

52

2



2-28



e-xxi

10

A-44

B
31
(12)

P O R .

EL COLEGIO DE LA COMPAÑIA DE IESVS DESTA CIV DAD DE XEREZ DE LA FRONTERA

en el Pleito

C O N

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

PARA inteligencia del hecho se supone breuemate, Num.º
que en 24. de febrero de 545. Don Garcia Berme
ja, Diego de Vera, y doña Ines de Mesa su muger, su hija, y
yerno, otorgan escritura, en que dizé, que al tiempo que se
trató el calamiéto entre los dos, el dicho su padre, y suegro
les avia mandado 311. ducados de dote: y despues trataban
de pedirle los bienes dotales, y multiplicados de Juana Gar
cia madre de la dicha doña Ines, y muger que fue de el di
cho Francisco Garcia; y por via de transaccio n se concier-



A

1813

ran en que por el derecho, que tenia a los dichos bienes, les da y entrega el dicho Francisco Garcia dos cauallerias de tierra en Elspartinas, mas o menos lo que vuiere, para que las tengan los dichos su hija y yerno, y gozen el vsufructo por sus vidas, y luego prosigue.

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

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

Num. 4. Prohibe la enagenacion, y pone otras clausulas de irrevocabilidad. Los dichos doña Ines, y su marido acetan el entrego de las dichas tierras: con las quales, y el vsufructo dellas con la dicha constitucion, vinculo, y sucesion declarada estan satis fechos de la dicha legitima materna.

Num. 5. La dicha doña Ines hija vnica de los dichos Francisco Garcia Bermejo, y Juana Garcia gozo las tierras hasta que murio. Y despues sucedio en ellas doña Beatriz de Vera tambien hija vnica de la dicha doña Ines.

Num. 6. En 23. de Diciembre de 617. la dicha doña Beatriz da podera don Alonso de Carvajal su marido, para dar en propiedad, arrendar, y dar a ceso perpetuo las dichas tierras por su vida, y dize que son del vinculo, que posee.

Num. 7. Con este poder el dicho don Alonso en 8. de Henero de 618. da las tierras a censo al Colegio de la compania de Jesus por 90. ducados cada año, q. a de pagar a la dicha doña Beatriz, y demas poseedores del dicho vinculo: y en esta escritura interviene don Alonso, y don Rodrigo de Vera, primo, y sobrino de la dicha doña Beatriz, como sucesores, que dizen son en su falta, en el vinculo.

Num. 8. Muerto el dicho don Alonso de Carvajal, la dicha doña Beatriz haze don: por su vida del vsufructo de las tierras, y devnas casas de otro vinculo, que instituyo doña Catalina de

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

Vuo litigio entre el dicho don Rodrigo, y don Bartolome de Vera nieto legitimo de Francisco Diaz de Vera abuelo del dicho Diego de Vera marido de la dicha doña Ines, sobre las dichas tierras, y casas. Y este pleito no llego a determinacion.

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

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

El dicho don Rodrigo de Vera mandò estas tierras por libras a doña Catalina de Molina su muger por vn codicilo en 8. de Marzo de 636.

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

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

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

pleito a la Real Chancilleria de Granada, vuo auto de legos en 23. de Setiembre de 644.

Nu. 16. Muerto don Bartolome de Vera, el dicho don Francisco de Guzman pidio posesi6n de las casas, y tierras como sucesor, que dixo ser en ellas en 6. de Diciembre de 647. y se le mand6 dar sin perjuizio de tercero, y se dio en 12. del dicho mes.

Nu. 17. El Colegio suscit6 de nuevo juez conseruador, que con vista de los instrumentos, y informacion de la posesi6n discernio censuras contra el Alcalde mayor, y contra el dicho don Francisco: por cuya parte se aleg6 ante el conseruador declinando su jurisdiccion, y protestando el Real auxilio de la fuerza. Y se lleu6 el pleito a la Chancilleria, donde en 28. de Abril de 648. vuo auto declarando, que dando el dicho juez traslado, y oyendo, no haze fuerza por aora: no haciendolo asi, la haze.

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

Nu. 19. Inhibiose el conseruador, y a se proseguido el juicio posesorio ante el Alcalde mayor, donde el Colegio 6 alegado diferentes excepciones sin perjuizio de su declinatoria: a que 6 respondido el dicho don Francisco, y la causa se recibio a prueba, y se hizieron probanzas: el Colegio justificando su posesi6n en virtud de la donacion de la dicha doña Catalina, y don Francisco la legitimacion de su persona. Y est6 en estado de determinacion.

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

PVNTO PRIMERO.

Que no pudo consistir el vinculo en las tierras.

Nu. 21. **L**A disposicion del dicho Francisco Garcia Bermejo, no fue de bienes suyos; sino de la dicha doña Ines su hija adquiridos por muerte de Juana Garcia su madre, de quien fue heredera vniuersal. Y asi no se 6 de tener por fundador del vinculo el dicho Francisco Garcia, sino

la dicha su hija por el consentimiento, que dio, para que se le graua sen sus bienes, el qual se tiene por disposicion
Ex l. in edibus 7. §. quod filius fam. 2. ff. de donat. ibi: Per inde est, a. si pater ipse donauerit. l. cum quis 126. ff. de reg. iur. D. Molin. de pri. mog. lib. 4. ca. 3. nu. 23. Nogueroi. alleg. 19. m. 72. Late D. Salgad. in labyrinth. credit. 2. p. cap. 16. a nu. 29. 85. & per totum.

En terminos de mayorazgo, que el padre funda con sintiendo su hijo, que este se tenga por fundador del, do cent Gam, decis. 218. nu. 4. ibi: & sic dicebat hunc smeragdum inuio rem, & fratrem eius ratione consensus fundatores esse maioratus. Qui enim consentit, videtur constituere. sequuntur Add. ad D. Molin. lib. 2. ca. 3. nu. 7. ad fin. res. secundum quod. Y aun estos DD. hablan en el consentimiento del hijo, para que el padre le graue su legitima paterna, que tiene mas dificultad, de quo late D. Salgad. d. ca. 16. a nu. 68.

Pero quando los bienes eran ya del hijo, y siendo lo consintio, o aprobò el grauamen, es sin duda que el se tiene por fundador, vt optime aduertunt Flor de Mena in addit. ad Gam, d. decis. 218. nu. 4. res. reuertus est, Nogueroi. d. alleg. 19. a nu. 68. & 72. D. Salgado. d. cap. 16. nu. 85. & 87. ibi: Grauiamini consentiens vere censetur maioratum facere: cum iam de suo patrimonio filius ipse disponere intelligatur, & postquam inu habuit possessionem, & radicatum in bonis legitima, vt sepis diximus &c.

