

I H S

P O R  
D. MELCHORA  
SVAREZ DE PAREJA,  
VIVDA DE D. FRANCISCO,  
de Pareja Suarez, Cauallero de la  
Orden de Santiago.

(\*\*\*) EN EL PLETO, (\*\*\*)  
CON DON LORENZO DE VIEDMA,  
Regidor de la ciudad de Iaen.

(\*\*) Y CON (\*\*)  
DON FRANCISCO COBO DE LA CUEVA,  
todos vezinos de la dicha ciudad.

N. 1.



S SOBRE LA SVCESSION DEL  
mayorazgo que fundò el señor D. Aló-  
fo Suarez de la Fuente el Sauz. Obispo  
de Iaen, Presidente de Castilla, è Inqui-  
sidor General que fue, como lo afirman  
Yllefc. en su Pontif y vida de Iulio II. c. 23. S.

1. Geronim. de Zurit. en los Anal. de Aragón, en la vida del señor Rey D. Fer-  
nando el Catolico, Garibay en el compend. vniuers. de los Reyes de Castilla,  
y Leon, lib. 20. cap. 9. desde la linea 15.

2 ¶ Don Lorenzo, y don Francisco pretenden ( cada  
vno en exclusion del otro ) ser declarado por legitimo sucesor de  
este mayorazgo, en juyzio de propiedad, y que doña Melchora  
sin embargo de la executoria que en possessiõ obtuuo en esta Chã-  
cilleria, deue ser condenada en restitucion de los bienes de el, con  
frutos. Y la sentencia de vista auendose remitido en discordia  
fue a fauor de don Lorenzo.

3 ¶ Defiendese doña Melchora, excluyendo a los dos, con vnos mesmos fundamentos, respondiendo a los con que se procuran inclayr en esta sucesion, que con toda distincion se referiran, y se reduzen a tres articulos.

4 ¶ En el primero, se propondr a la obligacion en que don Lorenzo, y consorte, se hallan de hazer evidenti, clara, y sin quedar sujeta a duda, ni controuersia su justicia para obtener.

5 ¶ En el segúdo, que la voluntad del fundador (a que ocurre) no sea no lex assiti en la vacante, de que se trata, por muerte de Pedro del Salto ultimo poseedor, pero está en todo favoreciendo a doña Melchora, con prelación a los susodichos.

6 ¶ En el tercero, que quando la muchedumbre de clausulas, de que se compone esta disposicion, ocasionasse alguna duda en su inteligencia, este solo medio asegura la determinacion a fauor de doña Melchora.

(\*) PRIMERO ARTICULO. (\*)

7 **P**OR afsistir a esta parte, como nieta legitima que es de Iuan Valdoado, hermano del vltimo poseedor (de que no se duda) la prerrogatiua de la linea, quæ primum locū obripet in successioneibus, cap. 1. de natu. success. feud. l. 2. tit. 15. part. 2. vbi Greg. verb. si no el hijo mayor, D. Couarr. pract. cap. 3. 8. num. 6. 6. 3. ver. cap. 5. num. 3. Auendañ. in l. 40. Taur. glof. 20. num. 29. D. Molin. 3. cap. 4. num. 13. 6. cap. 8. num. 17. D. Castill. lib. 5. cap. 92. num. 52. 6. cap. 93. num. 9. ver. Inde, 6. §. 1. num. 24. Gutierrez lib. 3. quest. 67. numer. 53.

8 ¶ Add. ad D. Molin. dict. lib. 3. cap. 4. num. 14. in fin. ibi: Tandem pro regula statuendum censeo, quod in successione maioratus ratione lineæ præscribitur quis omnibus præterforibus, etiam si sint proximiores in gradu, et in alijs qualitatibus. Et hæc sententia in praxi, 6. vsu forensi recepta est secundum ipsam naturam maioratus, qui recto ordine deservitur.

9 ¶ Pone en obligacion precilla a don Lorenzo, y don Francisco, aunque varones, por serlo de mas remotas lineas, y de hembras, a que para obtener ayan de mostrar de necesidad sus llamamientos evidentes, claros, y sin duda alguna, con exclusion de doña Melchora, y con prelación a ella, l. Lutijs, §. quæsitum, ff. de leg. 3. l. libertas, §. fin. de man. testa. ibi: Nisi manifestissimis rationibus probauerit, l. si plures, de vulg. ar. ibi: Nisi euidenter fuerit expressum, l. nuptura de iur. dot. ibi: Nisi euidentissime contrarium probetur, l. 2. C. de cond. insert. ibi: Nisi alia defuncti voluntas euidenter probetur.

10 ¶ En terminos Burg. de Paz in prope, ff. Taur. num. 120. Pinell. in l. 3. C. de bon. mater. num. 27. Menoch. cons. 315. num. 1. Surd. 316. a. num. 3. D. Valenc. 79. nu. 216. Suela. 5. part. 3. nu. fin. Auendañ. in l. 40. Taur. glof. 9. num. 5. Mieres quest. 6. num. 36. part. 2. 6. num. 77.

11 ¶ D. Molin. 3. cap. 4. num. 32. ibi: Ex eisdem etiam inferatur, quod cum famina habeat fundatam intentionem iure communi, vt deficientibus

tibus masculis eiusdem lineae, & gradus in primogenio succedat, ad hoc ut ab eo, quod sibi iure communi competit exclusio cessanda sit, exclusio sit, EVIDENTISSIME probanda.

¶ 12. ¶ Casana. conf. 38. num. 115. ibi: Neque debet censerī femina propinquior exclusā per masculum remotiorem, nisi clarissimis coniecturis (quae hoc praecipisse inducant, & subterfugi nequeant) colligitur exclusio, Burg. de Paz. conf. 29. num. 66. ibi: Debent enim verba esse expressissima, ut illis feminam excludi iudicemus, Gutierr. conf. 13. nu. 14. ibi: Nisi per auctorem maior tuis expresse, aut per euidens, si mas coniesturas excludantur, D. Casti llo lib. 5. cap. 143. §. vni. num. 13. D. Vela dissert. 49. num. 51. ex quam plurimis:

(\*\*\*) SEGUNDO ARTICULO. (\*\*\*)  
De la voluntad.

13 **R**econocen la obligacion, y confiesan la asistancia de la regla a doña Melchora, pero la replica es, que todo esta fugeto a la voluntad, l. cum ita legatur, §. fideicommissi de leg. 2. l. liberorum de V. n. ibi: Nisi voluntas testatoris aliter se habeat, l. 27. §. l. 40. Taur. ibi: Salvo si otra cosa estuviere dispuesta por el que primero constituyó el mayorazgo.

¶ 14 ¶ Y procuran dar a entender la tienen en su fauor, cō la calidad de evidente, como se requiere, ex dictis supr. num. 9. reduziendo su demostracion a la interpretacion de las clausulas, y sentido de ellas por los medios que se referran, a que se procurara satisfazer por esta parte

¶ 14 ¶ Verūm, antes de llegar a proponerlos, se advierte que para descuorirla, y saber a quien toca en la vacante presente la sucesion, no se ha de facar de particulas, y trozos de las clausulas, y llamamientos que corresponden a diferentes personas, y lineas donde el fundador las puso, aplicandolas a otras diferencias con quien no hablan, como he descubierto auer se hecho en las informaciones contrarias que para la instancia de vista se dieron.

¶ 16 ¶ Lo que está fugeto a calumnia, ut optimè Apulei apol. 2. vers. Haec ipsa verba, ibi: Totam sodes, epistolam cedo, sine omnia in principio ad finem per legam, multa sunt quae sola prolata calumniae possunt videri obnoxia, cuius vis oratio in simulari potest, si ea, quae ex prioribus nexa sunt principio sui deserviantur: si quaedam ex ordine scriptorum ad libidinem supprimantur, D. Valençuel. conf. 171. nu. 69. ibi: Compulsavit quod scripsit, bene visum, relinquendo alia, quae ei nocere poterant.

¶ 17 ¶ Sed ex toto contextu, l. Meuius, de manum. testam. ibi: Contextum scripturae totius testamenti, l. nummis, de legat. 3. Mantic. lib. 7. tit. 13. num. 1. Sord. decis. 202. num. 16. Casana. conf. 47. num. 35. Donnell. lib. 1. com. cap. 13. vers. Deprehenditur.

¶ 18 ¶ Explicando las palabras, no separadas, pues refuta

tara el poner dudosa la materia, vt inquit Cic. lib. 2. de inuent. ibi: *Quod si ipsa separatim ex se uerba considerantur, omnia aut plera que uidentur ambigua.*

19 ¶ Si no juntandolas todas sacar el verdadero sentido de lo que contiene, cap. *præterea de V.S.* ibi: *Propterea si prolixam epistolam meam ad interpretandum accipere te fortasse contingeret, rogo, non uerbum ex uerbis, sed sensum ex sensu transferre, qui plerumque dum propiæ uerborum attenditur, sensus ueritatis amittitur.*

20 ¶ Discurriendo desde la primera clausula por el orden mismo que ellas tienen, y se continúan, e interpretando los llamamientos, y substitutions en las personas, y líneas donde están, l. *ex sacro, §. item quero, ibi: Et magis est in utroque tempus suum separatim seruare, ff. de uulg. l. æquisimum, §. si prius, ff. de secund. tabull. ibi: Neque sibi iungitur cum ad suam quisque causam substitutus sit, et §. deffertur eiusd. l. ibi: Et per seriem substitutos admittimus, primo gradu autem scriptos accipere debemus omnes, qui primo loco scripti sunt.*

21 ¶ Y haciendo lo que con Bald. in l. *quidam, C. de necess. her. inst. in fin.* en caso semejante a este dize Burgos de Paz in proem. ll. *Taur. num. 126. ibi: Ideo que cum inter masculos, et feminam hisce maioribus controuertatur (prout frequentissime contingit) illud in hac re uelim obserues, ut dispositionis uerba à capite ad finem usque expendas, ut disponentis percipias uoluntatem, et à quo masculino feminam repelli sit stabilitum, et an remotior in gradu, uel ne, et in quo casu, et huc, et illud totâ dispositionem, et undique eam diligens, attentus inspicias uenatoris more in istis leporis sectantis.*

22 ¶ Llegando, pues, a los fundamentos contrarios de la voluntad, por donde se pretende excluir a doña Melchora, e introducir sus llamamientos los Actores, con la calidad de indubitables (quod impossibile erit) se reducen a los siguientes.

P R I M E R O F V N D A M E N T O.  
de don Lorenzo, y don Francisco.

23 **E**N este dicen, que atendiendo a toda la disposicion se hallaran excluydas las hembras por los llamamientos repetidos de varones por línea derecha masculina que en ella ay demonstracion cierta que quiso conseruar su agnacion absoluta, con que no tiene entrada doña Melchora, l. *1. C. de adulter.* Bald. in l. *maximum, C. de liber. præter. num. 3. D. Molin. lib. 3. cap. 5. num. 35. vbi Add. ex multis.*

24 ¶ A que respondemos estar en contrario de este supuesto el hecho verdadero, pues así en lo proemial, de que recibe inteligencia la disposicion, l. *regula, §. licet de iur. et fact. l. scia de don. ca. mor. l. fin. de hered. inst. D. Molin. 1. cap. 5. num. 1. D. Castill. 93. §. 6. num. 2. tom. 5.*

25 ¶ Dixo hazia este mayorazgo a fauor de Iuan Baltodano,

dana, y sus hijos, sucesores, y descendientes en diuerfas partes que repitio, mem. num. 3. 5. 7. & 8. en cuyas palabras se incluyen, afsi varones como hembras, l. quoties de legi. her. l. liberorum de r. s. l. 4. de iur. immun. Mantic. lib. 8. tit. 18. num. 13. Paz conf. 29. num. 38. D. Larrea decif. 63. num. 2. D. Vela diff. 49. num. 25.

29 ¶ Como porque en lo dispositiuo hizo muchos llamamientos de hembras, mem. num. 18. 21. 23. 24. 30. 31. 32. & 46. con que por qualquiera esta excluydo el intento de conseruar agnacion absoluta, Fufar. quest. 499. num. 22. Surd. conf. 308. nu. 15. D. Molin. 3. cap. 5. num. 50. Auend. in l. 40. Taur. glos. 9. num. 39. Cafana. conf. 4. num. 205. D. Valenç. 97. num. 43. Gutierr. 13. num. 23. D. Lara in comp. cap. 30. num. 96. D. Castill. cap. 92. num. 3. Add. dict. cap. 5. num. 50. lib. 3. quanto mas concurriendo tantos.

27 ¶ Præfertim, auiendolas antepuesto a Alonso Suarez, hijo de Martin Sanchez su hermano, y sus descendientes varones, que eran sus agnados, a quien despues de los sobrinos llamo, mem. num. 25. Curc. Iun. conf. 99. num. 7. Surd. 475. num. 19. Cafana. 23. num. 4. D. Valenç. 97. à num. 5. D. Castill. cap. 92. num. 16. & 133. num. fin. D. Lara dict. cap. 30. num. 97. & 114. Add. dict. cap. 5. lib. 3. num. 50. & ita nullius est roboris præfata oppositio.

S E G V N D O F V N D A M E N T O.  
Contrario.

28 **A** QVI cargan la consideracion, diziendo, que ya que no absoluta, no se puede negar que con el llamamiento del Alcayde Iuan Baltodano, y su hijo varon, y descendientes varones por linea derecha masculina, que repitio por siete clausulas continuadas, mem. à num. 10. vsque ad 18. quifo el señor Obispo, por lo menos en estas personas, grados, y lineas conseruar su agnacion limitada.

29 ¶ Lo qual pudo hazer, y se deue obseruar en ellos, aũ que en su defecto llamasse despues hembras, como lo estan, in casu Curc. Iun. conf. 113. num. 14. lib. 2. Crauet. 860. num. 12. lib. 5. Det. 370. num. 3. Paris. 44. num. 16. Cephal. 251. num. 48. Handed. 8. nu. 58. vol. 1. Gabr. 116. num. 13. Surd. 316. num. 13. & 441. num. 41. Manti. lib. 11. tit. 14. num. 20. Menoch. præ. 85. num. 20. lib. 3. Peregr. art. 25. num. 26. Molinus de ritu. lib. 3. cap. 24. num. 147. Fufar. 7. 438. num. 15. & 459. num. 108. & 480. num. 29.

30 ¶ Ex nostris Greg. in l. 3. tit. 10. part. 6. D. Molin. 3. c. 5. nu. 50. Mier. 2. part. 7. quest. num. 65. Cafana. conf. 4. num. 218. D. Valenç. 47. num. 27. D. Castill. lib. 2. cap. 4. num. 128. & cap. 99. à num. 4. Ram. conf. 100. num. 147. D. Lara compen. cap. 30. num. 85. D. Larrea decif. 54. num. 17. D. Vela diff. 49. num. 35. Add. dict. cap. 5. num. 50.

31 ¶ De que procuran sacar dos resoluciones precisas. La vna, contra doña Melchora, diziendo estar, omnino, excluyda

B por

por hembra. Y la otra a su favor, pretediendo ser llamados antes q̄ la susodicha.

32 ¶ La primera que mira a la exclusion desta parte la inducen, de que deuiendo tener su llamamiento en la clausula 5. mem. num. 13. que es el de Iuan Baltodano, su abuelo paterno, como nieto, tercero varon del Alcayde, puso estas palabras. *Y despues de el succedan sus hijos, nietos, y descendientes varones por linea derecha masculina.*

33 ¶ En que no es posible incluirse doña Melchora, *disf. l. 1. C. de adult. Iass. in l. si quis de viri. om. iud. ibi: Propter adiectionem masculos, nunquam femina continentur, Greg. in l. 3. tit. 13. part. 6. verb. mugeres, D. Molin. 3. c. 5. num. 30. & 35. & passim omne.*

34 ¶ Sin que las que juntamente se siguen, *ibi: Prefriendo siempre el varon a la hembra, las admita, pues vfo del aduerbio siempre, que las postpone, l. 1. sol. matr. ubi glos. verb. semper, ibi: Id est omni tempore, & omni casu eorum temporum, vbi Bart. num. 21. in casu Alex. conf. 29 num. 3. lib. 1. Natta 676. num. 38. Peregr. art. 27. num. 2. y en terminos Casana. conf. 53. a num. 1.*

35 ~~35~~ ¶ Y la otra de la inclusion, y llamamiento de don Lorenzo, y conorte, la fundan en la clausula 8. mem. num. 16. donde despues de los llamamientos de los agnados, profequitur *ibi: Porque nuestra voluntad es que todos los varones, successores vuestros preferan alas hembras, vbi notatu dignum todos, que es vniuersal sin exceptuar a alguno, l. Iulianus, de lega. 3. l. fin. de pen. lega. l. scribit, de aur. & arg. Barbof. disf. 24. num. 1. cum vulgatis.*

36 ¶ Et iterum, de las que se siguen, aunque los descendientes destas lineas dexas hembras, quiso, *ibi: Paffe la succession en el varon siguiente de aquel, y or cuyo fallecimiento vacare el mayorazgo, prefiriendo el tio a la sobrina, &c.*

37 ¶ Con que dando prelación a el transversal, que es el tio, ita similiter no auiedo otro varon alguno, mas que los dos, aunq̄ de remotas lineas, y se derivan de hembras, quieren cõprehen derle en la palabra, *varon, s. item vetustas, Inst. de hered. qua abintest. Auth. de her. abintest. c. 1. §. 1. & 2. Fab. de err. deca. 28. err. 8. Mier. 2. p. q. 6. n. 238. D. Valdes. conf. 97. n. 128. D. Castill. lib. 3. c. 15. n. 57. & c. 29 num. 6. & cap. 129. num. 33. Add. disf. cap. 5. lib. 3. num. 48. D. Vela disf. 49. num. 5.*

38 ¶ Las respuestas a este fundamento seran de manera que con evidencia manifiesten, efectos omnino cõtrarios a la opo sicion que se nos haze.

39 ¶ El vno resultara en exclusion expressa, y literal de don Lorenzo, y su primo en las clausulas destes varones, y lineas que se han referido.

40 ¶ Y el otro en inclusion, y llamamiento conocido a favor

4

fauor de doña Melchora, con prelación manifiesta, y enidente a los dos.

EXCLUSION DE D. LORENZO, Y D. FRANCISCO.

41 **I**ncumbeles la carga de mostrar sus llamamientos, con las circunstancias que el fundador dispuso, *l. non ignorat, C. qui acc. non poss. l. non oportet de leg. a. 2. l. 1. quor. bonor. ibi: Non aliter possessor institui poteris, quam sit defun. si filium esse, & ad hereditatem, vel bonorum possessionem admissum probaberis, l. 45. Taur. ibi: Que segun la disposicion del mayarazgo huiera de suceder.*

42 ¶ Sinq̄ les baste el hallarse varones, si juntamente no les asiste la calidad de agnatos que pidió, *l. si heredi. ff. de cond. inst. l. si is qui, §. utrum, de reb. dub. l. heredi. §. caio, de fund. instr. l. si quis ita stipulatus 129. de V. O. ibi: Non alias dabitur quam si utrumque factum sit.*

43 ¶ Menoch. *conf. 97. num. 103. ibi: Quod ad hoc, ut quis succedat, duo debent concurrere, quod sit vocatus, & quod habeat eam qualitatem, que à disponente fuit adiecta, in casu Det. conf. § 4. nu. 2. ¶ 322. nu. 2. & 471. in princ. Peregr. art. 43 num. 60. ibi: Qui uti agnatus agit probare debet se agnatum esse. Et antea: art. 26. num. 29. ibi: Aut vocatur sub nomine masculinitatis, & hoc casu duo requiruntur, quod sit masculus, & ex masculino proueniat, Molinus lib. 3. de rit. nup. cap. 24. nu. 198. Fullar que ff. 346. num. 44.*

44 ¶ Et licet certum sit, que en la palabra, varon, simpliciter prolatum, se comprehenden los de hembra, *supr. num. 37.* no se puede aplicar esta inteligencia, impræsentí, donde resiste la voluntad, que fue solo a fauor de los agnatos, a que se ha de restringir, ex sequentibus.

