



4.
IESVS, MARIA, IOSEPH.

P O R

EL ILVSTRISSIMO SE-
ñor don Juan Fernandez de Heredia
Ximenez de Vrrea, Conde de Fuentes
Marques de Mora, Cauallero del Abi-
to de Calatraua, y Comendador
de Monroy:

C O N

El Ilustrissimo Señor Don Pedro Pa-
blo Fernandez de Heredia, Zapata, del
Consejo de su Magestad, y Go-
uernador de Aragon.

S O B R E.

La sucesion del Condado de Aranda.

EN prueua, y conuencimiento de que el di-
cho señor Governador no tiene llamamiẽ-
to, ni accion, y derecho à la sucesion que pretende à
la dicha Casa, y Estado, conforme à la disposicion, y
llamamientos del Mayorazgo, y escritura de vnion,
ò incorporacion otorgada por el señor Conde de A-
randa Don Miguel Ximenez de Vrrea, y que solo to-

A

ca,

ca, y pertenece priuatiuamente al dicho señor Conde de Fuentes, conforme à la letra della, y mente del fundador.

2 Suponese por hecho assentado, y constante, en que vãn llanas las partes, que hallandose dicho señor Don Miguel Ximenez de Vrrea, Conde de Aranda, y señor de todos los bienes que forman este nobilissimo Estado (vnos heredados de sus progenitores, y otros adquiridos con mucho cuidado, y trabajo suyo) con tres nietos, hijos de don Fernando Ximenez de Vrrea predefunto, que fueron don Iuan de Vrrea, y doña Maria, y doña Catalina de Vrrea, y con vna hija llamada Doña Ana Ximenez de Vrrea, y cõ esperança de mayor sucefsion, por auer casado de segundo matrimonio con doña Barbara Monfalbe su segunda muger.


3 Y assimismo con esperança de que faltandõ la fuya (como ha faltado toda, assi de varones, como de hembras) la auria de don Lope, don Manuel, y dõ Miguel Ximenez de Vrrea sus sobrinos agnados, hijos de don Pedro Ximenez de Vrrea su hermano, tãbien predefunto, como la ay, porque aunque ha faltado, y no la ay de dichos don Lope, ni de don Manuel, es llano que dicho don Miguel, tercero sobrino, tuuo por hija à doña Ana Ximenez de Vrrea, que casò con don Manuel Zapata, y deste matrimonio tuuo por hija à doña Luifa Zapata, que casò con dõ Iuan Fernandez de Heredia, la qual tuuo por hijo deste matrimonio al dicho señor Governador, que oy litiga.

4 Y assimismo con esperança de que faltandõ tambien esta sucefsion, podria auer la de doña Catalina, y doña Beatriz de Vrrea, sus hermanas, como tãbien la ha auido, y ay, porque aunque no la ay, ni les conoce de dicha doña Catalina, es llano tambiẽ que di-

dicha doña Beatriz casò con el Conde de Fuentes dō Juan Fernandez de Heredia, y que deste matrimonio tuuo por hijo à don Iuan Fernandez de Heredia tambien Conde de Fuentes, y este à don Diego Fernandez de Heredia, y este à don Iuan Fernandez de Heredia, segundo deste nombre, y este à dicho señor Cōde de Fuentes, que litiga con dicho señor Governador, de suerte, que ambos litigantes se hallan en igual grado con el fundador, y vltimo possedor del Estado, como se dà por assentado, y consta del arbol.

5 Y hallàdose assimismo cuidadoso de la perpetuidad de casa tan illustre, y desseo de conseguirla, y hazer precissamente eterno su nombre, lustre, y armas; fundò por escritura otorgada en diez de Iulio de 1545. no solamente mayorazgo perpetuo, sino de agnacion rigurosa, solo por aqueste fin, por ser el medio eficaz por donde se consigue (vt notum est.)

6 Y no se contentò con esso, sino que preuiniedo, que con el tiempo podia extinguirse la agnacion natural, y frustrarse su intēto, echò mano para afiançarle, de la artificial, è ingeniosa, para q̄ ya que no se pudiesse conseruar con el rigor, y propiedad de la naturaleza, se conseruasse por imitacion, y artificio, cō la mayor perfecciō que le fue posible, y èl pudo hallar, y ha inuentado el Derecho, segun lo manifiestā bien claramēte estas palabras prohemiales (qua causam finalem inducunt, *l. fin. ff. de hered. inst. l. Titia, §. idem respondi, de ver. Molin. de Hispan. primogenit. lib. 1. c. 5. num. 1. & seq.*)

7 Por ende, en aquella mejor forma, y manera que hazer lo podemos, y sabemos, à fin que la dicha nuestra casa, Estado, y Mayorazgo, quede perpetuamente en varones legitimos, y descendientes por recta linea masculina. 

de nos, y en defecto dellos en los de nuestros hermanos, hijos legitimos, y naturales de los ilustres señores don Lope Ximenez de Vrrea, y doña Catalina de Híjar nuestros señores, y padres, y aquellos faltando, en varones legitimos, y naturales, de las hijas legitimas, de los dichos don Fernando Ximenez de Vrrea, y doña Juana de Toledo, y muestras, respectivamente, por el orden, y de la forma, y manera siguiente, à saber es, &c.