Auiendose de tener por fundadora la dicha doña Ines, no pudo consistir el vinculo en las tierras, por ser legitima de la dicha doña Beatriz de Vera su hija vnica, en que no se admite grauamen, sed reuertitur ipso iure, ex l. quoniam in prioribus 37. C. de in off. testam. ibi: Ipsa conditio, vel dispositio, vel alia dispositio moram, vel quodcumq; omnis introducens tollatur, et ita res procedat, quasi nihil eorum testamento aditum esset. l. scimus 36. in prin. cip. cod. tit. ibi: ipso iure inesse eandem repletionem. l. 17. circa finem res. E debet a auer libre, & quia et. l. 1. §. in fine. & melius. l. 11. et. 4. p. 6. vbi late D. Greg. Lop. D. Molin. lib. 2. cap. 1. nu. 29. Matienz in l. 11. et. 6. lib. 5. gl. 1. Merlin. de legit. m. lib. 2. et. 2. q. 5. nu. 1. & lib. 3. et. 2. q. 1. nu. 2. & q. 2. nu. 16. & q. 5. an. 3. & q. 10. nu. 1. & per totum titulum. Ant. Gom. 1. var. cap. 11. nu. 24. & 25. vbi Aillon Carleual. de indic. et. 3. disp. 25. nu. 19. & 20. & 25. Fuffar. de subst. q. 296. an. 1. D. Larca, decis. 36. nu. 8. Burgos de

Paz q. 1. nu. 7. D. Castell. lib. 5. cap. 64. a nu. 2. & 35. & cap. 107
a nu. 36. D. Valenz. cons. 132. nu. 1. D. Salgad. in labor. 2. p. ca.
16. nu. 16.

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

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

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

nu. 28. Menos podra consistir el grauamen en el quinto, o remaniente del: porque esto solo tuuiera lugar, quando especialmente se grauara; no quando todos los bienes juntos

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

Et in casu ex l. sans quoque ff. de her. inst. l. si pater Cide inst. & subst. Nu. 29.
& ex generalitate dictæ l. quoniam in prioribus. docent ibi. Alberic.
Bald. nu. 1. & 2. ex alijs Peregr. de fideic. art. 43. num. 63. D.
Molin. lib. 2. cap. 7. 32.

Maxime de iure nostri Regni, enque no tiene duda esta ques. Nu. 30.
tion. ex l. 9. & 11 vers. Perosi el padre et. 4. p. 6. vbi Greg. Lop.
verb. no le empec. vers. oportet. Petalt., in l. 1. ff. deleg. 2. nu. 12.
& 13. Menhac. de succes. creat. lib. 2. §. 10. add. l. quoniam. nu. 343.
D. Molin. d. 1. num. 29. alter Molina. de iust. & iure tract. 2.
disp. 177. in fine. Auend. in l. 27. Taurigl. 1. nu. 10. Accued. in
l. 11. et. 6. lib. 5. recop. nu. 17. vbi Angul. gl. 3. nu. 2 & 3. Zennall.
comm. 9. 711. nu. 8 & 9. Gutierr. 3. pract. 9. 58. nu. 10.

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

Ethæteuocatio fit ipso iure ex d. l. si unquam. ita Tiraq. ibi Nu. 32.
dem. verb. reuocatur in nu. 1. Ant. Gabr. lib. 5. comm. 11. de donat. con-
d. 2. nu. 5. Bern: Diaz. regul. 213. ampl. 1. Gratian. reg. 150. nu. 3.
Hermos. in d. l. 8. gl. 10. nu. 1. Ant Gom. d. cap. 4. nu. 11. ibi: Nam
statim ipso iure reuocatur donatio à Ayllon. d. num. 12. vers. hac tamen
regula.

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

Ni nos obsta la question, de si se reuoca en todo la do Nu. 34.
nacion por la disposicion de la l. si unquam. en que muchos
DD. lleuan absolutamente la opinion afirmatiua ex a-
lijs Tiraq. ibidem verb. totum nu. 1. Bern. Diaz. d. reg. 213.
et. princ. D. Couarr. 1. var. cap. 19. num. 12. Gratian. d. reg. 150.
nu. 1. & 17. Cancer 1. var. cap. 3. nu. 82. alios refert Hermos.
d. l. 8. gl. 11. nu. 1.

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

cha a estranos, ser reuocato in totum ex d. l. si inquam; si se haze a hijos, solo en quanto a la legitima del que nace ex l. si totus C. de in off. donat. ita ex pluribus Hermol. in l. 8. gl. 4. nu. 1. & 2. Ant. Gom. d. lib. 2. cap. 4. nu. 11. vbi Ayia. d. nu. 12. vers. hanc sa- men rogat. Y la misma distincion en mayorazgo haze D. Molin. d. cap. 2. nu. 81. vbi Add.

Nu. 36 Porque como quiera, que esta question se considere no auiendo mas hijos, que la dicha doña Beatriz, es indubitable, que en su legitima precisa, y en el tercio, que tambien lo es, por ser vnica, quedo reuocado el vinculo. Y en quanto al quinto tampoco puede subsistir, por auerse puesto el grauamen a todas las tierras sin separaci6 vt diximus, num. 29. & 30.

Nu 37. Opondrase, que ya que no fuesse valido el grauamen de vinculo, quedo aprobado por la dicha doña Beatriz, y en virtud de su consentimiento a deser firme. vt doctatissime Fullar. q. 296. a nu. 38. Bacz. de non melior. ca. 9. nu. 31. ad fin. D. Valenz. conf. 182. num. 3. & passim DD. A que se responde: que ni en fuerza de consentimiento tacito, ni expreso se puede considerar aprobacion del vinculo en este caso.

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

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

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

Cogitabam huic obiectioni posse satisfieri sic: Notando differentiam inter
grauamen quantitatis, & alia onera, seu grauamina. Y en el primero
caso concluye, ibi: Cum ergo actio competens ad supplementum peten-
dum sit personalis, vt supradictum est; merito si taceat, ita quod non petat
dictum supplementum per 30. annos, amplius non auditur, tanquam prescrip-
ta actione, qua sibi ad supplementum competebar. Sed vbi apponitur aliud
grauamen, puta conditionis, vel dilationis, ad illud tollendum non est ne-
cesse facere aliquem actum facti, prout in casu superiori, quia ex se remoue-
tur, & filius absq; aliquo actu consequitur effectum remotionis. Puta res-
torator reliquit filium legitimum, & apponit ei conditionem, quod in illa
succeedat filius suus maior, vel, quod non alienet. Nam ad hoc, vt tale graua-
men remouetur, non habet necesse filius aliquem petere, neq; aliquem actum
facti facere, cum ipse sit possessor. Cuius contrarium est in petitione supplē-
menti. Hac differentia satis patet ad oculos &c.

Bacz. d. cap. 9. nu. 9. ibi: Notandum tamen, quod potest esse, vt Nu. 41
filius unicus, cui per viam meliorationis datur tertia, & quinta, taceat
per omnem vitam suam, non reclamando aduersus grauamen a patre imposi-
tum illegitima: puta, quod bonasias inalienabiles, & perpetuo veniant ad
descendentem primogenitum iure primogenitura. Et certe tunc si taceat per
omnem vitam, grauamen non valet illegitima, & bona inter filios grauati
diuidi possunt. Ita definit vir grauis, & cordatus Rodericus in d. l. quoniam
in 10. ampliat. &c. & infra ibi: Si tamen grauamen esset inquantita-
te, alia ratio esse videtur, vt per Rodericum d. 10. ampliat. &c.

