



**P O R**  
**D. PETRONI**  
**LA VAZQUEZYLOAYSA,**

**VEZINA DE LA CIUDAD DE**  
**MALAGA,**  
**EN UN LIBRO**  
**CON EL DECAN DE LA SANTA IGLE-**  
 sia Cathedral de la dicha ciudad, y Priors de los Co-  
 ventos de Santo Domingo, y San Agustin de ella, y  
 don Gentil de Leon Castaño, vezino de la villa  
 de Compu, don Alfonso de Angulo, Cauallero de el  
 Orden de Castalia, y don Fernando Garcia de Pa-  
 dres, vezinos de la ciudad de Malaga, y don In-  
 nacio de Tapia, y Cadea, vezino de  
 la de Ronda.

*En Granada, en la Imprenta Real de Francisco  
 Sanchez, en frente del Hospital de Corpus  
 Christi. Año de 1667.*

N. 1.



OR auer muerto don Luys Marquez y Loayfa, Abogado, y vezino que fue de la ciudad de Malaga (que era quien litiga uacn este pleyto) sin dexar hijos, ni descē-

dientes, salio a el doña Petronila Vazquez y Loayfa (por quien se elcribe este papel) por su propio derecho, y como sobrina que es del dicho don Luys, hija de doña Francisca Gamez Vazquez y Loayfa su hermana.

2 ¶ Y pretende la susodicha se ha de declarar que le toca, y pertenece la sucesion del vinculo, y mayorazgo que del tercio, y quinto de sus bienes fundaron Diego Gutierrez de Silva, y doña Maria Vazquez de Loayfa su muger, reuocando la sentencia de vista que se pronuncio contra el dicho don Luys Marquez y Loayfa, y a fauor de los dichos Dean, y Priores, como patronos del patronato que los dichos fundadores mandaron se hiziese en caso de faltar las personas que llamaron a la dicha sucesion, y sus hijos, y descendientes.

3 ¶ Y porque son dos las principales dificultades que motiuan la controuersia deste pleyto, yna que mira a la inclusion de la dicha doña Petronila, y otra a la exclusion, asi del dicho patronato, y Patronos del, como del dicho don Gonçalo de Leon Garauito, y demas coopositores.

4 ¶ Para mejor resolucion, y hazer notoria la justicia que asiste a la dicha doña Petronila, diuidirè este papel en dos puntos, fundando en el primero, que concurren en la dicha doña Petronila los requisitos necessarios para ser declarada por legitima sucessora del mayorazgo sobre que se litiga. Y en el segundo, que no pueden hazer competencia a la susodicha en todo, ni en parte los Patro-

nos

nos del dicho Patronato, ni tampoco el dicho don  
 Gonçalo de Leon Garauito, y de otras copositores.  
 PUNTO PRIMERO, sobre y  
**CONCURREN EN LA DICHA**  
 doña Petronila los requisitos necesarios para ser  
 declarada por legitima sucesora de el ma-  
 yorazgo, sobre que se suplico y  
 onseñó sobre el su lugar, y en el qual pro-  
 ceso se suplico que se declarase que  
 Por que si esto se reduce a que qual-  
 quiera pretendiente para poder obtener en seme-  
 jantes sucesiones necesita lo uno, de verificar su  
 parentesco, y lo otro, que tiene llamamiento, argu-  
 ment. text. in l. 1. C. quorum honorum, ibi: Non  
 adter possessor constituo potens, quam si se defon-  
 sibile esse. Et ad hereditatem, vel bonorum posses-  
 sionem admissum probaueris, ex quo notant, & pro-  
 bant communiter DD. y que hallgado el caso de  
 esta substitution, vt. ex pluribus quos refert pro-  
 bat Dom. Valenz. Velazquez cas. 27. num. 216.  
 ibi: Præterea admissi ad maioratus successionem  
 debet clare, & aperte probare euenisse casum seu  
 substitutionis. Et esse vocatum Dom. Castill. tom.  
 6. ca. 180. num. 16. justificado tiene la dicha doña  
 Petronila su parentesco, así con la fundadora, co-  
 mo con doña Francisca de Silva, Religiosa que fue  
 en el Convento de san. Bernardo de la dicha ciu-  
 dad, y ultima poseedora deste mayorazgo, ac. etiã  
 probatum habet se vocatum esse, & euenisse ca-  
 sum suæ substitutionis, vt. ex sequentibus appare-  
**TUENE PROVADA LA DICHA**  
 doña Petronila su filacion, y pa-  
 rentesco.  
 Cuya verdad se manifiesta, de que  
 la

na susodicha pretende como viuda de doña Bea-  
 triz Vazquez y Loayza, prima hermana de la dicha  
 Maria Vazquez, fundadora, y tercera nieta de Ynes  
 Vazquez de Loayza hermana de Gomez Vazquez  
 de Loayza, padre de la dicha fundadora, hijos am-  
 bos de Martin Vazquez y Loayza, y Beatriz Vaz-  
 quez, y yo parentesco que es corriente, y asenta-  
 do en la Sala a el tiempo de la ysta, por estar plena,  
 y concluyentemente verificada, respeto de ser cier-  
 to, q̄ demas de las prouaças que la dicha doña Petro-  
 nila ha hecho en el vltimo termino que se le con-  
 cedió, que ellas por si solas fueran bastantes para ob-  
 tener, por con suyt los requisitos dicha filiacion, y  
 parentesco, por grades distancias, y su decision en  
 texto en cap. licet ex quatuordecim. Et in cap. in  
 nos. 7. de consanguin. Et affirid. 1. l. 1. in  
 1. 7. Et in 1. 9. Y aunque depongan de oydas basta  
 para que se tenga por prouada plenamente vna filia-  
 tion antigua, ad textum in cap. de parentela. l. 1.  
 3. 5. quod. 6. Et facit l. 1. in l. 2. Recop. ibi: Pe-  
 tro fuit abuelo huiusmodi si deo ramum, que tot et  
 singulis non se p̄dicacione conoper. que a d̄o menas depon-  
 gan de oydas. Et ex pluribus probat Escobar a Cor-  
 ro de puritat. sanguin. 1. part. q̄n. 1. 9. num. 5. Y la  
 la razon es, por que se repira por materia de dificul-  
 tosa prouahca, y ex text. in l. filiam. 8. ff. de his qui  
 sunt sui, vel in l. in iuris. 5. in l. L. in l. 38. ff. de con-  
 ditio. 1. Et de monstracione probant communiter  
 DD. Et tenet Escobar a Corro, de puritat. sanguin.  
 1. part. q̄n. 1. 8. y. 1. in l. 2. ibi: Et deo de difficul-  
 tadis antur probacionis spec. Et filiatio. Et de sc̄p  
 dentra. antiqua prouacione. Et quod. 1. 9. 1. in l. 3.  
 y mas quando deponen tambien de fama publica  
 que esto solo bastara para prouar dicha filiacion,  
 por ser antigua, y tenet Dom. Couarrubias p̄nsalib.  
 2. part. cap. 8. §. 3. num. 9. circa finem, Dom. Casti-  
 llo consironer. iur. tom. 6. cap. 123. n. 2. ibi: Nam  
 p̄n. 1. 1. de probanda consanguinitate, aut de cen-  
 dentie

3  
*dentia antiqua, de qua non extat memoria homi-  
num fama sola plene probat.*

8 ¶ Le. asistien las que hizo el dicho  
Luis Marquez de Loayfa su tio, así en la instancia  
de y esta, como en el pleyto que se siguió con la di-  
cha doña Francisca de Silva, Religiosa en san Ber-  
nardo, y vltima poseedora, pretendiendo excluylr  
la, por tener exclusion expresa por la fundacion las  
Religiosas, que en ambas está prouado dicho paren-  
tesco con mucho numero de testigos, hasta la di-  
cha doña Beatriz Vazquez y Loayfa, prima herma-  
na de la fundadora, que dos solo bastaran, ex regula  
*textus in cap. in omni negotio de testib. & in mate-  
ria filiationis probant communiter DD. per tex-  
tum in cap. transmissa, Et in cap. per tuas qui plij  
sint legitimi, Paul. de Castr. in l. errore, C. de testam.  
Decius cons. 272. Dom. Præles Couarr. de sponfal.  
dift. 2. pars. cap. 8. §. 3. num. 5. y en quanto a la di-  
cha Ynes Vazquez, y que fue hermana de el dicho  
Gomez Vazquez de Loayfa, padre de la dicha fun-  
dadora deponen de oydas, y fama publica, lo qual  
es bastante prouança, vt dictum, & probatum ma-  
ner nup. antecedenti.*

9 ¶ Y vnas, y otras prouanças se hallan  
calificadas por diferentes medios que dexan el di-  
cho parentesco sin duda, ni controuersia alguna,  
porque lo primero se halla, que la dicha fundado-  
ra en pleyto que siguió la dicha doña Beatriz, vifa-  
buela de la dicha doña Petronila, sobre vn legado  
que Fernan Vazquez de Loayfa, hermano del pa-  
dre de dicha fundadora le dexò por clausula de su  
testamento a Luis Vazquez su hermano, declaró, y  
confesò de baxo de jurameto, siédo presentada co-  
mo testigo por la parte contraria, con quien litiga-  
ua la dicha doña Beatriz, que la susodicha era su pri-  
ma hermana, hija de la dicha Ynes Vazquez de Loay-  
fa, hermana del dicho Gomez Vazquez de Loayfa  
su padre, que por ser cõfesion hecha en iuzio que

B

litigaua

litiga a la dicha doña Beatriz, ascendiente de la dicha doña Petronila, es la prouança mas releuante que se puede considerar, ad textum in *l. post rem iudicatam*, ff. de rei vindicatio.

¶ Y contra la qual no puede oponer, ni dezir cosa alguna ninguno de los pretendientes, pues por el mesmo caso que pretendan incluirse a la sucesion del dicho mayorazgo se vienen a confesar herederos de la dicha fundadora, por que en los mayorazgos no se sucede al vltimo poseedor, sino a el fundador, *l. sobareft*, §. *cum filia*, ff. de vulgari; *l. pupillar*, §. *in unum ex familia*, §. *si de factis cum similib*, ff. de legar; 2. Donn Molin. de Hispanor. primogen. lib. 2. cap. 8. num. 2; *l. lib. 2. cap. 8. num. 8*. vbi eius Additiones plures referunt. Y así pretendiendo ser sus herederos, esto es, suceder en dicho mayorazgo, les perjudica de la misma manera que le perjudicara a dicha fundadora, vt ex textu in *l. idem que erit*, §. *fin*, ff. pro socio, & ex traditis per Bart. & DD. in *l. si super actus* 3. ff. de pignor. idem Bartol. in *l. si uide*, §. *fin*, de exception. res iudicat. Gratian. disceptat. foris. tom. 4. cap. 662. num. 8. *l. cap. 665. n. 16*. Afflict. decis. 297. tenet Elcobar de puritat. sanguin. 2. part. quast. 6. §. 1. num. 15. vbi plures refert, y no la pueden impugnar, argum. rest. in *l. cum a matre* 14. C. de res vindication. vbi notant communiter DD. Donn. Valençuela Velazquez. conf. 134. num. 29.

