iur. delib. Bald. in l. si quis inficio, n. 4.
C. de inofficis. testam. & in l. si quis filium eod. vbi Castrenf. num. 4. Iaff.
num. 5. & 6. Angel. in l. omnimodo, num. 3. C. eodem tit. Surd. conf. 148.
n. 13. Alex. Ludouif. decif. 476. ex n. 1. Minfinger. obseruat. 72. cene. 2.
Rot. apud Farinac. decif. 668. pars. 1. Marcar. conf. 29. num. 39. Villar-
lob.*

56
Iob. commun. litter. F. num. 133. Merlin. de legis. 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. a num. 41. per tot. vbi alios con-
gerit, & precip. vers. Remanet ergo.

760 ¶ Verum iure Regio ex l. 63. Taur. por solos veyn-
te; sic lo resuelve ex Suar. Valdes, & alijs D. Castill. d. nu. 41. vers.
Remanet, in med. ibi: Ex quo fit, quod cum hodie, ex dict. l. 63. actio per-
sonalis, & executoria eius duret per viginti annos, nec amplius protrahatur, vi-
ginti ipsi anni sufficientes ad excludendum filios, qui per id tempus non reclama-
uerint, sed passi fuerint maiorem eorum bona possidere, que vinculara reliet a sue-
re per viam meliorationis tertij, nec esse necessarium cursum 30. annorum, qui
attento iure communis necessarius erat.

761 ¶ Si ascendemos a la omision que los autores de la
otra parte tuvieron en no auer pedidose cuentas de la tutela, y cura
duria, tambien se prescribe por treynta años, l. maxime, ff. de administ.
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 ra-
tiocin. cap. 5. num. 2. 5. cap. 9. num. 63. Cancer. variar. tom. 1. tit. 7. de tu-
tor. num. 33. & tom. 3. cap. 1. a numer. 200. vbi num. 202. ibi: Estamen-
terum, quod licet dictus testamentarius tutor, vel qui ad redditionem rationis
non se sub hypotheca bonorum obligauit, non possit cogi ad reddendum rationem
tutellaris administrationis lapsis 30. annis, eo quod olim pupillo, dictæ actioni
per lapsum 30. annorum sit prescriptum.

762 ¶ Y si miramos a la lesiõ enormissima (que non ap-
paret, ni imagoacion 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. An-
ton. Gomez tom. 2. cap. 2. num. 22. Matienço in l. 1. tit. 11. lib. 5. Recop.
pil. glos. 7. num. 49. vbi Azeued. num. 32. Parlad. in sexquicent. different.
114. cum pluribus D. Valenc. cons. 26. num. 54. D. Castill. de tertijs,
cap. 18. n. 81. lib. 7.

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

764 ¶ De que ayan passado, assi los 20. años, como 30. si
se requieren, apperte demonstratur, con que las capitulaciones, por
las quales se contentò don Juan Pedro por su legitima con los bienes del mayor az-
go que en su cabeza se fundò, fue el año de 604. si se atiende a la transac-
cion

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

765 ¶ Y aunque se huviessse de bazar el tienpo 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 solo los 20. pero 30. cumplidos, y mas hasta Junio de 652. que se puso esta demanda.

766 ¶ Sin que sea de momento el oponente que al fin de el de 47. se introduxo el juyzio posesorio, con que se interrumpió la prescripcion, porque auiendo vencido en aquel don Iuan Bartolome no le impidió el curso, y continuació de la prescripcion, *l. euidenter, ff. de except. rei indicat. Balb. de prescript. 3. part. quest. 4. num. 37. Castill. in l. 63. Taur. num. 42. Socin. sen. cons. 47. lib. 3. num. fin. ibi; Ferr. d. quia si re cõdõ inspiciendo in casu nostro qui litam mouerunt, & agitauerunt, succubierunt, quo casu etiam respectu litigantium non dicitur prescriptio interrupta.*