La resolucion de estos dos Autores se compieba con Nu. 42
lo que dicen en los lugares, donde los cita D. Molina.
Porque Rodrigo Suarez d. ampl. 10. nu. 24. propone dife-
rente caso: que es auer el padre vinculado la legitima de
el hijo, y callado el toda su vida, y por su muerte auer su-
cedido el hijo mayor en los bienes vinculados, y callado
los otros nietos por 30. años, sin pedir sus legitimas con-
tra el poseedor de el vinculo. Y reueluc, que a estos nie-
tos les obstará el transcurso de tanto tiempo; porque la
accion, que tenian ad petendam legitimam, seu eius sup-
plementum, se prescribe por 30. años: que es la misma
razon, que queda ponderada en el lugar arriba citado,
vt patet ex eius verbis ibi: Qui filius, cui appositum est dictum
grauamen, totius toto tempore vite sue nulla reclamacione, nec contradicione
facta contra dictum grauamen: & sic decessit relictis duobus, vel tribus filiis.
Certum est, quod per dictum S. repletionē, & per ea, que dicta sunt in hac ex-
censu. re

rentione in principio, si filii filij (ideſt nepotes) non petam per 30. annos legitime ſupplementum contra hunc filium maiorem, qui poſſidet omnia bona paterna ab ano vinculara, ve dictum eſt, perſiderunt iam ius agendi ad legitimæ ſupplementum: & per conſequens quoad partem illorum bonorum, quæ ſibi debebatur pro ſua legitima, approbaverunt dictam conditionem maioratus &c. Y aun no queda ſime en eſta reſolucion, por que concluye ibi: Arramen hæc non pono pro conſtanti. Y en el miſmo caſo citando a Suarez habla Baeza, d. cap. 9. nu. 10. y concluye ibi: Cuius dicta non excuſio, quia non eſt hic locus apius.

Nu. 43 Y conforme a lo que reſuelus Suarez y Baeza, ſe ande entender D. Molin. y Ant. Gom. citados ſupra nu. 38. que los alega; y ſe fundan en ellos, ex docti ina Bart. in l. non ſolum §. liberationis ff. de liber. leg. Roman. conf. 76. nu. 8. Deci. conf. 188. in princ. Menoch. conf. 52. nu. 165. & conf. 90. nu. 55. Surd. conf. 332. nu. 93. & conf. 135. nu. 66. Guttii. 1. pract. q. 2. nu. 22. D. Valenz. conf. 187. nu. 106. & conf. 194. nu. 10. Altogr. conf. 3. nu. 13. & conf. 69. nu. 22. & conf. 78. nu. 16 & conf. 96. nu. 45. Pareja. de inſtr. edit. et. 5. reſol. 5. nu. 59. D. Larrea alleg. fiſe. 20. nu. 24.

Nu. 44. Siguen eſta diſtincion interpretando los lugares de Molina, y Ant. Gomez, ſus adicionadores, ita Add. ad D. Molin. d. lib. 2. cap. 11. nu. 7. verſ. Nos vero ibi: Aut legitima grauata eſt in quantitate, ideſt, quia minus legitima relicta fuit: & tunc prædicta procedunt. Aut legitima in qualitate grauata fuit, ideſt, quia in legitima filio integre relicta aliquod grauamen apponitur: & in hoc ultimo caſu ſententia Auctoris eſt ſententia dubia, quia inter hos caſus longe eſt diſcrimen, ac differentia: & in eo conſiſtit, quia in priori, licet repletio fiat ipſo iure; tamen quoad effectum, & eſſentiam acquisitionis neceſſario præcedere debet petitio filij; & ſi debitum ex ſua legitima non petit, impoſſibile eſt, quod ſibi detur. Quæ actio, ve ex ſuperius adductis conſtat, 30. annorum ſpatio tollitur. In ultimo caſu contrarium fatari oportet, in quo, cum grauamen ipſo iure reuocetur à legitima, ex l. quoniam in prioribus, ſimplex conſenſus non ſufficit &c.

Nu. 45: Aylon ad Ant. Gom. d. lib. 1. cap. 11. nu. 25. verſ. vincularum, ibi: Verius enim eſt, quod etiam ſi filius taceat, & non contradicat grauamẽ qualitate appoſitam in legitima, nempe vinculi, fidei commiſſi, reſtitutionis, vel alius, ſimile grauamen, reuocetur ipſo iure, nec filius habet neceſſe petere, quod ſolatur, etiam ſi ipſe filius iudicium patris ſimpliciter agnouerit, & per centum annos taceret. Si autem in quantitate ſit grauamen, quia ſcilicet filio relinquitur minus, quam ſit legitima: tunc procedere poterit doctrina, & reſolu

lurio superior, nempe quod filius recendo per 30. annos sibi, & heredibus suis
præiudicet.

Tenent præterea hanc resolutione ex alijs pluribus. D. Castill. Nu. 46
lib. 3. contr. cap. 107. n. nu. 40. Aug. Barb. in collect. ad d. l. quoniam in
prioribus, nu. 25. D. Salgad. in labyr. credit. 2. p. cap. 16. nu. 17. dõde
dize, que aunque el hijo calle por mil años, no es visto a probar el
grauamen.

Y de aqui es, que la a probacion, para que pueda obrar, y per Nu. 47:
judicar al hijo, a de ser especial, y expressa, ex l. si quando S. &
generaliter C. de in off. testam. vbi DD. Peregr. conf. 67. nu. 2. lib. 1.
Menoc conf. 71. in princ. Mantie. de coniect. lib. 7. et. 8. num. 7.
latissime, & plures casus distinguës Fular. q. 706. n. 33. vers. Quartõ
& nu. 42. 36. & seqq. & serper rotã. late etiam Metlin. de legitim.
lib. 3. et. 2. q. 7. nu. 26. & q. 9. ann. 12. Arõ Gom. d. lib. 1. cap. 11.
nu. 25. vers. imo etiam si filius fecerit. Add. a. D. Molin. lib. 2. cap. 12.
nu. 7. in fine. D. Salgad. in labyr. 2 p. cap. 16. nu. 17.

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

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

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

Nu. 51. Lo segundo, que la enunciativa no prueba, quando se disputa sobre la veridad de lo enuciado Menoch. *conf. 71. nu. 23. & conf. 472. nu. 17.* qui a *nu. 18.* ait, quod per nostrum affirmare, vel negare non miratur veritas, & idem repetit *conf. 657. nu. 6.* Surd. *conf. 346. nu. 1.* *vers. secundo dicit.* Genua. d. *lib. 1. q. 3. nu. 16.* & *latius ex pluribus. q. 4. a nu. 3.* qui a *nu. 7.* ampliat hanc conclusionem, vt neque probet enunciativa inter ipsos contrahentes.

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

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

Lo 5. que el saber si este vinculo tenia firmeza, y si Nu. 54.
 en virtud del sucedian los dichos don Alonso, y don Ro-
 drigo de Vera, es punto, que consiste en derecho, y no per-
 judica en fuerza de confesion. *l. ornamentorum 37. ibi: Nec
 errorem heredis ius mutasse ff. de auro, & arg. leg. Surd. conf. 303. nu.
 77. & conf. 425. nu. 29. Lælius Alzog. conf. 60. nu. 57. Genua.
 d. lib. 1. q. 4. nu. 96. ibi: Limitatur secundo, vt pariter locum non habeat,
 quotiescumque sumus in his, que sunt iuris, quia hæc confesio præiudicare non
 solet. Nogueto. alleg. 25. nu. 157. vbi ex Rota. decis 230. nu. 7.
 ait: quod confesio in diuisione bonorum emanata, quod bona sunt fidei comm-
 misso subiecta, non probat fidei commissum, quod non extat.*

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

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

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

lenz. Velazq. conf. 27. nu. 15. & conf. 100. nu. 99. & conf. 129. nu. 21. & conf. 138. nu. 18. August. Barbof. in l. si post divisionem 4. nu. 4. C. de iur. & facti ign. Como en este caso consta; porque por ser nulo ipso iure el vinculo, no podian suceder en el el dicho don Rodrigo, ni su padre; y quando fuera valida, tan poco tenian llamamiento especial, ni general, ut dicitur in secundo puncto.