¶ Lo segundo, con la declaracion que la dicha doña Francisca de Silva, vltima poseedora, hizo con juramento, en la qual declaro, y confesso el dicho parentesco, porque aunque en lo regular no pueden traerse a consecuencia las declaraciones de los poseedores, en perjuizio de los sucesores, vt nota Noguera l. allegat. 25. num. 326. ibi: *Et in hoc casu, in omnibus causis maioratus, in qua a factis possessor., non potest suo facto prauidicari successoribus, et a hoc racione nascendo, aliquem confan*



*l. 1. ff. de probation. vbi notant communiter DD. Bald. in cap. cum causam, eod. tit. de probation. num. 3. Et in cap. ad audientiam, num. 13. de prescription. vbi etiam Anton. de Butrio. nu. 23. Dom. Gregor. Lopez in l. 1. §. 18. part. 3. glos. 8. Alexander conf. 23. incipit. vso processu causa, num. 1. volum. 5. Dom. Valencuel. Velazquez conf. 105. num. 16.*

14. ¶ Lo quarto, y vltimo, por estar ya executoriado dicho parentesco en el pleyto que el dicho don Luys Marquez de Loayza figuio con los herederos de don Gaspar de Silva, hijo de los fundadores, y penultimo poseedor de este mayorazgo, sobre la sucesion de el vinculo que fundo el dicho Fernan Vazquez y Loayza, que alsimismo auia poseydo el dicho don Gaspar de Silva, y vacado por su fin y muerte, en el qual, asi por sentençia de el inferior, como por las de vista y reuista que se pronunçiaron, fue declarado el dicho don Luys Marquez por suçessor legitimo del dicho vinculo, como visnieto de la dicha Ynes Vazquez, hermana del dicho Fernan Vazquez, y en fuerça de la carta executoria que de dichas sentençias se despachò lo estubo poseyendo mientras viuiò, y por su muerte se le diò la posesion del a la dicha doña Petronila, como su sobrina, y inmediata, y legitima suçesora, y lo està poseyendo quieta y pacificamente, como consta del testimonio que aora se ha presentado.

15. ¶ Con que estando executoriado dicho parentesco, no se puede ya controuertir sobre el, eo quod rebus iudicatis standum est, ad textum in l. 1. C. de re iudicat. Et tot. tit. ff. Et Cod. eodem, & probatur ex textu in l. ingenuum, ff. de statu hominum. ibi: *Ingenuum accipere debemus, etiam cum de quo sententia lata est, quamuis fuisse libertinus, quia res iudicata pro veritate habetur, & quod sententia faciat plenum ius, & præiudicet omnibus agnatis,*



agnatis, & similibus, quando plenè, & principaliter  
fuit de filiatione tractatum, & cognitum, como su-  
cedió en el caso de aquel pleyto, que por ser sobre la  
sucesion del dicho vinculo que fundò el dicho Fer-  
nán Vazquez de Loayza, hermano de el dicho Go-  
mez Vazquez, padre de la fundadora del mayor az-  
go sobre que se litiga, se conoció plenamente de la  
ascendencia del dicho don Luys Marquez, y por es-  
to en las sentencias se declaró por legitimo sucesor  
del dicho vinculo, como viñieto de la dicha Ynes  
Vazquez, hermana del dicho Fernán Vazquez, pro-  
batatè Dom. Castillo tom. 5. *controuers. cap. 10. 4.*  
*num. 21. ex Bartul. in l. 1. §. planè. ff. de liber. agnos-*  
*cent. Mascard. de probation. tom. 2. conclus. 79. 4.*  
*num. 1. §. 2. Petra de fideicommiss. quæst. 11. ex nu.*  
*456. §. 457. Decian. cons. 1. num. 85. lib. 3. Ruin.*  
*cons. 17. 4. num. 11. §. 13. lib. 1. Pacian. de probation.*  
*tom. 2. cap. 6. num. 15. §. 16. Menoch. de presump-*  
*tion. lib. 6. presump. 53. num. 48. §. 49. Casar*  
*Barc. decis. Bononiae 92. num. 15.*

¶ Luego si el parentesco, filiacion, y  
ascendencia de la dicha doña Petronila Vazquez  
esta justificado con las prouancas, assi de la susodi-  
cha, como las que hizo el dicho don Luys Marquez  
y Loayza su tio, y vnas y otras calificadas por los me-  
diostan juridicos y releuantes como se han ponde-  
rado, que dexan la materia sin duda, ni controuer-  
sia alguna, bastante fundamento le assiste ala suso-  
dicha para dezir que tiene plenamente prouado su  
parentesco, y cumplido con este requisito.

### TIENE LA DICHA D. PETRONI-

la llamamiento para la sucesion de este

mayorazgo.

¶ Esta proposición parece que repug-  
na a la fundacion, porque ni en los llamamientos  
especificos, ni en los colectiuos esta comprehen-  
dida



dida la fufodicha, ni ascendiente alguno fuyo, porque todas las fubftituciones fe reduzen a los hijos y descendientes de dichos fundadores, y despues de ellos a vn pariente tranfverfal, y fus hijos, y descendientes, y a falta de ellos entra la fubftitucion de el patronato que mandaron fe fundaffe, en fuerça de cuyo llamamiento el dicho Dean, y Piores, como patronos nombrados, pretenden introducirfe a la fucelcion de dichos bienes, para que fe conviertan en las obras pias que difpusieron dichos fundadores, por dezir ha llegado el cafo de la fubftitucion de dicho patronato, por auer faltado el pariente tranfverfal llamado a la fucelcion de dicho mayorazgo, y fus hijos, y descendientes.

18. ¶ Sed quantumuis no lo tenga por la fundacion, lo tiene legal, porque fiendo como es mayorazgo de tercio, y remaniente de quinto, por la l. 27. de Toro, bodiel. 11. tit. 6. lib. 5. nona Recopilat. estan llamados y fubftituydos todos los parientes despues de los demas grados que en ella fe especifica, fin que fe pueda paifar a llamar e estraños fino es a falta de todos los parientes, ibi: *Y facer en el dicho tercio las sucesiones, y fubftituciones que quierian, con tanto, que lo fagan entre sus descendientes legitimos, y a falta de ellos, que lo puedan fazer entre sus descendientes, illegitimos que ayen derecha de los, pueden heredar, y a falta de los dichos descendientes, que lo puedan fazer, entre sus ascendientes, y a falta de los dichos pueden fazer las dichas sucesiones entre sus parientes, y a falta de parientes entre los estraños.*

¶ Y aunque pazezca que las palabras de la ley no induzen forma, ni precisa obligacion de hazer dichos llamamientos, fi no que se dexan a voluntad del fundador, o fundador es, porque repetidamente despues del llamamiento de descendientes legitimos vfa de la palabra, *puedan*, ibi: *Y a falta de ellos, que lo pueda fazer entre sus descendientes illegi-*

*elegerit nos. Et postea, ibi: Et a salta de los dichos descendientes, que la puedan hazer, entre sus ascendientes. Y ultimamente, llegando a la sustitucion, y llamamiento de pacientes via de la mesma palabra, i bi: Et a salta de los, sus dichos puedan fazer las dichas sustituciones entre sus parientes, la qual de su naturaleza es facultativa, ad textum in l. 1. ap. 8. ff. de officio Praef. ibi: Saepè audiri Casarem nostrum dicentem has rescriptione eum qui Pronuncia pra. est audire potest, non imponi necessitatem, l. 1. C. quomodo. Et quando iudex, ibi: Id enim copertinet, ut eorum ab sentem damnare possit non, ut amirno necesse habeat, glos. verbo, possit, in cap. statutu de rescriptis. Dom. Casill. controuers. iur. lib. 2. cap. 30. num. 21. Seraph. Gratian. discept. Forens. tom. 1. cap. 146. num. 15. Et tom. 3. cap. 506. n. 12. Et 13. Bertazol. de clausul. instrum. claus. 27. glos. 13. nu. 5. Guier. de iur. part. 1. cap. 7. num. 6. Seraph. de privileg. iuram. privileg. 33. num. 66. cum seqq.*

20. ¶ Y se comprueua de que en la disposicion de derecho a ninguno, induze necesidad, ni obligacion precisa lo que es facultiuo, ad textum in l. 20. ff. de iudic. ibi: Non quidquid iudicis potest, ut permittitur, id subicitur iuris necessitati. Joan. Adreas in cap. Dioces. num. 2. in fin. ff. de iudic. Iason in §. praeterea, Et alijs, Instit. de action. Dom. Valenc. Velazq. cons. 148. num. 15.

21. ¶ Sed nihilominus quidquid videatur facultatiuum praedictum verbum, puedan, no lo es, ni se puede considerar por tal en los terminos de la ley 27. de Foro, si no que induze forma, y precisa necesidad de observar especificamente los grados de substitucion, segun, y de la manera que estan graduados, por dictam legem taliter, vt non potest fieri transitus de vno genere, seu gradu substitutionis ad alterum omisso antecedenti, esto es, que no puede el fundador, o fundadores passar a hazer llamamiento de los descendientes legitimos, nisi prius

vocatis omnibus descendentes legitimis, ni de  
los ascendentes, quin prius vocentur descenden-  
tes legitimi, & illegitimi, nec ad consanguineos  
transversales, nisi deficientibus omnibus descendē  
tibus legitimis, & illegitimis, & ascendentes,  
nec ad extraneos, nisi deficientibus omnibus præ-  
dictis, ac etiam consanguineis transversalibus, ve  
probat Pater Molin. tom. 2. disput. 575. in fin. &  
in tractatu de maioribus, disput. 609. nu. 5. verſ.  
Vtrum autem, donde se refiere ad dictam disput.  
575. ibi: *Instituto ser vave tenetur in vocatione  
ordinem præscriptum, l. 27. Tauri, quæ est l. 11. tit.  
6. lib. 5. noua Recop. de quo ordine in calce disput.  
575. dictum est, vt scilicet ascendentes institutoris  
vocari non possint, nisi deficientibus omnino descen-  
dentibus, neque transversales vocari possint, nisi  
deficientibus etiam ascendentes, & omnino ex-  
tranei non possint vocari, nisi deficientibus trans-  
versalibus consanguineis.*