45 ¶ Tùm, porque auiendo el fundador llamado a el Alcayde, y a sus hijos, y descendientes varones continuadamēte, por tantas clausulas repetidas las palabras del llamamiento octauo, *ibi: El varon prefera a la hembra, & ibi: Paffe a el siguiente varon, & ibi: Prefiera el tio a la sobrina.*

46 ¶ Se han de entender, y juzgar de los mesmos, de quibus antea sermo fuit, videlicet de los agnatos, sin extenderlo a varones de hembra que no auia mencionado, *l. que conditio, vers. Atque conditio, de cond. & dem. l. cum delationis, §. qui fundum, de fund. instr. l. si cur. 126. de v. s. l. pater filium, §. fundum Titianum de leg. 3. Auth. de rest. fideicom. §. hęc, collat. 9.*

47 ¶ Tiraq. *de primog. quæst. 12. num. 12. Guidop. decis. 123 à num. 1. Menoch. conf. 172. num. 12. ¶ conf. 400. per tot. Surd. 241. num. 13. ¶ 316. num. 5. Peregr. art. 26. num. 15. vbi concludit à regu la proposita in iudicando, & consulendo recedendum non esse. Idem decis. 134. à num. 2.*

48 ¶ Gregor. *in l. 3. tit. 13. part. 6. verb. mugeres, D. Molin. 3. cap. 5. num. 45. ibi: Sexta conclusio quando in aliqua dispositione vocantur filij*

filijs, seu descendentes masculi ea dispositio de masculis descendentijs, ex masculis, non autem de filijs, vel descendentijs masculis, qui a se nina descendunt intelligendum est, Gom. in l. 40. Taur. num. 61. vbi Auendañ. glos. 9. à ris. 54. Alvarad. lib. 2. cap. 3. §. 4. nu. 6. D. Castill. 2. cap. 4. num. 40.

49 ¶ Tum, porque esto se esfuerça con auer calificado todos estos llamamientos de descendientes varones con esta palabra, ibi: *Por linea derecha.*

50 ¶ Que se entiende de las de los primogenitos, l. 2. tit. 15. part. 2. D. Couarr. praet. cap. 38. num. 6. Burg. de Paz conf. 29. n. 23 Menoch. 926. num. 14. Fuffar. quæst. 345. num. 2. Giurb. ex multis de success. fœud. cap. 118. §. 2. glos. 10. num. 52. & 73.

51 ¶ Quod deficit omnino, en don Lorenzo, y su primo, que aunque decienden del Alcayde, no empero de los varones por linea derecha, si no de hembras, que constituyeron cada vna la fuya, Castrenf. conf. 164. num. 5. Surd. 316. num. 11. D. Molin. lib. 3. cap. 6. num. 33.

52 ¶ Y en quanto a el vltimo poseedor son de transferales, Mench. de success. creat. 1. part. lib. 3. §. 27. num. 20. ibi: *Ex recta. linea descendere dicuntur liberi eorum, qui sunt primogeniti, nõ vero eorum, qui sunt secundo geniti.* Gutierr. conf. 13. num. 27. Gamm. decif. 354. num. 6. Add. ad D. Molin. 3. cap. 5. num. 71. ibi: *Quod fortius ad seuerandum est vocatis masculis, per lineam rectam, quorum vocatio ad exclusionem feminarum facta censetur, & ratio est, quia masculus, ex alia linea non dicitur de linea recta, immo potius de obliqua, & inflexa.*

53 ¶ Tum, & magni ponderis, porque no se contentò con dezir, *por linea derecha*, si no que juntamente añidiò, ibi: *Masculina*, con que afiançò mas la calidad de agnacion, y excluyò expresivamente a los varones de hembras, como lo son ambos pretendientes, que no se incluyen en el llamamiento de varon por linea derecha masculina.

54 ¶ En terminos Bald. in l. Gallus, §. nunc de lege, ff. de liber. & post. Paul. de Castr. in l. maritus, num. 5. C. de procurat. Alex. conf. 53. num. 6. lib. 1. Detian. 44. à num. 15. vol. 3. Cephal. 114. num. 25. Riminal. 313. num. 6. vol. 3. & 782. à num. 56. vol. 7. Gabr. 116. num. 4. Menoch. 802. à num. 82. lib. 9. ibi: *Quando in aliqua dispositione vocantur masculi, per lineam masculinam masculi descetes à feminis non comprehenduntur.*

55 ¶ Curc. Iun. conf. 5. num. 25. vol. 1. ibi: *Natus ex femina non dicitur descendere, neque per virilem sexum, neque per lineam masculinam, que per feminam interrupta fuit, & noua incoata, ita quod solum per eam consideratur coniunctio ad descendentes, ex ea non autem amplius consideratur coniunctio ex persona patris,* Ruin. 18. num. 9. lib. 3. Gozzadin. 87. num. 15. Surd. 316. numer. 8. Peregr. art. 26. num. 8. Fuffar. quæst. 346. numer. 32.



56 ¶ Gregor. in l. 2. tit. 6. p. 4. glos. 1. col. 2. in fin. D. Molin. 1. c. 6. n. 38. D. Castill. lib. 2. c. 2. n. 18. & c. 129. n. 44. & c. 132. n. 5.

57 ¶ Tùm, porque dicha clausula 8. tan lexos està de favorecer a los cognatos que antes les es omnino contraria abique dubio, vt. videre est.

58 ¶ De que auiedo desde el primero llamamiento cõ tinuado, dicho que sucediesse en los hijos, nietos, y descendientes varones por linea derecha masculina, mem. à n. 1. i. vsque ad 15. prosigue en la 8. clausula, n. 16. ibi: *E que esta mesma orden se tenga, y guarde en los otros hijos varones de vos el dicho Iua Baltodano, y doña Mayor de la Cueva nuestra muger, porque nuestra voluntad es, que todos los varones successores nuestros prefieran a las hembras.*

59 ¶ Con q̄ no por nuevos llamamientos de cognatos contrarios a los primeros, no, si no antes explicando mas su concepto, y como por via de regla, y dando forma para en quanto a todos los descendientes varones del Alca y de, dixo: *E que esta misma orden se tenga, e guarde en los otros hijos varones de vos Iua Baltodano, & c.*

60 ¶ Vbi notatu dignum, esta mesma orden, que es repetitiua de las calidades de varones, por linea derecha masculina, con que los auia calificado, l. in ratione 1. i. §. si filio ad l. falcid. l. 1. §. illud de aq. quot. & est, Auth. de her. & falcid. §. si quis, vers. Si: verò nulla, el 2. ibi: *Secundum prius à nobis traditum ordinem, l. 3. ff. de gradib. l. qui autem 6. vers. sic. Ordo igitur, §. 1. in fin. ibi: Is ordo erit seruandus, ff. si quis omis. caus. testam. l. 4. §. 1. de contr. tab. l. 3. §. eodem modo, ff. naut. caup.*

61 ¶ Garc. de nobil. in diuis. n. 50. Peregr. art. 29. n. 17. Surd. conf. 315. n. 13. Ossac. decif. 23. n. 40. Fullar. q. 403. n. 39. D. Molin. 3. c. 5. n. 65. ibi: *o que la mesma orden se guarde entre todos mis descendientes. Quibus verbis adiectis, lites atque cõtrouersie plurimum cessare solent, con muchos sus Add. d. c. 5. n. 64. præcipue, in fin. Gamm. decif. 354. nu. 5. D. Vela diss. 49. à n. 12.*

62 ¶ Tùm, porque el continuar luego, diciendo: *E caso que vos, ò alguno dellos dexare hijos, ò hijas, ò otros descendientes hembras, queremos que venga este mayorazgo en el varon mayor subsiguiente de aquel por cuya muerte vacare TANTO que sea vuestro descendiente varon, demanera que el tio prefiera a la sobrina, y no la sobrina a el tio.*

63 ¶ Fue para anteponer los varones agnatos a las hembras destas lineas. Y porque no se entendiesse hablatia de todos los de la familia, como pudieran pretender, ex verbis antea relatis, ibi: *Porque nuestra voluntad es que todos los varones successores nuestros, prefieran a las hembras. Et ibi: El tio a la sobrina, se limitò a los descendientes varones agnatos del Alca y de, y de doña Mayor de la Cueva su muger, de que auia sentido.*

64 ¶ Y assi dixo: *Tanto que sean vuestros descendientes varones, cuya palabra TANTO latine diminuto, es taxatiua a lo precedente,*

dente, l. impubribus, ff. de susp. tut. c. praterita de elect. Iaff. conf. 140. n. 6. lib. 4. Præus lib. 2. interp. 4. dub. 2. solut. 3. n. 60. & satis clare probatur ex l. 27. Taur. ibi: *Con tanto que lo bagan entrosus descendientes, vbi Castill. in princ. Pal. Rub. n. 50. Gom. Ari. n. 59. Tell. nu. 3. & 17. Auendañ. glos. 2. in princ. Matienç. in l. 11. tit. 6. glos. 9. n. 1. Azeved. ibidem, n. 38. Angul. glos. 1. i. n. 2. Gutierr. 3. præf. q. 51. in princ.*

65 ¶ Tu, porq̄ secundū iuris notissima principia, lo generico de las palabras, *varon*, y la de *tio*, se han de contener, y limitar a el especial sentido de varones agnatos, de quibus antea: *Ex dd. iur. sup. n. 46. cũ seqq. l. legata de supel. leg. ibi: Si tamē species certi numeri d. monstrat a fuerint, modus generi datus, in speciebus intelligitur, l. quoties, C. fam. ercis. ibi: Neque mutat, quod in sequentibus verbis, mancipia sua uniuersa, nulla facta eorum discretionē commendanda putauerit heredibus, D. Molin. diēt. cap. 5. num. 45.*

66 ¶ Tum etiam, porque si el fundador en tantas ocasiones, y clausulas, como repitiō la palabra *varon*, la entendiō de solos agnatos, de necesidad de uemos seguir su dictamen, por ser la mas segura glosa que puede auer, l. *quidam*, C. de necess. ser. her. inf. ibi: *Quia semper vestigia sequimur testatorum, l. 3. in fin. C. de lib. præter, Berroi. conf. 120. n. 12. Cephal. 664. n. 46. Paris. 91. n. 21. Detian. 7. n. 65. Casana. 15. n. 7. & 33. nu. 32. Capi. Latr. decis. 108. n. 15. ibi: Ne emō enim melius potest eius mentem declarare, quam idem met testator.*

67 ¶ Alias enim, apartandonos del, y estendiendolas a los de hembra, resultara. Lo vno, que aun mesmo tiempo viera mos diuifa, y cōtraria entre si la voluntad, deuiendo ser vniforme, l. *eum qui*, §. pro parte de his quib. ut in dig. ibi: *Neque enim rationem iuris, ac p̄iessionis varietatem inducere diuisionem voluntatis, Manti. l. b. 11. iit. 23. num. 15. Detian. conf. 82. num. 14. vol. 3. Fullar. quæst. 403. num. 6. ibi: Quia voluntas testatoris ita accipi debet, ut sit vniformis, ne diuisio voluntatis contingat, Steph. Feder. de qual. contr. c. 14. num. 22. ibi: Propter vniforme desiderium defuncti, quod omnibus applicatur, D. Castill. lib. 5. cap. 181. num. 10.*

68 ¶ Lo otro, que por sola vna palabra se destruy esse su intento, tot vocationibus, repetido, quod non est credendum, l. *si quando*, C. de inoffic. testam. ibi: *Ne enim credendum huiusmodi verbo totā obseruationem multis vigilijs excogitatam, atque inuentam euertere velle, Castill. decis. 153. a nu. 43. ibi: Ridiculum esse per vnum verbum velle eludere ordinationem tanto audio factam, Paul. Leo. conf. 27. vol. 2. ibi: Ne fas esse propter vnum verbum euertere, & pessundare totam dispositionem, Bimius conf. 302. num. 40. Casana. 15. num. 42. Surd. decis. 210. n. 11.*

69 ¶ Et quod in continenti se corrigeret, quod ius abhorret, l. *eum qui voluntatem*, ff. de probat. l. *si mihi*, §. *fin. de lega. 1. Aret. conf. 165. num. 5. Barfat. 364. n. 57. Riminal. iun. 108. n. 3. Cancer. 1. var. c. 4. n. 13. Fontanell. decis. 50. num. 12. Gratian. discept. 84. num. 4.*

Tum,

70 ¶ Tum denique, porque si segun la oposicion que se nos haze, la voluntad fue de conseruar su agnacion, no es posible executarla en la persona de don Lorenço, y donFrancisco, que son descendientes de hembra.

71 ¶ D.Molin dict. cap. 5. lib. 3. num. 48. ibi: Cum enim masculi à feminis descendentes non agnati, sed cognati esse censentur, consequens est, ut in dispositione, in qua agnatio consideratur succedere non possunt, etiam si ipsi masculi sint, Menoch. conf. 802. nu. 20. Surd. 308. num. 14. Mant. tit. 18. num. 20. Gamm. decis. 194. num. 2. Fab. lib. 6. C. de r. s. diffi. 1. Fullar. q. 325. num. 10. Add. ad D. Molin. dict. cap. 5. nu. 45. & ita remanet satis munita hæc nostra defensio.

75 ¶ Vltimamente si contra lo referido se replicare que nuestras consideraciones corrieran seguras si en esta vacante com pitiera varon agnato: pero que auiendo faltado, y litigando doña Melchora se ha de variar la inteligencia de la palabra, varon, y extenderla a los de hembra, quibus facilius est transitus, quam agnata.

73 ¶ Cap. 1. de eo qui sibi, & her. su. ibi: Non enim patet locus femine in feudi successione, donec masculus superest, ex eo qui primus fuit inuestitus, Bursat. conf. 228. num. 119. Alfer. 36. nu. 20. vol. 2. Greg. in l. 3. tit. 13 p. 6. vers. Quod si in dispositione maiorie, Gom. in l. 40. Taur. n. 60. Garcia in diuis. oper. n. 32. Add. ad D. Molin. 3. c. 8. nu. 71. ibi: Quod si in maiori agnationis ratio contemplata est, per prius succedere debent masculi, ex masculis, deinde masculi ex feminis, & posterius femine.

74 ¶ Se responde, multipliciter, & concludenter. Lo primero, que dict. cap. 1. de eo qui sibi, se entiene quando la misma disposicion antepone a todos los varones, aunque sean cognatos alas hebras, sic Bald. in Auth. cessante, C. de legitim. her. num. 5. ibi: Dicat quod in illo capite tenor inuestituræ ponebat omnes masculos expresse, quod feminis præferebat, & ideo nil mirum si non est locus femine, Cur. lun. de feud. q. 4. n. 8. p. 2. D. Valenç. conf. 97. num. 115. D. Castill. lib. 6. c. 130. num. 7. vers. Caterum. Quod deficit in præfenti.

25 ¶ Lo segundo, porque procede en feudos solamente, cuya naturaleza por los seruicios, y funciones personales no admite hembras, c. 1. de succes. frat. c. 1. §. filia de succes. feud. c. 1. §. hoc autem, qui feud. dar. pos. Y no en nuestrs mayorazgos de España donde son tan capaces como los varones a falta de los de la mesma linea, l. 2. tit. 15. part. 2. D. Mol. lib. 3. cap. 8. num. 9. D. Valenç. conf. 97. num. 113.

76 ¶ Y tiene otras muchas respuestas que dan a dicho cap. 1. Thefaur. quæst. for. 12. à num. 32. lib. 2. D. Castill. cap. 130. num. 7. vers. Ex alio, lib. 6.

77 ¶ Lo tercero, por que vt cumque sit, y el negocio se considere, auiendo voluntad clara de comprehender a los descendientes

dientes por línea derecha masculina en la palabra, *varon*, a el tiempo que hizo la disposición, que es a el que se ha de mirar, *arg. Auth. ut fact. nou. const. §. 1. & §. unde, l. si fundus, de euect. Bald. conf. 407. nu. 15. in med. vol. 1. ibi: Quia sensus verborum nascitur eodem tempore cum ipsius verbi prolatione, Socin. Sen. conf. 6. n. 2. lib. 1. Gotofr. in l. interuenit de lega praest.*

78 ¶ *Alciat. in l. 2. de v. s. n. 30. Manti. lib. 3. c. 9. in fin. Burgos de Paz in l. 1. Taur. n. 13. Hon ded. conf. 73. n. 71. ibi: Et ideo in testamento fit interpretatio, secundum tempus mortis testatoris, que tempore eius dispositio perfectionem recipit, Praxtis interpr. 1. lib. 4. dub. 9. n. 35.*

79 ¶ *Et accidente que despues sobreuino defaltar los agnados que llamo, no ha de variar el sentido, ajustado ala voluntad que con su muerte recibio firmeça, l. cum qui ades, ff. de v. sup. l. verbis ciuilibus, de vulg. Bart. in l. Lutiis, n. 12. & in l. centurio, n. 5. ff. eodem, Surd. conf. 308. n. 15. ibi: Et vna atque eadē dictio, masculis, non debet diuerso iure censeri, ut vno modo includat masculos ex masculis, & alio modo includat masculos ex feminis.*

80 ¶ *Optimè Bald. conf. 407. n. 14. ibi: Neque mutatur sensus testatoris, licet postea mutetur dispositio, Alciat. de v. s. d. l. 2. n. 30. Hon ded. d. conf. 73. n. 71. ibi: Quia interpretatio verborum non potest fingi post actum perfectum, & sic inspecto tempore futuro, cum diuinare non poterit disponens, quod illa significatio variaretur, atque mutaretur: quia futurum est incertum, & soli Deo cognitum, ergo voluntas testatoris sua mente confirmata interpretatur iuxta tempus suae dispositionis.*

81 ¶ *Y en terminos indiuiduales Aldrouan. cōf. 4. n. 15. ibi: Quia donator exprimēdo descendentes masculos, & habēdo respectū ad agnationē intellexit de masculis, ex masculis igitur verba eius non possunt recipere alium intellectum, ex post facto, cum interpretatio verborum iam facta repugnet, neque hoc inuenimus decissum, aut declaratum. Et infra: Quia in purō mortis fit interpretatio testatoris, qua semel facta non variatur sicuti variaretur in casu nostro, in quo postquam per multorum annorum spatium, & successōrum gradus verba illa descendētibz masculis interpretata fuissent pro descendētibz ex masculis, variaretur postea, & ex tempore pinguiorem interpretationem acciperent. Idem conf. 5. n. 11. & 31. & conf. 6. n. 40.*

82 ¶ *Surd. cōf. 308. n. 15. Gabr. 116. n. 26. lib. 2. ibi: Quando ex testamento apparet, quo modo testator aliquod verbi acceperit, eodē modo cēsetur acceptum in alia parte, Bart. in l. Cemurio de vulg. n. 27. ibidē Rippan. 24. Fulg. cōf. 43. col. pen. infim. Et cū clarissimū sit praeuulsi agnatos masculos descendentes, ex masculis per lineā masculinā, masculis descendētibz, ex feminis, & ad exclusionē descendētū ex masculis sub conditione nō comprehendi masculos ex feminis, sed similes agnatos masculos dicēdum est, eorum generis masculos, esse in conditione positos ad exclusionem filiarium propriam, & descendētū ex eis, siquidem nulla ratio, afferrī potest, cur significatio verborum secundum quā prolata sunt ab initio inmutetur. Alex. Raud. conf. 35. n. 82. lib. 1. Peregr. 69. a. n. 1. lib. 3.*

- 103. 3. 109. ¶ Lo 4. (y que con sola esta consideracion se püdiere auer omitido las demas, licet cada vna de por si es tan eficaz) confite en que despues de las letras de estos varones signados, toties repetidas, hizo, y formó el llamamiento en las hijas del Alcaide, y sus descendientes, & otras, de quien deriva su derecho las otras partes, *instr. claus. 10. m. n. 18. Et iterum claus. 1. y. n. 2. tit. m. seq. q. 1. m. n. 1. c. 1. d. 3. 4. m. l. 4. p.*

¶ Et tunc, nihil dabit, et no quedar comprehendidos en las palabras generales de *varon*, y de *cozancea relatis*, por estarlo en las discretivas siguientes; *h. coheredi, s. qui patrem de vulg. Et ibi glof. balimenta; s. h. filio de de abm. leg. l. h. h. d. d. s. uia, l. sed et si per Prætor. m. s. deinde, ex q. d. ans. maior, l. hier. s. d. de statut. u. de leg. 3. l. cum ex filio, s. 1. de vulg. l. cum in testamento, s. qui tres, ff. de her. inst. l. que sum, s. idem de fund. instr. ibi: Nam quæ hic exceptis, non potest videri de cæteris rebus, que in eis essent sensu.*

¶ Bald. conf. 186. num. 1. in fin. vol. 1. d. 1. ¶ Quoties discretiue disponitur de pluribus, unum non continetur sub altero, licet discretioniis ratione non apposta crediderit includi. Et infra illic: Sed hic testator circa filias discretiue, taxatiue, & specialiter ordinauit: ergo sub tacita, & generali interpretatione masculini generis, eas non admittit. Idem in l. in multis de stat. homin. Zanch. in l. heredes mei, s. cum ita, part. 7. num. 96. ad Freb. Prætit lib. 1. dub. 3. fol. 2. num. 8. Peregrin. arr. 25. num. 44. Thefaur. decis. 188. à num. 16.