Nu. 58. Lo 7. porque como quiera que estas palabras se consideren, no contienen acetacion especifica del grauamen con renunciacion del derecho, que tenia la dicha doña Beatriz, como es necesario, para que pueda consistir ex d. l. si quando §. generaliter C. de inoffic. testam. & dicitur supra nu. 47. Y lo mas que se puede induzir, es vna ap. obacion general, que no es bastate, ita Ancharan. conf. 152. nu. 8. Cephal. conf. 42. nu. 4. lib. 1. Menoch. lib. 4. præsumpt. 196. nu. 22. in fine. Mantica. de coniect. lib. 7. et. 8. nu. 7. late Fuffat. d. q. 296. nu. 28. & nu. 41. & 44. y desde el nu. 47. amplia esta resolucion, aunque el grauado o otorgue liberacion al heredero, & nu. 50. ait: *Subampliazur primo, & si filius acceptado relictu fecit liberatione heredi absq; aliqua reservatione supplementi legitima, tunc pariter si non praiudicat, nisi specialiter sit dictum, quod sit contentus re relicta, vel data, & quod de eo, quod superest, nullam mouebit quastionem &c.* & nu. 91. con muchos, que refiere, lleua, que no basta la aprobacion expresa, sino se dize indiuidualmente, que se aprueba el perjuizio de la legitima.

Nu. 59. Magis ia terminis Merlin. de legiz. lib. 3. et. 2. q. 9. nu. 30. ibi: *Contrarium tamen: ut si heres acceptauerit testamentum, in quo fuerit prohibita detraclio legitima, non sufficiat simplex huiusmodi approbatio testamenti; sed necessaria sit explicita legitima veniatiatio, tra idem Baldus &c.* Y aun habla en caso, que en el testamento esta prohibida la detraction de la legitima, y el hijo lo aprueba expresamente. Y en el nu. 34. distinguiendo para concordar las opiniones contrarias que en esto ay, dize: *Distingueno tamen dicar, quod si simplex facta sit approbatio testamenti, vel constet in aliqua enunciativa instrumenti, vel actus cuiuscunque iudicialis filium esse heredem, & patris testamentum ad implere velle: quod opinio vltima sit verior, videlicet non sufficere, ut contra & prohibizio in legitima acceptata intelligatur.*

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

en su perjuizio. Y autendo ignorancia probable, (como se debe presumir en vna muger, que no entiendo destas materias) y en todos regularmente se presume, l. *Veritas ff. de probat. cap. praesumitur* 47. ff. de reg. iur. in 6. Aug. Barbof. *axiom. lib. num. 12.*) por mas abluera juezea la renunciacion no perjudica: nam consensus non trahitur ad ignorata, & non cogitur ita l. si per errorem ff. de iur. iud. nec ignorat ff. de donat. Aug. Bar. *axiom. lib. num. 12.* vbi ex Thuse. compliat, etiam si interueniat iuramentum. Et in casu tenent Peregr. *de fideic. art. 87. num. 9.* & 10. Petra. *de fideic. q. 15. nu. 171.* Costa. *de facti scien. disticti. 38. nu. 3.* & 4. Merlin. *de legitim. d. q. 9. nu. 36.* ibi: *scientia autem in fido ad eo necessaria quidem est, ut ea cessante, quibus renunciatio, aut exceptio quantumvis generalis, nihil nocere possit. Et ita omnes DD. putant, & nemo discrepat.* y en el nu. 37. dize, que contra esta probable ignorancia compete el remedio de restitucion.

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

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

PUNTO SEGUNDO.

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

Nu. 63. Pretende el dicho don Francisco de Ribera fundar su llamamiento, para suceder en estas tierras, en la clausula referida supra nu. 3. ibi: *Que en tal caso las dichas tierras sucedan a las ayas los parientes mas propinquos, que sucedieren de vos los dichos Diego de Vera, e de la dicha doña Ines vuestra muger: por ser como es pariente del dicho Diego de Vera.* Y en el dicho llamamiento de pariente mas propinquo se comprehenden todos los transfuer sales ex l. 1. §. proximas ff. *unde cognati* l. 2. tit. 15. pa. 2. *vers.* Pero si todos estos. vbi D. Greg. Lopez, gl. 18. *verb.* el mas propinquo pariente. *expluribus fuffat. de subtilit.* q. 366. a. n. 1. & q. 367. n. 1. Aug. Barb. *appellat.* 224. nu. 1. & *appellat.* 229. a. nu. 2. & *passim* DD.

Nu. 64. Este unico fundamento del dicho don Francisco, aun quando sin perjuizio de la verdad cõcedieramos, q̄ el vinculo, que hizo el dicho Francisco Garcia Bermejo, y doña Ines de Mesa su hija, pudiera tener cõsistencia en perjuizio de las legitimas de la dicha doña Beatriz, o que la fuso dicha vucelle consentido el grauamen, se excluye con facilidad multiplici medio.

Nu. 65. Tum, porque los fundadores en la primera clausula llaman al hijo, o hija mayor de la dicha doña Ines: y en la segunda referida nu. 3. aunque en defecto de descendientes legitimos llamã los parientes mas propinquos, no es absoluto este llamamiento, para que pueda incluir los transfuer sales, sino solo a los descendientes: porque luego inmediatamente ponen la limitacion ibi: *Que sucedieren de vos los dichos Diego de Vera, e de la dicha doña Ines vuestra muger.* Conque por esta clausula solo se llaman los sucesores, o de la sucesion de los susodichos. Y en la apelacion de *succession*, o *successores*, propriamente se comprehenden los descendientes ex l. cõ *acutissimi* C. de *fideic.* ibi: *Ne videatur testator alienas successiones proprijs antepone. tenent in casu Menochi.* lib. 4. *presump.* 89. nu. 57. & 58. & *conf.* 958. nu. 11. ibi: *Porro successoris nomine proprie continentur filij, & descendentes.* & *infra* ibi: *Ergo testator iste dicitur vocasse solum filium, & descendentes dicti Ioannis Hugonis patris sui.* ex pluribus *fuffat.* q. 330 nu. 13. Aug. Barbos. *appellat.* 254. nu. 4. ibi: *Ubi vero successor dicitur, qui est successor sanguinis: & ita continentur et filij, & descendentes.*

Nu. 66. Mayormente poniendose la diction *de*, latine *ex*, ibi: *de vos, que significa y denota causa inmediata* l. 1. §. *ex incendio* ff. *de incendio*

incendi. & ruin. l. eo tempore §. ut. ff. de pecul. Bal. in l. ex hoc iure col.
4. vers. septimo opponitur ff. de inst. & iur. Alex. conf. 49. nu. 13. lib. 3.
Fuffar. q. 321. nu. 14. & q. 327. nu. 4. vbi num 5. ait, quod hæc
dictio proprie denotat causam proximam: impropie autem cau-
sam remotam. & q. 409. nu. 16. Aug. Barb. dict. 115. nu. 1. vbi
ait, quod de sui propria, vera, & regulari significacione denotat
causam immediatam, & proximam. Y lo mismo corre en la dic-
cion. de. ex l. 1. §. emancipatus vbi Gl. ff. de coniug. cum emancip.
ex Bart. Decio, & alijs Fuffar. d. q. 409 nu. 17. D. Perez de Lara
de cappell. lib. 2. cap. 2. nu. 14. Aug. Barb. dict. 76. nu. 2. & nu. 13. dize
que es lo mismo, que la diction ex.