767 ¶ Dom. Couarr. in reg. possessor. §. 12. numer. 4. vers. Secunda, in medio, *ibi; Hanc item secundam conclusionem, quidam veram esse opinantur, modò ut si agens in causa non succumberit, eo enim succumbente, non interruptitur prescriptio per litis contestationem, quasi eam vim, quam semel habuit amiserit actore videlicet 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 sanè, quando actor obtinuit, nam si succubuit videtur inducta 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, pricipuo, siendo Reo, y possessor, que en duda bastara esta circunstancia para ser absuelto, y dado por libre della, *l. fauorabiliores, l. in pari, ff. de regul. iur. l. Arrianus, in fin. ff. de oblig. & act. l. 2. ff. vti possidet. ibi; Qualescumque enim possessor, hoc ipso quod possessor est, plus iuris habet, quam illi, qui non possidet, l. 40. tit. 16. part. 3. in fin. Surd. cons. 73. num. 36. cum multis Dom. Castill. lib. 4. cap. 23. num. 27. & 28. quod procedit etiam siue in facto, siue in iure dubium consistat, late Euerard. in locis leg. al. locò 52. 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 valet assensum generare possessorum re, quam possidet spoliaret, si certum iudicium, & sententiam ferre vellet.*



Sobre los gananciales.

769 **T**ambien pide doña Gabriela en esta demanda los gananciales, que dize tocaron a Doña Lauinia, madre de don Iuan Pedro, adquiridos constante el matrimonio con Francisco Veneroso su marido.

770 ¶ Porque aunque en Genoua, conforme sus estatutos, no pertenezcan a las mugeres. Esto se 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. consil. 16. per tot. libr. 1. Octauian. Cacher. consil. 76. num. 19. Gozzadin. consil. 49. à numer. 7. Parisio consil. 12. libr. 3. à num. 1. Crauet. consil. 30. num. 1. lib. 1. Alvar. Valasc. consil. 182. num. 14. Tiraquel. de primog. quest. 46. num. 2. & fin. Marienz. in l. 2. tit. 9. lib. 5. Ordinament. glos. 1. n. 74. Petrus Barbol. de iudic. in l. exigere dotem 65. n. 160.

772 ¶ Esta pretension corre con menos credito que las antecedentes, y para desvanecerla dize don Iuan Bartolome.

773 ¶ Lo vno, que no se piden por quien pueda hazerlo, por ser derecho este que tocava a Lauinia, la qual 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 sucessor 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 compania, y de la tutela, y curaduria tocava a D. Iuan Pedro, por si, y como heredero de su padre, aduersus quem, quando Lauinia tuuiera alguna accion, por razon de gananciales la auia de introducir; y era contra si mesma, pues es heredera de su hijo, Auend. resp. 20. vers. Tamen contra, Didac. Perez in l. 4. tit. 8. lib. 3. Ordinament. cum multis Marienz. in l. 2. glos. 3. à num. 20. lib. 5. Recopil. Azued. in dict. l. 2. num. 18. ibi: Primus est, quo ad agendum ad diuisionem lucrorum, cum heredibus mariti, et ad hoc nulli dubium, nisi quod poterit, sine ulla cessione.

776 ¶ Lo tercero, porq̄ue ademas de tener prouado esta parte con mucho número de testigos, que en Genouá no tocan ganancias a las mugeres, *mem. num. 421.* en la preg. 19. sin que eonuerso se aya, ni aun alegado pertenecerles.

777 ¶ Esta excepcion no es contra la disposicion de derecho comun, antes si por el se considera exorbitante, y riguroso q̄ lo que con su industria trabaxo, y desvelo, adquiere el marido tenga parte la muger, como en terminos lo advierten Bart. *in l. 1. num. 39. vers. Interdum.* Et postea, *num. 42. C. de Summ. Trinit. Roman. in l. rei iudicate, § Socero, num. 3. vbi Aret. num. 3. notabil. 1. ff. solut. matrim. Crauet. conf. 30. num. 2. Roland. conf. 80. num. 37. lib. 4. Casaneo in consuet. Burgund. rubr. 4. §. 2. col. 2. con muchos Giurb. ad consuetud. Mesan. cap. 1. glos. 7. num. 1. Petr. Barbof. in l. 1. part. 1. num. 36. vers. Sed postea, ff. solut. matrim. Tell Fernand. in l. 16. Taur. num. 15. in fin. Simanc. de Catholic. institut. tit. 9. num. 154. Matienç. in l. 2. tit. 9. lib. 5. Recopil. glos. 1. num. 77. Dom Larrea. decis. 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, *la l. 24. tit. 11. part. 4.* donde auie do puesto que se deve guardar el pacto, y condiciones que en esta razon capitularon, proseguitor ibi: *E esso mismo seria, maguer ellos no pudiesen pleyto entre si, ca la costumbre de aquella tierra, do fizieron el casamiento, deve valer quanto en las dotes, è en las arras, è en las ganancias que fizieron, è non la de aquel lugar do se cambiaron.*