22 ¶ Tenet etiam Angul. de melioratio.  
in dict. l. 11. tit. 6. lib. 5. noua Recop. glof. 4. num. 5.  
ibi: *Consistit autem substantialis ordo legis in his  
vocationibus tertij, vt primo meliorato sint substi-  
tuendi eius fratres aut alij descendentes legitimi  
meliorantis, & in eorum defectu descendentes il-  
legitimi, qui habeant ius succedendi, & eis deficiē-  
tibus, sint vocandi ascendentes, & post eos collate-  
rales consanguinei, & in eorum defectu possint vo-  
cari extranei. Et num. 14. ibi: Hoc vno obseruato,  
quod non denegatur ad alium gradum ex expres-  
sis in lege extantibus personis gradus precedentis,  
Gutierrez practica. quæst. lib. 2. quæst. 67. nu. 4.  
ibi: Sed fieri transitus de vno genere ad aliud mini-  
me poterit, nisi prius vocatis omnibus illius prioris,  
atque precedentis generis, idem Gutier. lib. 3. prac-  
ticarum, quæst. quæst. 53. n. 4.*

23 ¶ Tenet etiam nouiter Dom. Hyero-  
nim. a Molin. & Guzman verſ. iur. verſ. 5. n. 50.  
ibi:

ibi: Ordo à dicta lege præfinitus est; ut prius vocen-  
 tur filij, & descendent legittimi, postea illegitimi, qui  
 possunt heredes esse, postea ascendentes, postea consan-  
 guineus, & postea extranei, Dom. Castell. controuers.  
 in 3. m. 2. cap. 30. præcipue de nu. 11. Noguero. alle-  
 gat. 25. nu. 96. Azueved. in l. 11. in 6. lib. 5. Recop.  
 in num. 38. vbi Matienç. glos. 5. num. 3. in fin. &  
 glos. 6. in princip. Tell. Fernand. in dict. l. 27. Tauri,  
 num. 11. vbi etiam Auendañ. glos. 2. num. 10.

24 ¶ Cuya prescripción, y necesidad se in-  
 duze. Lo vno, de la palabra, y dicción, con tanto, que  
 precede a dichos llamamientos, que es condiciónem  
 importa, & non per equipollens, sed in specifica  
 forma deber adimpleri, vt in terminis l. 27. Tauri  
 tenet Dom. Castell. controuers. in lib. 2. cap. 2. n.  
 2. & cap. 30. num. 11. & tom. 6. cap. 125. num. 18.  
 Angul. de melioratio. dict. l. 1. glos. 4. nu. 4. Azue-  
 ued. in dict. l. 11. in 6. lib. 5. noua Recop. num. 38.  
 vbi Matienç. glos. 11. nu. 3. Dom. Paz in l. 200. filij,  
 num. 61. & 62. & in dict. l. 27. Tauri, Gomez  
 Arias num. 18. Didac. Castell. in m. 26. Tello Fer-  
 mandez num. 20 & 17. Auendañ. glos. 2. num. 5.  
 Dom. Contr. in cap. Raynald. ac. 1. tam. §. 2. nu.  
 20. Mieres de maiorat. part. 2. quaest. 6. num. 25.  
 Noguero allegat. 25. num. 95. donde dize, que as-  
 si esta entendida y comunmente recibida la ley 27.  
 de Toro de todos los Regnicolas. ibi: Et hoc modo  
 l. 27. Tauri, est communiter intellecta, & recepta  
 à Doctoribus Regnicolis.

25 ¶ Y lo otro, de la clausula que se sigue  
 a dichos llamamientos, ibi: Et que de otra manera  
 no puedan poner gravamen alguno, ni condicion  
 en el dicho terreno, en la qual por proceder la ley anu-  
 lando manifiesta que los llamamientos son preci-  
 sos, y que el orden dellos se requiere por forma, vt  
 in terminis tenet Angulo de melioratio. dict. l. 11.  
 glos. 4. num. 5. ibi: Tertio idem colligitur ex verbis  
 sequentibus, y que de otra manera, & c. quibus cũ

lex procedat annullado, satis ostendit ordinem præfixum requisitum pro forma, & ita tenent omnes Tauristæ in dict. l. 27. præcipue Gomez Arias nu. 59. vbi ait, quod ordo præfixus à lege est necessarius, & formalis, Tello Fernandez nu. 12. ibi: *Omnia hac sine replica erant nisi verba huius legis finalis omnia hac subuerterent, ibi: Y que de otra manera no puedan poner gravamen alguno, ni condicion en el dicho tercio. Vnde secundum hoc fateri oportet, quod aut parentes gravare non possunt hunc melioratum, aut forma, & ordo hic positus seriatim servandus est.*

26. ¶ Probat etiam Matienç. in dict. l. 11. glos. 9. num. 1. ibi: *Ne condicion el dicho tercio. Verba legis denotant ordinem, & formam qua de ficiente non valet, sed reijcitur de melioratione gravamen.* Ioan. Lup. in dict. l. 27. Taur. num. 50. vbi etiam Didac. Castill. verbo, *sus descendientes*, vers. *Et notat quod ordo.*

27. ¶ Dom. Molin. de Hispanor. primogenijs, lib. 2. cap. 11. num. 12. donde dize, que prædictus ordo inducit formam substantialem, ponderando, verba prædictis vocationibus antecedentia, & subsequencia, ibi: *Quinto, quia ordo traditus à dict. l. 27. Tauri, inducit formam substantialem, quod patet ex verbis eiusdem, ibi: Con tanto que lo haya entre sus descendientes, & c. iunctis alijs verbis, ibi: Y que de otra manera no puedan poner gravamen alguno, ni condicion, que verba sunt præcisa, & annullativa affirmus, quia quando negatiua præcedit verbum potest inducitur necessitas præcisa, & tollitur potentia aliter disponendi.*

28. ¶ Luego si el orden de la ley 27. de Toro induze forma, y precisa necesidad de llamar en primero lugar a todos los descendientes legitimos, en segundo a los descendientes illegitimos, que tengan derecho a poder heredar, en tercero, a los ascendientes, y en quarto a los parientes trans-

verfa-

verfales, hallandose como fe halla la dicha doña Petronila tercera nieta de la dicha Ynes Vazquez, hermana de Gomez Vazquez de Loayfa, padre de la dicha fundadora, juridico fundamento tiene para dezir, que quantumuis no tenga llamamiento por la dicha fundacion, lo tiene legal en fuerza de lo dispuesto por dicha l. 27. de Toro, que es lo mismo que confidera, y dize Noguerol *in dict. allegat. 25. num. 96. ibi: Et sic quantumuis D. Maria Da-  
miana non habeat vocacionem expreffam in dicta  
mencionatone, habet tamen legalem introductam  
per dictam l. 27. Tauri.*

¶ Y afsimelmo que ha llegado el caso de dicho llamamiento, y substitution, respeto de no auer quedado descendientes legitimos, ni ilegítimos de dichos fundadores, ni ascendientes suyos, que son los tres grados de substitution, que tienen anterior llamamiento a los parientes tráfverfales, que son los que solamente pudieran hazer competencia a la dicha doña Petronila, y consiguientemente que se halla con los requisitos necesarios para ser declarada por legitima fuceffora de el mayorazgo sobre que se litiga.

PUNTO SEGUNDO.

**NO PVEDEN HAZER COMPE-**  
tencia a la dicha doña Petronila en todo, ni en parte los Patronos del dicho patronato, ni tampoco el dicho don Gonçalo de Leon Garauito, y demas coopositores.

30 ¶ No los dichos Patronos, porque aun quo pretendan que el dicho Patronato tiene por la dicha fundacion expreffa substitution despues de todos los llamados a la fuceffion del dicho vinculo, ibi: *T a falta de todas ellas este vinculo se haga patronato perpetuo para casar quatro donçellas en cada*

cada un año, y que hallgado el caso de tal llamamiento y substitucion por auer muerto sin dexar hijos, ni descendientes todos los que llamaron dichos fundadores al dicho vinculo.

30 ¶ Sin embargo, en competencia de la dicha doña Petronila no puede hazer papel el dicho patronato, ni tener entrada su llamamiento, aunque sea de los fundadores, porque por el mismo caso que quisieron fundar vinculo, y mayorazgo perpetuo del tercio, y remaniente del quinto de sus bienes como con efecto lo fundaron, vti constat manifieste ex ipsa fundacione, ibi: *Primeramente, que los bienes han de quedar para siempre jamás vinculados.* Et postea, ibi: *Porque nuestra intencion, y voluntad es, que perpetuamente queden los dichos bienes, y mejora hecho vinculo, y mayorazgo.* Et ibi: *Los tengo, y posea como tales bienes vinculados.* Postea etiam, ibi: *De manera, que estos bienes han de quedar perpetuamente vinculados, y hecho mayorazgo.* Et illuc: *En tal caso los bienes de este vinculo, y mejora.* Y esto de tal forma, que quando llegan a substituir el dicho patronato lo consideran vinculo, ibi: *Y a falta de todos ellos este vinculo se haga patronato.* Y lo van repitiendo en otras muchas partes de las cláusulas de dicha fundacion, vt in eis videre est.