Confirmafe este fundamento, con que en la mesma clausula Nu. 67.
 despues deste llamamiento se explica mas la mente de el dicho
 Francisco Garcia Bertaejo ibi: *Por manera que en la generacion de vos*
el dicho Diego de Vera, è de la dicha doña Ines mi hija sucedan las dichas tier-
ras por la forma, è segun que està dicho. Donde tolo quiete que los
sucesores sean de la generacion de los susodichos. Et genera-
tione vocata, propriamente se incluyen los descendientes. l. libe-
rorum ff. de verb. sign. ibi: eodem genere orsi. Detius in l. 2. nu. 72.
ff. de reg. iur. Imola. conf. 62. Corn. conf. 219. d. nu. 9. lib. 2. Ce-
phal. conf. 606. nu. 17. Menoch. conf. 957. nu. 4. Fuffar. q. 329.
nu. 2. ibi: Et in primis vocata generatione qui continentur? Primo dicen-
tium est proprie venire descendentes, veluti ab eo generatos. Aug. Barbof.
app. d. 108. num. 3.

Y siendo la significacion propia de las palabras *sucesores*, y Nu. 68.
generacion, la comprehension de los descendientes, en este signifi-
cado se deben interpretar: cum verba debeant intelligi in sensu
proprio. l. non aliter ff. de leg. 3. l. 3. §. hæc verba ff. de neg. gest. Cephal.
conf. 330. nu. 42. Simon de Prat. de interpr. ultim. volunt. lib. 2. in
scrpt. 3. dub. 1. solut. 3. nu. 262. Fuffar. q. 242 nu. 25. & q. 327. nu.
5. ibi: At qui verba sunt proprie accipienda, non impropie, nisi manifeste
constet de contraria voluntate. ex pluribus Aug. Barbof. axiom. 222.
num. 4.

A que ayuda la mesma interpretacion de el dicho Francisco Nu. 69.
 Garcia Bermejo, que es la mejor glosa q se puede considerar, si
 pluribus ff. de leg. 3. l. 3. §. hæc verba ff. de neg. gest. Cephal.
 conf. 330. nu. 42. Simon de Prat. de interpr. ultim. volunt. lib. 2. in
 scrpt. 3. dub. 1. solut. 3. nu. 262. Fuffar. q. 242 nu. 25. & q. 327. nu.
 5. ibi: *At qui verba sunt proprie accipienda, non impropie, nisi manifeste*
constet de contraria voluntate. ex pluribus Aug. Barbof. axiom. 222.
num. 4.

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

Nu. 70. Porque siendo como es constante, que en la primera clausula solo habla de los descendientes del hijo, o hija mayor de la dicha doña Ines su hija: luego en la segunda para hazer transito dize: *Y sino viere hijos, ni descendientes legitimos de varones, y hembras (como es la dicho) de la generacion de vos &c.* vbi notatu dignum la palabra como es la dicho, que es relativa de lo antecedente, l. i. e. generitur § item § ianus ff. locari l. talis scriptura §. fin. ff. de leg. 1. austra de hered. & Falc. §. si quis autem non implens, collat. 1. ibi: secundum prius á nobis traditum ordinem Alex. Raudens. de analog. lib. 1. cap. 15. nu. 303. Olasc. decis. 23. nu. 40. ex pluribus Aug. Barb. dict. 441. á num. 1.

Nu. 71. Ac per consequens sunt notanda verba: de la generacion de vos, que precisamente se an de entender de los descendientes, y no pueden tener otra inteligencia, porque hazen relacion, y repeticion de la clausula antecedente, en que solo auia llamado descendientes. Y en este mismo sentido se á de entender, que la puso en el fin de la segunda clausula. Porque quando vna palabra está dudosa en vna parte de la disposicion, se á de entender en la forma, que en otra parte della la entendio el que dispuso. l. qui filiabus in principio ff. de leg. 1. Bart. in l. centurio ff. de vulgar. nu. 27. Socin. Sen. in l. 1. nu. 1. ff. de reb. ab. Socin. lun. conf. 65. nu. 10. lib. 4. Mantica. de coniect. lib. 6. tit. 13. nu. 10. ibi: ita vt verbum ambiguum positum in vna parte recipiat interpretationem ab eodẽ verbo expli citu declarato in alia parte testamenti. Puffar. de subst. q. 320. nu. 79. ibi. Ratio est, quia verba testamenti in vna parte clara declarant ea, que in alia parte sunt dubia. Raudens. conf. 35. nu. 66. vol. 1. D. Castill. lib. 4. cap. 50. num. 17.

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

la copula, e latine & ; con cuya repeticion manifestò mas su enixavoluntad ex l. *Balthia ff. ad Trebell.* Aug. Barb. axiom 105. nu. 1. Y la naturaleza desta dición (que es copulativa, l. *ca tamq adiectio ff. de leg. 3. l. si duo C. per quas person. nob. acq. co. Monasteria de vita, & hon. cler. D. Valenz. conf. 141. nu. 22. & conf. 169. num. 128.* Aug. Barb. dict. 110. nu. 3.) requiere el concurso de los extremos copulados, y no basta el vno solo, l. *si heredi plures ff. de cod. & dem. l. si quis ita ff. de V. O. l. quasitum 78. §. c. vir ff. de leg. 3. Surd. conf. 45. nu. 15 lib. 1. & conf. 405. nu. 29. & 30. lib. 2. Cephal. conf. 112. nu. 1. lib. 1. Roland. conf. 100. nu. 5. vol. 4. Tiraq. de rev. lign. §. 1. gl. 20. nu. 3. D. Valenz. d. conf. 141. nu. 23. & conf. 169. nu. 128. Barb. d. dict. 110. nu. 3. & 9. Fuffar. q. 360. nu. 16.*

Y en terminos de llamamientos copulados Ba: in l. *in iuris in eandi §. si liberi ff. de oper. libert. num. 4. Bald. in l. liberti nu. 26. C. rod. Salyc in l. 2. nu. 29. C. d. iurè employe. Iasó. conf. 57. nu. 1. lib. 1. Castre. conf. 146. nu. 2. lib. 2. Ioseph. de Rustic. in l. cum avus lib. 3. cap. 2. à nu. 1. vbi ex Salyceto ait: *Dispónens enim istas qualitates copulando censetur ambas requisivisse.* Menoch. conf. 205. nu. 29. vbi agit de vocatione masculi, & de linea masculina, Gratian. cap. 901. nu. 19. donde trata, quando se llama el pariente mas cercano, y de la linea masculina.*

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

Confirmafe este fundamento conque despues de hecho el segundo llamamiento de la clausula *supra nu. 3* porque no quedara duda, se declaró el testador con las palabras siguientes ibi *Por manera que en la generacion de vos el dicho Diego de Vera, e de la dicha doña Ines mi hija sucedan las dichas tierras por la forma, e segun que está dicho, e vbi notanda verba, Por manera que, la tiene ita quod, o taliter quod, que declaran la mente del testador, y regulan la disposicion precedente, cap. cum Ad. Ferrariensis, circa fin. de constir. Paris. conf. 3. nu. 23. & conf. 22. nu. 39. lib. 3. Deci. conf. 120. nu. 6. Menoc. conf. 332. nu. 1. Decian. conf. 33. nu. 94. vol. 1. Cened. singul. 39. à nu. 1. Aug. Barb. dict. 182. nu. 5. ibi: *Semper tamen certum est, quod declaras mentem testatoris, & regulas precedentem dispositionem.**