780 ¶ Gregor. Lop. *ibid. glos. 2. verb. ganancias, Palac. Rub. in Rubric. de donat. §. 55. num. 12. Anton. Gorn. in l. 53. Taur. num. 75. Garc. de coniu. g. aques. num. 141. Villalob. in antimon. verbo, domicilium, numer. 126.*

781 ¶ Præcipue, siendo Genoua domicilio del marido, q̄ aun quando Lauinia fuera de otro, en que tuvieran ganancias las mugeres, se auia de estar a aquel para que no los lleuasse, *l. exigere dotem, ff. de iudic. argument. cap. 1. de sponsal. Decio conf. 19. num. 1. Rolando de lucr. dot. ques. 13. num. 23. Alderard. Mascard. de statut. inter pret. conclus. 7. num. 78. Afflic. decis. 226. num. 2. Tiraquel. post leges conuuiual. n. 46. Mantie. de contra. lib. 3. tit. 13. n. 1.*

782 ¶ De nuestro Reyno, en el punto Greg. *in dict. l. 24. tit. 11. part. 4. glos. 1. Dom. Court. de spons. 4. part. c. 7. in princ. n. 6. Garc. de coniu. g. aques. n. 140. Matienç. in l. 2. tit. 9. lib. 5. glos. 1. n. 70. D. Larrea dict. decis. 62. n. 14.*

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

conferuarse en su patria, nam nemo presumitur velle eam relinquere, *glos. in l. veluti. ff. de iust. & iur. & in l. vnic. C. si Curial relic. civit. lib. 10. & in l. vltim. C. de municip. & orig. eodem lib. Menoch. lib. 5. presumpt. 12. num. 3. & 10. Dom. Solorç. lib. 2. de parricid. cap. 4. Dom. Anay. in l. si quis decurio 16. num. 8. C. de decurionib. lib. 10. Ninguno ha dudado, ni puesto en dispuesta que se aya de estar a la costumbre della.*

784 ¶ Y solo han controuertido algunos, quando el marido, despues de contraydo matrimonio en lugar donde no ay gananciales, con animo de inmediatamente irse a otro donde participan dellos las mugeres, se fuesse en compañía de la suya.

785 ¶ Pero si acaso la mudança resultasse por mejorar de fortuna, ò otro accidente que le sobreviniessse. Tunc, se abrà 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, *diç. l. 24. partitè in hæc verba: E despues que son casados, acaece que vienen a morar a otra tierra, en que usan costumbre contraria de aquel pleyto, ò de aquella auenencia que ellos pusieron, &c. vbi notatu est dignum verbum, acaece, sicuti explicat Matienç. in diç. l. 2. tit. 9. lib. 5. glos. 1. num. 73. in med. ibi: Nam si cum iudicio appendantur verba diçta legis partitè, hoc præferunt, dum ait: E despues que son casados, acaece que vienen a vivir a otra tierra. Ecce lex sentit, eos ab initio habuisse animum de eundi in locos, vbi matrimonium contraxerunt, & ibi perpetuo manendi, deinde casu, mutato proposito recesserunt. Hoc denotat verbum illud, acaece, hoc est contingit, succedit, D. Larrea diç. decis. 62. n. 35. vers. Rursus.*

786 ¶ La razon es concluyente. Scilicèt, que adquirido vna vez derecho al marido por el matrimonio, animo ibi commorandi, la mudança a otro lugar que despues sobreviene por algun accidente, no puede variarlo, ni ser parte para que lo pierda, *l. verè procuratori, ff. de solut. l. fin. ff. de pact. Abb. in cap. 1. de sponsalib. in fin. Marian. Socin. in cap. dilecti, num. vltim. de foro competent. Alvar. Valasc. consultat. 1175. 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, principalitèr procedere, etiam si maritus mutauerit prius domicilium, & illud transferat in locum, in quo non adfit situs vni lucrandi dotis: nam nihilominus iuxta situm loci, quod exigebat in loco domicilij mariti, dum fuit contractum matrimonium, dotem lucrabitur. Nam cum attento eo tempore ius lucrandi fuerit questum 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 gananciales. Supuesto que Francisco Veneroso, siendo natural de Genoua casò alli con quien lo era, tambien tuuò animo siempre de conseruar su domicilio, nõ lo mudò, y aunque hizo viage a Espana, fue a ajustar quantas coñ

Bartolome Veneroso su hermano, por tener noticia se aña casado, dexandose en su patria su muger, y hijo, cō animo de bolverse a ella, asilo dizen los testigos desta parte, *memor. num. 417. pricipue Antonio Talia Carne, num. 420.*