32 ¶ Fue visto auerse sujetado a la disposicion de la ley 27. de Toro, y forma especifica de los grados de substitucion, y llamamientos que haze, teniendo los extraños, como lo viene a ser dicho patronato, el vltimo grado de substitucion por la dicha ley, ibi: *Y a falta de los susodichos puedan hacer las dichas sumisiones entre sus parientes, y a falta de parientes entre extraños, no puede admitirse el dicho patronato mientras huviere sucesores en los grados de substitucion anteriores, ad textum in l. frater qui patri 42. §. cum filius, ff. de bonis libertor.* ibi: *Et sine dubio, qui sequentis gradus iuxta non ad.*



admittatur interim, cum enim precedit, alia posses-  
sio, qui sequitur accipere non potest, l. pater filium ff.  
de institutos. testam. §. 1. *Insti. de legitima agnato-  
rum successione. ibi: Non tamen omnibus dat lex ha-  
reditatem, sed i; si qui proximior gradu sunt. Tirac-  
quell. de iur. primogenitura. quaest. 40. num. 99. ibi:  
De rigore iuris, praefertur i; si qui gradu prior est.  
Dom. Molin. lib. 3. cap. 10. num. 28. Boer. cons. 10.  
num. 17. Et celsus 2. num. 7. Dom. Valencuela Ve-  
zquez cons. 25. num. 20.*

¶ *Item terminis predictis l. 27. Taur.*  
tenet Dom. Castillo *contra ex. mar. lib. 2. cap. 7.  
num. 6. ibi: Seruanda est etiam inter eos iuris dis-  
positio, non obstante vocacione illius quem propo-  
re nominauit testator, qui haberi debet pro non scrip-  
ta, & loco illius succedere debet nominatio, & vo-  
cacio facta a lege, sicut existit in his quiritis, & iuxta  
legis formam nominari supi. maioratus successio de-  
uente debet non ad eas, qui contra legis formam  
nominati fuerunt, sed ad proximiores non nomina-  
tos, & eos, qui ordine dictae legis Tauri in proximio-  
ri gradu sint, idem Castillo tom. 5. cap. 98. num. 11.  
vbi eadem verba refert, & transcribit.*

34 ¶ *Probat etiam Noguerol allegat. 25.  
num. 100. ibi: Sed quando instituitur maioratus  
tertij, & quinti, tunc cum subiecta materia persua-  
deat, quod ad perpetuitatem suppleantur substitui-  
tiones legales, vtilibus deficientibus supplebuntur  
substitutioes illorum, qui vocari debuerunt iuxta  
formam l. 27. Taur. exclusis illis qui contra formam  
legis fuerunt vocati, idem tenet Paz ad l. 200. styli,  
ex num. 16 a. et seqq.*

35 ¶ *Luego en competencia de la dicha  
doña Patronila, que se halla, aunque en linea trans-  
versal, pazienta de la dicha fundadora, esta es, terce-  
ra nieta (como se ha referido) de Ynes Vazquez de  
Loaysa, hermana de Gomez Vazquez de Loaysa, pa-  
dre de la dicha fundadora, no puede hazer papel el*

E dicho

dicho patronato, ni tener entrada el llamamiento y substitution en que se funda, y que solo lo podrá hazer, y dezirse que ha llegado el caso de dicha substitution quando no aya quedado pariente alguno de dichos fundadores, *dict. l. 27. T a falta de parientes en tres años.*

36 ¶ Y aunque se podrá oponer, que no son tan precisos los dichos llamamientos y substitutiones que obliguen a que los ayan de hazer los testadores en todos los grados de substitution, y personas comprehendidas en ellos, si no que es voluntario el hazerlos hasta la persona, o personas que les pareciere, ni tampoco para siempre, si no por el tiempo que declararen, sin hazer diferencia de quarta, ni de quinta generacion, valiendose para apoyo de lo referido de las vltimas palabras de la ley, ibi: *Los que les dichos vinculos, y sumisiones, ora se faga en el dicho tercio de mejora, ora en el quinto, mandamos que valan para siempre, o por el tiempo que el testador declararé, sin fazer diferencia de quarta, ni de quinta generacion.* Et facit quod ait Tell. Fernandez in *dict. l. 27. Taur. num. 17.* ibi: *Ex ista lege deducitur, quod tempus huius meliorationis est in arbitrio donantis, nam durabit usque ad tertiam, et quartam, vel quintam generacionem, vel in perpetuum prout disposuerit.*

37 ¶ Quedando los bienes libres en el vltimo llamado, vt tenet Angulo de melioration. *dict. l. 11. glos. 11. num. 4.* ibi: *Ex his etiam verbis finalibus huius textus quibus ista vincula, vel in perpetuum, vel pro tempore, quo pater voluerit, valere disponitur, colligitur quod quamuis in substitutionibus tertij ordo huius textus, non possit prauerti, vt supra dicebamus glos. 4. non tamen tenetur pater descendere ad omnes gradus, qui sunt expresse in lege, cum ad suo arbitrio relictum sit, vt quemadmodum possit vinculum perpetuum facere, ita etiam temporale pro tempore quo voluerit, quibus verbis compre-*

comprehenduntur etiam gradus, & persona, quas testat. & volueris, valet enim argumentum de tempore ad personas, & e contra, l. que plures liberos, ff. de vulgar. cum sit eadem ratio, quod & significat textus in verbis, sine diferencia de quarta, ni quinta generacion, unde si post substitutos aliquos, vel omnes descendentes non procederet ultra bona, non transirent ad alios descendentes, vel transversales, sed vinculum finiretur, in ultimo vocato, & in eo bona remanent libera.

38 ¶ Y que assi, siendo voluntario en el testador, o testadores hazer el vinculo perpetuo, o limitarlo hasta el grado de substitucion, y personas que quisieren, y auiendo en nuestro caso querido dichos fundadores que durasse solamente hasta don Gomez Vazquez de Loaysa su sobrino, a quien llamaron en vltimo lugar a la sucesion de el dicho vinculo, y a sus hijos, y descendientes, parece que en ellos, como vltimos llamados, vinieron a quedar los bienes libres, y pudieron los dichos fundadores hazer, y disponer de ellos lo que les pareciesse en caso de faltar el dicho don Gomez, y sus hijos, y descendientes, con que auiendo dispuesto que se hiziesse el dicho patronato a falta de los susodichos, se deve sustener la dicha fundacion, y consequientemente que ha llegado el caso de entrar dicho patronato por auer muerto el dicho don Gomez, y no quedado del susodicho hijos, ni descendientes algunos, y que solo pudiera correr lo decisivo de la l. 27. de Toro, y precision de sus llamamientos en caso que estuiesse toda via subsistente el dicho vinculo, y no huieran pasado los dichos fundadores a hazer otra nueva disposicion, como se pretende es la fundacion de el dicho patronato.

39 ¶ Sed prædicta ponderatio, que es el vnico fundamento que los patronos pretenden les assiste para la inclusion del dicho patronato, y excluir a la dicha doña Petronila, y demas coposito-  
tores,

tores, nullius est momenti, porque aunque se escalifico, y libre a qualquiera estado el restringir la sucesion y llamamientos a ciertas personas, y grados, y en este caso solo suceden los que se hallan llamados. *cap. 10. in 27. Et non procedit quando passa a fundar vinculo y mayorazgo perpetuo, porque entonces no puede preuerti el orden de la ley 27. de Toro, vt tenet expresse Dom. Castillo lib. 5. controuersiarū, cap. 99. num. 1. circa fin. ibi: Nec valere, quod dicitur potuisse parentes ad certos gradus, & personas, successiones, & vocaciones, atque substitutiones restringere, nec ultra progredi, atque ita efficere, quod ipsi descendentes, etiam si in saeculo remansissent, aut masculi essent, non procederent; dispositionē, scilicet, ad certas personas, aut gradus restringendo id non efficere parentem potuisse, indubitatum est, & coacta ratione concedimus, at athen si successione non restrinxerit, nec ad certos gradus, aut personas se arctauerit, sed ultra progrediatur, & vinculum perpetuum efficiat, non poterit ullo modo ordinem, dict. l. 27. Tauri prauertere.*

41 ¶ *Noguerol dict. allegat. 25. num. 100.* donde dice, que la opinion de Ayora, Gutierrez, y Angulo, que quieran dar a entender en los lugares que refiere en el numero antecedente, se acaba la mejora en aquellos vltimos que, vtiliter vocati sunt, procede quando la mejora no se dexa con grauamē de vinculo, o mayorazgo: porque si se funda en mayorazgo entonces por la perpetuidad, acabadas las substitutions, y llamamientos vtilēs, se suplen las de aquellos que conforme a lo dispuesto per dict. l. 27. Tauri se deuieran llamar quedando excluydos los que estuieren llamados contra la forma de la ley, ait ergo in dict. num. 100. *Et vtrumque sit in hac quaestione vera distinctio est Ayora, Gutierr. & Angul. disputationem procedere in melioratione facta a absque onere vinculi, vel maioratus, sed quando instituitur maioratus tertij, & quinti, tunc*

domi subiecta materia per se adeat, quod ad perpe-  
nitatem, suppleantur substitutiones legales, ut il-  
lus deficientibus, suppleantur substitutiones illo-  
rum qui vocari debuerunt, iuxta formam l. 27.  
Taur. exclusis illis, qui contra formam legis suc-  
rant vocati.

42 ¶ Y solo lo que podrán hazer es limi-  
tar el tiempo de la sucesiõ, y llamamiertos, mandan-  
do que va goze hasta cierto tiempo, y luego res-  
tituya a otro, y este a otro, & sic de reliquis, hazie-  
do lo dentro de vn mismo grado de substitucion, y  
no passando a otro, y esto es lo que comprehenden  
aquellas palabras de la ley, ibi: *Para siempre, ò por  
el tiempo, &c. vt tenet Angul. in dict. l. 11. tit.  
6. lib. 5. Recop. glos. 11. num. 1. Para siempre, ò  
por el tiempo, &c. Hoc relinquitur arbitrio melio-  
rantis, cui permittitur diuidere meliorationem res-  
pectu temporis inter duos, quemadmodum potest  
diuidere res ipsas meliorationis, inter duos, ut va-  
leat argumentum de re ad tempus.*

43 ¶ Et postea ex Roderic. Suarez in l.  
quoniam in prioribus in declaratio, l. Regni, quast.  
5. Didac. Castell. in dict. l. 27. Taur. num. 10. &  
48. & Cifuentes num. 5. sic ait: *Pater paerit me-  
liorare pro decem annis, & postea quod restituat  
alteri fratri, prout probat textus iste, quod sane in-  
telligendum est, dum modo, qui substituitur post tẽ-  
pus existat in eodem gradu, seu ordine vocationum  
huius legis: alias enim non licebit meliorare vnũ ex  
plũs legitimis ad decennium, vt post modum resti-  
tuat illegitimo, vel consanguineo: sed licebit diui-  
dere tempus inter personas inter quas posset diuidi  
melioratio, ut recte procedat argumentum de re ad  
tempus.*

44 ¶ Luego si en nuestro caso los di-  
chos fundadores no restringieron su disposicion a  
ciertos grados, y personas, si no que dexaron la di-  
cha mejora, cum onere vinculi, & maioratus, aun-  
que

que solamente de los parietes transversales llama-  
sen al dicho don Gomez Vazquez de Loaysa su so-  
brino, y a sus hijos, y descendientes se deuen suplir  
los llamamientos, y substitutiones de los demas  
prietes transversales, qui iuxta formam dictae l.  
27. Tauri vocari debuerunt, quedando excluydo  
el dicho patronato, y otras qualesquiera substitu-  
ciones, y llamamientos que huiesen hecho de es-  
traños, vt potè vocati contra formam prædictæ le-  
gis.