¶ 36. ¶ Gabr. conf. 69. num. 3. vol. 2. l. 6. num. 24. illic: Quia testatrix ex intencis descendentiibus masculis vocauit filias proprias, & post res, aliarum filios masculos. Et iterum ibi: Unde planum sit in conditione, si sine filijs masculis decesserit, non contineri masculos descendentes ex filia. Fullar. quæst. 385. num. 32. Ram. conf. 15. num. 35. Surd. 403. num. 22. Decian. 47. num. 18. Pascet. 135. num. 11. Mant. lib. 11. tit. 13. n. 20.

¶ 87. ¶ Y todos los de nuestro Reyno conformes prueuan la conclusion sin contradiccion, Greg. in l. 3. tit. 13. part. 6. verbo, mugeres, quæst. 21. D. Molin. 3. cap. 5. num. 55. Mer. 2. part. quæst. 4. illat. 8. num. 15. Casinat. conf. 19. num. 1. Add. ad D. Molin. d. l. num. 55. vbi plur. conger.

¶ 88. ¶ D. Larrea decis. 54. à num. 17. ibi: Deinde, quia si prædicta non procederent, non potuit in hoc casu admitti Ioannes nepos ex filia, generali descendentiuum appellatione: num. & si vniuersali masculorum substitutione admittendus esset masculus ex femina, id non procedit, quando testator separatim feminas, & etiam masculos vocauit. Et infra: Unde cum speciali substitutione de feminis, & illarum masculis disponderet, in sequentiibus substitutionibus non potuerunt comprehendari prioribus, &c.

¶ 89. ¶ Lo 5. y ultimo, por que don Lorenzo, y don Francisco no pretenden introducirle por llamamiento proprio que tengan, ni por la calidad de varones, no, si no por medio de doña Maria, y doña Catalina, hijas de el Alcaide, y por representacion de

ellas, queriendo cada vno que la suya fuese la mayor, por cuya cabeza ha de preferirle a el otro, y infra dicimus in 3. fundamento:

90 ¶ Y no pudiendo separar lo indiuuido de ser descendientes destas dos hembras, que pronuncia la natura y *in sanguine de reg. iur. l. 2. ff. de iur. d. Bald. cons. 40. num. 2. vol. 2. ibi: Natura in uero non potest a iure separari. Et infra ibi: Pater non potest nepos quatuordecim annorum, et quia est talis non sequi. Idem in l. i. ibi: 2. ff. de statu p. l. illam, C. de coll. D. Vella dissert. 49. n. 59. s. 7.*

91 ¶ Siendo cierto que aunque ellas viuiesen a el tiempo de esta vacante, no podían suceder en fuerza de el llamamiento de varon, ni del de tio, que prefirió a la sobrina en esta clausula, l. 1. C. de adulter. & alij iur. sup. n. 33.

92 ¶ Ita similiter, exclusas portales hembras, do deuen el tar sus descendientes, que no han de tener mas derecho que ellas litigando por su representacion, l. si una uia, ibi: Non tamen abs re erit, et in hoc casu deterioris esse nepotibus filij non uentura, Auth. de hered. ab intest. ven. S. si citur de un. et u. vers. Ex diuerso, collat. 9. ibi: Huius filios ab hereditate excludi, sicut ipse si uideret ab hereditate excludatur. Castren. in l. Gallus, S. nunc de lege, num. 6. vers. contrarium de lib. es post ibi: Nam mater sua non admitteretur si uideret, quia non est masculus, multo minus debet admitti nepos ex ea, nisi sit melioris conditionis, quam mater eius, que precedit in gradu. Idem in l. illam, C. de coll. n. 9.

93 ¶ Optime Bald. in l. maximum unum, num. 4. C. de lib. prater. ibi: Idem dico si ex tali filia superesset nepos masculus, nam mutato in eo sexu, non mutatur tamen ratio exclusi, cum non posset uenire nisi tanquam matris imago, arg. l. illam, S. pen. de collat. sed mater inuenitur exclusiva, ergo tota linea, que ex ipsa descendit, que nisi in capite principium sumat, ulterius produci non potest.

94 ¶ Menoch. cons. 172. num. 30. Rimin. 313. num. 50. Cephal. 581. num. 28. Peregr. 8. num. 19. lib. 5. Surd. 316. num. 6. lib. 3. Rusti. in l. cum auus, lib. 6. cap. 16. num. 2. Fullar. quest. 385. num. 25. es quest. 404. num. 1.

95 ¶ Greg. in l. 3. tit. 13. part. 6. glos. 2. quest. 22. ibi: Sed an exclusi feminis uideantur exclusi masculi descendentes ex feminis? Et certe quando talis masculus ex femina, non pretendit specialem uocationem ex persona sua ex tenore maioris, sine dubio uidetur quod exclusiva matre excludatur, et ipse.

96 ¶ Anton. Gom. in l. 40. Taur. num. 61. & ibidem A uendañ. glos. 9. num. 73. es 74. D. Mohin. 3. cap. 5. a num. 41. vbi Add. precipue num. 45. vers. Primus casus, Micres 2. part. quest. 6. a nu. 220. cum multis D. Vella tom. 2. dissert. 49. n. 60. videndus.

97 ¶ Ex quibus omnibus, iam, iam, claré conuincitur, que púes estos primeros llamamientos fueron solo a fauor de los hijos, nietos, y descendientes varones del Alcaide por linea derecha masculina, y que

y que en don Lorenzo, ni en don Francisco, no se hallan dichas calidades, ni la de *mas de macha*, ni de *la masculina*, y aunque varones son de hembras posteriores, no comprehendidas en la palabra *varon*, non temere aseguramos *supra num. 38.* constancia de su expresa exclusion, segun nostro videri lo auemos demostrado absque difficultate, y por tantos medios.

98. ¶ Y asi justamente se le o pone por esta parte, de vobis non loquitur substitutric, Bald. *l. ad probationem, num. 1. C. de prob. Mant. lib. 8. tit. 1. num. 24.* Crasus in *S. fideicom. assum, quest. 4. num. 7. et 9.* Surd. *conf. 241. num. 4.* D. Mol. *lib. 1. cap. 4. num. 3.* Arzed. *conf. 18. num. 8.* D. Castall. *lib. 4. cap. 9. nu. 3.*

LLAMAMIENTO DE D. MELCHORA EN LAS clausulas referidas.

Antes de llegar a justificarlo se deve advertir, que quando no se hallasse llamada en ellas, no por esto don Lorenzo, ni don Francisco podran embarcarle la sucesion, pues para hazerlo necessitan, no solo de mostrar la exclusion de doña Melchora, pero de verificar los dos su inclusion, y llamamiento, aliás enim nihil supponunt.

100. ¶ *L. etsi, S. filius, de bon. libert. l. sine, S. fin. de iur. patron. l. post mortem, S. liberi de bon. possess. contra tab. ibi: Quod qui sub test. non potest, non debet alij obesse, l. 9. tit. 13. part. 6. ibi: Et demas para estraña cosa que ella pudiese fazer daño a otro segun ley, non mereciendo, nin viniendo a ella ninguna pro.*

101. ¶ Bart. in *l. 2. S. sed etsi, ff. ad Treb. ibi: Si statutum dicat, quod filia femina non succedat stantibus liberis, intelligitur stantibus liberis, qui succedant patri, Bald. in l. si quis filium, C. de inoff. test. vbi concludit: Fratrem consanguineum excludentem sororem, eam non excludere, si ipse succedere non potest.*

102. ¶ Tiraquell. in *l. si unquam, vers. Susceperit, num. 107.* ibi: Ideoque etiam in simili dicemus, statutum ex quo masculi repellunt feminas ad successionem intelligi si ipsi masculi quorum favore fit ea exclusio succedant, non aliás, Angel. *conf. 68. num. 2.* Ruin. *107. num. 8.* lib. 3. Socin. iun. 35. n. 26. vol. 4.

103. ¶ Surd. *conf. 416. num. 15.* ibi: Quia mater statuto, exclusa, eatenus debet intelligi exclusa, quatenus ille admittatur, cuius contemplantio ne suis exclusa. Fular. *quest. 318. num. 103.* ibi: Tertio facit, quod in simili dicitur, de femina exclusa a statuto, extantibus masculis, nam ita demum erit exclusa, si masculi extant, et in effectu succedant, secus si non succederent.

104. ¶ Y pues no se comprehenden en los llamamientos antecedentes, ex toties repetitis a *num. 41.* basta a doña Melchora hallarse poseedora para excluyrlos, *l. fin. C. de reuon. l. uti frui, ff. si usus per. illic: Vincent eo iure quo possessores potiores sunt, licet nullum ius habeant.*

Pero

2  
105 ¶ Pero sin embargo desta prerrogativa, que asegura  
la defensa desta parte, hazemos demostracion evidente de  
su llamamiento anterior, y prelativo a el de las líneas de sus compe-  
tidores, y será per argumentum ab utroque convincens, reducido a  
dos medios, quales son: *et cetera*

106 ¶ El 1. que licet por muerte de Pedro del Sauto, vi-  
timo poseedor, está llamado el nieto tercero varón del Alcáide,  
que es Juan Baltodano, abuelo de doña Melchora, y después de el  
su hijo, o nieto, o del condiente: *ut in por linea derecha masculina*, que son pala-  
bras de que vfo en las demás cláusulas de los agnatos.

107 ¶ Por ellas no formó sucesion extraordinaria, e ir-  
regular, con que excluyesse las hembras de mejor línea, no; sino  
quiso guardar la forma y regla del derecho, que da prelación a los  
varones de cada vna antes que a ellas.

108 ¶ *Cap. 1. de natur. suc. Bald. in l. fratres, C. de inoffic. test. ibi: Vocare, ac subsistere masculos primogenitos, in linea successione, est, ponere ordinem prelationis, non autem necessitatem exclusionis. Alfer conf. 4.4. nu. 23. lib. 2. ibi: Ex pluribus masculorum gradibus continuatis, iuxta propriam naturam rei, non resultat extraordinaria linea qualitatis.*

109 ¶ Y en la sujeta materia de mayorazgos de España,  
es legal esta conclusion, l. 2. tit. 15. part. 2. l. 2. tit. 18. part. 3. ibi: *Nombrádo primeramente el mayor que deve ser heredero, e después los otros hijos varo-nes, uno en pos de otro, segun que fuere mayor en dias, e si varon non huviesse, la hija mayor, e después las otras, assi como diximos de los hijos. Greg. ibidem, et in l. 3. tit. 8. part. 6. verb. mugeres.*

110 ¶ *D. Molin. lib. 3. cap. 5. num. 50. D. Valenc. conf. 97. num. 59. Garcia de nobil. in diuis. num. 18. D. Lara in comp. cap. 30. nu. 82. ibi: Si autem in stitutor non exclusit feminas, sed vocavit filium suum primogenitum, et eius filium, et alios filios 2. 3. et 4. genitos, et eorum filios masculos, non ex hoc censetur maioratus agnationis, neque exclusæ feminæ in perpetuum, sed solum prelatio masculis tributa.*

111 ¶ *Add. ad D. Molin. dict. cap. 5. lib. 3. num. 71. ibi: Neque idco, quia vocatur filius masculus, vel nepos masculus, vel pro nepos masculus dicuntur feminæ exclusæ, eo quod testator exprimat qualitatem, que debet inesse in eis, si essent filij, nepotes, vel pro nepotes, tunc cum masculi sunt futuri.*

112 ¶ Sin que varie este sentir el aver dicho, ibi: *Por linea derecha*, porque antes se ajustò a lo literal, dict. l. 2. tit. 15. part. 2. ibi: *Pusieron que el señorío del Reyno heredassen siempre aquellos que oviesesen por línea derecha. Et concludit illic: E por ende establecieron, que si hijo varon, y non obiesse, la hija mayor heredasse el Reyno. Mench. de succ. cre. part. 3. S. 27. num. 20.*

113 ¶ *D. Molin. l. cap. 3. num. 12. ibi: Quod sicut in Regno Hispaniarum, debet semper linea recta succedi, ita neque successio retrocedat, neque*

Lara Isla



neque de una linea ad aliam transiōs fiat, l. 2. tit. 15. part. 2. id est sum in omni-  
bus alijs maioribus Hispanie seruandum est, ad Regni similitudinem, Gu-  
tierrez conf. 13. num. 27. Idem res 2. part. quest. 7. num. 38. D. Castill.  
lib. 5. cap. 93. num. 26. Et cap. 138. num. 18. Addit D. Moh. di. 7. cap.  
5. num. 7. l. 1. c. 1. m. 1. l. 1. c. 1. m. 1. l. 1. c. 1. m. 1. l. 1. c. 1. m. 1.

114 ¶ Ni menos por auct. edificadores con la palabra q̄  
añido ibi: Masculina, porque se entiende para que todos los varones  
agnatos, en quien concuerda esta circunstancia de provenir por li-  
nea derecha masculina, prefiriesen a las hembras de ella; ex dictis  
supr. a. num. 40. Et cap. 93. num. 26.

115 ¶ Et impuncte. Stelr. Feder. de qual. contr. cap. 50. num.  
28. ibi: Et vocatis masculis non simpliciter, sed per lineam directam masculu-  
rum, patris, vel filius patris, qui sunt in linea obliqua respectu successoris, non  
excludunt eius filiam, vel neptem, à iure communi favorabilem; et prædilectam.  
Riminald. conf. 74. l. 1. num. 2. l. 1. lib. 7. Præcis 32. num. 6. lib. 9. Gutierrez  
13. num. 27. D. Castill. lib. 5. cap. 138. n. 18.

116 ¶ Porque antes con hazer mención individual de  
las hembras, de cada vno de los varones agnados, de quiescina ha-  
blando, ibi: E caso que vos (sicut el Alcayde.) Et illic: O alguno dellos  
(que son su hijo, nieto, o descendiente varon) dexare hijo, o hijo, o otras  
descendientes hembras legítimas, queremos que venga an los dichos bienes, y ma-  
yorazgo en el varon mayor subsiguiente de aquel por quien vacare, tanto, que  
sea nuestro descendiente varon legitimo, de manera que el tio prefiera a la sobri-  
na hembra, y no la sobrina a el tio.

117 ¶ Fue dezir, que concuerda hijo, o nieto, o  
descendiente varon con hembra; no entrasse esta en la sucesion, si  
no el varon subsiguiente, prefiriendo el tio a la sobrina, hoc est, el  
varon subsiguiente, que lo fuesse por linea derecha masculina, ex to-  
ties iam repetitis, supr. a. n. 46. cum seqq.

118 ¶ El tio a la sobrina, se entiende del hermano del pa-  
dre de la tal sobrina, porque la dicció, de manera, latine, ita quod, que  
puso antes de la palabra, prefiriendo, declara la mente de lo referido,  
y la regula, y limita. l. Lutus, §. que habebat. ad Trib. cap. cum M. de constit.  
Parif. conf. 1. num. 23. Menoch. 333. n. 1. Cened. sing. 39. n. 1. Barbof.  
dict. 182. num. 5. ibi: Semper tamen certum est, quod declarat mentem testato-  
ris, et regulat præcedentem dispositionem.

119 ¶ Por juzgarle de la misma linea derecha de varon,  
que su padre, cap. 1. de nat. succ. feud. Cephal. conf. 313. num. 57. Et conf.  
664. n. 21. D. Castill. lib. 5. c. 92. a. n. 48.

120 ¶ Sin extender las dichas palabras, varon y vno, illic  
apposita, a otros mas remotos, quod exorbitans effet, Castr. in l.  
illam, C. de coll. num. 8. Et in l. defunctus, C. de leg. har. ibi: Si statutum dispo-  
nat, quod agnati masculi præferantur matri, et amie matris, et contingat ex-  
tare agnatos, et non extare matrem, neque amiam defuncti, sed amitam, que

tamen sit proximior gradu, quam ipsi agnati, non excluderetur amitta propter agnatos.

121 ¶ *Femina namque exclusa propter patruum, no estara propter patruum magnum, Ba. d. in l. i. num. 1. §. de successi. et di. Socin. iun. conf. 1. num. 15. vol. 1. Rimin. 371. num. 122. vol. 4. Ciriac. contr. 184. num. 36. §. 256. an. 1. §. 400. a. n. 26. tom. 2.*

121 ¶ *Neque propter filios patrum, Deo conf. 308. num. 6. Rim. di. conf. 371. num. 123. Decian. 6. num. 36. lib. 3. Socin. iun. 188. num. 8. vol. 2. que da la razon ibi: Et nimirum si propter descendentes masculos Stephani femina venirent excludenda, et non propter Franciscum, vel alios remotiores, quia maior est ratio excludendi propter proximiores, vel patres in gradu, quam propter distantiores, licet omnes sint agnati.*

122 ¶ *Et ne sit in odium regula, quoties hallaremos exclusion de hembras por varones, se ha, y deve entender por los del mesmo grado y linea, mientras no estuieren con evidencia preferidos los mas remotos, Tiraq. de primog. quest. 10. num. 25. Peregr. artic. 27. num. 12. Theaur. quest. for. 12. a. num. 10. lib. 2. Ram. conf. 100. num. 482. Surd. 319. num. 11. ibi: Adde ego, quod si in aliqua dispositione femina excludantur propter masculos, tamen id est semper intelligendum de masculis in aequali gradu constitutis, non tamen de remotioribus. Idem conf. 317. num. 38.*

123 ¶ *Tenent etiam expressissime D Molin. lib. 3. cap. 5. num. 71. Auendaño in l. 40. Taur. glof. 9. num. 38. Alvarad. lib. 2. cap. 3. num. 31. Gutierrez conf. 13. a. num. 17. Caud. decis. 208. part. 1. per totam D. Lara in comp. cap. 30. n. 36.*

124 ¶ *Gamma decis. 355. donde siendo el llamamiento ibi: De quisa que en quanto huviessse varon de nietos, o de otros descendientes de mi, succedan primero que no muger. La resolucion fue ibi: Quia verba illa, en quanto huviere descendientes de mi, non possunt intelligi de descendentibus uniuersaliter omnium linearum, sed secundum subiectam materiam, intelligi debent de descendentibus illius lineae, per quam discurrit successio, nam sequeretur ex tali interpretatione maximum inconueniens, ut videretur testator plus dilexisse transversales, quam descendentes illius lineae, in quam intrauit successio.*

125 ¶ *Rursus, por que el discurso propuesto va conseqente, y corre seguro quando vemos que en ninguno de los siete llamamientos referidos, ni en el quinto, que es el del abuelo de doña Melchora, no ay exclusion de hembra, antes si en todos se halla repetida esta clausula, prefiriendo siempre el varon a la hembra.*

126 ¶ *Con que usando della, fue visto en falta de los varones a quien preferia, llamar expressamente las hembras, cum filius, S. pater cum filia deleg. 2. l. 2. S. si mater, vers. Cum enim esset prelatio, ff. ad Tertil. S. praeferuntur autem, Inst. eodem, l. 3. S. posse, ibi: Et preferre filio nepotem. de asign. libert. l. Luitius 85. de hered. inst. ibi: Non enim solum fratrem praetulit substitutis, sed eius liberos, Auth. cessante, C. de legi. her. ibi: Et quidem fratris filius*

filius, licet tertio gradu sit, praeferatur fratribus defuncti.

127 ¶ Socin. sen. conf. 19. num. 5. lib. 1. Et iterum num. 20. ibi: Quia in ipsis dictum fuit, quod masculus feminae praefereretur, sic videtur voluisse concedens vocare feminas deficientibus masculis.

128 ¶ Peregr. art. 25. num. 51. Ant. Bell. conf. 72. à num. 30. ibi: Quia praelatio non cadit nisi inter personas habentes ius in quo de praelatione disputetur, tot. tit. ff. de C. qui potior.

129 ¶ Faquin. lib. 4. contr. cap. 51. donde despues de auer referido las palabras dict. l. i. i. i. i. de her. inst. illic: Non enim fratrem solum praeulit substitutis, sed eorum liberis, profequitur ibi: Scia uol a respondit etiam liberis. Praelatas fuisse substituto, at si uocati non essent, non possent uideri esse Praelati, ergo sunt uocati, et quidem ante substitutum.