789 ¶ Y el auer venido por esta causa, seu ratione negotiationis, no le causò vezindad, ni domicilio, in casu Roland. *conf. 79. num. 51. lib. 3. Petr. Barbol. in l. heres absens, §. fin. uu. 106. ff. de iudic. Gratian. discept. cap. 569. num. 2. lib. 3. Rot. apud Duran. decis. 31. uu. 111. p. 1. Noguier. alleg. 12. n. 132. in fin.*

790 ¶ Preuinole la muerte, poco mas de vn año despues, y por su testamento dixo: Francisco Genoues, residente en Granada, mãdò pagar a su muger su dote, y por via de legado 50 libras, y no ganancias: 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 tuuieren en diuersas Prouincias, para disponerlos, han de guardardar los fueros dellas, no son applicables a gananciales, en que nos hallamos con ley especial, que est. *dist. l. 24. tit. 11. p. 4. a que se ha de estar.*

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

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

794 ¶ Solo la negociacion, y correspondencia, gouernada en Granada por Bartolome Veneroso, y en Genoua por el susodicho. Y los de que se compuso el mayorazgo, y los demas que por muerte de Bartolome quedaron, los comprò este despues del año de 583. que murió su hermano, y 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 compañía entre los dos hermanos, de sus capitales, *memor. num. 10.*

796 ¶ Lo sexto, porque este derecho de gananciales que Lauinia tenia contra su hijo, como heredero de Francisco Veneroso su marido, quedò confundido con auer sidolo tambien de la susodicha

fulodicha el mismo hijo, ò nieto, en quien concurrieron, y se juntaron todas las acciones, *l. sicum, §. additio, ff. de solutio. l. si debitori, l. Vranus Antoninus 7. 2. de fideiuss. l. licet, C. ad leg. falcid. l. cum securdam, C. de fideicommiss. l. penúlt. C. de heredit. vel actio. vend. l. deducta 5. 8. ad Trebell. l. debitori 7. Et ibi gloss. C. de patul. 24. tit. 13. part. 5. Bart. & Bald. in d. Et §. additio, cum multis Auendan. de cens. cap. 95. à num. 4. D. Salsgad. 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 Génoua, 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 ay derecho que lo permita, pues por el transcurso de qua renta 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 contractus, vel si quis sit actio, que cum non esset expressim supra dictis temporalibus prescriptionibus concepta, quorundam tamen, vel à fortuita, vel exco-gitata interpretatione sæpe dictarum exceptionum laqueos euadere posse videatur huic saluberrime nostre sanctioni succumbat, et quadraginta annorum curricularis proculdubio sopiatur, nullumque ius priuatum, vel publicum in quacumque causa, vel in quacumque persona, quod prædictorum quadraginta annorum extinctum est iugis 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. tit. 26. part. 4. verbo, Lo empieza, Suarez alleg. 15. à num. 3. cum alijs Petr. Barbof. de prescript. in d. l. 4. à num. 3. Et sic remanet satis esclusa la pretension en quanto a gananciales.

❀ IIII. P A R T E. ❀

Sobre la dote de D. Lavinia.

799 **C**omo si las 3011. libras de moneda de Genoua, que lleuò en dote a poder de Francisco Veneroso su marido, doña Lavinia Mayoli no estuuierañ satisfechas, las pide tambien en la demanda doña Gabriela con sus intereses, cuya satisfacion es de zir, que estan pagados, y así se demuestra.

800 ¶ Túm, por ser prelucion de derecho, que despues de transcurso tan largo de mas de setenta años, la cobraria; *l. si pupillus, §. ult. ff. de administrat. tutor. l. apud eum, ff. de censibus, l. si contempere, C. de respons. pignor. unct. l. cum in plures, §. locator horrei, ff. locati, Alexand.*

conf. 39. column. 3 libr 3. Beroto conf. 19. num. 9 lib. 3. Afflic. decis 13.
num. 2. Es sequent. cum multis Menoch. de presump. presump. 135. a
num. 3. Es conf. 457. n. 1. Malcard. de probat. conclus. 1325. n. 27.

801 ¶ Principalmente quando Lavinia no tenia mas ha-
zienda, ni locorros con que passar, que la que auia de tocarle por
muerte de su marido, el qual por su testamento mandò le pagassen
los alimentos que en su ausencia auia adeudado, y quando hizo ga-
stos en entrarle en Religion, pagando la dote, y otros, de quibus
infra; con que no es creyble dexara de valerle de su dote, y legado,
que Francisco Veneroso le dexò.