- Nu. 76. Y la restringen y limitan a lo que solo por ellas se expresa, l. *Lo cius. S. quæ habebar ff. ad Trebell. l. Gallus S. idem credendum ff. de liber. & posth. Deci. d. conf. 226. num. 6. Socin. conf. 69 num. 33. lib. 3. Crauet. conf. 356. nu. 14. Surd. conf. 315. a num. 28. lib. 3. Barb. vbi supra. nu. 1 & axiom. 399. nu. 1.*
- Nu. 77. Ni pudlerã obrar cosa alguna estas palabras vltimas, sino se en tãdiessen para declaraciõ de las antecedetes en la forma, q̃se a fun dã do, aduersus textus in *in l. 3. in princip. ff. de reb. cred. l. si quando 109. ff. de leg. 1. l. fin. ff. nequid in hoc publ. cap. si a iudice. de appell. in 6. Aluarez. lit. V. axiom. 31. ex pluribus Aug. Barb. axiom. 222. nu. 11. late D. Castell. lib. 4. cap. 38. a nu. 2.*
- Nu. 78. Opondrase, que la palabra generacion, de que vsõ el fundador; y las palabras lineage, parentela, casa, cepa, progenie, familia, profapia, y otras deste genero, son sinonimas, y assi se entienden comunmen te; y en qualquiera dellas se comprehenden no solo los descen dientes, sino tambien los tràuersales, vt ex Simone de Prætis aie D. Perez de Lara de cappellan. lib. 2. cap. 2. a num. 22. & num. 23. Mier. 2. p. q 6 nu. 402. & 410.
- Nu. 79. Pero se responde lo vno, que esto no se puede aplicar a este ca so, donde el fundador entendio claramente la palabra generacion, de la descendencia ex *l. qui siliabus ff. de leg. 1. & alijs adductis su pra nu. 71.* Y solo pudiera tener lugar, quando no se vuiera inter pretado el mesmo, y estuviera dudosa la voluntad.
- Nu. 80. Lo otro, que aunque tuviera duda, no se pudieran ad mitir los transuersales, porque en todas las palabras di chas segun su propria significacion se incuyen solo los descendientes. & ita in verbo familia, & domus, tenent Batt. Socin. Curtius. Ruinus. Parisius. Alba. Berret. Roland. Surd. Menoch. Peregr. & alij, quos refert, & sequitur Fu sar. q. 351. nu. 3. Aug. Barb. appell. 94. nu. 2. vbi quod ap pellatione familię veniunt tantum descendentes: maxi me quando additur aliquod pronomen possessivum, vt familia ipsius, vel sua &c. & appellat 81. nu. 39. vbi quod appellatione domus, veniunt, qui sunt de familia. Y con snas razon en este caso donde despues de llamados solos descendientes en la primera clausula, haziendo repeticiõ de este llamamiento en la segunda, se vsõ de la palabra familia, o casa, como aqui se vsõ de la palabra generacion, optime Fuffar. d. q. 351. a nu. 14. & nu. 22.

La palabra *propapia*, que tenga la mesma comprehensio, que Nu. 81; generacion, o familia, de quibus iam dictum est, ex l. *cum fatio. l. ne ditius 6. de agric. & censur. lib. 11.* Baldo, Iafone, Prætis, & alijs Fussar. q. 333. nu. 1. Aug. Barbof. appell. 226. nu. 1.

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

Linea appellatione, que solo se entienda la efectiua de los des Nu. 83; cendientes, y no la contentiua, en que entran los trasuersales, docent Castre. Iaso. Bald. Ancharran. Corn. Socin. Deci. Paris. Crauet. Cephal. Prætis. Menoch. Peregrin. Intrigliol. & alij plures, quos refert, & sequitur Fussar. q. 345. nu. 1. ibi: *Receptissima est sententia, quod vocati sint solidescendentes, & fatetur ipse D. Perez de Lara d. cap. 2. anu. 9.* Mier. 2. p. q. 6. nu. 67. vbi quod quando fit mētio *lineæ*, in dubio intelligitur de linea recta, exploribus Aug. Barbof. appellat. 135. nu. 1. 2. & 3.

Et in maioratibus ex Celso, Burgos de Paz, & Menoch. idem Nu. 84; docet Fussar. d. q. 345. nu. 3. Y quando se llamó la linea de Ticio con la diction *ex* que denota causa inmedia,ta, vt dictum est supra nu. 66. es más sin duda, vt ex Menoch. conf. 42 q. nu. 12. docet Fussar. d. q. 345. nu. 9. ibi: *Et etiam transfuersales non venient, quando vocati essent, qui sunt ex linea Ticii: & hoc propter dictionem ex, que denotat immediatam causam.* D. Perez de Lara d. cap. 2. num. 12. & 14. Aug. Barb. dictione 115. nu. 6. ibi: *Quarto amplia hanc dictionem, causam immediatam, & sic coniunctionem significare: ita vt si dicatur ex linea Ticii aliqui vocari, intelligatur de descendentes ex Ticio, quia coniunctio inducit.* Como en este caso, q̄ se llamaron los de la generacion de Diego de Vera y doñalnes de Mesa.

La misma proptidad tienen las palabras *Progenies*. Peregr. Nu. 85; de fidei. lar. 22. nu. 23. iate Fussar. q. 335. nu. 1. ibi: *Progeniem si testator vocauit ad fidei commissam, dicitur vocasse proprie descendentes.* Aug. Barbof. appell. 222. nu. 1. Postevitas Fussar. q. 330. nu. 1. Barb. ap. pel. 208. nu. 1. & 2. Soboles Fussar. 334. nu. 1. Barb. appel. 244. nu. 1. Proles Fussar. q. 336. nu. 1. Barb. appell. 223. nu. 1. Stirps. Fussar. q. 337. nu. 1. Barbof. appell. 250. nu. 1.

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

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

Nu. 88. A esta replica se responde, que el segundo llamamiento no fue ocioso, sino para incluir los descendientes naturales, que en la primera clausula no quedaban llamados, porque estos no tienen entrada en los mayorazgos, no auendo voluntad del fundador para que se admitan, l. *ex facto* § *si quis rogatus* ff. ad Trebell. docet in casu Ioan. Licetier de primogen. lib. 1. q. 5. nu. 2. D. Greg. Lop. in l. 2. ff. 15. p. 2. gl. *isaac: hijo mayor.* Auen. in l. 40. *Taur.* gl. 11. nu. 48. D. Molin. lib. 1. cap. 4. a nu. 46. & lib. 3. cap. 3. an. 41. vbi Add. *vers. & aduersus.* P. Molin. de iust. disp. 174. 38. *vers. dubium.* Micr. 2. p. 9. 2. nu. 1. Aluarad. de coniect. lib. 2. cap. 1. §. 1. nu. 13 & cap. 3. nu. 75. Flor de Men. lib. 1. par. q. 16. a nu. 13. & in add. ad Gam. decis. 2. Accued. in l. 11. ff. 6. lib. 3. nu. 45. Nicol. Garcia. de benef. 7. p. cap. 15. nu. 50. D. Castill. lib. 5. cap. 82. a nu. 42. vbi ait, *hanc esse vers. firmam sententiam;* & ab omnibus fere huius regni interpretibus receptam opinionem. Aug. Barb. appell. 99. nu. 14.