130 ¶ D. Molin. lib. 2. cap. 17. epist. 1 ibi: Nota, quod si masculus in institutione maioratus praeferatur feminae, eo ipso femina admisa censetur. D. Castill. lib. 5. cap. 82. à num. 82. vers. Azuevedus, ibi: Alias si non haberet uocationem, frustra de praelatione disputaretur.

131 ¶ Praefertim siendo el dicho señor Obispo fundador deste mayorazgo tan gran Letrado, como suponen los puestos q̄ ocupò, que entonces en la palabra, preferir, fue visto llamarlas, vt in casu Theaur. decis. 96. num. 5. ibi: Cum utatur I. C. uerbo, praelationis, quod esse non potest sine expressa uocatione.

132 ¶ Neque etiam oberit la ponderacion, de qua supr. num. 34. de que dixo; preferiundo siempre, porque se entienda que siempre, y en qualquier tiempo que en las vacantes concurrielle hembra con varon, este se preferielle a aquella siendo eiusdem lineae, & gradus, o con tio hermano de su padre.

133 ¶ L. fin. ff. de fund. instr. ibi: Semper seniorem iuniori, et am plioris honoris inferiori, et marem feminae, et ingenuum libertino praeferemus, ex Mant. lib. 23. de tacit. et ambig. conuent. tit. 35. num. 4. et à num. 17. & Angul. l. 11. glof. 11. n. 14. fol. 633.

134 ¶ D. Castill. quasi in simili, lib. 5. cap. 143. S. uni. num. 14. in fin. ibi: Verè namque prout ego considero, et antea dixi feminae exclusae per dictionem, semper, aut perpetuo, uel aliam similem, dicuntur, et censentur exclusae, semper, et perpetuo, id est, semper, et perpetuo dum masculi agnati supersunt, et non ultra. Et praefata dictiones ex materia subiecta non operantur extensiones ultra personas nominatas.

135 ¶ Et in puuct. Theaur. dict. quest. for. 12. lib. 2. à num. 54. ibi: Ita uel masculi semper feminis praeferantur, non respiciunt omnem casum successiõis, sed quod semper inter nepotes, et pronepotes, et ceteros descendentes, pari gradu existentes, masculus praeferatur, non autem si suat alterius lineae, aut gradus, et ita in specie primogeniturae, non obstante dictione illa, semper, feminas proximiores esse praeferendas masculis remotioribus, dixerunt, Spino glof. 19. num. 89. Cephal. conf. 656. à num. 50. Peregrin. art. 27. num. 1. et n. 12. et 15. vers. Demique.

¶ Por manera, que por este medio primero deue-  
mos confessar, hallarse, con llamamiento prelatiuo, la dicha doña  
Melchora, a don Lorenzo, y don Francisco, pues no fue irregular  
la disposicion, sed tantummodo coartada a el caso propuesto.

¶ Verum, quando el antecedente faltasse, y passasse  
mos a el segundo, que es el que de contrario tanto se encauce, sci-  
licet, que el señor Obispo tratò de conseruar su agnacion limitada  
en sus sobrinos, varones, descendientes del Alcaide, por linea de recta  
masculina, y de anteponerlos a las hembras de ellos, ex dictis supra,  
à num. 28.

¶ Auiedo ya faltado esta causa final, que le mouid  
con no auer varon alguno, en quien concurra dicha calidad de ag-  
nato, nihil dubij, el quedar se el mayorazgo en su primitiua natura-  
leza de regular, & per consequens, tocar la sucesion a doña Mel-  
chora, hija de varon de mejor linea, en competencia de los AA de  
otras mas remotas.

¶ Pruetate ex l. inde Neratius de usufr. ad res. ibi: Ad eam  
enim partem reddere debet, a qua initio diuisus est, & successio forma sua reddi-  
tur, l. si ternus, §. pactus, ff. de pact. l. interdum, §. 1. de her. inst. ubi glof. Ver-  
bo, resolutur, ibi: Voluntas testatoris in potestatem iuris resolu, l. filium que  
pater de liber. & posth. ibi: Non translatus, sed redditus videtur, l. 2. §. si ma-  
ter, ad Turpill. illie: Cum enim cesset prelatio, matre omitente S.C. beneficio ius  
succedit vetus, l. si instituta, l. pater filium, l. si quis, ff. de inoff. test.

¶ Bald. conf. 230. num. 2. lib. 3. §. 52. in fin. lib. 4. ibi: Suc-  
cessio reuocedit ad suum stipitem non destitutum, sed temporaliter intermisum  
rurgente in sua radice.

¶ En terminos de estar excluydas las hembras por  
varones agnatos, que faltando estos ay an de entrar en ellas, si son  
de mejor linea con prelacion a los varones de otras posteriores, So-  
cin. sen. conf. 31. num. 2. vol. 1. Corn. 90. num. 12. in fin. vol. 3. Dec. 71.  
num. 1. Vegi. 73. num. 103. Crauet. 328. num. 18. lib. 3. Cephal. 46.  
num. 46. Decian. 127. num. 10. Rimin. 482. num. 32. Peregr. 149. n. 5  
lib. 3. Cavalcan. decis. 18. p. 3. n. 1.

¶ Surd. conf. 403. num. 13. ibi: Nulli dubium est, quod se-  
mina, excluduntur ab statuto predicto, propter agnatos, ubi vero agnati non  
succedunt, vel non possunt succedere, tunc cessat causa exclusionis: ergo iure me-  
rito cessare debet feminarum exclusio.

¶ D. Molin. lib. 1. cap. 6. num. 22. & lib. 3. cap. 5. nu. 72.  
ibi: Femina semel exclusa à successione maioratus non censetur perpetuo exclu-  
sa, sed solum suspensa durante causa exclusionis, & ibidem Add. ex multis  
D. Castill. lib. 5. c. 143. §. 2. n. 10.

¶ Cuya regla procede, no solo a fauor de hija de el  
ultimo poseedor, si no de qualquiera hemrba in mediata proxima  
linea contra varon de hembra alterius remotioris, in puncto D.

Castill.

Castill. diēt. cap. 143. §. vnic. num. 1. 2. Ibi: Sed pro ipsa ultimi possessoris maioratus filia, vel sorore, aut femina ei proximiori, contra masculi cognatam expendi possunt, quod supponimus semper agnationis rationem prehabitam, & quidem ipso, atque in necessariam consequentiam, masculi omnes cognati, ex feminis descendentes, exclusantur.

144 ¶ Et infra ibi: Conseruata scilicet maioratus perpetuitate, femina ipsa ultimi possessoris filia, vel soror, aut ei proximior succedit, ut pote cum eadem gradu, proximior sit, atque ita ex regulis omnibus successionis maioratus fundet intentionem suam, contra quoscunque contradicentes, & se liti opponentes, & sic contra masculos etiam cognatos remotiores. Femina uamque masculo eiusdem lineae, & gradu deficiente, ad Regni, & primogenitorum inferiori successore non admittitur, ceterosque excludit, l. 2. tit. 15. p. 2. & profequitur con muchos fundamentos en comprouacion desto.

145 ¶ D.D. Ioseph. Vela diēt. dis. 49. a num. 70. vbi num. 71. ibi: Sic eadem ratione si maioratus limitata sit agnationis, masculis omnibus agnatis deficientibus in linea, vel lineis, in quibus illi tantum, feminis exclusis, vocati sunt, succedere debet femina agnata, quae ultimo possessori proximio reperitur, ne & hic illud absurdi eueniat, quod cum ipsa aliis succedendi casus sit, si aliqui ex ea linea proximior superfit, ratione infirmitatis sexus excludatur, siue a masculo cognato remotiore eiusdem lineae, siue etiam ab agnato alterius.

146 ¶ Et profequitur illic: Tunc contra verosimilem dispositionem, qui cessante iam agnationis qualitate ab ipso desiderata, proximiori cuiuslibet lineae, etiam feminae, prospicere magis velle censendus est, l. maximum c. de iur. C. de lib. prat. & quia cessante exclusionis causae, exclusio etiam ipsa cessare debet, l. adigere, §. quamuis. de iur. patro.

147 ¶ Sed etiam contra maioratus naturam regularem, quae masculis eiusdem gradus, ac lineae deficientibus feminas ad successionem admittit, ac e ipsam ad aliam lineam transitus fiat, res autem quaelibet ad primordialem suam naturam facile reuertitur. ¶ Tandemque, numer. 74. inquit. Cum enim in eius specie maioratus limitata agnationis institutus fuerit, in lineis quatuor fratrum, qui & ex eis descendentes masculi specialiter vocati sunt, sub aperta etiam feminarum exclusione, masculis omnibus agnatis in lineis illis deficientibus, atque ita cessante iam agnationis ratione, & ad maioratum ipsam concurrentibus masculo cognato remotiore, & femina proximiore, haec illi necessario preferenda erit.

148 ¶ Et sic concludimus, no poder hazer transito a dō Lorenço, y don Francisco, hasta saltar doña Melchora, y a uerfe euaquado su linea, l. heredes mei, §. fin. ad Treb. ibi; Propter gradus fideicommissi praescriptos, l. filius 42. §. qui filios de bon. libert. ibi: Et sine dubio, qui sequentis gradus sunt, non admittuntur interim, l. 1. §. fin. tra. de succes. adiēt. l. cum in testamento de her. inst. vbi Bal. notat: Quod gradus subalterni nunquam possunt primo gradui coniungi, quia ordo facit conditionem, unde primus

in ordine excludit posteriores, Castr. conf. 164. num. 5. vol. 2. D. Molin.  
lib. 3. cap. 10. num. 12.

T E R C E R O F U N D A M E N T O C O N T R A R 10

por la cláusula 10.

149 **E**N la 9. posterior a las que hasta aqui tenemos referido,  
están llamados los hijos varones del Alcayde de otro  
matrimonio si muriese doña Leonor de la Cueva su  
muger, cuyo caso no llegó.

150 ¶ Y luego entra el 10. llamamiento, mem. nu. 18.  
ibi: *Es si acaciese que vos el dicho Iuan Baltodano no tuvieredes hijo, ni hijos,  
ni nietos, ni descendientes varones legitimos, por manera que sea acabada la  
linea de vos el dicho Iuan Baltodano nuestro sobrino, e de los dichos nuestros  
fijos, e nietos, e descendientes varones dellos, e de cada uno dellos, por la forma  
susodicha, como dicho es: en tal caso queremos que suceda en los dichos bienes, e ma-  
yorazgo, e los aya, e herede la fija mayor de vos el dicho Iuan Baltodano, e de do-  
ña Mayor de Cueva nuestra muger, e los tenga, y posea todos los dias de su vi-  
da, e si ella fuere fallecida, o despues della, suceda su hijo varon legitimo, &c.*

152 ¶ De que hazen contra lo que hasta aqui dexamos  
fundado, las ponderaciones siguientes.

153 ¶ La 1. q̄ no es posible quedassen llamadas las hembras des-  
cendientes de los agnados (de vno de los quales es hija doña Melhora)  
en las cláusulas antecedentes. Y menos en esta 10. quiso hazerlo, pues  
entra diziendo: *Por manera que sea acabada la linea de los varones.*

154 ¶ La 2. *Que estando a falta de ellos llamadas, ibi: Suceda la  
fija mayor, no puede doña Melchora siendo hembra, hazer saltar la condicion.*

155 ¶ Y la 3. y principal: *Que la fija mayor que aqui expreso  
no ha de ser doña Melchora, aunque se halla agnata, y de mejor linea, sino la in-  
mediata del mismo Alcayde Iuan Baltodano, y de doña Mayor de la Cueva su mu-  
ger, que se ha de entender vna de las ascendientes de las otras partes.*

156 ¶ Todo lo qual tendrá apoyo en las resoluciones  
de derecho que a cada vna destas tres ponderaciones le correspon-  
den, que son las siguientes, y a que procuraremos satisfacer.

157 ¶ En quanto a la 1. de que no fue visto suponer lla-  
madas a las hembras de varones de las lineas antecedentes, ni que-  
rerlas aqui comprehender, in illis verbis: *Por manera que sea acabada la  
linea de los varones, suceda la fija mayor del Alcayde.*

158 ¶ Lo fundan en que in linea virorum, seu masculina, no  
se comprehende la agnata, quæ est finis lineæ masculinæ, & princi-  
pium, & capit de la femenina, l. pronuntiatio, §. fin. de verb sig. Meno-  
chius conf. 205. num. 27. Molinus de ritu, lib. 1. cap. 2. num. 198. Greg.  
in l. 2. tit. 6. part. 4. Auendañ in l. 40. Taur. glos. 9. num. 63. D. Molin. 1.  
cap. 6. num. 38. §. 3. cap. 5. num. 69. Mieres 2. part. quæst. 6. à num. 228.  
D. Castill. lib. 5. cap. 91. à num. 84. §. cap. 143. §. mi an. 5. Fullar q. 346  
à n. 13. vsque ad 19.

159 ¶ Respondemos multipliciter.

160 ¶ Tùm, no poder negarle que la hembra agnata, licet finis sit linea masculina, et tamen est in linea virorum, l. iubemus, C. de emancip. liber. l. lege 12. l. b. §. huiusmodi; C. de leg. har. §. ceterum, Inst. de leg. ag. suc. ibi. Per. et tamen sexum descendentes, siue masculi, siue femina.

161 ¶ Et per consequens estar comprehendida en el llamamiento de la linea masculina, sic in specie D. Couarr. in c. p. Rainun. num. 13. de testa. Pinel. in l. 3. C. de bon. matern. num. 29. Manric. lib. 8. tit. 1. 2. num. 9. Fuffar. quæst. 346. num. 19. Fab. de error. decal. 23. err. 10. Soufa in l. femina, num. 12. de reg. iur. Burg de Paz conf. 29. ex num. 23. Gutierr. 13. num. 24. Dom. Castill. lib. 2. cap. 2. num. 7. et lib. 5. cap. 91. num. 84.

162 ¶ Tùm, porque las autoridades contrarias a este sentir, hablan en caso que el fundador, usando de dicha palabra, linea masculina, tratasse de conservar su agnacion entonces, y adelante.

163 ¶ D. Molin. lib. 1. cap. 6. num. 38. ibi: Cum enim maioratus natura, atque AGNATIONIS consideratio perpetua sit. Et iterum lib. 3. cap. 5. num. 69. ibi: Quod si in primogenitorum successione, ubi AGNATIONIS conseruanda ratio adiecta est, uocentur descendentes per lineam masculinam, femina, que ex masculis descendit, non censetur sub ea uocatione comprehensa.

164 ¶ Afsilo entienden Mier. dict. quæst. 6. num. 130. p. 2. Auendañ. in dict. l. 40. glos. 9. num. 63. D. Castill. dict. cap. 91. num. 84. et cap. 143. §. unic. à num. 5. & alij adducti à Fuffar. dict. quæst. 346. num. 13.

165 ¶ Y aun en este caso, por ser doña Melchora descendiente por linea derecha masculina de el Alcayde por medio de otros varones, a diferencia de la hija inmediata de el primer agnado, qua non dicitur descendere ex linea masculina, Cephal. conf. 413. num. 22. Beroi. 77. num. 19. lib. 2. Menoch. 205. num. 20. Paris. 22. num. 44. lib. 3. Cur. iun. 172. nu. 5. et 6. cum multis Fuffar. dict. quæst. 346. num. 36. Peregr. art. 26. num. 29. ibi: Aut agitur de filia recipientis, uel instituti grauari, et hæc non fit de descendentes per lineam masculinam, quia est principium, et caput lineæ semenine; aut agitur de filia nata a ex filio recipientis, aut ex filio heredis grauari, et hæc contineretur, quia descendit per lineam masculinam illius primi, deue ser admitida tanquam agnata, y la duda refuirtaria despues della muerta en sus descendentes, por no serlo ex linea masculina.

166 ¶ Camill. Gallin. de verb. sign. lib. 8. cap. 26. ex num. 4. D. Castill. lib. 2. cap. 2. à num. 2. præcipue num. 23. et lib. 5. cap. 91. num. fin. vers. Verum, Anton. Fab. de error. decal. 18. error. 10. fol. 153.

167 ¶ Soufa in repet. dict. l. femina, à num. 10. cum seqq. vbi num. 28. inquit: Ex quibus quamuis hæc opinio probabilis sit, probabilior tamẽ est prior ex ductis: item femina ex eo, quia in proposito habilis est, et uocata cũ sit

fit descendens per lineam masculinam, et superius, et ita habet ius certum de presenti sibi competens: quod quidem proprie id, quod potest de futuro contingere non est ei auferendum, precipue, quia ex eo quod femina admittitur ad hanc successionem, non sequitur quod eius descendentes admittuntur: aliam sequeretur, quod Clericus, vel senex ex linea masculina descendens non esset excludendus, quia constat in eis lineam masculinam extinguere, quod tamen nemo dixerit. Item femina competunt verba, cum sit descendens ex linea masculina, et hic, et etiam mens, cum in ea conseruetur agnatio, igitur excludi non debet in proposito. Et prosequitur quam plurimis fundamentis.

168 ¶ Tum, porque nos hallamos fuera de esta controuerfia, siquidem in presentia el señor Obispo, quando dixo: *Permanera que sea acabada la linea de los varones*, tan lexos estuuo de conseruar su agnacion, que antes para efecto totalmente contrario, y hazer transito a llamar las hembras, como lo hizo ibi: *Sucedala hija mayor*, puso dicha clausula.

169 ¶ Ex cuius feminæ vocatione agnatio fuit destructa, *Surd. conf. 3 16. num. 3. lib. 3. Menoch. 44. num. 10. lib. 1. et de præsumpt. lib. 4. præsumpt. 69. Peregr. art. 23. num. 26. Garc. in diuis. num. 33 Gutier. conf. 13. num. 23. Giurb. decis. 3 2 num. 15. D. Molin. lib. 3. c. 5. num. 50. Fuslar. quæst. 499. num. 22. D. Castill. libr. 2. cap. 4. num. 178. Add. ad D. Molin. d. cap. 5. num. 50.*

170 ¶ Interminis *Ruin. conf. 24. num. 3. vol. 3. Gabr. 97. num. 24. Bellon. 73. num. 5. Mazol. 6. num. 6* ibi: *Et sicuti agnatio filiorum extincta est, clarum est, quod post finitam agnationem amoborum filiorum, vocando feminam, in vocatione eius non respexit agnationem. Decian. conf. 127. num. 12. vol. 3. ibi: Ergo prima substitutio de masculis iam expirauit, et deuolutum est fideicommissum ad feminas, scilicet ad quandam Dominam Virgineam, ergo non potest amplius considerari masculinitas, à qua semel receptum fuit.*

171 ¶ Et sic cessante ratione agnationis, no queda autoridad alguna por la sentenciam contraria.

172 ¶ Tum, porque antes de llamar a la hija mayor a falta de los varones, y descendientes dellos, dixo: *Por la forma susodicha, como dicho es.*

173 ¶ Por cuyas palabras vino a repetir, y de nueuo a expressar los llamamientos de las hembras agnatas, que dexaua hechos, l. 3. & ibi glos. *S. eodem modo, ff. naut. cau. Olasc. decis. 23. num. 40. Garc. de nobil. in diuis. n. 50. D. Moli. lib. 3. cap. 5. nu. 65. & alij sup. n. 60*

174 ¶ Tum, porque no estamos en la question que mueuen los DD. Vtrum el llamamiento de descendientes por linea masculina, seu ex linea masculina, incluya las hembras agnatas.

175 ¶ Sed in alia omnino diuersa, donde auiendo en oracion perfecta el fundador dicho: *Es si acaciere que vos el dicho Juan Val todano no tuvieredes fijo, nin fijos, nin nietos, nin descendientes varones legitimos,*



13  
nes en que comprehendio clara y literalmente a todos sus sobrinos  
agnados.

176 ¶ El añadir inmediatamente ibi: *Permanere* a que sea acada la linea de los varones de vos Juan Baltodano nuestro sobrino, y de los dichos nuestros hijos, nietos y descendientes varones de ellos, e de cada uno de ellos, por la forma susodicha, como dicho es, en tal caso suceda la fija mayor, &c.

177 ¶ No fue limitarse a solas las personas de dichos varones, aunque vido de la palabra, *permanere*, que est restrictiva, supra, num.