8 Et probatur, ex tota serie dispositionis, porque siendo así, que teniéndose por hija à dicha D. Ana Ximenez de Vrrea, llama en primero lugar, buscando, y siguiendo la agnacion, à la sucesion deste mayorazgo, à don Iuan Ximenez de Vrrea su nieto, hijo de dicho don Fernando su hijo, predefunto, y à todos los hijos varones de aqueste, por recta linea masculina, de vno en otro, y de mayor en mayor, vsque in infinitum, guardando el orden de primogenitura, y excluyendo à los que fueren Religiosos, y à los que fueren constituidos en sagrados Ordenes, y en vna forma amplissima de rigurosa agnacion, como parece de la clausula primera, cuyas palabras, es preciso poner à la letra, para que se reconozca, y vea esta verdad, por lo mucho que influye para el discurso que emos de hazer, que son las que se siguen.

9 Ayan de peruenir, y peruengan, así juntos, unidos, è indivisibles, hechos vn cuerpo, vn Mayorazgo, y Estado, en el dicho don Iuan Ximenez de Vrrea nuestro nieto, hijo legitimo del dicho don Hernando, si viuo será, y de el, ò si viuo no será, en sus hijos, y descendientes varones por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, de vno en otro, de mayor en mayor, seruando entre ellos orden de primogenitura, de suerte, que vno solo varon legitimo, y de legitimo matrimonio procreado, descendiente per recta linea masculina del dicho don Iuan Ximenez de Vrrea nuestro nieto, aya de suceder

3

der respectivamente en el dicho mayorazgo, casa, y estado nuestro, y sea Conde de Aranda, Vizconde de Viota, Señor del Vizcondado de Rueda, y de las Villas, y Lugares de Vrrea, Lúpiaque, Almonacir de la Sierra, Mores, y Sestrica, Salillas, Lucena, Suñen, Pomer, Pardina de Casanova, Baronia de Alcanaten, Villas, y Lugares de Mizlata, Veniloua, y Cortes, la Casa de Zaragoza dos mil ducados de renta de Napoles, merced, y derechos de los lugares de Monteron, y Aurisano, de parte de arriba recitados, y abaxo confrontados, y de cada uno, y qualquiera dellos, en virtud de las sobredichas y presentes disposiciones nuestras, y aquellos tenga, posea, y expleite, sin poderlos vender, empeñar, agenaar, partir, ni diuidir en manera alguna, ni parte alguna dellos disponer, ni ordenar, perpetua, ni temporalmente, sino que assi juntos, unidos, è incorporados con qualesquiera aumentos, y meïoramientos en ellos hechos, ayan de peruenir, y peruengan enteramente en su hijo mayor, y en los descendientes de aquel varones por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, y en defecto de aquellos, en los otros varones legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, descendientes por recta linea masculina del dicho don Iuan Ximenez de Vrrea nuestro nieto, de uno en otro, como dicho es; de suerte, que siempre, y mientras, que hijos, ò descendientes varones por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho dñ Iuan nuestro nieto huviere, que no sean Religiosos, Eclesiasticos, ò en sagrados ordenes constituidos, que no puedan contraer matrimonio, aquellos successivamente, por el orden susodicho, uno empero despues de otro, ayan de suceder en el dicho mayorazgo, casa, y estado, con las prohibiciones, condiciones, vinclos, y substitutions arriba puestas, y abaxo especificadas.

10 En segundo lugar, y para en caso que falte

la sucesion agnaticia, que queda referida, llama el dicho Fundador a su hijo segundo, si le tuuiere, y a sus hijos, y descendiētes varones legitimos por recta linea masculina, vt in clausula secunda.

11 Y a falta destos, a los demas hijos varones, q̄ tuuiere, y a sus hijos, y descendientes varones legitimos, por recta linea masculina, vno en pos de otro sucesiuamente, y en la misma forma, que se contiene en la clausula primerá, que queda referida, vt in clausula tertia.

12 Y en defecto destos hijos, y en caso de auerlos, y faltar sus hijos, y descēdiētes varones legitimos y por recta linea masculina, llama en quarto lugar a don Lope de Vrrea su sobrino, hijo primogenito de don Pedro Manuel su hermano, y a todos sus hijos, y descendientes varones legitimos por recta linea masculina, vsque ad vltimum, vt in clausula quarta.

13 Y en defecto de todos, llama en quinto lugar a don Manuel de Vrrea su sobrino, secundo genito de su hermano, y a todos sus hijos, y descendientes varones por recta linea masculina, vno en pos de otro, & sic sucesiuamente, guardando la misma forma, y regla de primogenitura, y agnacion rigurosa, que queda referida, vt in clausula quinta.

14 Y para en caso de faltar toda esta sucesiō, llama en sexto lugar a don Miguel de Vrrea su sobrino, hijo tercero del dicho su hermano (de quien deficiende por dos hembras dicho señor Governador) y a sus hijos, y descendientes varones por recta linea masculina, guardando la misma forma, y orden, que queda referida, vt in clausula sexta.

15 Y para en caso de extincion total de la descendencia masculina, y de agnacion rigurosa, por recta linea masculina, que queda referida, solo por cō-

ser-

feruar la agnacion, llama en septimo lugar a otro qualquiera hermano suyo varon, si le huuiere, juzgando podria nacer de nueuo, y a sus hijos, y descendientes varones legitimos, y naturales por recta linea masculina, vno en pos de otro, vsque ad vltimū por el mismo orden, y forma referida, vt in clausula septima.