45 ¶ Y se comprueua mas. Lo vno, de  
que la voluntad de qualquiera testador que haze  
semejante disposicion, como la de nuestro caso  
siempre se presume la tuño de que se conservasse el  
mayorazgo, y no que se extinguiesse, y acabasse en  
aquel que vtiliter, & iuxta formam legis fuit voca-  
tus ( como aqui lo vino a ser el dicho don Gomez )  
ni que en el quedassen los bienes libres, si no que se  
reduzgan los llamamientos, y que acabados los vti-  
les, y que se hizierõ conforme a la ley 27. de Toro,  
entren a suceder los que se deuièrõ llamar, por tener  
llamamiento legal, vt tenet Dom. Castill lib. 5. cõ-  
trouers. cap. 98. num. 16. ibi: *Attamen in casu  
dubio securus videtur, ac validitati actus, &  
matoratus conseruationi magis conueniens præ-  
sumpta quoque, & verisimili eiusdem voluntati  
verisimilitus, vt matoratus ipse non finiatur, in vl-  
timo ex his, qui secundum formam legis eiusdem vo-  
catus fuerit, ita vt in ipso bona libera remaneant,  
sed potius quod in perpetuum duret, ac etiam eo ca-  
su reductio vocationum fiat, & finitis vocationi-  
bus eorum, qui vtiliter, & secundum legem voca-  
ti fuerit, hi admittantur, qui ab initio ex legis eius-  
dem constitutione vocari debuerunt, atque ex lege  
ipsa vocantur, sic enim matoratus perpetuo conser-  
uabitur, & durabit.*

46 ¶ Y lo otro, porque aun en caso de ser  
la mejora de tercio y quinto temporal, y que acabe  
en

en el llamado que vtiliter fuit vocatus, y quedan en el los bienes libres, no quedan libres para que puedan hazer, y disponer de ellos lo que quisieren, el testador, ò testadores que hicieron dicha mejora, si no quedan libres para que el tal ultimo llamado pueda disponer de ellos, como bienes suyos propios, y en caso de no disponer suceda su heredero, ò herederos, ex testamento, ò abintestato, como en los demas bienes, argum. text. in l. qui solidum, §. praedium, l. cum pater, §. libertatis, de leg. 2. l. pater filium, §. fundum Titianum, ff. de leg. 3. l. quoties ab omnibus, C. de fideicommissis, Dom. Molin. de Hispanor. primogen. lib. 1. cap. 8. num. 4. ibi. Secundo limitatur quando maioratus successio in ultimum ex familia deuenit, nec alius ex ea superst qui possit eius successione[m] pretendere, tunc namque cum ea bona, apud ultimum ex familia libera remaneant, isque possit in eis extraneum heredem instituire, vel ea vnusquisque etiam penitus extraneo donare, Deci. cons. 182. Natta cons. 470. lib. 2. Peralta in l. 3. §. qui fideicommissam, num. 55. ff. de hered. instit. Mene. in l. voluntas, num. 27. C. de fideicommissis. Burgos in praem. num. 97.

47

¶ Angul. in dict. l. 11. glof. 11. num. 5. donde habla en terminos de mejora que se dexa sin grauamen de vinculo, y mayorazgo, si no tolo con llamamientos limitados, ibi: *Quod est significat textus in verbis sine differentia de quarta, ni de quinta generacion, unde si post substitutos aliquos, vel omnes descēdētes, vel trāuersales, nō procederet ultra: bona nō trāsiret ad alios descēdētes, vel trāuersales, sed vinculu[m] finiretur in ultimo vocato, et in eo bona remanere: libera*, Ayor. de partit. 2. p. quest. 43. n. 53. in fin donde va tambien hablando en terminos de mejora de tercio, y quinto sin grauamen de vinculo, y mayorazgo, en cuyo caso dize que se vician los llamamientos que se hicieron contra la forma de la ley 27. de Toro, y solo se sustiencn los vtiles, quedando los bienes libres, y par-

partibles entre los herederos del vltimo poseedor.  
48 ¶ In hac ergo verba protrumpit. A yo  
ra dict. num. 53. in fin. ibi. Porque la ley de Toro  
no dice que sea obligado el padre a hazer las di-  
chas sustituciones precisamente por aquella orden  
contenida en dicha ley 27. para que tengan derecho  
los descendientes a llevar esta mejora en exclusion  
de los ascendientes, y los ascendientes en exclusion  
de los transversales, si no que si no lo hiziere de esta  
manera que no valga el grauamē, y sustituciones  
que de otra manera hiziere, y no valiendo el gra-  
uamen, y substitution hecha contra la dicha ley, va-  
len los que hizo legitimamente conforme a ella, y  
alli se queda por bienes libres, y partibles entre los  
herederos de el vltimo poseedor, hasta do se pudo  
poner la substitution, y grauamen.

49 ¶ Luego aunque en nuestro caso se  
quiesse considerar que dicha mejora auia sido con  
llamamientos limitados, y sin carga, ni grauamen  
de mayorazgo, toda via no pudiera tener entrada,  
ni lugar la pretension del dicho patronato, porque  
huieran quedado los bienes libres en la vltima  
poseedora, y tocaran, y pertenecieran a sus here-  
deros, no empero a dicho patronato por no auer  
podido los fundadores disponer de ellos, ni grauar-  
los con la fundacion del, si no es en caso de auer lla-  
mado a la sucefsion de la dicha mejora, todas las  
personas, y grados de substitution comprehēdidos  
en dicha ley 27. de Toro, porque de otra forma hu-  
uieran quedado libres en la vltima poseedora, y su-  
cedieran en ellos sus herederos.

50 ¶ Y si esto procediera en caso de ser  
mejora sin cargo, ni grauamen de vinculo, y ma-  
yorazgo, con mayor razon procederà quãdo que-  
dò vinculada, y hecha mayorazgo, en cuyo caso  
como ya queda ponderado, no se extingue en el vltimo  
llamado, si no que por su perpetuydad se deue  
duplicar los llamamientos, y substitutiones, segun, y  
de



de la forma que se contienen en dicha ley 27. En primer lugar, primero todos los descendientes legitimos, en segundo todos los descendientes illegitimos, y que tuvieran derecho de poder heredar, en tercero, todos los ascendientes, en quarto todos los transeñales, y en quinto y ultimo los estraños, sin que se pueda preuvenir este orden, por ser substancial, e irritar la ley lo que en contrario se hiziere. *ibi: Et que de otra manera no puedan poner gravamen alguno, ni condicion en el dicho tercio.*

¶ Reconociendo dichos patronos quã juridico es todo lo que se ha ponderado en orden a la exclusion de dicho patronato, pretenden que se ha de hazer diuision de los bienes del dicho vinculo, y que ya que no en todos ellos, por lo menos deue suceder el dicho patronato en la porcion del dicho Diego Gutierrez de Silva, fundador, por no auer deudo alguno suyo, y asimismo en el quinto de los bienes de la dicha doña Maria Vazquez, fundadora, en que pudo disponer sin ajustarle a la forma de los llamamientos, y substitutiones de la ley 27. de Toro.

53 ¶ Mas esta pretension està tan destituyda de fundamento como todo lo demas, porque se opone directamente, assi a la naturaleza de los vinculos, y mayorazgos de España, como a la voluntad de los fundadores. A la naturaleza de los mayorazgos de España, porque estos por su propria naturaleza piden el ser indiuisibles, argum. text. in l. 2. tit. 15. part. 2. Dom. Molin. de Hispanor primogen. lib. 1. cap. 3. num. 6. *ibi: Omnes Hispaniarum maioratus indiuisi sunt. & late cap. 11. per totum, eod. lib. 1. tenet etiam Dom. Valençuel. Y clazquez cons. 40. num. 5. ibi: Et est ratio, nam sicut vnus est conformis nature vinculi, ita diuisio, & separatio honorum contrariatur illius nature.* Dom. Castillo lib. 5. controuer. cap. 159. num. 1. Tiraquell. de iure primogenitura, question. 4. num. 13. & 16. Rolan-

de a Vallid. lib. 4. numer. 18. Et sequentibus al. 10. § 3. item ¶ Luego si la dicha mejora se dexò vinculada, vt manifeste patet ex contextu fundacionis; Et præcipue ex clausulis relatis numer. 3. 1. ibi: *Que los dichos bienes han de quedar para siempre para sus herederos.* Et ibi: *Porque nuestra intención y voluntad es, que perpetuamente quedemos dichos bienes y mejora a becha vinculo, y mayorazgo.* Pretender que se diuidan es oponerse a la naturaleza del dicho vinculo y mayorazgo.

54. ¶ A la voluntad expresa de los fundadores, porque esta tambien fue de que todos los bienes de la dicha mejora quedassen perpetuamente vnidos, y que no se partiessen, ni diuidiessen, vt manifeste patet ex prædicta fundacione, ibi: *Item, es condicion, que los bienes de la dicha mejora y vinculo se an enagenables, e impartibles.* Et rursus, ibi: *Ne diuidir, ni apartar todos, ni parte de ellos lo vno de lo otro, ni lo otro de lo otro.* Et melius, ibi: *En todo tiempo este dicho vinculo quede y permanezca juto y entero, y no sujeto a diuision, ni particion.* Y aunque no lo huieran expresado tan clara, y literalmente, siempre se presume que la voluntad de qualquiera fundadores es, de que los bienes que vinculan esten indiuisibles, vt probatur ex traditis à Dom. Castallo lib. 5. *controvers. sur. cap. 159. num. 1.* ibi: *Observandum, atque constituendum est præmolaco, quod maioratus omnes Hispanorum, ex propria natura, ex præsumpta etiam, et velut expressa institutorum voluntate, tametsi id non expresserint indiuisibiles sunt.* Luego asimismo el pretender que se diuidan los bienes del dicho vinculo, es oponerse a la voluntad expresa de dichos fundadores.

55. ¶ Sin que sea de consideracion lo que se podrá ponderar diziendo, que aunque parezca fue vn sola la fundacion del dicho vinculo y mayorazgo, son dos los que quedaron fundados, por ser

ferre testamen to de marido y muger, en cuyo caso es  
 visto ser des fundaciones, aunque parezca vna sola  
 disposicion, vt tenet Dom. Molin. de Hispanor. pri.  
 mogen. lib. 4. cap. 3. num. 84. ibi: *Quamuis enim  
 primogenium hoc in vna scriptura institutum sit  
 consentur esse duo primogenia diuersa, atque separa-  
 ra, vbi eius Addit. ibi: Quia duo primogenia sunt  
 quamuis vna videatur dispositio.* Dom. Castillo  
 tom. 2. controuers. cap. 18. §. tom. 5. cap. 67. num. 28.  
 vlt. Ego vero, Mieres de maiorat. 1. part. quast. 83.  
 num. 2. Zouall. commun. contra commun. quast. 310  
 num. 8. Francisc. Molin. de ritu nuptiarum, lib. 3.  
 quast. 6. ex num. 8. Oldrald. conf. 174. Burgos de  
 Paz conf. 1. num. 24. Azuced. in l. 1. tit. 6. lib. 5. Re-  
 ceptat. num. 23. Tello Fernandez in l. 17. Taber.  
 num. 23. Suarez in l. quantam in prioribus. limita-  
 tion. 5. leg. Regia, num. 13. §. 14. Doni. Larrea de-  
 sil. 60. num. 11. Gutierrez conf. 2. num. 6.