178 ¶ Si no (& hęc est ipsissima veritas) que como trataba de passar a llamar a *las hijas del Alcayde*, se entendielle que antes que llegasse la sucefsion a ellas, auian de faltar no solo los varones agnatos que auia preferido, pero tambien sus lineas, y asi dixo: *Permanere* a que sea acabada la linea de los varones. *de dicitur in l. n. ante i. f. d. n.*

179 ¶ Lo qual fue ampliacion a fauor de los descendientes dellos: multoties enim dictio, *permanere*, extensionem continet Angel. in *l. iuris ratio* ff. deleg. Socin. conf. 241 in fin. es 99. nu. 15. vol. 4. Rin. 18 num. 7. es 8. vol. 1. conf. 84. nu. 2. vol. 3. Curt. sen. 49. num. 40. vers. *Confirmatur*, Cened. sing. 39. num. 2. Parif. conf. 90. a num. 26. Barbof. di. f. 182. num. 2. Mart. 3. part. claus. 86. num. fin.

180 ¶ En terminos indiuiduales se les ofrecio el caso, y lo resoluiero por esta parte a Beroi. conf. 77. per totum, vidēdus, præcipue num. 16. ibi: *Tamen in casu nostro, neque per lineam, neque ex linea dictum fuit, sed ita, quod linea masculina (scilicet deficeret) que verba, licet quandoque ad limitationem, et declarationem verborum precedentium largam significationem habentium veniant, attamen quando verba præcedentia habent certam, et propriam significationem, certamque de per se iuris determinationem, ut sunt illa descendentes masculi in infinitum, que verè, et proprie descendentes per feminam comprehendunt.*

181 ¶ Tunc ea verba, ita quod, non stant declaratiue, et restrictiue, seu taxatiue, sed potius augmentatiue, extensiuè, et amplificatiue. Ergo ut supra dicebam in casu nostro, stabunt ampliatiue.

182 ¶ Quod ad hoc ut filij, et descendentes masculi Margarite admitti possint, non solum requiritur, ut descendentes Nicolai in totum deficiant, sed etiam totalis linea masculina.

183 ¶ Lo mismo, y en el propio negocio aconsejó Alciat. resp. 127. lib. 9. in princip. ibi: *Aug. Beroi. I. C. viso consilio, dubitavi primo, circa eius decisionem, propter aperta verba testamenti, tamen deinde perspicacatus cogitando, visa est mihi eius sententia verior, et consona menti testatoris.*

184 ¶ Posteaque num. 10. concludit ibi: *Intelligitur ergo illa clausula, ita quod linea masculina deficeret, neque supersent descendentes masculi, prout in inscriptione: in casu autem nostro supersunt, id est ipse Hercules. Neque est nouum, quod fiat ista interpretatio, ut aliquid simpliciter renuntiatum*

intelligatur saluis supradictis, Et sic transeo cum opinione suprascripti d. consulentis.

185 ¶ Idem etiam cum Curt. iud. cum. 149. num. 7. Burf. 228. lib. 3. num. 26. Beroi. dict. conf. 77. resoluit. Sese. decif. 4. 1. 2. a. n. 21. ubi num. 23. concludit: Post factam vocationem masculinam descendenti in infinitum, subsequenda est quaedam conditio substitutionis, in caso quo linea masculina dicti testatoris, in totum deficeret, tunc illa verba, non solum ad praecedentia declaratiue, restrictiue, seu taxatiue, sed potius augmētatiue, & extēsiue, ut sic ad admittendum substitutum, sit necesse non solum, quod omnes descendentes à Nicolao per feminas deficiant, sed **TOTA LINEA MASCULINA.**

186 ¶ Cum Menoch. conf. 379. num. 28. lib. 4. Ruin. conf. 149. num. 4. lib. 2. Fuffar. quest. 346. num. 40. ibi: Si tamen testator in praecedentibus substituit masculos, & dixisset tandem, quod sita linea, alij succedant, feminae descendentes ex masculis non esse exclusae.

187 ¶ Tum denique, porque don Lorenço y don Francisco pretendē cada vno incluyrle en la fofitucion, y llama miento dispositiō de la hija mayor del Akay de por cabeza de doña Maria, y doña Catalina sus ascendientes, y precediendo lo condicional, ibi; *Por manera que sea acabada la linea de los varones*, y estando en ella doña Melchora, vt notorium est supr. num. 172. su comprehensione anteriores fin disputa, porno auer llegado el caso de la fofitucion de aquellas.

188 ¶ Ad text. in l. subemus, C. de eman. liber. quem refert D. Castill. dict. cap. 2. lib. 2. num. 22. & 25. Menoch. conf. 379. a num. 23. Beroi. dict. conf. 77. num. 19. in fin. lib. 2. Fuffar. dict. quest. 346. num. 28. ibi: Aut dispositiue sunt vocati descendentes ex linea masculina, vel per virilem sexum, vel per lineam masculinam, & non admittetur femina. Aut conditionaliter est vocata linea, ut quia dictum sit, **ET DEFICIENTE** linea masculina, et deficientibus descendētib; ex linea masculina, vel si deficerent descendentes per lineam masculinam, & tunc femina admittetur.

189 ¶ Mirabiliter Anton. Fab. de error. deced. 28. error. 10. num. 17. in fin. ibi: *Quod si tractemus de liberis descendētib; per lineam masculinam, non in dispositione positis, sed in conditione tantum, et rit multo facilius, ut nepis ex filio eiusmodi liberorum numero contineatur, ad excludendum substitutum, quia sufficit ad ipsius exclusionem, quod non sit vocatus, nisi sub conditione sic concepta, ut dubitari non possit, quin ea defecerit superstitē persona, quam certum sit contineri appellatione liberorum per lineam masculinam descendentiū.*

190 ¶ Et sic remanet satisfactum a la primera ponderacion contraria, y con inteligencia verdadera de q̄ de las palabras de esta clausula 10. que se han ponderado, no solo no se induze exclusion de doña Melchora: pero antes si llamamiento literal de agnata de linea de varones anterior a el de las hembras que despues llamo, como se ha fundado.

191

¶ Sacan la segunda ponderacion del llamamiento; ibi: Sceda la hija mayor, d. clauf. 10. y dizen que por ser hembra doña Melchora no puede hazer falta la condicion; con que locus filia maioris substituta.

192

¶ Bart. communiter receptus in l. cum auus, num. 4. de cond. & demonst. Gom. 1. var. cap. 5. num. 38. D. Molin. 3. cap. 5. zm. 30. D. Castill. 2. cap. 4. num. 79. es lib. 5. cap. 92. num. 1. Greg. Lopez in l. 3. tit. 13. part. 6. glos. 2. quest. 20. que se trae por lugar individual a fauor de las hijas inmediatas contra la de mejor linea.

193

¶ A que respondemos, no aplicarse al verdadero he cho esta oposicion, antes ajustandola a el nos assiste, y las resolucio nes de derecho que le corresponden.

194

¶ Lo vno, porque la doctrina y question de Bartu lo in dist. l. cum auus, num. 4. d. 2. c. Quero, dicit testator, rogo filium, quod res tituat, si decesserit sine filijs masculis. Y el mismo caso pone Gregorio Lop. vbi proxime, ibi: Et si non haberet descendentem masculum, succederet filia femina disponentis.

195

¶ Pormanera, que es menester que la condicion sea expresia sine filijs masculis, que conuiene cum cap. Rainal. de testam. ibi: Si absque filijs masculis. & sic supponunt prefati DD.

196

¶ Quod deficit in prexenti, donde no solo no dixo, si murieren sin hijos varones, antes cosa diuerfa ibi: Pormanera que sea ac bada la linea de los varones por la forma susodicha, como dicho es.

197

¶ En que se incluyen las hembras ex tot repetitis fu pr. a num. 172. & iterum num. 173. con que sobran las demas confi deraciones que se figuen.

198

¶ Lo otro, porque el sustituto que fue llamado in d. quest. Bart. vino a ser tambien varon; sicuti explicat D. Molin. dist. cap. 5. lib. 3. num. 30. ibi: Idque satis eleganter notat Bart. in dist. l. cum auus, num. 4. vbi inquit, quod si testator dispoat, quod si institutus decedat absque filijs masculis, filijs vero feminis relictis, nihilominus erit hereditas Titio restituenda.

199

¶ Y esta entendida su doctrina en caso que el dispo nente trate de conseruar agnacion, notatilo Corn. in l. 1. num. 2. C. de cond. inser. Padill. in l. cum acutissimi, num. 22. C. de fideicom. Aluarad. lib. 2. cap. 3. §. 4. a num. 37. Gutierr. conf. 13. an. 32.

200

¶ Lo qual tambieu falta en nuestra especie, por ser la llamada, ibi: La hija mayor, que en competencia de doña Melcho ra, de mejor linea no puede hazerle oposicion, vt in fortiori specie, ex dist. l. 2. tit. 15. part. 2. Tiraq. de primog. quest. 10. num. 25. Surd. conf. 319. num. 11. D. Molin. lib. 3. cap. 5. num. 71. Auendañ. in l. 40. Taur. glos. 9. num. 38. Thefaur. dist. quest. 12. num. 10. D. Lara in comp. cap. 30 num. 38. Gamm. decis. 355. Caued. 208. a nu. 1. & alijs supr. an. 122. cum seqq.

201 ¶ La tercera y principal ponderaciõ, y el total apoyo del intento contrario viene a ser infistir todavia en dezir, que en las clausulas antes desta no ay llamamiento alguno de hembras, y que el primero que se halla es el que en esta 10. puso el fundador, ibi: *Su ueda la hija mayor.*

202 ¶ En el qual no se incluye doña Melchora, aunque descienda de la linea de los varones anteriores, si no que hablò de doña Maria, ò doña Catalina, qual de las dos fuesse la mayor, hijas inmediatas del Alcayde, y de doña Mayor de la Cueva In muger.

203 ¶ Alsí porque la palabra, *hija*, no se estiende a la nieta, *l. quod si nepotes de test. iur. ell. §. fin. Inst. quib. mod. test. iur. dar. posth. l. posth. num. vers. Ne ergo de iniust. rup. Surd. conf. 403. num. 20. Fachin. lib. 5. contr. cap. 18. Mantic. 8. tit. 8. num. 9. Valaf. consult. 14. num. 14. Casan. conf. 58. num. 16.*

204 ¶ Como por auer dicho fuesse *la mayor*, y vñdo del pronombre, *vos*, ibi: *De vos el dicho Alcayde, y doña Mayor vuestra muger*, que es personalissimo a la inmediata, sin extenderse a las nietas, ni otras descendientes, *l. cum pater, §. hereditatem delegat. 2. Socin. in l. Gallus, §. instituens, num. 5. de lib. es posth. Alciat. resp. 5 16. nu. 5. Menoch. conf. 215. num. 47. es 328. num. 14. Surd. de alim. tit. 9. q. 39. n. 33. Auendañ. in l. 40. Taur. glos. 20. n. 21.*

205 ¶ In calu Casana. conf. 58. num. 10. ibi: *Quia testatrix nõ fuit loquuta de filiis simpliciter, sed restrictiue, diciendo sus hijos, y mios, unde ea restrictio, quæ deducitur ex dictione, suos, es meos, omnino efficit ne nepotes consequantur.* Add. ad D. Mohin. lib. 1. cap. 6. num. 28. vers. Superior. D. Larrea decif. 54. n. 24.

206 ¶ Verum la satisfacion fera tan relcuante, quod animus omnino acquiescet, dexando acrifolada del todo la justissima defensa de doña Melchora.

207 ¶ Sicuti patet, de que la suposicion que se haze, diciendo no auer llamamiento alguno hasta el de esta clausula 10. de las hembras descendientes de los agnatos del Alcayde, es contrario a el hecho puntual, y derecho toties à nobis repetido, siquidẽ con demonstracion iudubitada, dexamos fundado que en defecto de los varones, hijos, nietos, y descendientes por linea derecha masculina del susodicho lo tienen las hembras de cada linea en que lo està doña Melchora, como nieta de Iuan Baltodano, hermano entero del vltimo posseder, *supr. à num. 100. cum seqq. & sic no era necessario otro discurso.*

208 ¶ Verum, porque quando (sin perjuyzio de la verdad) y de tantas resoluciones, y solidas doctrinas, y autoridades indiuiduales como se han ponderado, y vinieramos (quod absurdum esset) en que el primer llamamiento de hembra, que el señor Obispo hizo, fuesse el desta clausula 10. se ha, y deve confessar ingenuamente,

mente por las otras partes, y sus Abogados, si veritatem amamus, que este de la hija mayor de vos el Alcalde, y vuestra muger, lo verifica literalmente en dona Melchora.

209 ¶ Aunque no sea hija inmediata del Alcayde, si no viznieta legitima, agnata, como lo es del susodicho, por comprehenderse en la palabra hija, *l. Senatus de rin. nupt. ibi. S. C. quo tantu est ne tutor, pupillam, vel suo filio, vel sibi nuptui collocet, etiam nepos significatur, l. iusta interpretatione, ff. de V. S. ibi. Sicuti appellatione filij, filia quoque contineri saepe respondimus, ita nepotes videntur comprehendi. l. 1. C. de cond. infer. l. Decurionum, C. de pan.*

210 ¶ *Glof. in l. Luitius la. 2. de her. inst. Bart. in l. Gallus, S. institutus, in princ. de lib. et post. Tiraque. de mort. part. 2. de cl. 5. nu. 2. Ruh. in l. cur. auus, lib. 1. cap. 11. num. 42. Matienç. in l. 1. tit. 7. lib. 5. glof. 1. num. 2. & ex quam plurimis Fuffar. quest. 319. num. 1. v. videndus, & ex infra repetendis.*

211 ¶ Neque oberit, la oposicion, *supr. n. 204.* de auer dicho, la hija mayor de vos, &c. porque se responde con muchos fundamentos in euitables, reducidos a los medios siguientes.

212 ¶ El 1. resulta de la sujeta materia de fideicomisso, ò mayorazgo perpetuo que por el trato successiuo, in futurum licet, se vñe del pronombre, *MIO, SVTO, ò VUESTRO,* ò de *SV* cuerpo engendrado, aduc, se incluye, el nieto, viznieto, ò otro qualquier descendient, in infinitum.

213 ¶ En fideicomissos lo prueua la *l. Luitius 85. de her. inst.* donde siendo la institucion de vn hermano de Ticio, y la sustitució del hijo, ò hija, nacidos del mismo, *ibi: Aut filium filiam ve EX SE natum natam ve non habuerit,* sin embargo el *C. S.* resoluió comprehenderse los nietos, y descendientes, como si fueran nacidos de el propio hermano de Ticio, y excluyeron a el sustituto, *ibi: Non enim fratrem solum prætulit substitutis, sed etiam eius liberos.*

214 ¶ *Bald. in l. 1. C. de cond. infer. num. 3. ibi: Neptis dicitur nata ex corpore proprio sui aui, quia in ea est sanguinis sui aui continuatio, & immediata dicitur, quidquid per rerum naturam continuatiuè est unum & idè,* *Bart. in l. liberorum de V. S. & in l. Gallus, S. institutus, num. 1. vers. Non obstat de lib. et post. Præcis lib. 1. conf. 56. num. 12. Peregr. conf. 31. num. 4. libr. 2.*

215 ¶ *Idem de fideicom. art. 28. n. 34. ibi: Amplia, vt etiam si dictum fuerit, si sine filijs ex se, aut ex suo corpore natis, contineantur nepotes pro nepotes, & alij, quia in nepote est portio paterni corporis.*

216 ¶ *Capra conf. 22. per tot. præcipuè nu. 3. ibi: Verissimum est, quod in nepotibus datur eiusdem sanguinis continuatio, atque censetur immediate descendere ab ipso capite generationis, & consequenter sub nomine filiorum ex corpore Ludonici naturaliter includuntur.*

217 ¶ Y no porque dixesse la hija mayor de vos el Alcayde, y

21  
nuestro muger, se ha de limitar a la inmediata que tuviessen, pues  
no era posible sin expresar el nombre de los padres, declarar las  
personas de los hijos, a quien llamava.

218. *Castil. conf. 4. 10. num. 4. vol. 1. Pratis dict. conf. 52. n. 14. Peregr. art. 28. num. 34. in fin. Fular. quest. 321. num. 27. ibi: Quando testator relictis filiis, & legitime loquutus fuit, & dixit, substituo filios suos, & vel substituit filios suos. Ratio est, quia dictio, suos, denotat quandam immediate-  
dicentem.*

219. *¶ Contrariam sententiam probarunt Alex. conf. 37. num. 1. lib. 6. Paris. 65. num. 65. lib. 2. Pratis 56. num. 10. Peregrin. 31. num. 4. lib. 2. & in his terminis loquuntur omnes, qui consuluerunt pro nepotibus, & ve-  
rior opinio mihi videtur. Y dà la razón ibi: Quia semper est necesse exprimere nomen patrum filiorum, & vocatorum.*

220. *¶ En nuestros mayorazgos de España las leyes Reales deciden el punto, la 2. tit. 15. part. 2. dize ibi: Si dexasse fijo, ò fija que ouiese de su muger legitima, que agnel, ò agnella lo ouiesse, & non otro ninguno. Donde no obstante verbo illo, de su muger. Et ibi: E non otro ninguno, intelliguntur en la palabra, hijo, ò hija, nepotes, & omnes descendentes in infinitum.*

221. *¶ D. Molin. lib. 1. cap. 6. num. 18. ibi: Quod non solum de primo filio maiori, sed de omnibus filiis primogenitis in infinitum, intelligenda sunt ex maioratus natura, & perpetuitate. Et iterum num. 28. & 29. ibi: In Hispanorum primogenijs verbum, filios, non solum nepotes, & verum etiam omnes alios descendentes in infinitum comprehendit, quod probatur solidissima ratio ne, nam maioratus natura perpetua est in omnes descendentes, atque ceteros trasversales, qui ex propria institutoris familia procedunt. Matienç. in l. 11. tit. 7. lib. 5. glos. 8. num. 2. D. Castil. lib. 5. cap. 66. num. 45. & cap. 92. à nu. 36. videndus.*

222. *¶ Y la l. 11. tit. 7. lib. 5. Recop. que es la que limita las donaciones del señor Rey don Enrique, que hablando de mayorazgos, y diziendo ibi: Que finquen a el su fijo mayor. Et ibi: De cada uno DE ELLOS, aunque vsò del pronombre SV, y DE ELLOS, se entendiende de los nietos, y descendientes, Pala. Rub. de donat. inter, §. 69. num. 21. D. Molin. 1. cap. 5. num. 22. Matienç. in dict. l. 11. glos. 8. n. 1.*

223. *¶ In punct. D. Castil. lib. 5. cap. 92. num. 44. ibi: Quamuis in singulari filius maior, vocatur, aut cum pronomine meum, tuum, sed cum dicatur filius meus, aut tuus, & vel suus, succedat, nam si maioratus perpetuus sit, adhuc nepotes continentur, & perpetua sit successionis causa, quæ aliàs in filio finiretur, exemplum in clausul. Regis Henric. &c.*

224. *¶ Conducit etiam dict. l. 2. tit. 15. part. 2. & l. 40. Taur. en quanto a la representacion, que si el instituydor dize: Que succeda el pariente suyo mas cercano, concurriendo el de mejor linea, licet remotior, in gradu sit, con otro mas proximo a el fundador, que se valga de la palabra, suyo, nihilominus ha de vencer el en quien asiste la pri-  
moge-*

mogeditura de la linea, representando a su ascendiente premuerto. ex DD. ll. 2. tit. 15. part. 2. es. 40. Taur. Cifuen. in dict. l. 40. quest. 1. D. Molin. 3. cap. 8. num. 11. alter Molin. disp. 629. nu. 2. Flor. de Men. ad Gam. decis. 93. vers. *Conclusio octava*; Gutierr. 3. pract. quest. 68. per totam.

225 ¶ Et in casu de auer dicho, el pariente mio, Auendañ. in l. 40. Taur. glos. 20. num. 27. Mier. 2. part. quest. 9. num. 22. Gutierr. 3. pract. quest. 68. num. 28. D. Castill. lib. 3. cap. 19. num. 302. cum seqq. Salced. de repres. lib. 3. cap. 11. num. 33. & 34. videndi.

226 ¶ Y est tambien a proposito el considerar, que aun quando el señor Obispo huuiesse formado la sustitucion, diziendo, que por muerte de Iuan Baltodano, abuelo de doña Melchiora, sucediesse doña Maria, ò doña Catalina, hijas inmediatas del Alcaide.