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

Nu. 90. Demas q. el dicho Francisco Garcia Bermejo expresa mente declaro por las palabras, que refiere en la segunda clausula para hazer transito al segundo llamamiento, que en la primera solo auia llamado los descendientes legitimos,

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

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

Lo primero porque el vinculo solo fue en contemplacion de la dicha doña Ines; y quando lo fuera tambien del dicho Diego de Vera su marido, y del matrimonio contraido entre los dos, viene a ser en fauor de la descendencia deste matrimonio, y no mas. De forma que aunque de otro tuuiera descendientes la dicha doña Ines, uiera duda, si estos se deuian admitir, o los del primero solamente, en cuya contemplación se hizo, que es la mas comun resolucion, ex l. filius à patre §. 1. in fine vers. si ex certa uxore ff. de liber. & posth. l. cum vir ff. de cond. & dem. late Menoch. conf. 40. lib. 1. Surd. conf. 72. per tot. Flor. de Men. ad Gam. de. c. 253. latissime Fontanel. de pact. tom. 1. claus. 14. gl. 9. p. 1. à nu. 19. ex alijs Nogueroi. alleg. 23. num. 162. Siendo assi, que en estos terminos los hijos del segundo matrimonio tambien son nietos del fundador, y a quien tendria el mesmo afecto: por cuya razón los admiten otros DD. vt videre est per Cácer 3. var. cap. 7. a nu. 7. & alios relatos à Fontanela vbi supra. Nu. 92.

Esto no tiene duda respecto de los hijos, que tuuere el yerno de otro matrimonio, aunque en contemplación del, y de la hija se hiciese el vinculo, y nunca se admitirá, vt in casu aduertit Nogueroi. d. alleg. 23. nu. 162. Pues si au teniendo descendientes el dicho Diego de Vera de otro matrimonio, no pudieran suceder en las tierras: con mas

razon, están excluidos del sus parientes transfuersales argu-
mento a maioritate rationis Surd. *conf.* 383. nu. 14. Alvarez, *lib.*
A. axiom. 186. Aug. Barb. *in locis communib.* loco 68. nu. 1.

Nu. 94. Lo segundo, porque quando marido y muger en vn instrumē-
to hazen vinculo, en que llaman sus descendientes, y en falta de
ellos sus parientes mas cercanos, se tienen por dos disposiciones,
vna del marido, y otra de la muger: *argum. l. parris, & filij. ff. de
vulg. & in casu ex Oldrado conf.* 174. nu. 1. tenent D. Greg. Lop.
*in l. 2. tit. 25. p. 2. gl. 18. verb. et mas propinquo pariente. q. 4. D.
Molin. de primog. lib. 4. cap. 2. nu. 84. vbi Add. Burg. de Paz. q. 12.
nu. 13. & 14. Zcuall. comm. q. 265. nu. 16. & 17. & q. 310. nu. 8.
& 9. Mier. 1. p. q. 23. nu. 85. Gutierr. *conf.* 2. 3. nu. 6. & in repetit.
*cap. quamuis pactum de pact. in 6. in princip. nu. 46. Acced. in l. 1.
et 6. lib. 3. recop. nu. 23. Garcia. de benef. 7. p. cap. 16. nu. 21. Mo-
lino. de ritu nupt. lib. 3. cap. 3. a nu. 8. D. Castell. lib. 2. cap. 18. nu.
34. & per totum, & lib. 5. cap. 67. nu. 28. vers. Ego vero. & cap. 89.
nu. 117. Noguerol. alleg. 9. nu. 18.**

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

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

Nu. 97. Loterero, y en confirmacion de lo referido, porque por la
sugeta materia de los mayorazgos, los que sucedieren, an de ser
de la familia de el fundador, y no estraños, vt docent D. Molin.
lib. 3. cap. 9. nu. 2. Bursat. conf. 170. Flor de Meña ad Gam. *decis.* 7.
vers. vltimus casus. Mier. 2. p. q. 8. num. 9. Gutierr. 3 *pract. q. 66.
nu. 11. D. Paz, de tenuit. cap. 25. nu. 23. D. Castell. lib. 5. cap. 91.
§. 13. nu. 3. Add. ad D. Molin. d. cap. 2. nu. 1. vers. superior. principalis
conclusio*

condi. Aug. Barb. *opul.* 229. *num.* 3. que aun habian en caso, que el que trata de suceder, sea pariente mas cercano del ultimo poseedor.

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

Esto se entiende estando claro el llamamiento, vt aduertit ipse **Na. 99.** Noguerol. *d. nu.* 21. *ibi:* *Quia ad hoc eius expresa voluntas adferet.* Pero quando está dudoso, como en los terminos deste pleito ex dicitis supra à *nu.* 85. no se à de entender en duda llamada familia estraña, sino propia del testador, por el afecto natural, que se presume respeto de los parientes: argum. ex *l. Arelicus §. Titius testa. medio. ibi: propter naturalem affectum ff. de lib. leg. docet Barr. in l. peto 69. §. fratres ff. de leg. 2. nu. 1. vers. quare ibi: De qua familia intelligitur? Responde quod in dubio de familia ipsius testatoris, & in *l. si cognatis ff. de reb. dub. nu. 2. ibi: Responde in dubio intelligitur de cognatis testatoris. Menoch. conf. 106. num. 22 & lib. 4. presump. 88. num. 1. Surd. conf. 247. nu. 12. lib. 2. Mantic. de conect. lib. 8. tit. 12. nu. 1. Peregr. de fideic. art. 22. nu. 20. ex pluribus Fuffar. q. 353. nu. 1.**

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

PUNTO TERCERO.

Que no puede tener lugar el juicio possessorio: ni obstar los autos de fuerza.

DOS titulos à tenido el Colegio para poseer las tierras contenidas en este pleito. El vno es la data a tributo, que dellas le hizo D. Alonso de Carvajal con poder de doña Beatriz de Vera su muger, q solo fue para dar las por el tiempo de su vida, y el susodicho las dio abso-

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

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

Nu. 103 Aunque de estos dos titulos el primero no fuera bastante, para valerse del en este pleito: luego que el Colegio tuvo el segundo de la donacion, poseyò en virtud del, dexando el primero; porque puede mudarse la causa de poseer, l. Iulianus S. si fundum l. cui res ff. de act. et apt. l. si vendideris ff. de euict. vbi DD. ex pluribus Casan. conf. 10. nu. 195.

Nu. 104 Sin que sea de atencion dezir, q̄ esta mudança de posesión no se presume ex l. cum nemo causam s. C. de acq. possess. Por que esto cessa todas las veces, que sobre euenen nueue titulo vtil, o mejor que el primero en cuyo caso se presume mudada la causa de poseer, y q̄ la posesion es en virtud del segundo titulo: sin que para esto sea necessaria declaracion de animo; sino que ipso iure fit mutatio, l. 47. in princip. tt. 28. p. 3. Bald. in l. Pomponius ff. quib. mod. usus fr. amitt. Puteus. decis. 288. lib. 2. Ctesenti. decis. 168. Bufar. conf. 8. nu. 15. ex pluribus Rot. decisionibus Riccius collect. 1508. per rotam. Statilius Pacific. decis. 87. num. 7. de Saluian. interd. Cardin. Thusc. lit. P. conclus. 443. à nu. 13. Et per rotam maxime nu. 17. ibi. Nedum licita est mutatio possessionis superueniente titulo; sed etiam presumitur quis sibi mutasse causam possidendi iniustam cum causa iusta superueniente. & ibi causa extrinsecus accedente mutatio possessionis presumitur, etiam si non doceatur. Et demum ibi: Ac potius presumitur mutatio quam continuatio. Noguero. alleg. 25. nu. 17. vbi alios refert.