56 ¶ Porque vna cosa es que se juzguen  
 disposiciones diferentes, argum. text. in l. eo quod a  
 multis 10. G. si certum petatur, para que qualquiera  
 de los dos que sobreuiuiere pueda reuocarla por su  
 parte, que es el caso en que van hablando todos los  
 Doctores que se han referido, vt in eis videre est, &  
 praxipue videtur in loco relato Dom. Molin. dict.  
 num. 84. ibi: *Vltimo loco questio discutienda se of-  
 fert, vtrum, scilicet, quando maioratus reuocabilis a  
 viro, & vxore simul factus est valeat ab vno illo-  
 rum altero mortuo reuocari, in qua questione di-  
 cendum est, quod sic: Quamuis enim primogenium  
 hoc in vna scriptura institutum sit, consentur esse  
 duo primogenia diuersa, atque separata, adeo vt  
 vterque valeat primogenium suum ad libitum re-  
 uocare. Et eius Addition. ibi: Hic exptanatum est,  
 quod si vir, & vxor maioratum condisderunt, etiã  
 de bonis communibus superstitem procul dubio posse  
 sibi in quo ad suam partem, altero defuncto, reuoca-  
 re, quia duo primogenia sunt, quamuis vna videat-  
 ur*

tur dispositio. Et in eisdem terminis loquuntur  
ceteri DD. Y en el mesmo caso de auer reuocado por  
su parte el conyuge que sobreviuo, habla la decision  
de esta Chancilleria que refiere el señor Larrea *diff.  
deci. 60. num. 10. ibi: Sententia in hac controuersia  
decreuit potuisse coniugem superstitem pro sua par-  
te reuocare dispositionem.*

1570 ¶ Y otra el considerar la disposicion  
de marido y muger ya perfecta con la muerte de  
ambos, en cuyo caso ya no puede recibir reuoca-  
cion, alteracion, ni mutabilidad, porque entonces  
se deue atender a si tuuieron voluntad de que siem-  
pre fuesse vn solo may orazgo, porque si la tuuieron  
no se pueden partir, ni diuidir los bienes, si no que  
deue suceder en ellos vno solamente, esto es, el que  
se hallare mas propinquo, sin atender a que sea pa-  
riente del marido, o de la muger, y en caso de igual-  
dad de parentesco, ex vi taciti ordinis succedendi, se  
deue preferir el pariente del marido.

58 ¶ Vt ita expresse tenet Dom. Castillo  
lib. 5. *controuersiar. diff. cap. 67. num. 28. verfi. Ego  
vero, ibi: Quando maritus, & uxor fecerunt ma-  
ioriam, in vno instrumento, & in defectu descendē-  
tium vocarunt consanguineum proximiorē, dicē-  
do, videlicet, veniat in defectum eorum consangui-  
neus noster propinquior, & in eisdem terminis, vt  
duo dicantur testamenta, duoque primogenia di-  
uisa, & separata, & superstes possit ad libitum re-  
uocare. Oláraldum retulit Molin. lib. 4. cap. 2. nu.  
84. Mieres de maiorat. 1. part. quest. 23. & longa  
serie ego explicauis, lib. 2. cap. 18. per totum. De quo  
in casu presenti non ambigitur, nec ambigi posset ad  
effectum, vt conuix, qui superst. possit pro sua parte  
testamentum, seu maioratum reuocare, nec etiam  
quando duo proponerentur facta fuisse primogenia,  
aut dua Capellania instituerentur, sicuti ad expli-  
cationem consilij secundi Ioan. Gutierr. nunc dice-  
bamus. Dubium itaque procedit quando sic facta  
disposi-*

disposicione, uterque decepsit, nec superst aliquis <sup>15</sup>  
eorum, qui reuocare possit. Et una dumtaxat re-  
manet conferenda Capellania; unus vè tantus  
matoratus, quia sic disposuerunt, quod unus tan-  
tum esset semper matoratus, una vè tantum Capel-  
lania; ita quod non potest verificari, quod succe-  
dant duo, unus in bonis viri, alter in bonis uxoris,  
imò unus tantum debet succedere, prout in Capel-  
lanis, etiam supra resoluti, Et in his ipsis terminis  
cum questionem proposuisset Gregorius Lopez ius  
ubi supra, Et expendisset, atque diuersimodè indu-  
xisset, textum in dict. §. à te peto. Tandem conclu-  
dit, quod si in isto casu, ubi uterque disposuit, Et  
bona de quibus disposuerunt, fuerunt tam viri,  
quam uxoris, Et voluerunt, quod semper esset  
unus matoratus indimissibilis; praeferremus affectio-  
nem uxoris, erga suos consanguineos, defraudaretur  
vir in affectione sua erga suos: unde cum con-  
currat paritas affectionis, Et in vicem affectiones  
se confundant de necessitate sumus extra casum af-  
fectionis, Et in consideratione taciti ordinis, Et sic  
preferri debet consanguineus viri, Et satis est, quod  
nonstantibus in pari gradu praeferatur proximior  
licet ex parte uxoris.

59 ¶ Tenet etiam Dom. Gregor. Lopez  
in l. 2. tit. 15. part. 2. glof. 18. quæst. 5. ibi: Sed  
pone resento eodem themate, quod maritus, Et  
uxor expresse voluerunt, Et disposuerunt, quod  
esset una tantum maiora semper; ita quod non po-  
tesset verificari, quod supra dictum est, ut succedant  
duo unus in bonis viri, alter in bonis uxoris: imò  
unus tantum debet succedere. Gutierrez cons. 2. nu.  
9. ubi verba Dom. Gregor. Lopez transcribit, &  
facit doctrin. Zcuall. commun. contra. commun.  
quæst. 265. num. 25.

60 ¶ Luego si fue voluntad expresa de  
ambos fundadores, que dicha mejora fuesse un so-  
lo vinculo, y que en todo tiempo permaneciesse  
en-

entero, y no se diuidiessa, ni partiessa, ibi: *Ten todo tiempo este dicho vinculo quede, y permanezca junto, y entero, y no sujeto a diuision, ni particion.* Bien se infiere que todos los bienes del deuen andar, y estar vnidos, y en vn solo poseedor, y no diuididos, como pretenden dichos patronos.

61 ¶ Y se califica de la doctrina de Alvarad, de *coniecturata mente defuncti*, lib. 2. cap. 2. §. 1. num. 31. que aun habla e n mas riguroso terminos que los de nuestro caso, porque dize, que si en vn mayorazgo, ò en otra qualquiera disposicion de marido, y muger se manda que suceda vno de la familia del varon, y otro de la muger, y llegare caso que no se halle mas que vn solo pariente, ò del marido, ò de la muger, que este solo deue suceder, porque se conserve el tal mayorazgo, ò fideicomiso, ait ergo, *in dict. num. 31. Duodecimo favore granati succedit decisio dubia questionis, quod si in maioria, vel alia dispositione dicatur (ut videt in annuario perpetuo à marito, & uxore confecto) quod succedat vnus ex generatione viri, & alter ex generatione uxoris, & non reperiat, nisi vnus ex generatione viri debet succedere favore conseruandi fideicommissi, vt in simili tradit Bald. in l. ffructum qui 6. ff. de leg. 1.*

62 ¶ Y se comprueua mas de la doctrina del señor Molina lib. 3. de *Hispanor. primogen. cap. 5.* donde llega a tocar la question sobre quando se entenderàn excluydas del mayorazgo las hēbras por los varones de linea mas remota, y en el nom. 73. dize, que en caso de duda nunca se entenderàn excluydas quando la fundacion es de hembra, ibi: *Quando maioratus à femina processit, nunquam in casu dubij diuidendum erit, femina propter masculos remotiores ab eius successione excludendam esse.* Y despues en el num. 74. amplia lo referido, diziendo, que deue proceder lo mismo quando la fundacion es de marido, y muger.

ger, ibi: *Imò, quod quando dispositio à viro, & uxore, seu à masculino, & femina, simul facta est: in casu dubij semper censeatur uterque sexus vocatus indifferenter, pariterque viro; atque uxori prospectum esse, non autem ad masculos tantum dispositio referenda sit.*

63 ¶ Y la razon que da en el vers. *Quod comprobatur*, es dezir, que como el mayorazgo de marido, y muger deve ser indiuiduo, la conjetura que se ha de admitir necessariamente en la parte de la muger, se deve admitir tambien en la parte del marido: *Si igitur in parte uxoris necessario hac coniectura ex superioribus adductis accipienda, atque admittenda est: consequens est: ut etiam in parte viri accipienda sit, cum primogenitum ipsum indiuiduum esse debeat.* Luego de la misma manera en nuestro caso por razon de la vnion, e incorporacion del dicho vinculo, el mismo sucesor a quien tocara la porcion, y parte de la dicha Maria Vazquez, fundadora, deve tocar la parte, y porcion del dicho Diego Gutierrez de Silva, fundador, y conseqüentemente, *cum primogenitum ipsum indiuiduum esse debeat*, ningun derecho puede tener el dicho patronato a la porcion, y parte de bienes del dicho Diego Gutierrez de Silva.

64 ¶ Sin que se pueda traer a consecuencia el dezir que pudo muy bien el dicho fundador disponer de su parte en caso de no auer pariente suyo, y que assi auiendo fundado dicho patronato, y no concurriendo a prererender pariente alguno suyo, deve suceder en dicha porcion el dicho patronato, porque *quæstio quam disceptatur non est potestatis, sed voluntatis*, esto es, que no se controuierte si tuuo potestad el dicho fundador, porque no es dudoso para hazer lo referido, sino solo, si lo hizo, porque si considerando el que podia llegar este caso de auer parientes de la dicha fundadora, y no lo vos, huviere mandado el dicho fundador que en tal caso face-

fucesse en su porcion el dicho patronato que le tocara la sucesion della, mas no auendolo mandado, ni dispuesto así, tampoco se puede dudar que por razon de la vnion, è incorporacion del dicho vinculo, la dicha doña Pretonila, a quien, en conformidad de los llamamientos de la ley 27. de Toro le toca la sucesion del mayorazgo, deue suceder, non solum in parte fundatricis, sed etiam in portione fundatoris, vt vnita cum altera.