16 Y para en caso, que no huuiesse este hermano, ò auindole, faltasse, y sus descendientes varones por linea recta masculina (que es el caso en que el entendimiento, y discurso, vieron extingta, y acabada la agnacion rigurosa, y que ya no podia cōtinuarse naturalmente) echò mano de la artificial, para que todavia se continuasse por ficcion, ya que no podia naturalmente, llamando en octauo lugar, no a D. Ana Ximenez de Vrrea su hija, sino a D. Maria de Vrrea su nieta, hija del dicho don Hernādo de Vrrea su hijo primogenito, siguiendo la naturaleza de los mayorazgos, y imitacion rigurosa del de agnacion, y para despues della, y para q̄ la agnacion se cōtinuasse por artificio, llama a solos sus hijos, y descendientes varones, por recta linea masculina, legitimos y de legitimo matrimonio, sin admitir por ningū caso a las hijas, y descendientes hembras de aquesta, y con grauamen, y obligacion precisa de nombre, y armas, para mayor demonstraciō, y certeza de su voluntad, vt in clausula octaua, tomando para ello la razon, y fundamento que se sigue. *Y en caso, lo q̄ Dios no mande, que todos los descendientes masclos, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, nuestros, y de los dichos nuestros hermanos, faltassen, sin quedar alguno dellos, capaz, idoneo, y suficiente para la dicha succecion, la dicha casa, estado, y mayorazgo nuestro, enteramente, y sin disminucion alguna, queremos, que por fin, y muerte del vltimo de aquellos,*

ven-

venga directamente, en doña Maria de Vrrea nuestra nieta, hija de los dichos don Hernando de Vrrea, y doña Juana de Toledo nuestros hijos, y en sus hijos varones, y descendientes de aquellos, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, con los vinclos, &c.

17 En extincion de stos, y para despues del vltimo dellos, llama en nono lugar a doña Catalina de Vrrea su nieta, hija segunda del dicho don Hernando su hijo, y a los hijos, y descendientes varones della, por recta linea masculina, en la misma forma, q̄ el llamamiento de arriba, vt in clausula nona.

18 Y en el dezimo lugar, y para despues del vltimo dellos, a doña Ana de Vrrea, hija del testador, y a los hijos, y descendientes varones della, por recta linea masculina, vt in clausula dezima.

19 En vndecimo lugar, y para en caso que falte la descendencia masculina, por recta linea masculina, de la dicha doña Ana, llama el Fundador a la hija mayor, que Dios le diere en doña Barbara de Mõzalbe su segunda muger, y a los hijos, y descendientes varones della por recta linea masculina, y sucesiuamente a todas las demas hijas, que Dios le diere, y a todos los hijos, y descēdientes varones dellas, por recta linea masculina, vsque ad vltimum, y cō obligacion, que dichas doña Catalina, y doña Maria de Vrrea sus nietas, y las demas hijas, que Dios le diere, ayan de casar, y casen con personas ilustres, para q̄ desta suerte se conferue el nombre, y lustre de dicha casa, que fue el instituto principal del Fundador, y ha ziendo lo contrario, no solo las excluye, sino que las reputa por muertas, vt in clausula vnde cima, & duodecima.

20 En duodecimo lugar, y para en caso de no auer tales hijas, ò en caso de auerlas, auer faltado, y

5

extinguidose totalmente la descendencia masculina de aquellas por recta linea masculina llama à la hija mayor del dicho don Iuan de Vrrera su nieto, y a los hijos varones della, y todos los descendientes varones de ellos por recta linea masculina, con los mismos pactos, vinculos, y condiciones referidas, y en defecto à las demás hijas de dicho don Iuan su nieto, y à los hijos varones de ellas, y à los hijos, y descendientes varones de ellos, por recta linea masculina, prefiriendo la mayor, y los suyos, à la menor, & sic de cæteris, vsque ad vltimam, & vltimum eorum, vt in Clausula 13. & 14.

21 Despues destos llamamientos, passa à hazer otros, que referuamos para mejor ocasion, y mas oportuno lugar, & consulto omitimus poner à la letra las palabras de los que quedan referidos por euitar proligidad, sin embargo de lo que dixo Gayo Iurifconsulto en la l. de ijs controuers. 6. ff. de transact. de ijs controuersijs, *quæ ex testamēto proficiscuntur, neque transigi, neque exquiri veritas aliter potest, quam inspectis, cognitisque verbis testamenti.*

De verbis testamenti, exquiri veritas, inspectis et cognitis

22 Porque demás, de que està dicho en substancia, quanto contienen; el punto de la dificultad no nace de ellas, ni de alguna de ellas, porque no ha quedado, ni ay oy persona que viua de los comprendidos en sus llamamientos, porque ni de hijos, ni de hijas, ni de nietos, ay, ni se halla descendiente alguno, por linea recta masculina, ni tampoco de los tres sobrinos, don Lope, don Manuel, y Don Miguel, sino el dicho señor Governador, qui neque etiam comprehensus est, por descender, como desciede por dos hembras, del dicho Don Miguel, tercero sobrino del fundador.

23 His igitur, ita præmissis, & dato pro constan

C

ti,

ti, como lo es, y se conuençe de toda la fundacion; & infra euidentissimè aparebit, que la mente en intencion del fundador, fue de hazer, y fundar mayorazgo de agnacion, conseruando la natural siempre que pudo, y valiéndose de lo artificial, para en caso de extinguirse, y acabarse totalmente la primera, es cosa llana, y sin genero de dificultad, que el señor Governador no tiene llamamiento para la sucesion que pretende, y que el señor Conde de Fuentes le puede oponer justissimamente, mediante el llamamiento literal, y expresso que tiene en su fauor, y se ponderará en su lugar, illud vulgare *de te non loquitur substitutio*, & illud, *quod ad te, liberis ades habeo*, vti conuincitur; & quidem inuencibiliter, ex sequentibus.