802 ¶ Optime considerat Cicer. in oratione pro Quintio, 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
qd heredem peruenisset, non heredem cum primum vidisset, certiorum faceret,
appellaret, rationem afferret? Si quid in controuersiam ueniret, aut in ira parie-
tes, aut summo iure experiretur? Ita ne est? Et paulò infra ibi Reflat, et sum-
ma negligentia tibi obstiterit, aut unica liberalitas. Si negligentiam dices, mira-
limur, si bonitatem reddebimus; nec præterea quid possis dicere inuenio. Satis est
argumenti, nihil esse debitum Næuo, quod tandem nihil petuit.*

803 ¶ Túm, porque en la verdad la satisfizo Bartolome
Veneroso; así lo afirmó con juramento en la declaracion que hi-
zo, ibi: *Declaro, que se pagaron a Lavinia Mayoli, muger de dicho Francisco
su hermano, 350 libras de moneda de Genoua, las 300 que lleuò en dote, y ca-
samiento, y las 50 que le mandò por el testamento, y que se pagò dos meses des-
pues, poco mas, ò menos, de la muerte de su hermano. Y se remite al libro, ci-
tando las fojas del, mem. n. 375.*

804 ¶ Que por ser de persona fidedigna, y ya difunto,
quando se trata de la certeza della, se deue creer, como en partidas
de libros tenent las. 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. 38. nu. 15 Nicol. Passer. de scriptur. priuat.
lib. 4. cap. de libris tutor. num. 8. Es 11. fol. 669.

805 ¶ Túm, porque no estamos en solo terminos de pre-
sumpciones; si no que por escrituras publicas que se han traydo de
Genoua, se ha verificado con euidencia la paga de dicha dote, qua-
les son.

806 ¶ Vna, en que por Marco de 586. Baptista Mayoli, y
sus hijos, padre, y hermanos de la dicha Lavinia, confesò de paga, dizen auer re-
cebido 190 libras de moneda de Genoua, que procedieron de las dotes de la mis-
ma Lavinia, que se auian cobrado de los herederos de Francisco Veneroso, difun-
to, su marido, que se obligaron a tenerlas para negociar, pagandole a 4. y med. por
100. Mem. n. 377.

807 ¶ Luego se siguiò otras tres partidas, vna de 450 libras

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

808 ¶ A q se llega la salida desta dote, q tambien se hallò 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 destos diò carta de pago, còfessando auer recebido de su padre todas las 19j. libras que tenia a ganancias, memor. num. 390.

809 ¶ Et postea, por otra escritura, diò a cèso a su padre, her manos, y a otras personas 11j. libras, los cuales se obligarò 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 otorgò en esta ciudad en 17. de Setiembre de 621. (despues de su testamento) ha ziendo relacion de la de censo destas 11j. libras, impuesto a fauor de Lauinia, y suyo, con dia, mes, y año, y que lo posseia como hijo, y heredero de su madre, que estaua en la Religion, y lo que se le esta ua deuiendo de corridos dispuso del dicho censo; mem. n. 392.

811 ¶ Con que no p^o de dudarse estar legitimamente verificada la paga, pues por escrituras publicas, en diuersos tiempos, y ocasiones confessò Lauinia auer recebido la dote de los hermanos de su marido, que es la mayor prouança que el derecho reconoce, l. pecunia, C. de solus. vbi Bald. l. quidam, ff. de consuet. pecun. l. vltim. ff. de iustor. 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 considerar que no se sacaron estos papeles en virtud de compulsoria, porq̄ue ademas de no usarse deste remedio en aquella Republica, auiendose presentado, y traducido por mandado de la Sala, y dado traslado, no se ha dicho contra ellos cosa alguna, con que fue visto aprouarlos en todo, l. si filius, ff. ad Macedon. Clement. 1. de procurat. Bart. in l. quo enim, ff. rem rat. haber. & in l. cum tabernam, §. penult. ff. de pignor. Castrenf. conf. 314. num. 4. volum. 2. Craueta de antiquit. part. 1. §. queritur etiam, num. 23. Mascard. de probat. conclus. 121. à n. 8. Rota Genuenf. decis. 21. à n. 3. Surd. decis. 199. n. 8. Nicol. de Passer. de scriptura priuata, lib. 1. q. 4. n. 210.