65 ¶ Que es la misma consideracion que Noguerol haze *in allegat. 25. num. 110. & 111.* para responder a vna oposicion que propone en el nu. 109. hablando del quinto en que los fundadores tienen libre facultad de poder disponer como les pareciere, ait ergo, *in dict. nu. 109. Quarto opponitur, quod dato, quod in tertio D. Maria Damiana non potuisset excludi ob prohibitionem, l. 27. Taur. in quinto potuit: nam in eo habent parentes liberam facultatem, vt illud retinere possint cuilibet quamuis extraneo, & protegitur nu. 110. & 111.* satisfaciendo a esta objecion, ibi: *Sed hoc con vincitur ex eo, quod questio, qua disceptatur, non est potestatis, sed voluntatis: nam si fundatores hunc casum considerantes dixissent, quod quantum separaretur à tertio clarissimum est, eorum voluntatem obseruandam: sed de hoc casu non cogitarunt, nec in quantum ad illum disposuerunt, & sic ex obligatione à l. Tauri deducta, dispositio ad illius terminos reduct debet, & cum pars illius sit quantum, vt vultum cum tertio in utroque debet succedere consanguineus propinquior, qui debet vocari, iuxta l. 27. Tauri, virtute vnionis, & incorporationis.*

66 ¶ Luego de la misma manera en nuestro caso no se puede traer a consecuencia el decir, que pudo el fundador hazer los llamamientos de estranos que quisiese, y consiguientemente fundar el dicho patronato en caso de no auer deudo lu-



yo, por que este caso no lo preuinò, ni mandò que quando llegasse se hiziese separacion de su parte de bienes, y asi es preciso que mientras consistiere el vinculo, como necessariamente deue consistir por auer deudos de la dicha fundadora, no pueden separarse, ni diuidirse vnos bienes de los otros, si no que deuen estar vnidos, è incorporados, argumen. text. in l. 1. §. sciendum, ff. de separati. ibi: *Bonis vnitis, separatio impetrari non potest*, vti affirmat Dom. Castill. lib. 5. controu. cap. 165. num. 95. ibi: *Connexorum idem est iudicium, atque eadem determinatio. Et earum non debet fieri separatio, sed uniformis debet esse dispositio*, Fulu. Pacian. de probat. lib. 1. cap. 26. num. 15. Surd. decis. 192. num. 13. Ioann. Mar. Nouari. in prax. elect. et variat. fore. quest. 46. sect. 1. Dom. Salgad. in labyr. creditor. 1. part. cap. 4. num. 18.

67 ¶ Y configuientemente deue suceder en todos ellos la dicha doña Petronila, como parienta mas cercana de la dicha fundadora, y de mejor linea, para que se conserve el dicho vinculo, *Et non reperitur, nisi vnus ex generatione viri, is debet succedere fauore conseruandi fidei commissi*. Alvarad. de coniect. ment. defunct. dict. lib. 2. cap. 2. §. 1. num. 31. & facit doctrina Dom. Castillo lib. 5. controu. cap. 128. num. 22. ibi: *Nec debeat separari, aut diuersam habere successorem, sed esse idem, Et cum eodem successore*.

68 ¶ Et comprobatur ex doctrina glos. in cap. si duo, de offic. et potestat. iudic. de legat. lib. 6. donde se dice, que todas las vezes que estan mezcladas, y vnidas dos cosas juntas, la mas poderosa arrastra a la menos poderosa, aunque exceda en numero a la mas poderosa, ait ergo glos. *Ex hoc inferitur aliud notabile, quod vbi duo permisceantur, quorum vnum sit potentius altero, potentius trahit ad se naturam minus potentis, etiam si minus potens in numero excedat potentius, & ex Bald. in*

l. 2. in princ. C. cōmun. delegat. ibi: Potentius trahit ad se illud, quod minus potest, in his, qua vnita sunt ad inuicem quando vnio facta est in vnā essentiam, & personam; Dom. Castill. dict. lib. 5. cap. 328. quā. fin. in fine, ibi: Quando duo vnio est in vnā essentiam, & virtutem, & sunt personā vnita, ita, quod duo corpora facta sunt vnū, & idem integrale potentius illorum trahit ad se id, quod existit minus potens.

69. ¶ Luego auiendo vnido, y juntado dichos fundadores ambas porciones de tercio, y quinto en vna misma mepora en vn mismo vinculo, y en vn mismo mayorazgo, y viniendo a ser la fundacion de el dicho vinculo lo mas poderoso, porque precisamente ha de subsistir en la dicha doña Petronila en fuerza del llamamiento legal que le assiste por la ley 27. de Toro, necessariamente ha de atrastrar dicha fundacion, no solo la porcion de la dicha Maria Vazquez, sino tambien la parte, y porcion del dicho Diego Gutierrez de Silva, por auer quedado vnida, y junta la vna con la otra.

70. ¶ Et maxime, quando es cierto, conforma la doctrina del señor Gregorio Lopez, y del señor don Iuan del Castillo, y demas que se han referido, num. 10. que aunque concurriessen partes de ambos fundadores, no se auian de dividir los dichos bienes, si no que vno solo auia de ser el sucesor, imò vnus tantum succedere debet, en cuyo caso, hallandose la dicha doña Petronila en grado mas proximo, auia de suceder en todos los bienes del dicho vinculo, excluyendo a los parientes del dicho fundador, y estos en caso que concurrieran con el dicho patronato, lo auian de excluir tambien; luego si estos excluyera la dicha doña Petronila hallandose en grado mas proximo, con mayor razon deue excluir al dicho patronato; iuxta illud vulgare axioma: Si vnico vincente te, a fortiori vincante, l. de accessionibus 19. §. itemque, verf. Nam qui

qui me, ff. de diuers. & temporalib. praescript. ibi:  
*Nam qui me potior est, cum ego te superaturus sim,  
 multo magis aduersus te obtinere debet, l. 2. §. 2. ff.  
 ad Senatus Consult. Tertul. cap. auctoris, de con-  
 cession. Præbendar. lib. 6. glos. verbo, proximis, in  
 Authent. de sanct. C. à aduersus autem, glos. in l.  
 vlt. cap. ff. de pignor. Mantie, de coniectur. vltim.  
 voluntarium, lib. 10. tit. 7. num. 6. Stephan. Gra-  
 tian. disceptat. Forens. tom. 1. cap. 154. num. 36.  
 vbi plures refert.*

71 ¶ Y de dicha vnion, è incorporacion  
 de vinculo resulta asimismo la exclusion del dicho  
 patronato en quanto al quinto de la parte de bienes  
 de la dicha Maria Vazquez, fundadora, que tam-  
 bie, n pretenden los dichos patronos se ha de diui-  
 dir y separar, porque aunque de dicho quinto pu-  
 do disponer libremente, no auicndolo hecho, si no  
 fundado vinculo, alsí del tercio, como de el quin-  
 to, este como accessorio deue seguir la naturaleza  
 del tercio, sin que se pueda separar, vt tenet Dom.  
 Castill. dict. lib. 5. controu. cap. 128. num. 22. ibi:  
*Eo ipso, quod tertium, & quintum unitum, &  
 incorporatum relictum fuerit, & simul utrumque  
 vinculum non debet vnum ab altero separari,  
 sed in diuisum pœnes eundem manere.*

72 ¶ Probat etiam Dom. Salgad. in la-  
 byrinth. creditor. 1. part. cap. 4. num. 17. ibi: *Nec  
 poterit petere quintum bonorum, de quo libere po-  
 terat fundator disponere in extraneos, cum sit uni-  
 tum, cum tercio vti principali, & de utroque vni-  
 sit iudicium; & ideo exclusã expressã patris voca-  
 tione, tam tertium, quam quintum pertinebit ei,  
 cui iuxta formam, dict. l. 27. Taur. pertinet, ac  
 reducitur successio, Nogaerol dict. allegat. 25. nu.  
 111. ibi: *Et sic cum maioratus sit in diuisus, &  
 instituatũ ex tercio, & quinto institutores subie-  
 cerunt quintum legibus tertij, vt vnus solus esset  
 possessor vtriusque non debet fieri quinis diuisio, sed*  
 con.*

coniunctum esse debet cum tertio in descendente qui  
excludi non potest. Y en el mismo numero trae  
vna decision del Real Consejo, ibi: *Et ut ha oppo-  
sitionis excludantur maioris auctoritatis decisio  
est, illa Regij Castellae Senatus in fauorem D. Ma-  
riae Damianae in causa D. Didaci de Zuñiga cum  
Marchionisa de Flores Davila, vbi idem decisum  
fuit, quod intendit D. Maria Damiana, & fuit  
et data repusa tertij. & quinti maioratum insti-  
tutorum à suis ascendentibus à quibus Marchio-  
nisa non descendebat, sine diminutione quinti, tra-  
dit etiam in terminis Doctor Perez de Lara de vit.  
homin. cap. 30. num. 121. Mieres de maioratib. 3.  
part. quest. 8. num. 17. idem Dom. Castill. cap.  
100. per totum, & praeipue ex num. 13.*

73 ¶ Luego de primo ad vltimum se  
manifiesta que no puede tener lugar, ni entrada el  
dicho patronato en todos los bienes del dicho vin-  
culo, ni parte alguna dellos, ni hazer competencia  
dichos patronos a la dicha doña Petronila, y consi-  
gui entemente que la susodicha en fuerça de su lla-  
mamiento legal deue suceder en todos los bienes  
del dicho vinculo.