24 Primò, quia quamuis masculi, ex foeminis possint succedere ex propria persona secundum Bald. in Auth. cessante, de leg. hæred. (cuya resolucion no passa llanamente, secundum Socin. *Iun. cons. 2. num. 20. volum. 3. & Gregor. Lop. in l. 3. verbo Muges, q. 18. tit. 13. p. 6.*) Tamen vera resolutio est, quod quotiescumque masculi, ex foeminis non habent specialem prouisionem, nihil refert, quod masculi adsint, qui tamen proueniant à foeminis exclusis, ita idem Bald. in l. 1. n. 2. & 3. ff. de Senator. ibi: *Et nota, & adde, quod ubi non succedit foemina, nõ succedit filius eius, extra de re iud. cap. ad Apostolica lib. 6. in nouelis, nam omne, quod est ex radice, sequitur naturam proprii generis, & ideo si filia Regis francorum non succedit in regno, ex rationabili consuetudine francorum, filius eius, scilicet Dominus Rex Anglia, inclita recordationis, in Regno Francorum nullum ius prætendere potuit, quia in causato non potuit esse plus virtutis, quam procedat ab influenti potentia cause, & communi calculo receptam doctrinã testantur Peregr. de fideicom. ar. 26. n. 6. vers. Contrariam, & n. 7. Surd. cons. 85. n. 11. & 12. lib. 4.*

Quæ

6

25 Quæ principalis resolutio locum habet, & procedit sine dubio, vbi agitur (vt in nostro casu) de conseruãda agnatione, quia tunc vocatio, masculos tantum ex masculis, non vero ex fœminis comprehendit *Peregrin. de fideicommiss. dict. artic. 26. num. 11. Gamma Lusitanus decis. 194. Mantica de coniect. lib. tit. 18. n. 20. Menoch. cons. 802. n. 36. Surd. cons. 308. n. 14. Fuffar. q. 325. n. 10.*

26 Quod adeò verum est, vt procedat, & sibi vendicet locum, siue expressè, siue tacite deprehendatur ratio conseruandæ agnationis, vt per *Decian. cons. 127. n. 9. vers. Cum igitur lib. 3. Peregrin. cons. 5. num. 13. lib. 1. Et cons. 1. num. 3. lib. 1. vbi ait; communem esse distinctionem, quod vbi apparet dilectam fuisse agnationem, tunc masculi, ex fœminis non veniunt, sub appellatione masculorum, secus quando non apparet testatorem dilexisse agnationem, Surd. cons. 316. num. 8. Et cons. 475. nu. 16. Fuffar. quest. 19. n. 13.*

27 Ergo pro constanti tenendum est, que supuesto que el mayorazgo de que tratamos es de agnacion rigurosa, y subsidiariamente artificial, y que el señor Governador se halla, no solamente cõ el defecto, y calidad opuesta de ser descendiente de hembra, verum etiam de descender de hembra, quæ immediate provenit ab altera femina, no puede entrar à la sucesion que pretende, mientras no mostrare clausula particular que dispense con el, por estarle, como le està resistiendo la naturaleza del mayorazgo de agnacion, y voluntad del fundador que quiso conseruarla.

28 Y para que se vea, que dicho señor Governador no tiene la dispensacion de que necessita, pondremos à la letra las clausulas en que la quiere fundar, y emos dexado reseruadas para este lugar, que son los que se figuen,

Clau:

Clausula 15.

29 *Y en defecto de hijas, y descendientes de aquellas, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procrados, del dicho don Iuan nuestro nieto, ò porque no las huuiesse auido, ò por ser muertas sin hijos, y descendientes varones legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, por recta linea masculina, capaces, idoneos, y suficientes para la dicha sucesion, como arriba dicho es, ò si los huuiesse auido, y faltassen, y à todos queremos, ordenamos, y mandamos, que en el dicho caso, todo el dicho nuestro Mayorazgo, Casa, y Estado enteramente, y sin diminucion alguna, directe via, ayan de peruenir, y peruengan en hijas, y descendientes de aquellas, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho don Lope nuestro sobrino, de unas en otras, seruando orden de primogenitura, prefiriendo la hija mayor, y los hijos, y descendientes de aquella, por recta linea masculina masculos de legitimo matrimonio procreados, à las otras, y sus descendientes, con los mismos pactos, vinclos, condiciones, prohibiciones, substitutiones, e cargas sobredichas, e no sin aquellas, ni de otra manera, seruando en la sucesion de ellas, y de cada una dellas, y sus descendientes la forma, y orden por nos arriba en la sucesion de las dichas nuestras nietas, y fijas, puesto, y ordenado, en defecto de hijas, y descendientes.*

Clausula 16.

30 *Y en defecto de hijas, y descendientes de aquellas, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho don Lope de Vrrea nuestro sobrino, habiles, capaces, y suficientes, para la dicha*
cha

dicha sucesion, quando quiere, y como quiere que faltaren, queremos, ordenamos, y mandamos, que la dicha nuestra Casa, Estado, y mayorazgo, enteramente, y sin diminucion alguna, directa via, ayan de peruenir, y peruen ganen hijas, y descendientes de aquellas, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, de el dicho don Manuel de Vrrera nuestro sobrino, de unas en otras, seruando orden de primogenitura, prefiriendo siempre la hija mayor, y los hijos, y descendientes de aquella, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, à las otras, y sus hijos, y descendientes, con los mismos pactos, è vinculos, y condiciones, prohibiciones, substitutions, obligaciones, y cargas sobredichas, y no sin aquellas, y por el orden, forma, y manera que està dispuesto en las dichas nuestras hijas, y nietas, y sus descendientes.