227 ¶ Nihilominus deuiera ser preferida doña Melchiora, aunque omitida, por nieta inmediata del primero llamado, antes que las subtitas assi por la presunta voluntad, ex l. cum auus, ff. de condit. es demonstr. l. cum acutissimis, C. de fideicom. ibi: *Ne videatur testator alienas successiones, proprijs antepone, l. generaliter, S. cum autem, C. de inst. es subst. ibi: Non esse verosimile, patrem, si de nepotibus cogitasset, talem fecisse substitutionem: elegantem Bart. in l. Gallus, S. etiam si parente de lib. es posth. Menoch. cons. 926. num. 56. Greg. Lopez in l. 2. tit. 15. part. 2. verbo, si de xare, quest. 2. & videndus D. Castill. lib. 5. cap. 92. num. 58. vers. Ino ex Castrense, es num. 59. in fin. vers. Quamuis itaque.*

228 ¶ Como por la sugeta materia de los mayorazgos, tracto sucefsiuo, y perpetuydad del priuilegio de la linea, etiamq; se aya fundado por transversal. D. Covarr. pract. cap. 38. num. 12. ibi: *Idcirco, siue primogenium fuerit institutum ab ascendenti, siue ab alio transuersali, etiam si post primogenitum vocetur secundo genitus, erit obseruanda huius legis Regie decisio: nam secundo genitus censetur vocatus post primogenitum, & eius liberos, vel primogenito mortuo absque liberis.*

229 ¶ D. Molin. lib. 1. cap. 4. num. 37. P. Molin. tom. 3. disp. 589. num. 1. Mier. 4. part. quest. 1. num. 19. ibi: *Ex quibus confirmo singularem in ista materia de Trinam Episc. Covarr. pract. 38. num. 12. ubi vult, quod licet inter transuersales non habeat locum conditio, si sine liberis decesserit, de qua in l. cum auus, sallit in maioratibus propter eorum naturam.*

230 ¶ La razon dict. l. 2. titul. 15. part. 2. es, por que los llamamientos no solo se han de entender a fauor de los que los tienen expressos: verum de sus descendientes legitimos in infinitum, por ser lineales, D. Covarr. dict. cap. 38. num. 6. D. Molin. lib. 3. cap. 5. ex num. 30. P. Molin. dict. disp. 589. num. 1. Gutierr. 3. pract. quest. 66. a num. 17. & quest. 67. num. 20. D. Castill. lib. 3. cap. 19. v. 185.

231 ¶ El segundo medio es el de la voluntad, la qual no solo no se puede afirmar la tuuiesse el señor Obispo de comprehender indiuidualmente a doña Maria, y doña Catalina, ascendientes de

de los contrarios, en la palabra, *hija mayor*, antes se reconoce asistir a doña Melchora, con prelación a las dos, y a sus descendientes, ex seqq.

232 ¶ Tum, porque quando formò la claus. ibi: *Succeda la hija mayor de vos el Alcayde, y de doña Mayor de la Cueva vuestra muger,* fue en tiempo, que auian precedido, y tenia hechos nueuellamamientos especiales de los hijos, nietos, y descendientes varones del dicho Alcayde, y de doña mayor de la Cueva su muger, y de otra si ella faltasse, mirando a la posteridad in futurum, mem. à n. 9. vsque ad 18.

233 ¶ Y en este caso qualquier prudente juyzio diseurrirà en que despues de tiempo tan dilatado como el que presupu- so, auia de passar con la vida de tantas personas como nombrò, y sus generaciones, no auia de imaginar que el llamamiento de la *hija mayor*, se entendiessè de las inmediatas de el Alcayde, y de doña Mayor de la Cueva su muger.

234 ¶ Y el vsar de aquella palabra generica, *hija mayor*, fue para comprehender a qualquier hembra agnata, descendiente de los dos, que por falta de varon se hallasse hija, nieta, ò visnieta ma- yor de ellos.

235 ¶ *Diēt. l. Lulius la 2. de her. inst. l. cum heres, §. 1. de statu lib. l. continuus, §. cum quis de verb. oblig. Imm. in l. Gallus, §. instituens, nu. 49. de lib. et post. ibi: Vel potes dicere secundo, quod dispositio non fuit facta de presenti, sed collata in quendam euentum futurum, in quo verosimiliter erat dubium, an tunc starent filij primi gradus? An verò nepotes, vel alteriores? Et idcò verisimile est, quod tunc la è intellexit verbum, filijs.*

236 ¶ *Socin. iun. cons. 1. num. 36. lib. 3. vbi num. 38. ibi: Hoc procul dubio procedit si dispositio collata fuit, in incertum futurum euentum, quo subsequuto, posset dubitari, an reperiantur filij, veluti quando substituantur in defectum descendantium masculorum, tunc enim nepotes, et pronepotes, comprehenduntur.*

237 ¶ *Peregr. cons. 31. num. 18. vers. Nec vrger, vol. 2. Nat ta 602. num. 28. vol. 3 Bonif. Roger. 43. num. 105. vol. 1. Gozadin. 4. num. 13. Riminald. 23. num. 66. vol. 1. Craſ. s. fideicommissum, quest. 10. num. 6. Alfer. cons. 24. num. 17. vol. 2. ibi: Et cum post defectum omnium filiorum vocaueris filiam, quo casu facile fuit credendum post tot generationes, non posse filiam immediatam verosimiliter superuivere: idcirco D. Lupi- pera proneptis sub appealatione filie comprehensa iudicatur.*

238 ¶ *Et supponit D. Molin. lib. 1. cap. 5. à nu. 20. & iterum cap. 6. num. 29. ex verbis infra referendis, & cum Peregr. art. 22. num. 50. Fular. quest. 320. à num. 15. Add. ad Dom. Mol. diēt. cap. 6. num. 28. vers. 7. Menoch. cons. 1154. n. 10. lib. 12.*

239 ¶ Tum, porque in maioratibus la calidad de *hija ma- yor* se ha de considerar a el tiempo de la vacante, que es quando se desiere

*meliora esta consecuencia*



defiere la fucelcion, *l. interuenit ff. de leg. a. pr. est l. si quis filio de in iust. rupt. l. heres de opt. leg. ibi: Quoriam actio hereditatis tempore solus erat, qui per illum seruum yset acquirere.*

240 ¶ Roder. Suar. alleg. y 2. num. 1. D. Mol. lib. 1. cap. 13. num. 37. Auend. in l. 40. Taur. glos. 18. num. 26. Flor. de Men. ad Garn. decif. 27. num. 4. Mier. 1. part. quest. 2. num. 2. D. Valenc. conf. 83. nu. 3. § 27. ibi: Ac propterea dispositio loquens de primogenito, intelligitur de eo qui talem qualitatem obtinet, quando dies fideicommissi cedit. D. Castill. lib. 3. cap. 15. num. 2. § lib. 5. cap. 90. a ni 20.

241 ¶ Sin atender a que antes la tuuieffe, o despues de di ferida sobreuenga, *di et l. interuenit ff. de leg. pr. est. l. 1. §. si quis proximior, ff. unde cogn. Surd. conf. 125. nu. 10. Pereyr. de potest. elig. cap. 10. Casan. conf. 26. num. 20. Mier. 2. part. quest. 6. num. 173. D. Valenc. conf. 83. num. 161. ex multis D. Castill. lib. 5. cap. 90. num. 2. 1. ibi: Qualitas a testatore expresa, et ad succedendum requisita, & precise addebe debet, eo tempore quo successio defertur, aut dies successiois, siue uocationis uenit, neque sufficit eam antea exiuisse, si tunc cesserit, neque etiam postea superuenire cum tempore de lata successiois interuenire debeat.*

242 ¶ Con que asistiendo a doña Melchora ( quando murio Pedro del Salto, ultimo posscedor) el requisito de hija mayor del varon agnato inmediato a el, y visniet a de el Alcayde, y de doña Mayor de la Cucua, su llamamiento es manifesto con ante lacion a don Lorenzo, y don Francisco posteriores, *l. post san. qui neos, §. interdum, ff. de suis, et leg. her. l. 1. de success. ad et.*

243 ¶ In casu Bald. in l. 2. num. 5. C. de iur. emph. Decian. consil. 7. num. 59. lib. 1. Surd. 494. num. 1. lib. 4. Menoch. 97. a num. 15. D. Mol. lib. 1. cap. 6. num. 43. & ibi Add. D. Valenc. concl. 83. num. 27. D. Castill. lib. 5. cap. 93. § 7. a num. 30. Rot. diuers. decif. 128 r. 1. p. 2.

244 ¶ Tum, porque no llamo a la hija mayor con el no bre proprio de Maria, o Catalina, de que pudiera facarse algun afecto, inclinacion, o causa particular, glos. in l. cum ita legatur, §. in fideicommissio de leg. 2. uerbo, nominati, ibi. Vel sic prius uocentur Petrus, et Ioannes.

245 ¶ Ni pudiera nombrarlas, porque quando instituy o el mayorazgo no eran nacidas ninguna de las hijas de el Alcayde, del matrimonio con doña Mayor de la Cucua su segunda muger.

246 ¶ Et in ignotum non cadit dilectio, *l. qui filiabus de leg. 1. Alciat in l. Gallus, §. etiam si parente, num. 28. Mantie. lib. 6. tit. 1. num. 20. Menoch. conf. 151. num. 1. lib. 2. D. Castill. lib. 5. cap. 84. num. 40. ibi: Cum affectio in ignotum non cadat, is in dubio non intelligitur uocatus. Et infra illic: Testator non intelligitur habuisse affectionem ad personas a se non cognitias.*

247 ¶ Si no que vsò del apelatiuo de hija mayor, & se corre sin linage de duda la comprehensio desta parte por dicho titulo de visniet a agnata de Iuan Baltodano, y su muger.

248 ¶ D. Molin. lib. 1. cap. 5. num. 20. es. 22. & latius cap. 6. num. 29. ibi: Quod quando testator providet descendente ignota, dispositioque eius non ad certos, & determinatos filios, sed in incertū, futurūque euentum protrahitur (ut fieri solet in Hispanorum primogeniis) verbum, filiorum, nepotes etiam, ac omnes alios descendentes comprehendit. Et in tribu: Quando materia est indifferens quoad gradus, prout est maioratus institutio, ubi indifferenter omnibus gradibus descendentiū in infinitum absque particulari alicuius affectiōne providetur, verbum, filijs, comprehendit totam lineam descendentiū.

249 ¶ Add. ibidem, num. 28. vers. Quarta, ibi: Quando filij nondum in rerum natura sunt, quo casu circa eos nulla particularis affectiō potest considerari, sed tantum ratio sanguinis, que pariter æque in nepotibus militat, imò fortius in his, quia per nepotes magis propagatur sanguis noster, ac memoria.

250 ¶ Cum Socin. sen. conf. 49. num. 10. Casana. 15. n. 32. es. 45. num. 128. es. dict. conf. 58. num. 8. es. 9. D. Castill. dict. cap. 92. nu. 58. vers. Rursus. Et postea vers. Præterea, illic: Præterea pro ultimi possessoris filia, aut sorore velut manifeste cogere præsumptam institutoris maioratus mentem, qui si casum istum considerasset, & concursum filie, aut sororis ultimi possessoris, cum filia, aut descendente filie sue maioris, aut alterius ex filiabus suis preuenisset, absque dubio, inter descendentes filia eiusdem, & ultimi possessoris masculi, a se incognitos, et ipse non natos, præferret filiam, vel sororem ultimi possessoris, neque verosimiliter credendum est, quod descendenti ex filia incognitum præferret descendenti ex masculino ultimo possessore, vel sorore eiusdem.

251 ¶ Y mas quando a el tiempo desta vacante eran ya muertas muchos años auia doña Maria, y doña Catalina, ascendientes de los contrarios, que es consideracion que hazen los Doctores para comprehender en la palabra, hija mayor, a la descendiente agnata de mejor linea, Socin. sen. conf. 17. vers. Postremo, lib. 4. Cephal. 262. num. 9. Rimin. iun. 450. num. 35. Add. ad D. Molin. dict. cap. 6. lib. 1. num. 28. vers. Quinta, D. Castill. dict. cap. 92. a num. 37. præcipue num. 58. vers. Rursus, videndus.

252 ¶ Tum, & quod præ oculis est semper habendum, porque no auiedo passado jamas este mayorazgo a las lineas de don Lorenzo, y don Francisco: antes si, entrado en la de doña Melchora, porque sucediò Alonso Suarez, hijo primogenito del Alcaide, visabuelo de la susodicha, y continuadose despues en la de los varones agnados della, y siendo el ultimo Pedro del Salto, hermano de su abuelo de esta parte, compitiendose oy entre ella con los descendientes de las hijas inmediatas del Alcaide.

253 ¶ No es posible que con tan leue fundamento como el dezir que vsò en el llamamiento de la hija mayor del pronombre de vos, se quebrante la regla, y atropelle la prerrogatiua que ocupa el primer lugar en las sucesiones de mayorazgos, quitandola

la a la hembra agnata, a quien asiste todo el derecho, y no répugna la voluntad, y conuienen las palabras, por darla a los demas remotas, a donde nunca entrò.

254 ¶ *Aduersus textum* in cap. 1. de nat. suc. feud. l. cum ita; §. in fideicommissio deleg. 2. ibi: *Et qui ex hia primo gradu procreati sunt*, in terminis Socin. sen. cons. 49. à n. 9. vol. 1. D. Molin. lib. 1. cap. 3. num. 21. & lib. 3. cap. 6. num. 30. D. Paz de renut. cap. 3 §. num. 11. Casan. cons. 38. num. 114. P. Molin. disp. 62 §. num. 5. Robles lib. 3. cap. 1. n. 30.

255 ¶ Por cuyos fundamentos, y otros en terminos mouiò la question el señor don Iuan del Castillo dict. cap. 92. donde à num. 19. puso los de la contraria sententia; ibi; *Est ergò verissimum, quod si institutor maioratus, in defectum masculorum, adiecto pronomine dixerit, quod succedat filia tua, aut sua, aut filia mea, vel deficientibus masculis descendentibus succedat filia mea maior, prout sepe factum vidimus: tunc equidem, masculis deficientibus, non filia, siue neptis, aut alia descendens ultimi possessoris succedet, neque continuatio lineæ, aut proximitas respectu eius attendi debet; sed potius filia maior, disponentis, quæ eo signo vocata fuerit, admitenda erit.*

256 ¶ Y despues à nu. 34. refiriendo los que asisten a D. Melchora haziendole mayor fuerça, resoluiò a lu fauor, præcipue num. 58. in hæc verba; *Imò in terminis, & in casu secundo principali supra proposito, quando scilicet in defectum filiorum, & descendentium masculorum filia maior, testatoris, vocata fuerit, aut filia eiusdem sub ordine vocentur adiecto pronomine, mea, scilicet succeda, mi hija mayor, ò succedan mis hijas por su orden.*

257 ¶ *Ego aliquando in casu occurrenti dicebam, & iuridicè contendebam, quod si extinto ultimo masculino, maioratus possessore, cuius etiam pater masculus successit, atque ita deficientibus omnibus masculis, ad successionem maioratus concurrant filia, aut soror eiusdem ultimi possessoris maioratus cum filia, aut filio, aliove descendente ex filia maiore; aut ex altera filia institutoris maioratus, quemadmodum prædictum, & adiectis dictis verbis filia mea maior, aut filia mea ex suo ordine succedam, & antequam masculi deficerent, & successerit, omnis ius sibi deferri possit, decesserit, neque in eius persona linea initium sumpsit, ad successionem admittendus non esset, ex huiusmodi filia descendens, sed potius filia, aut soror ultimi possessoris maioratus præferenda.*

258 ¶ *Neque affectionem, atque prædilectionem, considerata respectu persone filia, aut filiarum disponentis, quæ nata, & ab eo cognita erant, militare, locum vè facere debere, in eius successione, cum nondum linea in persona filia eiusdem institutoris initium sumpsisset, neque ab institutore ipso, filia, aut filij eiusdem cogniti fuissent, utpote, nondum nati, & inde prærogatiuam videri, concessam, persona filia, neque in eius successoribus obtinere, si nondum in filia ipsa successionis ius, & linea incepisset, quamvis descendentes eiusdem, alij suo ordine, succedendi ius, haberent, deficientibus descendentibus ex illa linea, ultimi possessoris masculi.*

259 ¶ Ad quod tenendum, multum mihi videbuntur adstringere rationes, & communes, interpretum, nostrorum resolutiones, de quibus supra, tenent, scilicet, & gradus, & proximitatis, respectu eiusdem ultimi possessoris prerrogatiuam, que primo loco consideratur in primogenitorum successione.

260 ¶ Y prosigue hasta el fin del cap. omnino videndus, con diuersas consideraciones, y autoridades, en confirmacion deste intento, y satisfaze a num. 59. a lo que Greg. Lop. dixo in dict. l. 3. tit. 13 part. 6. glos. 2. quest. 20. ademas de ir este Doctor con supuesto de q el llamamiento de la hija del fundador fue a falta de descendientes razones, vt notauimus supr. a num. 194. quod abest in presenti, pues dixo: Por la forma referida, y como dicho es. Et ibi: Por manera que sea ac. bada la linea de los varones, que tienen la inteligencia, segun explicamos supr. a num. 60.

261 ¶ Que junta esta resolucion a el señor Castillo, con las demas aduertencias que auemos hecho, prueuan la voluntad a fauor de doña Melchora, y desvanecen el intento contrario, que procuran sacar deste 10. llamamiento.

262 ¶ El 3. medio no menos considerable para excluyr dicha oposicion, se induze de la inuerosimilitud, y absurdo que se figurera en conferuar el supuesto con q van, de que en la palabra, hija mayor de vos el Alcaide, no se comprehenda doña Melchora.

263 ¶ Para cuyas ponderaciones se suponen, que tratamos de interpretar palabras de la disposicion de vn difunto, que como no puede el mesmo declararlas, se tiene por dificil, peligrosa, y sugeta a error la que se les diere.

264 ¶ L. 1. in princ. de ann. except. Tiraq. in l. si unquam, verb. libertis, num. 23. Mantica de coniect. lib. 3. tit. 2. num. 1. ibi: Que quidem materis, est per difficultis, & valde periculosa, & fere inextricabilis, nam sepeissime erramus, propter nimiam subtilitatem, cum animu ipsius, non videamus. Menoch. conf. 107. num. 48. D. Castill. lib. 2. cap. 4. num. 46.

265 ¶ Y asilos señores Iuezes, de cuyo iuzio, y buen sentir pende su inteligencia, l. voluntatis, C. de fideicom. ibi: Voluntatis defuncti questio in estimatione Iudicis est.

266 ¶ Ademas de que la han de regular conforme a derecho, y sugeta materia de mayorazgo, con que en duda se ha de presumir quiso conformarse el fundador, glos. in l. cum ita, §. in fideicomiso, verb. primo, deleg. 2. Bart. in dict. l. §. in princ. Alex. conf. 5. nu. 4. lib. 3. Socin. iun. 146. num. 12. lib. 2. Fuffar. quest. 320. num. 48. & 321 num. 30. Mier. 4. part. quest. 1. ex num. 2. Aretin. conf. 145. num. 2. ibi: Est autem hic coniectura, quod testator voluerit nepotes contineri filiorum appellatione in dubio enim, testator in sua dispositione videtur velle se conformare cum dispositione iuris.

267 ¶ Deuen hazerlo de manera, que parezca disposicion prudente: asil lo asienta en nuestra especie propia el I. C. in dict.



274 ¶ *¶* I. i. ho, q̄ a falta de los varones viniere la hija mayor de dicho Alonzo Suarez. Claus. 23. mem. ni. 30. y después la hija segunda. Et denique: Las otras hijas legitimas del seso dicho. Clausula 26. mem. n. 33.

275 ¶ Quieran sin embargo don Lorenzo, y don Francisco, que doña Melchora, bisnietra agnata mayor del mismo Alcaide, y de doña Mayor de la Cucua su muger, ni otra hija de los varones primeros, en quien se formó, y tuvo principio este mayorazgo, y de las lineas en que entró, y se ha continuado el poseer: no suceda, ni aora, ni en tiempo alguno tengan llamamiento, que riendoles dexar sin el.

276 ¶ *¶* Quod absurdissimum esset, y a sí lo advierte Alciat. conf. 127. num. 1. lib. 9. ibi: *¶* Considero etiam, quod si nra dixerimus, sequeretur absurdum, quod iste nullo casu vocatus esset ex prædicto testamento, quod est absurdum, cum vocet alios minus dilectos. Doct. in un. conf. 69. à mem. 16. lib. 3. Bell. conf. 73. à num. 25. D. Valensuel. conf. 97. n. 109.