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

de la donacion. et post Socinum, Iuniozem, Cur
Peralta, Antonium Gomez, & alios docet Casanat.
d. conf. 10. nu. 196. vers. Quamurratione.

Con este su puesto es llano, q̄ no tiene lugar el juicio Nu. 106
possessorio intentado por el dicho don Francisco de Ri-
bera. Porque aunque es controuertido, si el remedio de
la ley 45. de Toro tiene lugar contra el tercero poseedor
con titulo: la verdadera resolucion es, que si el titulo es
notoriamente nulo, porque no se duda del mayorazgo,
y en contruencion del algun poseedor enageno los bie-
nes, tiene lugar este remedio. Pero si el titulo es legitimo
no tendria lugar, sino que se aura de reservar el derecho
para el juicio de la propiedad. Y asi se a de entender la
dicha l. 45. de Toro in illis verbis: *Aunque otro aya tomado la
possession en vida del tenedor del mayorazgo &c.* sic docent D. Molin.
de primog. lib. 3. cap. 13. nu. 54. vers. pro huius autē. ar. r. c. l. & nu. 55. vers.
Aut titulus. P. Molin. de iust. & iure disp. 638. num. 4. Aucend. in
d. l. 45. Tauri gl. fin. num. 1. & 2. D. Paz. de tenta. cap. 28. nu. 28.
Noguetol. alleg. 26. uu. 387.

Esto es mas sin duda en este caso, donde el vinculo no pudo Nu. 107
subsistir, vt diximus in primo puncto: y se niega por el Colegio,
que las tierras sean vinculadas, por los fundamentos, que queda
referidos, vt adue. tit. D. Molin. d. cap. 13. num. 55. ad fin. ibi: *Id
que etiam, quando titulus ab alio tertio adquisitus fuit, dubitatur que verum
ex res in maioratu comprehensa fuerit, vel non, seu aliter de eiusmodi ve-
rissimilitudine constat, dicendum videtur.*

Esta posesion del Colegio no solo obsta al juicio possessorio in Nu. 108
tenado, sino tambien al fuero secular, en que se sigue. Por q̄ con
Francisco de Ribera es actor en este pleito, que prouocó a juicio,
l. in vrbis 13. ff. de iudic. cap. forus §. accusator. de verb. sign. ex plu-
ribus Cardeal. de iudic. tit. 1. disp. 1. q. 4. nu. 202. D. Salg. de leg.
protest. 4. p. cap. 14. nu. 86. Y debe seguir el fuero del reo l. iuri,
ordinem & de iurisdi. cap. cum sit generale, de for. compet. Aug. Barb.
axiom. 10. nu. 1. Y el Colegio, aunque no aya sido citado, viene a
ser ren. necesario, porque sale prouocado, y inquietado en su po-
sesion a defenderla ex l. non cogendum 45. in fine ff. de procur. l. de pa-
pillo. §. qui uentiatione ff. de noui oper. nunciat. vbi lazo. Castrenf. &
DD. Scex Abbat. Ansharano, Grammatico, Barbatis, Capicio,
D. Salgado, & alii docet D. Larraga. decis. 10. nu. 11. non ad

Nu. 109 Y fendo el Colegio de la compania Religion exep^{ta} del fuero secular, en que no se puede poner duda: y tan bien de la jurisdiccion ordinaria Eclesiastica, ve in specie referit Kocher. *In iurisd. tom. 1. p. 1. cap. 17. num. 1. in fine. & nu. 14* Y Reo prouocado a juicio, debe ser conuenido ante sus jueces competentes, *vt ex pluribus docet Casual d. disp. 5. q. 6. secti 2. nu. 405.*

Nu. 110 En que por ser esta causa sobre pretension de mayorazgo, tenga limitacion esta regla. Porque es constante, que quando el Eclesiastico posee los bienes, se à de intentar el juicio en su fuero. *ita ex D. Greg. Lop. in l. 57. tit. 6. p. 1. gl. 7. verb. de manda in medio, docent Bouad. lib. 2. politicæ cap. 18. nu. 158. Curia Philip. p. 1. S. 9. nu. 11. D. Larrea. decis. 10. nu. 114. y aunque en el *num. 15.* ex D. Paz de Tenur. cap. 63. lleua lo contrario en los juizios de tenuta, es por ser priuatiuos de el Real consejo ex l. 9. & 10. tit. 7. lib. 5. recop.*

Nu. 111. O pondrase, que el juicio posesorio, quedò contestado por la dicha doña Catalina de Molina Autora del Colegio, por peticion que presentó en 5. de Julio de 636. ve diximus *supra nu. 13.* en que contradixo la posesion, que tomó don Bartolome de Vera: y que el Colegio como sucessor de la sosa dicha à de continuar el juicio. Porque aunque la instancia regularmente no passa en el sucessor singular, argumento à contrario sensu ex l. heres absens in princip. ff. de iuc. li. 1. ff. si ex noxal. caus. agat. vbi Castrensi. nu. 34 Barbos. in l. si constante 25. S. fin. nu. 30. ff. sol. matr. - ex alija Casual. de iudic. tit. 1. disp. 2. q. 5. num. 348. & q. 7. secti. 3. num. 434. Esto se limita, quando quedò contestada con el antecessor, ve docent Angel. in l. tam ex contractibus 57. nu. 2. & 4. ff. de iudic. vbi Castrensi. nu. 3. Barb. in d. l. heres absens in princip. num. 25. & 143. cum seq. D. Couarr. pract. cap. 8. num. 3. in fine. Casual. d. disp. 2. q. 5. num. 297.

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

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

tierras al colegio, y cedido el derecho, que tenia la dicha
doña Catalina. Porque la donacion fue en 30. de Junio
de 1536. v. diximus num. 14. y la peticion se presentó en
5. de Julio siguiente, en tiempo que ya la dicha doña
Catalina no era dueño de las tierras, ni con acto volun-
tario podia perjudicar al Colegio, en quien auia cedido
el derecho, Castrenf. in inl. Seia munitipij ff. ad Vellet. Carroc
de except. except. 123. nu. 143. Gaito de credito cap. 2. tit. 3. num. 504.
qui nu. 505. equipara en esto al cediente y donante; &
incedente ex pluribus Olca de eff. iur. tit. 8. q. 2 nu. 40.

Nu. 114

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

Nu. 115

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

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

Nu. 116

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

Nu. 117

Salgad. de Reg. prot. 4.ª p. cap. 14.º num. 7.º ibi: Quia Clericus contra
seculari iudice de possessione sua allegare tenetur, Ex summarim docere ad hoc,
de fori declinator. a locum habeat, de qua iudex ipse laicus recte cognoscit.
Y zuiendo aora salido el Colegio, y alegado, y probado
su posesion, se debe remitir la causa a su juez compe-
tente.

Ex quibus omnibus, parece liana la justicia del Co-
legio, para que se determine en su fauor, como lo espera
Salua in omnibus. V. D. C. &c.

L. Don Luis Arias
de Gallegos,