74 ¶ Ni tampoco el dicho don Gonçalo  
de Leon Garauito, ni los demas coopositores le  
pueden hazer competencia, porque en semejantes  
sucesiones lo primero que se atiende es, a la linea,  
argum. text. in cap. 1. de natur. success. feud. ibi:  
*Ad solos, & ad omnes, qui ex illa linea sunt, l. 2.  
tit. 15. part. 5. vbi Dom. Gregor. Lopez, verbo,  
el fijo mayor, Dom. Molin. de Hispanor. primogen.  
lib. 3. cap. 4. num. 14. in fin. ibi: Primo nauque  
consideranda est linea, vbi eius Addit. D. Couarr.  
pract. cap. 38. num. 6. & lib. 3. variar. cap. 5.  
num. 3. Auendañ. in l. 40. Taur. num. 29. An-  
ton. Amato resolut. 1. num. 32. & 52. Dom. Paz  
de tenat. cap. 35. num. 11. Dom. Larrea decis. 51.  
num. 5. Dom. D. Ioann. del Castill. lib. 5. contron.  
cap. 91.*

cap. 91. num. 62. *Matia de success. leg. al. 1. part. quest. 12. artic. 1. num. 7. Fufar. de substitution. quest. 379. num. 50. Pater Molin. disput. 625. nu. 5. Robles de representat. lib. 3. cap. 11. num. 36.*

75 ¶ Y esto de tal forma, que qualquiera opositor que se halla en mejor linea se prefiere a los demas, aunque esten en grado mas proximo, vt expressse tenent Additionator. Dom. Molin. *dict. lib. 3. cap. 4. num. 13. § 14. in fin. ibi: Pro regula statuemdum censeo, quod in successione maioratus praesertur quis omnibus praetensoribus, etiam si sint proximiores in gradu, vbi alios referret.*

76 ¶ Y la razon desto es, porque como la ley priuilegia la linea, y despues el grado, nunca se llega a considerar la cercania de el grado, si no es dentro de vna misma linea, Dom. Don Ioannes del Castill. *tom. 3. controu. cap. 5. num. 52. § lib. 5. cap. 93. num. 3. Dom. Molin. dict. lib. 3. cap. 4. num. 14. § 15. vbi eius Addit. ibi: Hinc inferitur, quod cum lex priuilegiat lineam, postea gradu, statim sexum, deinde aetatem non est curandum de gradu, nisi in linea, neque de sexu, nisi in gradu, nec de aetate, nisi in sexu, Marin. Frecc. de sub feud. tit. de feudis heredit. antiq. num. 22. Dom. Greg. Lopez in l. 3. tit. 13. part. 6. glos. muger, Gamma decis. 354. Micres de mayorat. 2. part. quest. 6. num. 29. Burgos de Paz conf. 29. num. 48. § 49.*

77 ¶ Y no se puede dudar que la dicha D. Petronila, respectiuamente al dicho don Gonçalo de Leon Garauito, y demas coopositores, se halla en mejor linea, porque aunque, alsí la dicha doña Petronila, como los demas, pretenden la sucesion de dicho vinculo como parientes de la dicha Maria Vazquez, fundadora, es con esta distincion, que la dicha doña Petronila pretende por cabeça de Gomez Vazquez de Loaysa, padre de dicha fundadora, y el dicho don Gonçalo, y los demas pretenden por cabeça de doña Ysabel de Leon, madre de dicha fundadora, cuyas lineas vienen a ser diferentes.

78 ¶ Porque las lineas son en tres maneras, vna superior, que mira a los padres, y demas ascendientes, y otra que mira a los hijos, y descendientes,

tes, y la tercera que mira a los transuersales, §. 1.  
*Instit. de gradib. & ex pluribus quos refert probat*  
*Fusar. de substitut. quest. 346. nu. 23. ibi: Quarto*  
*additur, quod linea est triplex superior, qua ascen-*  
*dentibus respicit, inferior, qua descendentes, trans-*  
*uersalis, qua collaterales, y cada vna destas lineas*  
*tiene sus varones, y hembras, l. Jurisconsultus, §.*  
*nam quoties, ff. de gradib. Fusar. dict. quest. 346.*  
*num. 23. ibi: Et qualibet harum linearum habet*  
*masculos, & feminas. Por cuya causa, como en la*  
*inferior constituye linea diferete qualquiera de los*  
*hijos, o hijas, sic similiter, en la superior constituye*  
*yna linea el padre, y otra la madre, l. stemmata, ff. de*  
*de gradib. Gutier. de matrim. cap. 98. nu. 4. Giurb.*  
*ad consuetudin. Mesanenfes, cap. 12. glos. 3. part.*  
*1. num. 4. ibi: Sed ex his alia paterna, alia mater-*  
*na est, Dom. Castell. lib. 5. controu. cap. 138. in Add.*  
*quam ponit in fine, ibi: Qualibet linea plures con-*  
*tinet gradus, sed ex his alia paterna, alia materna*  
*est.*

79 ¶ Y de la misma manera que el hijo  
respectiuamente a sus hermanas, aunque sean ma-  
yores de edad, constituye linea de primogenitura  
para si, y sus descendientes, por hallarse con la cali-  
dad de varon, ad text. *in l. 2. tit. 15. part. 2.* es pre-  
ciso que tambien entre los padres, supuesto que ay,  
y se consideran lineas distintas, *sed ex his alia pater-*  
*na, alia materna est*, respectiuamente el vno al  
otro, aya de darle linea de primogenitura, y que esta  
la constituya el marido que se halla con la calidad  
de varon para ser preferido a la muger, ad text. *in l.*  
*fin. ff. de fid. instrum.* ibi: *Et matrem femina, &*  
*ingenuum libertino preferemus*, Tiraq. *de iur. pri-*  
*uag. in praefact. num. 159.*

80 ¶ Por cuya causa si a el tiempo de la  
vacante viueran, y cõcurriessen ambos los dichos  
Gomez Vazquez de Loaysa, y doña Ysabel de Leõ  
su muger, padres de dicha fundadora, a oponerse a  
este vinculo en fuerça del llamamiento, q̃ como ascē-  
diētes tuēne por la l. 27. de Toro, q̃ es el tercero gra-  
do de substitucion de dicha ley, ibi: *Ta falta de los*  
*descendentes, q̃ lo puedan fazer entre sus ascenden-*  
*tes,*

tes, fueran notoria la prelación del dicho Gomez Vazquez de Loaysa, por hallarse en linea de primogenitura, respecto de la dicha D. Ysabel de Leó su muger; luego de la misma forma se deve preferir la dicha D. Petronila a los demas copositores, por cōtēnerse la susodicha en la linea del dicho Gomez Vazquez, & sic in linea primogenitura, respectiuamēte al dicho D. Gonçalo, y los demas.

Cuya verdad se manifiesta, de q̄ las tres lineas, superior, inferior, y tranversal que se han referido, se reduzē a dos, vna efectiva, y otra cōtēntiua, la efectiva es la recta, y q̄ cōstituye el padre en sus descēdiētes, y la cōtēntiua en q̄ no solo se cōtēntē el mismo padre, y sus descēdiētes, sino también los tranversales, vt ex pluribus probat Giurb. ad consuet. Mezan. d. c. 12. glos. 3. p. 1. n. 4. ibi: Porro duplex est linea effectiua nēpe, & contentiua, effectiua linea, recta dicitur. & illa quā pater in descendētes constituit, cōtēntiua est, quā, & pater continetur, quā nec dū ipse, eiusq̄ descēdētes, sed tranversales, etiā, la qual se llama asimismo tranversal, porq̄ cōprehēde a los tranversales por linea recta, atēdiēdo a la persona de quē trae su origē, vt tenet idē Giurb. d. nu. 4. ibi: Et hac appellatur quoq̄, tranversalis, quia eos cōprehēdit per rectā lineā habito respectu ad personā aqua originē habuerit, Ohuan. Textor. de success. tit. de gradib. cognat. cap. 9. num. 16.

82 ¶ Luego es indubitable q̄ la dicha D. Petronila se halla en la linea cōtēntiua del dicho Gomez Vazquez, y consiguētemēte en linea de primogenitura, respectiua mēte a la dicha D. Ysabel de Leó, vtodos sus parietes tranversales cōprehēdidos en la linea cōtēntiua de la susodicha, para q̄ en fuerça dello sea preferida al dicho D. Gonçalo, y demas copositores, esto aū en caso q̄ se hallassen en gradomas proximo, como pretēdē, porq̄ la prerrogatiua del grado solo tiene lugar entre los de vna misma linea, no empero quādo las lineas son distintas, vti probatū manet ex Add. D. Molin. lib. 3. c. 4. n. 14. & 15. probat etiā ex pluribus Giurb. d. c. 12. glos. 3. p. 1. nn. 8. ibi: Si verò plures ex eo adē parte, hoc est, ex eadem linea cōiuncti sunt, tūc locum habet prerrogatiua gradus. Et n. 9. ibi: Non enim quaestio est inter lineam, & lineam, sed inter plures eiusdem lineae personas, Dom. Castill. lib. 5. contr. cap. 138. nu. 15. ibi: Mortuo ultimo maioratus possessore, absque descendētib, aut fratribus, sine alijs, qui de iure succedere debeant, atque sita deficiente eius linea, non ad proximiores in gradu, sed ad eos, qui ex linea

primogenitura eius, qui representatur, & qui successi-  
uus esset si nunc uiuere. succedendi ius, & successio ipsa  
deferatur. *¶* Linea primogenitura prerrogatiua atten-  
datur, quemadmodum si successio actualiter in eam li-  
neam intrasset, proximitas, namque gradus mensenda  
est inter eos, qui in linea constituti sunt non inter eos,  
qui in diuersis lineis existunt, & remotioris lineae sunt.

83

¶ Demas, que en ningun acontecimien-  
to se pudieran considerar de mejor grado el dicho don  
Gonçalo, y los demas, por asisistie a la dicha doña Pe-  
tronila el derecho de representacion, que por las leyes  
del Reyno tiene lugar en los transversales, ad text. in l.  
90. *Taur. hodie. l. 5. tit. 6. lib. 5. Recop. ibi. Lo qual mã-  
damos se guarde, y practique, no solo en la sucession del  
mayorazgo a los ascendientes, pero aun en la sucession  
de mayorazgos a los transversales, y lo tienen por cier-  
to, y sin controversia D. Couare. pract. c. 38. n. 6. 10. &  
segg. D. Molin. lib. 3. c. 6. a. n. 28. & c. 7. n. 4. Pater Mo-  
lin. disp. 627. n. 8. & disp. 629. n. 4. in fin. Gurierr. lib. 3.  
quæst. 67. a. n. 15. y qualquiera duda, ò controversia que  
pudiera auer haçellado ya, ò con lo dispuesto por la l.  
14. tit. 7. lib. 5. Recop. por la qual se mada, que en todos  
los mayorazgos, aunque sean transversales, se fuceda por  
representacion, si no fuere en caso que clara, y expressa-  
mente estuuiere dispuesta otra cosa por el fundador.*

84

¶ Y procede esto con mayor llaneza, atẽ-  
diendo a que al tiempo de la delaciõ, y vacante deste mayo-  
razgo se hallaua en esta linea D. Luys Marquez de Loay-  
sa cõ localidad de varõ q̄ poderarã los demas opositores  
tienen, y en el mismo grado, y en mejor linea, con q̄ se  
transfiriõ la possessiõ civil, y natural por ministerio de la  
l. 45. de Toro, y quedõ radicado el derecho de la sucessiõ  
en dicha linea como si actualmente huuiera succedido,  
y tenet D. Castill. dict. cap. 138. num. 15. ibi: *Quem-  
admodum si successio actualiter in eam lineã intrasset.*

8

¶ Ex quibus omnibus, se manifesta el noto-  
rio derecho q̄ asisistie a la dicha D. Petro nila para excluyr,  
asisi al dicho patronato, como al dicho D. Gonçalo de Leõ  
Garauro, y demas coopositoros, y que se declare por le-  
gitima sucessora del dicho vinculo, reuocando la senten-  
cia de vista que se pronunció contra el dicho don Luys  
Marquez, y asis lo esperamos. Salua in omnibus V. D. C.

Lic. Don Felipe de Samos  
y Cañanale.