Clausula 17.

31 Y en defecto de hijas, y descendientes de aquellas, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, del dicho don Manuel de Vrrera nuestro sobrino, capaces, habiles, idoneos, y suficientes para la dicha sucesion, quando quiere, y como quiere que faltaren, queremos, ordenamos, y mandamos, que la dicha nuestra Casa, Mayorazgo, y Estado, directa via, ayan de peruenir, y peruen gan enteramente, y sin diminucion alguna, en hijas, y descendientes de aquellas, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho D. Miguel de Vrrera, nuestro sobrino, de unas en otras, seruando orden de primogenitura, prefiriendo siempre la hija mayor, y los descendientes de aquella, varones, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, à las otras, y sus descendientes, con los mismos pactos, è vinculos, y condiciones,

D

subf-

substituciones, prohibiciones, obligaciones, y cargas arriba dichas, y no sin aquellas, ni de otra manera, y de la forma, y orden, y manera que está dispuesto, y ordenado en las dichas nuestras hijas, y nietas, y sus descendientes.

32 Hasta aqui yà se ve, que el señor Governador no solamente no se halla llamado, sino formalmente escluso, sin embargo de que se halla con la calidad de varon, y descendiente de doña Ana de Vrrera, hija de dicho Don Miguel, tercero sobrino del fundador; porque en esta clausula, solo se hallan llamadas las hijas primi gradus, de dicho Don Miguel, y los hijos, y descendientes de esta, varones, por recta linea masculina; y aunque el señor Governador desciende de vna dellas, no desciende por recta linea masculina, como en esta clausula se determina, y dispone, sino por ella medio de dos hembras, que no tienen llamamiento, sino exclusiõ tacita, & consequenter, el varon que desciende de ellas; como queda fundado;

Clausula 18.

33 Y en caso que acaeciesse lo que Dios nõ quiera, ni mande, que todos los hijos varones, y descendientes de aquellos masclos, por recta linea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, de las dichas hijas de dõ Hernando, y nuestras, y del dicho don Iuan nuestro nieto, don Lope, don Manuel, y Don Miguel nuestros sobrinos, faltassen, sin quedar ninguno dellos, capaz, habil, idoneo, y suficiente para la dicha sucession, la dicha Casa, Estado, y mayorazgo nuestro, enteramente, y sin disminucion alguna, directa via, queremos, ordenamos, y mandamos, que por fin, y muerte del ultimo de aquellos, aya de peruenir, y peruenga en el descendiente mayor varon, de las dichas nuestras nietas, hijas del dicho don Hernando de Vrrera, legitimo, y de legitimo matrimonio procreado, aun
que

que sea **DESCENDIENTE POR HEM-
BRA**, y en los descendientes de aquel, varones por recta li-
nea masculina, legitimos, y de legitimo matrimonio pro-
creados, de mayor en mayor, servando orden de primoge-
nitura: y assi successivamente, de uno en otro de los hijos
varones, y descendientes de aquellos, varones de las **DES-
CENDIENTES HEMBRAS DE LAS HI-
JAS** del dicho D. Hernando de Vrrera, prefiriendo los
de la mayor a los de la menor, con los pactos, vinculos, cõ-
diciones, prohibiciones, substitutions, obligaciones, e car-
gas arriba puestas, y no sin aquellas.

Clausula 19.

34 Y en defecto de los dichos descendientes varones
de las **DESCENDIENTES HEMBRAS**
de las hijas del dicho D. Hernando nuestro hijo, la dicha
nuestra Casa, Estado, y Mayorazgo, aya de pervenir, y
peruenga en hijos, y descendientes varones de las dichas
nuestras hijas, **AVNQUE SEAN POR LINEA
FEMENINA**, y en los hijos y descendientes de aque-
llos, varones por recta linea masculina, legitimos, y de legi-
timo matrimonio procreados, de mayor en mayor, serva-
do orden de primogenitura: y assi de uno en otro sucefsi-
vamente, de los hijos, y descendientes de aquellos varones
de las dichas nuestras hijas, por dicha **LINEA FE-
MENINA**, prefiriendo los de la mayor, a los de la me-
nor, con los pactos, vinculos, y condiciones, prohibiciones,
substitutions, y cargas arriba dichas, y no sin aquellas.

35 Tampoco en estas dos clausulas hallamos
dispensado, y substituido al señor Governador, por-
que aunque en ellas se hallan comprehendidos def-
cendientes varones de dos hembras, comprende
restricta, y limitadamente descendientes de varones
de hijas, y nietas del fundador, y el señor Governador,
dor,

8.
dor, ni desciende de hija, ni desciende de nieta del fundador, sino de hija de vn hermano suyo, con que por ningun caso puede fundar aqui su llamamiento, cū paria sint limitate disponere, quā disposita limitare, l. Lutus, §. qua habebat, ff. ad Treuelian. Castr. in cons. 85. n. 5. lib. 1. Crau. cons. 98. n. 14. & cons. 312. n. 3. & cons. 317. in fine, Ludovic. Cassanate cons. 4. n. 128.