277 ¶ Ni fuera posible librar de reprehension: antes, si, quedara sujeta a censura, y se vultura por imprudente semejante disposicion, sicuti exclamat Bald. conf. 20. incipit, quidam magnus, n. 1. in fin. vol. 3. ibi: *¶* In materia falsitatis obam delicti attendi prudens consilium testatoris, sunt verba notabilia. *¶* Curio de test. inst. *¶* Quæro, ergo, nunquid sit prudens ille testator, qui nepotes fratris præfert nepotibus propriis filio sua, & sui proprii corporis. *¶* Certe, ergo, nec avom istam de prudentia commendare, qui natos suos excludit, & quodam more in sui hominis negligit suos. *¶* Perogr. artic. 26. num. 18.

278 ¶ *¶* Quod non est credibile, l. Publius §. 1. de condit. & dem. ibi: *¶* Sed hoc est versimile. *¶* Prefertim, quando no se descubre causa q̄ pudiera motuvar la exclusion de D. Melchora, ocasionada, ni por su padre, ni abuelo, los quales tuvieron antes la gracia del fundador, pues les honró, llamandolos en primero lugar, ni rhenos la seso dicha, que no era nacida, l. i. in fin. C. de lib. præter. lib. 2. *¶* Nulla ratio reddi potest quare videatur in posteriore tantum casu exheredare voluisse.

279 ¶ Y si para escusar inconvenientes tan difonos, permite el derecho estender las palabras, & si necessitas sit improprias las, Bart. in l. omnes populi §. num. 53. de inst. & iur. l. inf. in dubium, num. 39. C. de ll. *¶* Ruin. conf. 168. num. 19. lib. 3. *¶* Crauer. 987. num. 6. lib. 6. *¶* Mandel. 538. num. 10. *¶* Burg. de Paz. 27. num. 26. *¶* Casan. 43. nu. 19. *¶* Es postea num. 121. *¶* Decian. conf. 7. num. 68. lib. 1. *¶* Gabr. 96. à num. 13. *¶* Menoch. 3. n. 4.

280 ¶ *¶* In terminis He. de. Emil. de iur. feud. cap. 2. §. 2. num. 5. *¶* dicens: *¶* Omnis inferior ratio quæ cadit est etiam verbis improprie, ne mulieres inferioris lineæ præferantur senioribus lineæ superioris.

281 ¶ *¶* Quando no tratamos si ne de justicias del derecho, y sujeta materia de los mayorazgos a la presunta voluntad, y  
excluyr

excluyr el absurdo, e inconuenientes referidos; quid dicendum vi-  
deant, & pensitent integerrimi, & oculatissimi Iudices.

L L A M A M I E N T O XVII.

Mem. num. 25.

282 ¶ Afsegura del todo el discurso referido, el ver que  
antes de salir el fundador de las lineas de los descendientes del Al-  
cayde, no solo dexò llamadas a las hembras con la palabra *hija ma-  
yor*, y *hija segunda*, de quibus hucvique, pero vsò de otras vniuersales;  
como fueron *claus. 16. num. 24. ibi: E así vna sucesivamente en las di-  
chas vuestras hijas legitimas, y de doña Mayor de la Cueva vuestra muger.*

283 ¶ Lo qual boluò a repetir con mas claridad quando  
huuo de passar a la linea del dicho Alfonso Suarez su sobrino; dõ-  
de dixo illic: *Item, con condicion; que si fuere que vos el dicho Juan Valtodano  
nuestro sobrino falleciere des sin dexar hijos, nin hijas, nin nietos, nin descendientes  
varones de los tales hijos, nin hijas vuestros, que puedan auer el dicho mayor az-  
go segun, e como en vos e en vuestra generacion esta por nos declarado; en tal ca-  
so lo aya y suceda el honrado Cavallero Alonso Suarez.*

284 ¶ Ecce, como por clausulas subsequentes; ex qui-  
bus voluntas demonstratur, *l. qui filiius, ff. de leg. 1. l. extrum in prin-  
cip. vbi Bart. de pet. her. l. fin. §. cui dulcia, ff. de vim. & ol. leg. l. cum in testa-  
mento, §. fin. de her. inst. l. que situm, §. Papinianus de sum. inst. l. ibi: Nisi, inquit,  
ex alia parte, l. si seruus plurimum, §. fin. deleg. 1. illic: Item egrum que prece-  
dunt; vel que sequuntur summam scripta sunt expectanda; l. si fratres, C. de  
fideicom. illic: Sed si verbis fideicommissi aliqua parte testamenti pro mul-  
tis D. Castill. lib. 4. cap. 50. à num. 17. - §. que ad 21.*

285 ¶ Dño a entender, que las hembras descendientes de  
el Alcayde, que dexaua llamadas, no eran solo *la hija mayor*, y *la hija  
segunda* immediatas, de q procuran induzir la restriccion; si no que ta-  
bien las llamó a todas; *ibi: E así vna en las dichas vuestras hijas succes-  
siuamente.* Et *ibi: Si murieredes sin dexar hijos, nin hijas.*

286 ¶ En cuya palabra, *hijas* de plural; y *sin* el pronom-  
bre, *su*, ninguno ha dudado comprehenderse las nietas; y demas  
descendientes hembras; *liberorum de N. S. l. ibi: Liberorum appellatione,  
nepotes, & pro nepotes, & ceterique qui ex his descendunt continentur; l. de pot-  
t. l. 10. Inter liberos nepotam quoque ex filia conueniunt. De Buis rescriptis. Bula-  
far. quest. 319. num. 11. & ex dictis sup. l. in 209.*

287 ¶ Y estan en esta consideracion; que aun quan-  
do no huiera antes hecho mencion de las hembras; ni tuvieran  
llamamiento en otra parte mas que en lo condicional de las clau-  
sulas, obrara lo mismo para induzrlo, o en lo si individualmente en  
lo dispositiuo; o en la llamada; sin embargo de la glo. *l. Lucius  
85. de her. inst.* que se limita en may or azgos por el trato sucesiuo; e  
perpetuidad de ellos; *pero I nob resubmi sup o C.*

288 ¶ Grat. conf. 89. h. m. 15. d. 15. Gabr. de fideicom. reclus. 4.  
num.

num. 34. Perceg. art. 28. num. 3. D. Molin. lib. 1. cap. 6. à num. 2. cum seqq.  
Mart. de success. legal. 1. part. quest. 2. art. 1. num. 24. Casan. conf. 4. rñ. 28.  
Fusiar. quest. 437. num. 3. D. Castill. lib. 4. cap. 9. num. 73. Add. ad D.  
Mol. d. c. 6. n. 2. lib. 1. vbi plures congerunt.

289 ¶ Et cum adsit vocatio omnium filiarum, a lo menos de las agnatas, se deve entender de cada vna en la linea y grado que le corresponde a falta del varon de ella, dicit lex facti, §. item quare de vulg. ibi: *Et magis est in utroque, tempus suum separatim seruare, l. equissimum, §. si prius de honor. possess. secund. illic: Cum ad suam quisque causam substitutus sit. Alex. conf. 119. num. 2. lib. 5. Ruin. 9. num. 3. lib. 1. Cephal. 30. num. 50. lib. 1. Mier. 2. part. quest. 6. num. 49. illic: Vbi cumque sexmine sunt vocatae deficientibus omnibus filiis masculis, illa pluralitas resoluitur in singularitates, et sic, quod si quilibet ex masculis habet filiam, illa censetur vocata. Anton. Bell. conf. 73. num. 32. & ex latè adduct. sup. à n. 120.*

290 ¶ Ex quibus conuincitur la prelació euidente, y manifiesta de doña Melchora en esta 10. clausula, y llamamiento de la hija mayor, como agnata inmediata del varon llamado literalmente antes que las otras hembras de donde deriuau su derecho don Lorenzo, y don Francisco.

*Q*UARTO FUNDAMENTO  
*FR. I* *contrario.*

291 ¶ Despues del llamamiento 17. de Alonso Suarez su sobrino, y de sus hijos y hijas, que se continuan del mismo modo, y cõ las proprias palabras, y literales clausulas, que las que hizo, y formò en el Alcayde Iuan Baltodano, y sus descendientes, memor. à num. 25. vlque ad 33. entra en la claus. 27. nu. 34. diciendo:

292 ⊕ ¶ *E querimos, e nos plaxe, que en quanto faze, toca, e atañe solamente a los dichos Iuan Baltodano, y Alfonso Suarez nuestros sobrinos, y cada vno dellos ayau, y hereden, y sucedan en los dichos bienes sus fijas legitimas de cada vno dellos.*

293 ¶ *Segun, e como de suso en esta escritura por nos està declarado.*

294 ¶ *T DENDE EN ADELANTE, que en el dicho mayorazgo suceda, y lo aya varon legitimo de legitimo matrimonio nacido, e aya de varon en varon para siempre jamas por linea derecha masculina, preferiendo el mayor a el menor, el varon a la hembra, e el sobrino a el tio.*

295 ¶ *No puedan suceder, ni sucedan en los dichos bienes otras ningunas fsebras fijas, ni nietas, ni sucesoras, aunque preferan en ducido, y en mayoria a el varon.*

296 ¶ *Saluo en defsefo que ni huiere varon legitimo de legitimo matrimonio nascido pariente dentro del quarto grado de aquel por cuyo fallecimiento vacare el dicho mayorazgo.*

297 ¶ De que induzen don Lorenzo, y don Francisco, que declarando más en quanto a los llamamientos de las hembras su



la voluntad del fundador dió a entender a un solo de las hijas inmediatas del Alcaide, y Alfonso Suarez sus sobrinos, y doña doña Melchora, que es bismeta, aunque agnata de aquel. *298* ¶ Pauca uero ex verbo illo, tan solamente, quod indicat restrictionem, & excludit alias personas prater expressas. *S. cum Titio, ff. de adm. legat. l. 2. C. de ill. cap. cum Ecclesia de V. S. Clem. 1. de sequest. cap. statutum, §. in nullo de rescript. in 6. cap. de iur. iur. Bart. in l. 1. num. 1. ubi sal. num. 8. ff. si quis ius dicent. Barbof. dist. 97. m. 4.*

*ig. de tra. de Solam.*

*299* ¶ Et ex seqq. ibi: T no otras algunas hembras, siyas, nietas, ni sucesoras, l. de his, ubi Bart. num. 3. de trans. sub. l. cum in princip. eod. tit. Mantica. lib. 1. tit. 8. m. 12. Farin. decif. 16. num. 2. part. 2. in recent. Barb. dist. 220. c. d. m. 8. i.

*300* ¶ Verum respondemus no fer de momento dicha oposicion, ni la inteligencia que se dá a esta clausula puede ofender a la justicia de doña Melchora, antes califica mas su prelación, en conformidad de lo que, huc, & que, dexamos fundado, sicuti apparet.

*301* ¶ Lo vno, porque el dezir: *Que en quanto toca solamente a Juan Baltadano, y Alonso Suarez sus sobrinos, sucedan sus hijas legitimas de cada vna dellas.*

*302* ¶ Fue resumir lo mesmo que por muchas y dilatadas clausulas, y llamamientos de hembras dexamos hecho, sin alterar, ni mudar en cosa alguna, ni parte dellos, ni en parte, y así dixo: *Segun y como de suso en esta escritura por nos está declarado, que fue aprouar los expressamente.*

*303* ¶ *L. 1. §. illud, ff. de aqua quot. Auth. de her. & salci. §. si quis test. Si vero, ibi: Secundum prius a nobis traditum ordinem, l. 3. §. eodem modo, ff. naat. cap. D. Molin. lib. 3. cap. 5. num. 63. & alij sup. num. 60. Alvar. Valaf. c. 1. §. 2. num. 24. part. 2. ibi: Illa lex, que postea lata est, reducit omnes precedentes concessiones, ad suum normam, §. ex alij sup. n. 60.*

*304* ¶ Satisque est, nobis repetitum, que las hembras llamadas fueron a falta de los varones agnatos de cada linea, en que se incluyó doña Melchora, *ex dist. l. 2. in 2. part. 2. D. Molin. lib. 3. cap. 5. num. 50. diximus a num. 108. §. in individuo probacum remanet, a num. 141.*

*305* ¶ *¶* que en la palabra, *profructibus, & ratione a la hembra,* entro la susodicha y sus disposiciones, & voluntate, *ex dict. l. Dico de her. inst. D. Molin. lib. 2. cap. 1. §. de alij iuribus, num. 126.*

*306* ¶ En su vacacion, y en su tiempo, por hallarse con la calidad de tal, *num. 24. num. 50. §. el tiempo de la vacacion, que se ha de estar, l. in vacacione de leg. in 1. §. 1. num. 38.*

*307* ¶ Donde se por el que hizo de todas las hijas del Alcaide *fa. c. in d. de iur. in d. de iur. iur. y de mas descendientes agnatas, l. liberorum de V. S. & sup. conge. l. num. 28. cum seqq.*

308. ¶ Conque el dezir aora *Qua* en quanto toca a Iuan Bultodero, y Alonso Suarez, solamente sucedan sus hijos de cada uno de ellos, no tuuo misterio particular, ni limitacion alguna de lo que auia dispuesto, antes mayor declaracion a favor de todas las hembras, pues vsò del plural, *figas*, ex toties dictis.

309. ¶ Lo otro, porque el passar ibi: *E dende en adelante* era ya de varon en varon por linea derecha masculina, y no pueden suceder, ni sucedan otras ningunas *fembras*, hijas, ni nietas, ni sucesoras, aunque prefieran en deudo, y en mayoria.

310. ¶ Se entiende de las hembras, que a falta de las de el Alcayde, y de Alonso Suarez se introduxese en la succion de alli adelante, quz dictio latine, *deinceps*, est indicatiua futuri temporis, h sed *est conditioni*, *S. nepotes*, ff. de her. instit. illic: *Nepotes autem, & deinceps ceteri liberi*, l. *inobemus*, C. ad Trebell. ibi: *Nepotibus, pro nepotibus suis, vel deinceps restituere hereditatem*, l. *cum acutissimi*, C. de fideic. illic: *Aliam deinceps posteritatem*, l. *quoties*, C. de suis & legat. her. ibi: *Vel deinceps alijs descendentibus derelictis*, l. 3. ff. de gradibus, illic: *Quam rationem, in omnibus deinceps gradibus*, l. *pronuntiatio*, c. vers. *Iure enim proprio*, ff. de K. D. ibi: *Vipote, nepotus, & nepotes, & deinceps*, l. 2. tit. 6. part. 4. illic: *La otra que decendi es como hijo, o nieto, o bisnieto, o trasbiniesto, o dende ayuso*, 2 los. in Clem. eos. de regu. lar. verb. *deinceps*.

1000  
2. 1000

¶ *Ex Alber. in li. Sta. in ff. de resur. Oldrad. conf. 319. num. 3. Monach. 462. num. 31. Honded. 26. num. 3. lib. 2. Barbosa. d. 84. num. 1. ibi: Deinceps hec de qua est indicio est futuri temporis. Et n. 3. ibi: Et est eadem cum ditione, deinde, siue postea.*

312. ¶ In caso de Cafanar, conf. 38. num. 28. ibi: *Et confirmatur, nam in pre. ed. et a clausula dixerunt disponentes, e asse. ruyza de ai en adelante, que verba de ai en adelante, sunt restrictiua, & dispositionalia, et restringunt ad casum specialem, & in diuiduo expressum, nempe ad substitutiones, & lineas SKBSE. QUENTES, & quatenus pro suis extensionem, excludunt ad substitutionem, & lineas antecedentes.*

313. ¶ Lo 3. porque no es posible tratar, ni hablarse el fundador de las descendientes, hembras agnatas del Alcayde, y de Alonso Suarez, en esta clausula: *E dende en adelante* no sucedan otras ningunas *fembras*.

¶ *Siquidem, no vsò solo de esta palabra, fembras, o de la de sucesoras, si no que passo a dezir sus nietas, ni sucesoras, que mira a las que in futurum ocurriessen.*

¶ *Alias enim dictamos contradicion inuencible, y ratiocacion expresa de su misma voluntad, y llamamientos, qud asi en las anteriores, como a el principio de esta misma clausula, 31. aya fecho de las hijas del Alcayde, si a quiles exduyera, aduers. textum in los que con d. ff. de cond. l. cum qui turbis eadem de probat. si mili, si fin. deleg. 1. & alia iura sup. n. 69.*

¶ Y pues

316 ¶ Y pues dize: *no succedan otros virguines fambas, hijas, ni nietas, ni sucesoras, ni más que manifestum est, entendiéndose de las de los grados, líneas, y substitutiones siguientes fuera de las del Alcaide, a quien antes todas dexava llamadas.*

317 ¶ Et denique, porque de otra forma no era posible el litigar don Lorenzo, y don Francisco, pues no por derecho propio, ni prerrogativa de línea, ni sexo, ni no por descendientes de hijas inmediatas de Juan Balcadano, primero llamado, se han introducido a esta sucesion, *supra. an. 92. cum seqq.*

318 ¶ Lo 4.º y que de contado declara nuestro testir, por que siendo viuas, y conocidas del Fundador *Maria Sanchez, hermana del Alcaide, y Catalina Sanchez, sus sobrinas, no las llamo para que succediesen, si no que començo por los hijos varones de ellas en la clausula siguiente a esta 37. mem. en num. 35. ibi: A falta de los llamados aya y hered de este mayor az. 20. el hijo varon mayor de Maria Sanchez, nuestra sobrina, muger de Diego Fernandez de Canales, y su hijo varon mayor por linea derecha de Catalina.* Y difiere por todos sus descendientes con la misma calidad y que ad 3. 40.

319 ¶ Prosequitur que ibi: *A falta de varones de dicha Maria Sanchez, succeda el hijo varon mayor de Catalina Sanchez, su sobrina, muger de Gonzalo Telles, y sus descendientes varones.*

320 ¶ A diferencia de lo que aya hecho con las hijas de el Alcaide de todos los matrimonios que aya tenido, y tuviere, y de Alfonso Suarez, a las quales expresamente llamo, para que por sus personas succediesen, y constituyesen en cabeças de líneas, y de las pues dellas entrasen sus hijos varones, &c. *veluti ex quam plurimis, claus. mem. num. 18. 21. 24. 26. 25. 30. 32. 34. cum seqq. late est dictum.*

321 ¶ Con que interpuso la palabra, *casualmente*, entendiendola por las hembras del Alcaide, y Alfonso Suarez. Y la siguiente. *Entendiéndose en adelante en sucesion de las hembras hijas, &c. hablando de las líneas, grados, y substitutiones p. b. q. n. o. r. e. s. porque se ha de entender, pues es de claracion del mismo fundador, l. 3. in fin. C. de lib. p. r. e. l. i. quidam. C. de necess. h. er. inf. &c. adueta, supra. n. 66. lib. boni. al. r. o. n. i.*

322 ¶ Lo 5.º y que acerca de atencion. Porque en la clausula 7.ª inmediata a esta, mem. nu. 35. antes que llegue a llamara los hijos de Maria Sanchez, y Catalina Sanchez, dize: *Es por vos, Juan Balcadano, y Alfonso Suarez, y cada uno de vos, y de los vuestros, y de sus hijos, ni hijas legítimas, y generacion por mas de los de su nombre dicho &c. succeda el hijo varon de Maria Sanchez.* El omoc. *limp. on. r. o. r. e. b. l. o. n. g. o. q. u. o. l. o. m. i. s.*

323 ¶ Ecce, manifestissimus est sus fundatoris, donde comprehendio en la palabra, *hijos* del Alcaide a todas sus descendientes hembras, agoras de el uso dicho, en que se incluye doña Melchora.

324 ¶ Parec ad sensum. Por que diziendo aqui, que si el Alcalde falleciere sin dexar hijos, ni hijas, y no dudandose, de que desde el principio, por 7 llamamientos de varones, llamo a los hijos, nietos, bisnietos, y demas descendientes por linea derecha masculina, ni menos, quod in presentis, en esta palabra, *hijos*, los comprehendio a todos.