813 ¶ Y advertimos, que aun quando no se huuieran hallado pagamento de todas las 30j. libras, sino de parte dellas era prefuncion legitima para influyr certeza en las restantes, sicuti, quando se verifican algunas de las partidas de libros, estas califican las de mas por la conexcion que en si tienen.

814 ¶ *L. qui de dō, §. penult. de contrar. ¶ tit. action. tutel. l. cū factum, §. plane, ff. de negotiū gestis, Crauet. conf. 102. num. 1. Menoch. de arbitr. casu 95. num. 5. Burlat. conf. 224. num. 8. lib. 2. Gratian. cap. 171. 2. num. 11. Surd. decis. 199. num. 12. & conf. 543. lib. 4. Borrell. in summ. decis. p. 2. tit. 22. n. 52.*

815 ¶ Con que concurriendo la declaracion de Bartolome Veneroso con juramento, afirmando auer satisfecho esta dote, remitiendose a sus libros, donde dixo tenia puestas las partidas de la paga, las escrituras de Lauinia, 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. quare 58. §. vltim in fin. ff. de adilit. edit. vbi Gotofred. Bald. Salicet. & Alveric. l. 2. §. etas autem, ff. de excusat. tutor. vbi glos. verb. legitimis, l. instrumenta 15. C. de probat. cap. cum causam, eodem tit. vbi glos. verb. adminicula, cap. fin. de success. ab intest. 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. Menochi. lib. 1. de presump. quæst. 40. num. 1. Mascard. de probationib. libr. 2. conclus. 796. num. 1. Anton. Gomez 3. var. c. 12. n. 26. Gratian. c. 505. nu. 16. Dom. Valenzuel. conf. 28. n. 12.*

816 ¶ Y pues quãdo no huiera otra defenõ 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 omninõ exclusiua della, vt ex dict. l. omnes 4. C. de prescript. 30. vel 40. annor. l. in rebus, §. fin. C. de iure dotium, l. 8. tit. 29. part. 3. Boer decis. 328. num. 8. Balb. de prescript. 1. part. 6. principalis, casu 16 fol. 63. cum multis disputat late Azeued. in l. 4. tit. 3. libr. 5. Recopil. 2. num. 10. cum multis sequentibus, & alijs iuribus diximus in fin. 3. part.

817 ¶ Estos son, señor, parte de los fundamentos, y estas las excepciones con que don Iuan Bartolome trata de defender los bienes que posee por titulo de mayorazgo, con que los grauaron Bartolome Veneroso, y don Iuan Pedro su sobrino, y con cuya calidad este los poseyò, y don Francisco Antonio su hijo, hasta su muerte, precianõse de ello por tantos actos repetidos, como los mencionados en el 7. fundamento, 2. num. 245. y despues en el 12. fundameto, 2. n. 487. vsque ad 560. a que 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 conserua la memoria de la fami-

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 possiga 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 sucesion, 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 deseado 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, ubi glos. verb. quo, illic: Quælibet res diuisi melius intelligitur, & Imperator, in S. sed non insit. de leg. at. ibi: Separatim prius delegatis, & postea de fideicommissis tractare, & natura vtriusq; iuris cognita, facile possunt per mixtionem eorum eruditi subtil. aribus aribus accipere.*

820 ¶ Y aunque tambien auemos procurado la breuedad, no ha sido posible el ceñirnos mas por lo dilatado del hecho, pues la demanda tiene mas de nueue hojas de impresion, y el memorial 128. y causara obscuridad, y confusion, antes que dar satisfacion, vt inquit Imperator in proem. ff. S. illud autem, vbi glos. verbo, compendium, ibi: *Dum laboro fieri breuis sit obscurus, si bien hemos escusado lo superfluo, ponderando solo lo preciso, como aconsejan Martial, illic: Non sunt longa quibus nihil est, quod de merè possis. Et Plin. iun. lib. 6. epistol. 2. ibi: At quedam super vacua dicuntur etiam sed satius est, & hæc dici, quam non dici necessaria, Quintil. lib. 4. q. 2. illic: Nos breuitatem in eo ponimus, non vt minus, sed ne plus dicatur quam oportet.*

821 ¶ Et sic esperamos que don Iuan Bartolome ha de ser absuelto, y dado por libre de la demanda de doña Gabriela, imponiendole perpetuo silencio a la susodicha, Deo annuente. Salua in omnibus T. S. D. C.

L. D. Iuan de Herrera
Pareja.