36 Sic etiam, adque ob eadem rationem limitata voluntas, vltra limites suos non operatur, l. fin. & ibi Bart. C. ne uxor pro marito, Simon de Pratis de interpretat. ultim. voluntat. lib. 4. dubit. 3. num. 41. fol. 392. vbi citat text. in l. Pater seuerinam, in princip. ff. de condit. & demonstrat. Decius cons. 511. num. 9. in numeris que exornat D. Iuan del Castillo. 4. controuers. c. 45. prr tot. precipue, n. 8. & seqq.

Clausula 20.

37 Ten defecto de todos los susodichos, no hallado se varon legitimo, y de legitimo matrimonio procreado, descendiente de las dichas nuestras nietas, y fijas, capaz para suceder en dichos bienes, por el orden, y de la forma, y manera arriba dicha, queremos, ordenamos, y mandamos, q̄ la dicha Casa, Estado, y Mayorazgo nuestro, peruen gan en los descendientes varones, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados de las FIJAS, Y DESCENDIENTES HEMBRAS del dicho D. Iuan nuestro nieto, AVINQUE SEAN POR LINEA FEMENINA, y en los descendientes de aquellos masculos, por recta linea masculina, de mayor en mayor, seruando orden de primogenitura, y assi de vno en otro successiuamente de los hijos, y descendientes de aquellos varones de las HIJAS del dicho Don Iuan nuestro nieto, prefiriendo los de la mayor, a los de la menor, cō los pactos, vinculos, condiciones, prohibiciones, substitutions, y

9

*cargas de parte de arriba puestas, y no de otra mane-
ra.*

38 En esta clausula procede lo propio, porque solo se llama vn grado mas remoto de las biznietas del fundador, por don Iuan su nieto, aunque descien- dan por linea femenina, y dicho señor Governador no descende dellas, ni del, como ya se ha dicho.

Clausula 21.

En que buelue à hablar el testador de los sobrinos, y en que estriua, y consiste el pleito, y pretension de dicho se- ñor Governador.

¶ 39 *Y en defecto de todos los susodichos, no ha-
llandose varon legitimo, ni de legitimo matrimonio pro-
creado, descendiente de nos, y de las dichas nuestras nie-
tas, hijas, nieto, y sobrinos; y assi ninguno de los que arri-
ba son llamados, capaz para suceder en los dichos bienes,
por el orden, y de la forma, y manera arriba dicha, que-
remos, ordenamos, y mandamos, que la dicha Casa, Es-
tado, y mayorazgo nuestro, peruenyan en los descendien-
tes varones legitimos, y de legitimo matrimonio procrea-
dos de los dichos nuestros sobrinos don Lope, don Ma-
nuel, y Don Miguel de Vrra nuestros sobrinos, AVN-
QUE SEAN POR LINEA FEMENINA, de
uno en otro, de mayor en mayor, seruando orden de pri-
mogenitura successiuamente, prefiriendo los descendien-
tes de don Lope à los de don Manuel, y los de don Ma-
nuel à los de don Miguel, con los pactos, vinculos, condi-
ciones, prohibiciones, substitutions, cargas, formas, y ma-
neras arriba dichas, puestas, y ordenadas, y abaxo espe-
cificadas.*

E

Es.

40 Esta clausula es todo el fundamēto del señor Governador, y la que induce la question del pleito, porque pretende estar expressamente dispensado en ella, para la sucefsion de dicho mayorazgo, sin embargo de la calidad de descender de dos hembras, por hallarse como se halla descendiente varon de dicho Don Miguel de Vrrea, tercero sobrino del fundador, fundandolo en aquellas palabras della: *Y mandamos, que la dicha Casa, Estado, y Mayorazgo nuestro, peruengan en los descendientes varones legitimos, y de legitimo matrimonio procreados de los dichos nuestros sobrinos, don Lope, don Manuel, y Don Miguel de Vrrea nuestros sobrinos, AVNQUE SEAN POR LINEA FEMENINA.*

41 Sed re beneperpenssa, maturoque digesta consilio, es sin fundamento, omninoque ratione caret, porque esta clausula no vino a dispensar con los descendientes varones de las descendientes hembras de las hijas de don Lope, don Manuel, y D. Miguel de Vrrea sobrinos del fundador, sino para pro- ueer, y determinar en vn caso in quo non dumerat prouissum, & admodum erat necessarium prouide- re, no solamente para la perpetuidad del mayoraz- go, sino para conseguir la continuacion de la agna- cion artificiosa, que subrogo en lugar de la natural, y continuarla con mas perfeccion, è imitacion de la naturaleza, que se continuara, y pudiera continuar por medio de los descendientes varones, de las des- cendientes hembras de las hijas de dichos dō Lope, don Manuel, y D. Miguel de Vrrea sus sobrinos.

42 Scilicet, para llamar los descendientes va- rones de las hēbras descēdientes de los hijos, y descē- dientes varones de dichos D. Lope, D. Manuel, y Dō Miguel de Vrrea, q̄ hasta esta clausula no se hallarà q̄ tengan prouission, ni llamamiento, sino exclusion

tácita; porque en la clausula 4. 5. y 6. de quibus supra num. 12. 13. y 14. en que llama los hijos de estos, solo llama à sus hijos, y descendientes varones, por recta linea masculina, siendo asì que no se puede dudar, y se fundara en su lugar, que los descendientes varones de los hijos, y descendientes varones de los hermanos, y verdaderos agnados del fundador, mediante vna tantum foemina, son mas aptos, idoneos, y capaces, para continuar, y conseruar la agnacion artificiosa, que los descendientes varones de hembras descendientes de hijas agnadas.