325 ¶ Menos se puede poner duda, que en la misma de hijas, de que igualmente aqui y lo dexassen de incluirse las nietas, bisnietas, y las otras descendientes agnatas de dicho Alcalde, y mas siendo en una misma oracion, y contextura, ad l. *unic. §. in his ita que, vers. Hos ista, C. de caduc. toll. lib. Propriet. cum actum sermone*, Et ibi: *Ab ipso testatoris sermone, aperuisse sui diserti.*

326 ¶ Quod non debet diverso iure censi, l. *cum qui ades, ff. de usufruct. l. verbis, in libris, ff. de contr. Bail. in l. Centurio, n. 5. cod. Bald. conf. 407. n. 14. Alciac. lib. 1. de R. S. n. 7. Socin. in conf. 6. n. 16. vql. 1. Surd. conf. 308. n. 15.*

327 ¶ Antes se qualifica la certeza de estar mencionada desde su principio doña Melchora, como bisnietas agnatas, quando le bastara hallarse en las cláusulas posteriores, ex dicta. *si serui stirnii, §. si Calijs sup. p. l. utrum de per. her. l. si stipulatus, de resur. l. si cum fundum 126 de V. S. ibi: Si posterior pars adiecta non esset, liberis me preterite deberent. Tamen in inferiore parte, fuerit no liber adempto.*

328 ¶ Y pues es inteligencia esta tan ajustada a buen curso a la premissa, me he de divertir, para fuger la materia, y leyes del Rey no de nuestros mayores de España, podemos decir: *Quod oppinionem quidam nostram per contra leges, es sententia adinbant, l. miles, ff. quidam, ff. de adu. Y oponerle sacados contrarios, ex verbis, l. si ancillam, in fin. de leg. 1. ibi: Neque verbis, neque voluntate leges, comodat, huc sententia est, l. in pup. etiam, §. in de fals. ibi: Neque verbis, S. C. neque sententia continetur.*

329 ¶ Lo 5.º y ultimo. Porque aun para en quanto a las heras, de aquellos grados posteriores, en que se contiene dicha cláusula. *Ex de de eo ad alate. No aya exclusion absoluta de las hijas, nietas, ni otras sucesores, si no ibi: Salvo en defecto, que no hubiere varones legítimos; pariente dentro del quarto grado de aquel, por cuyo fallecimiento sacare este mayor.*

330 ¶ Y quando murió Pedro del Salas, vióse poseedor, ninguno de los opoñedores, ascendientes de don Lorenzo, y don Francisco estava con el dentro del quarto grado, sino fuera haciendo el cõputo, segun el derecho civil, como se dene en interpretacion de disposicion de hombre, *l. si in §. si adempti inf. de grad. Bald. in l. fin. de succ. testat. n. 27. Cras. in l. q. 7. n. 1. Nune de succ. leg. l. 3. part. 9. a. 2. n. 2. Mier. de mar. p. 1. l. 1. p. Thon. Sancti. de mar. disput. 50. n. 8. D. Cast. lib. 5. c. 67. n. 42.*

Computo  
nil her. l. v.  
de her. v. b.  
p. m. l. v. de  
her. v. b.

331 ¶ Et licet, ha querido limitar esta regla, por ser Eclesiastico el fundador, no tiene certeza, por q Greg. Lop. in l. 3. tit. 6. p. 4. glof. 4. & Ceuall. q. 398. a. m. b. del que se valen; no hablan en el caso, y Nicolas Garcia de benef. 7. c. 13. n. 25. reprocua a Ceuallon en Capellanias, y lo mesmo D. Cast. d. c. 67. n. 43.

**QUINTO, Y VLTIMO FUNDAMENTO CONTRARIO.**

332 ¶ Quierenlo induzir de las clausulas 38. y 39. que au que en el mem. estan diuididas; son vna debaxo de vn conuexo, y relacion, mem. n. 45 & 46. dize pues la 38.

333 ¶ Si Iuan Baltodano, è todos sus herederos, è descendientes è todas las personas, por el declaradas fallecieren sin dexar fijas, ni nietos, ni descendientes varones, segun, y como por el està declarado, en tal caso, el mayor è lo aya el pariente varon mayor, mas propinquo, de aquel por cuya muerte varon rest, tanto que sea pariente en el quarto grado.

334 ¶ Profigue inmediatamente la 39. ibi; Y si acaciere q no huuiere pariente varon, dentro del quarto grado, y tuuiere fija, que no auiedo pariente varon, dentro del quarto grado, de aquel por cuyo fallecimiento varcare, como dicho es, en tal caso queremos suceda la hija, ò nieta, parienta mayor, è mas propinqua del dicho, por cuya muerte varcare, è despues de sus dias, su hijo varon mayor, è así sucedan, è varyan de varon en varon, de vno en otro, prefiniendo el mayor a el menor, y el varon a la hembra, el sobrino a el tio, è c.

335 ¶ No dexa de causar nouedad el ver se pretenda hazer estimacion de los llamamientos desta clausula.

336 ¶ Quando vemos que los que pone de las hembras, hijas, y nietas, a falta de los varones, dentro del quarto grado son.

337 ¶ Lo vno, para en caso, ibi; E con condicion, que si acaciere (lo q Dios no quiera) que vos el dicho Iuan Baltodano, E TODOS VVETROS HEREDEROS, E DESCENDIENTES, è todas las personas, por vos declaradas, è nombradas, contenidos, è expresados en esta escritura fallecieren sin dexar hijos, ni nietos, ni descendientes varones, è c.

338 ¶ En tal caso, no auiedo varon dentro del quarto grado, llama a la hija, ò nieta, parienta mayor, è mas propinqua del por quien varcare.

339 ¶ Que se entienda faltando el Alcayde, y todos sus herederos, Y DESCENDIENTES.

340 ¶ Cuya condicion, bien claro se reconoze no auer llegado, pues viuen doña Melchora, que tiene hijos, & adfunt, don Lorenzo, y don Francisco, vnos, y otra, quartos, y quintos nietos legitimos del Alcayde, que aunque hembra, y varones de otras, se comprehenden en la palabra, descendientes, t. fin. C. de fuis, è leg. l. cog. uscare, s. vlt. do V. S. Auth. de herediabintestun princ. Menoch lib. 2. praf. d. 7. q. 3. è pref. 9. l. n. 2. Mantib. d. 3. tit. 1. m. 1. Pereg. art. 20. m. 8. Surd. decis. 6. 2. n. 2. è 84. n. 6. Fuffar. q. 325. n. 1.

341 ¶ Vnha a auer muerto todos, no ay que traer a consequcia, ni poner en consideracion este vltimo llamamiento, que fue para quando faltassen los descendientes legitimos del Alcay-

de sl. *Larius de her. inst. l. ex factis*, §. *si quis autem*, ff. *ad Trebell. Bart. in l. libe*  
*ror. de V. S. n. 1. Greg. in l. 2. tit. 15. p. 2. verbo de fugam maior*, Suárez in l. *quo*  
*niam in prin. ampl. 11. nu. 159. D. Molin. lib. 3. c. 10. m. 20. Gom. in l. 40.*  
*Faur. in §. 9. Gutierr. i. Canon. c. 14. n. 54. & pract. lib. 3. q. 68. nu. 21. D.*  
*Cast. lib. 5. c. 93. n. 8. vers. Sexta, Salzed. de repr. lib. 2. c. 30. n. 25.*

342 ¶ Lo otro, porque las hijas, y demás hembras, def-  
cientes del Alcay de esta llamada en las clausulas y 8. 10. y las si-  
guientes, como en especial cada una, autemos explicado, y esta vlti-  
ma se puso despues, de mas de 30. llamamientos perfectos, y sin de-  
pendencia, ni relacion a este, y asi no puede comprehender, ni re-  
ferirse a los otros.

343 ¶ *L. ad que conditio, de condit. es demonstr. Bald. in l. 1. c.*  
*de legit. her. nu. 2. ibi: Quando prima clausula habet precipuam, & specialem*  
*determinationem, clausula vltimo posita, non refertur ad illam, Cephal. conf.*  
*11. n. 16. lib. 1. Peregr. de fideicom. art. 16. an. 102. Rum. conf. 45. n. 5.*  
*lib. 3. Curt. Sen. conf. 63. n. 8. ibi: Secundo, es melius quorescumque prima*  
*particulari habet specialem provisionem, clausula quantumcumque generaliter ap-*  
*posita vltimo gradus non refertur ad praecedentem.*

344 ¶ Garcia de nobilit. in d. n. 28. ibi: *Et adverte, quod tan-*  
*sula in fine posita, non determinat superiora, que habet particularem terminacio-*  
*nem, Foffar. q. 683. n. 20. Casanat. conf. 50. m. 14. Ceual. q. 828. n. 119*  
*Add. ad D. Molin. lib. 3. c. 5. m. 59. D. Perez Lara de qua hom. c. 3. nu.*  
*84. & ex late dicto. sup. an. 840.*

345 ¶ *Coque da vantageo el supuesto, de que esta clau-*  
*sula vltima no habla, ni puede de las hijas del Alcay de, lo está todo*  
*el fundamento, que del se puede induzir, d. si is d. cerna, §. d. rram de*  
*reb. dub. ubi significatio sumitur ex communio, in qua aliquid falsum est, coram*  
*orationem falsam efficit.*

R E S U M E N D E L O C O N T E N I D O E N E L S E G U N D O  
articulo, sobre la voluntad.

346 ¶ Sin embargo de la explicacion que auemos dado  
a todas las clausulas de la fundacion, no puedo dexar de porfiar en  
dezir, q. poniendo presente, y a la vista el arbol que sobre las filiaciones de  
las partes, se ha hecho, y dado por los Relatores para este pleito. Y reconocido  
de el lugar, y line, que ocupó doña Melchora, y los que tienen  
don Lorenzo, y don Francisco, que promienden de hembras tan  
posteriores.

347 ¶ Y auiedo hecho esta diligencia, muchas y conti-  
nuadas vezes, y leido, y examinado los llamamientos, como re-  
quiere la grandad de negocio, que tanto importa, vt inquit Bald.  
*in lex hoc iur. n. 1. §. de iur. es. ubi ibi: ad animamagna negotia habet oculos*  
*Nobiliores.*

348 ¶ Sin dexarme llevar de otro afecto que la obliga-  
cion primera de Abogado de la causa, que confieso fer la que di-  
-yas. A lozomitol...

-ze Hypol. *Maria consult. i. 9. n. 3. ibi: Quod tiliens nos fer, nobis carior effici-  
tur, quam si esset confanz uincens, eius que uictoria, magis nobis preerat, quam  
si esset proprie nos uincens.*

¶ He estado firmisimo qn eréctio, que la justicia de  
doña Melchora; sobre sale, y extrema en abouido de sus contra-  
rios, con uentajas conocidas, y que los llama mientos; y voluntad  
del fundador, por las clausulas, palabras, y dicitio nissitas, y uolun-  
tad, y le conuienen, el *Auth. de restit. fiduc. §. nos rogatur, ibi: Subtiliter  
testamentum considerantes uerbis ipsis inuenimus.* Y mejor lo que dize  
Bald. *conf. i. 50. col. 5. vers. i. lib. i. ibi: Et quanto magis lex o, et considero  
uerba testamenti, magis mihi persuado istam esse emixam uoluntatem testatoris*

350 ¶ Porque, ò este mayorazgo es ordinatio regular, y  
afsi se presume en duda, D. Molin. *lib. 3. cap. 4. à num. 32.* lícet D. Ve-  
la *disert. 49. num. 51.* y fiendolo el intento desta parte, no teniendo  
hermano varon que le compita, es notorio por derecho, ratiõne li-  
nez, l. 2. tit. 1. 5. part. 2. ibi: *Que si hijo varon non huuiesse, la hija mayor herede-  
dase el Reyno.* D. Couarr. 3. *uar. cap. 5. num. 5.* Greg. l. 3. tit. 1. 3. part. 6  
glos. 2. quest. 2. D. Molin. *lib. 1. cap. 3. num. 7. et lib. 3. cap. 4. à num. 4.* D.  
Vela *dict. disert. 49. nu. 46.*

351 ¶ O es de agnacion rigurosa, y absoluta, quod nul-  
latenus quidem, por tantos llamamientos de hembras, y varones  
de ellas, como tiene que le repugnan, D. Molin. *lib. 3. cap. 5. num. 50.*  
D. Castill. *cap. 2. num. 3. & alijs sup. n. 29.*

352 ¶ Pero quando lo fuera, ò de agnacion limitada a fa-  
uor de los descendientes varones del Alcayde por linea derecha masculina,  
sup. à n. 28. cum seqq. En el vno y otro caso es manifesta tambien  
la prelación de doña Melchora; por no auer varon alguno agnato;  
que se le oponga, ni lo pueden hazer don Lorenço, y don Francisc-  
co, que se prouienen de hémbra posterior, no comprehendidos en  
el llamamiento.

353 ¶ En terminos lo fundamos, ex l. 2. §. si mater ad Tur-  
pil. & ex Surd. *conf. 403. num. 13.* D. Molin. *lib. 1. cap. 6. num. 22. et lib.  
3. cap. 5. num. 72.* D. Castillo *lib. 5. cap. 1. 43. §. vnic. à num. 10.* D. Vela  
*disert. 49. à num. 70. & alijs sup. à num. 139. cum sequentib. omni-  
no re uidentis.*

354 ¶ O quicren que sea de masculinidad, ò de agnaciõ  
impropria, ò artificiosa, que se hace de los varones de hembras, *Auth.  
trent. quib. mod. natur. §. filius, coll. 7. ibi: Facimus cum uelut ex quadam ma-  
strinatione cognatos.* Maria Frecc. *de sib. pend. lib. 2. q. 1. m. 37.* para que  
en ningún tiempo estas sinop a aquellos, sucedan.

355 ¶ Lo qual lo es posible ajustar, por resatir las clau-  
sulas, y llamamientos limitados que se han referido, principalmente  
en las lineas de los descendientes del Alcayde, como estan en donde expre-  
samente son llamadas las hijas en primer lugar, para que sucedan

por sus dias, y despues de su muerte su descendencia, clausula 5. v. f-  
que ad 27. mem. a num. 18. cum seqq.

356 ¶ Por cuya circunstancia de auer comenzado los  
llamamientos por ellas (quod notatu dignissimum est, y de cuya  
advertencia pende mucha parte de la acertada determinacion des-  
te pleyto, y no por los hijos varones que tuuiesen queda destruida  
la consideracion, e intento contrario, de que fuesse su animo con-  
seruar la agnacion artificial, o impropria, en perjuzyo de las mis-  
mas agnatas, por cuyas cabeças començo los llamamientos.

357 ¶ In casu Gerón. Grat. conf. 120. num. 48. v. r. f. Item di-  
co, lib. 2. Cra. conf. 98. num. 52. vol. 6. Berci. conf. 77. num. 22. vol. 2.  
Anton. Bell. conf. 73. num. 4. in fin. illic: Aut enim testator primordialiter  
vocalit filiam, seu aliam feminam, et post eam vocalit eius filios, aut descen-  
dentes masculos, et in eo casu verum est huiusmodi testatorem, neque agnatio-  
nis conseruanda rationem habuisse.

358 ¶ D. Lar. decis. 34. num. 49. illic: Vnde non ferendum est,  
et quoties a femina, vel eius descendentibus, cognatis successio, originem, sum-  
psit, posse imaginariam, et fictitiam agnationem locum habere, quia repugnat in  
capacitas vocati.

359 ¶ Fuera de que no es imaginable instar en tal co-  
sa, pues no piden por sus personas, ni llamamientos particulares  
de varones, que en ellos se ayan fecho, si no por el de la hija mayor,  
instando don Lorenço en que doña Maria, y don Francisco, que  
doña Catalina, de quien descienden, y cuyas personas tratan de re-  
presentar en la mayor, ex toties supra dictis, & repetitis.

360 ¶ Con que valiendose de los llamamientos de las  
hembras agnatas, como lo hazen, no pueden excluir a doña Mel-  
chora por serlo, pues cotren eõ igualdad en quãto a el sexo, arg. l. in  
aren. m. 1. l. de inoff. testam. in fin. ibi: Nam talem filium merito quis in-  
dignum sua successione iudicat, nisi et ipse similis conditionis sit. l. 1. §. idem ait,  
ff. ne quis in loc. pub. ibi: Cessare hoc interdictum, cum tu quoque illicite edificas-  
neris. l. quoniam, C. de heretic. l. si filium, C. de liber. caus. l. viro atque uxore,  
ff. solut. in matrim. Tiraq. de retr. a. et. lign. in fin. sit. num. 46. Crauet. conf. 113.  
num. 9. Menchac. controuer. lib. 1. cap. 49. num. 7. Cald. Pereyr. conf. 9.  
num. 59. in fin.

361 ¶ Y tiene, ademas, el fundamento potissimo para  
las successiones, que es el privilegio de la linea con que los auentaja,  
ex dict. l. 2. tit. 13. part. 2. & adductis supr. n. 7. cum seqq.

362 ¶ Et sic cerrando el discurso, conuimos in hunc  
modum. Si la fundacion del mayorazgo, sobre que se litiga, es el  
referido, los llamamientos, y palabras de los las que son toda fide-  
lidad dexamos puestos en esta alegacion la interpretacion, e inteli-  
gencia la que auemos dado.

363 ¶ Donde está la evidencia de la voluntad, y llamamie-  
tos







ei, qui solummodo ex testatoris dispositione vocatus est, quia pluribus viris  
copulatus est.

377 ¶ Tum denique, porro interpretanda voluntate, se ha de sollicitar la intelligencia mas suave, blanda, y que se arri-  
me a el derecho, y contenga equidad, *h. n. de condit. et demonstr. l. si fuerit. §. plane. de reb. dub. l. Manu. §. ex coem. de vobis. leg. Cravet. conf. 989. n. 10. vol. 6. Beccio. conf. 1026. de iust. de c. T. l. l. conclus. 330. n. 35. ibi. P. en similitudo sumitur ab interpretacione, quae sup. dicitur. et arbitrium boni viri in dispositionibus dubiis plura aequitas est habenda in medio, et non angulus, vel fabor partialis. in hoc alij videntur y. b. de iust. de c. 3. n. 18. et 19. ¶ Rasilcan. c. 2. n. 2. et 3. An. Lanoch. Cravia. conf. 1. 28. n. 33. ubi n. 38. ex Bald. refert: Quod in explicanda voluntate illa inter-  
pretatio admittenda est, quae plurimum libere differentiat, et quam discretio natura-  
lis, quae est polus omnis virtutis, voluit regulare, & in casu Claudio. Gau-  
sicc. conf. 5. n. 2. 2. vol. 1. Rauld. conf. 5. n. 19. vol. 1. Bare. de iust. de iust. de c. Gutier. conf. 13. n. 18.*

378 ¶ No empuro, la que pudiera causar rigor, y dureza, como lo fuera, privara hembra agnata de mejor ludea hilia, y de descendiente de los expressamente llamados, sin exclusion que se halle della por varones, mas rentros; quod tanquam iuris communi-  
ois correctorium est, strictissime intelligendum.

379 ¶ Alias incidieramos en lo que dize el texto, ut maximum vitium, C. de fili. p. et. illic. Qui enim tales differentias inducit quae  
se naturae accusatores existunt, & in l. lege 14. §. cum enim, C. de legit. hered. ibi: Quare naturam offendimus, et legitimum iure derogamus. Et infra: Ali-  
quis patitur coram quidem hereditatem ad eos legitimo iure deseris ipsas ver-  
no neque in iure sibi, neque masculis eodem iure posse succedere, sed propter hoc  
puniri; quod feminae natae sunt, et paterno vitio (si hoc vitium est) prolem in-  
h. n. emem gravat.

381 ¶ Gutier. dict. conf. 13. n. 9. cum seqq. precipue, n. 18. ibi: Praeceptum exclusivum feminarum propter masculos est correctorium iu-  
ris, et accusativum naturae, quo casu, nec dum stricte, sed strictissime intelligen-  
dum est, et ad unumquemque, et coextum observandum interpretari que debet, et  
minus ledat ius commune, quam sit possibile.

382 ¶ Y si esto se entienda en las disposiciones en que se trata de conseruar agnacion absoluta, D. Molin. lib. 3. c. 5. n. 52. & antea dixerat, c. 4. n. 18. ibi: Ideo quee stricte se atenaciter interpretatur; et iterum in. 27. es postea in. 30. ibi: Nam illud intelligendum est, quando femina propter masculos eiusdem lineae, et gradus excluduntur, secus autem, quando propter remotiores ea namque exclusio, adeo iniqua, et adversus iura communia reputatur; et odium preponderet agnacionis conseruationi, et in fin. n. 2. ibi: Quod solum sufficiens est, et materia haec velut iuris communis correctoria, es ad ipsa restringenda sit.

¶ Quid dicendum, quando don Lorenço, y D. Francisco,