43 Et ita inuencibiliter conuincitur, ex sequētibus.

Primum fundamentum.

44 ¶ Primò, porque con la interpretacion, e inteligencia de que esta clausula, y su disposicion, y llamamiento vino a comprehender, y llamar los descendientes varones por hembra, de los hijos, y descendientes varones de dichos don Lope, don Manuel, y don Miguel de Vrrea, sobrinos del fundador, no solamente falta el inconueniente de que quedē, ò puedan quedar superfluas aquellas palabras: *Peruen gan en los descendientes varones legitimos, y de legitimo matrimonio procreados de los dichos nuestros sobrinos, don Lope, don Manuel, y Don Miguel de Vrrea nuestros sobrinos, aunque sean por linea femenina*, pues no lo quedan, ni pueden, sino muy vtiles, y necessarias, para inducir como inducen vn llamamiento nueuo que no hallamos hecho hasta aqui, y muy vtil, y necessario para la perpetuidad del mayorazgo, y continuacion de la agnacion con mayor perfeccion, e imitacion de la natural, que se continuara cō la sucefsion de descendientes varones de hembras,

hi-

hijas, ò descendientes de otras hembras.

45 Sino que se evita el absurdo grande de pensar, y dezir, que este fundador dispuso diminuta, è imperfectamente, dexãdo de comprehender todos los casos, y llamamientos que pudo, y le fueron utiles, y aun necessarios para la perpetuidad que quiso en el mayorazgo, y continuacion de agnacion, que tanto afecto (como emos insinuado) y manifestarèmos con toda claridad, y euidencia.

46 Y esto basta para hazer precissa dicha interpretacion, è inteligencia, cum omnis dispositio debeat intelligi, atque interpretari, ita vt non mereatur à sapientibus reprehendi, *l. saluius Aristo. ff. de leg. prest. Craueta cons. 3. num. 23. cons. 5. num. 14. Beccius cons. 15. num. 13. cons. 57. num. 19. Surd. cõs. 321. n. 30. vol. 3.*

47 Et in indiuiduo *Cassanate cons. 15. num. 36. ibi: Ne alioqui dicamus, testatorem diminute, È imperfecte fuisse testatum, non comprehendendo omnes casus, ad perpetuitatem necessarios, È consequenter esset de imperfectione, È diminutione reprehendendus, vt per Paris. cons. 53. num. 19. lib. 2. Paul. Leõ dict. cons. 27. n. 60. È 63.*

48 Secundo, porque tomando las palabras de dicha clausula en la forma, y sentido que quiere interpretarlas dicho señor Governador, vinierã a quedar sin prouision, ni llamamiẽto los descendientes varones por hembra, de los hijos, y descendientes varones de dichos don Lope, don Manuel, y Dõ Miguel de Vrrea, quando son mas aptos, y a proposito para conseruar la agnacion artificiosa, con mas perfeccion, y rigurosa imitacion de la natural, que los descendientes de hembras, hijas, y descendientes de otras hembras.

49 Y tomandolas en la forma, y sentido que le
aue-

auemos dado, vienen a tener prouision, y llamamiēto, & relatio, & interpretatio, ita semper faciēda est, vt quis censeatur prouidere in casu magis necessario, & in quo nō erat prouisum, & prouisione, & declaratione indigeuat, *Decius in cap. 2. requiris num. 3. vers. 3. quando aliquis, de appellat. Gabr. de clausul. cōclus. 9. num. 8. & 10. Ruin. cons. 121. numer. 11. lib. 1. Garcia de nobilit. in prefatione num. 27. & 28. Paris. cons. 39. num. 18. & 20. lib. 1. Surd. cons. 241. num. 29. Gozadin. cons. 2. num. 30. Grat. cons. 10. num. 10. cons. 52. num. 60. lib. 1. Boer. decis. 146. numer. 3. Menoch. cons. 56. num. 29. Crauet. cons. 70. num. 10. & cons. 301. num. 6. & cons. 149. num. 12. vers. Duodecima coniectura, & in rubrica, ff. de leg. 1. nu. 112. Sforzia cons. 69. num. 43.*

50 Tercio, porque la inteligencia del señor Governador presupone, que demás de estar dispensado con los hijos, y descendientes de dicho don Lope, don Manuel, y don Miguel, que prouinieren de sus hijas, hembras, buelue a dispensar de nuevo cō ellos mismos, para que sucedan sin embargo de que desciendan de aquellas hembras, por medio de otras & sic per eam fuisse prouissum solum descendenti- bus filiarum dictorū don Lope, don Manuel, y don Miguel de Vrrea.

51 Y con la interpretacion, è inteligencia que le emos dado, manet prouisum istis, en las clausulas antecedentes, y en esta a fauor de los hijos, y descendientes por hembra de los hijos, y descendientes varones de dichos don Lope, don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, quibus nondum erat prouisum, & relatio, & interpretatio, ita semper faciēda est, vt quis censeatur prouidere in omni casu, & non in vno tantum, & sic diminutæ *Crau. cons. 149. num. 13. versic. Vndecima coniectura, Menoch. cons. 56. n. 31.*

52 Quarto, quia contraria intelligencia præsupponit, fuisse datum ordinem succedendi in descendibus filiarum dictorum don Lope, don Manuel, y Don Miguel de Vrrera, tantum, & sic non fuisse proiissum, neque datum ordinem succedendi in descendibus filiorum masculorum prædictorum, y laque nosotros emos dado, æqualiter prouidet à vnos, y a otros, & sic proponderat, & preualere debet vti in specie tradit *Bald. conf. 113. num. 3. lib. 5. conf. 35. num. 2. ibi: Sed certum est, quod directa substitutio est magis necessaria lib. 2. Sim. de Prat. lib. 1. interpr. 2. dubit. 2. solut. 12. num. 2. § 3. Fol. mihi 119. Crauet. conf. 970. num. 3.*

53 Quinto, quia illa inducit in æqualitatem inter descendentes dictorum don Lope, don Manuel, y Don Miguel de Vrrera, admittendo non solum descendentes ex filiabus, verum etiam descendentes ex filiabus, mediante altera foemina, & excludendo prorsus descendentes, ex filijs masculis dictorum D. Lope, D. Manuel, y D. Miguel de Vrrera, mediante aliqua foemina: nostra vero æqualitatem inter eos inducit, admitiendo en las clausulas antecedentes descendentes cognatos; mediante vna foemina tantum, scilicet, los hijos, y descendientes varones de las hijas, y en esta los hijos, y descendientes varones de los hijos, per lineam foemeninam, id est, mediante altera tantum foemina, & semper præualere debet interpretatio, quæ æqualitatem inducit, *vti per Cassanat. conf. 53. num. 79.*

54 Sexto, quia illa negat rationem, & desiderium conseruandi agnationem, in descendibus, ex masculis, mediante aliqua foemina, in quibus maior inest ratio conseruandi agnationem fictam, quàm in masculis prouenientibus à foeminis descendentibus, ab alijs foeminis, scilicet à filiabus dictorum, Dō

Lope, D. Manuel, y D. Miguel de Virea, nostra vero prædictæ agnationi fabet, vnde prævalere debet *Crauet* cons. 279. num. 2. in fine, & num. 3. *Sim. de Prat.* lib. 1. interpr. 2. dubit. 2. fol. 5. num. 20. & post illos *Cassanate* d. cons. 53. n. 86.

55 Et denique, porque con la interpretacion, è inteligencia, que auemos dado à esta clausula, prouidetur plenius per eam maioratus perpetuitati, & bonorum conseruationi, & agnationis rationi, & omnibus descendentibus vtriusque lineæ, tam fœmeninæ, quam masculinæ dictorum Don Lope, Dõ Manuel, y Don Miguel de Virea, quamobrem, hic sensus absque dubio eligi, ac confirmari debet, l. ex ijs, ff. quæ in fraudem creditorum, l. Gallus, §. etiam si parente, ff. de liber. & posthum. *Paul. de Castr.* cons. 179. num. 5. vers. Quia sic faciendo, lib. 1. *Crauet.* cons. 202. num. 16. cons. 301. num. 4. cons. 412. num. 17. circa fin. *Franc. Beccius* cons. 99. num. 26. & post illos *Cassanat.* cons. 57. num. 83. vbi ita mirè concludit: *Maximè, cum sic intelligendo relationem successiuè, plenius prouideatur, & vinculum perpetuitati, & conseruationi, & agnationis rationi, & Comitatus Ripa Curtia dignitati, & qualitati, & omnibus descendentibus vtriusque lineæ, masculinæ, & fœmeninæ, quamobrem, hic sensus, & intellectus, per quem plenius prouidetur, & per quæ omnibus partibus, omni casu, & tempore consulitur, absque dubio eligi, ac confirmari debet.*

Secundum fundamentum

56 Secūdo principaliter, porq̃ mirada toda la letrā dela fundaciõ, se percibe, y conuēce llanamēte, y sin genero de dificultad, ni escrupulo q̃ la mente, intencion, y voluntad determinada del fundador, fue de

ha;

hazer mayorazgo perpetuo de agnacion, usando de la natural, y rigurosa, mientras la huuiesse, y subsidiariamente de la ingeniosa, y artificial, para que o natural, o artificiosamente se conseruasse siempre.

57 En quanto a la natural, y rigurosa, nulli dubium erit. Tum, nam ex totius dispositionis contentura constat, noluisse fundatorem maioratus, admittere filias, aut ex eis masculos, nisi, cum defecerint agnati, cum tam sedulo in omni dispositione semper repeterit substitutionem filiorum masculorum, & ut progredetur dispositio, de masculino in masculum, descendente per lineam rectam masculinam. Unde cum potuit certum est voluisse conseruare agnationem, iuxta quæ notarunt *Molina lib. 3. de primog. cap. 5. Sordus cons. 443. num. 19. cum sequentibus, Hondedæus lib. 1. consil. 1. num. 6. Simon de Prætis, de interpretat. ultimar. voluntatum lib. 3. interpret. 3. dubio 11. solutione 11. num. 3. cum sequentibus. pluribusque exornant Cassanate cons. 4. num. 20. & sequentibus. Dñ Iuan del Castillo 2. controuers. cap. 4. num. 76. D. Iuan Baustista de Larreatom. 1. decisioe 34. num. 2. & 49. & tomo 2. decis. 53. num. 9. & 10.*

58 Tum, porque no solamente hizo los llamamientos, y substitutiones en la forma de rigurosa agnacion, que queda referida, sino que excluyò expressamente los Sacerdotes, y Religiosos, que no pu diessen contraer matrimonio, ut in clausula 1. supra num. 9. & hoc casu nulli dubium erit contemplatam fuisse agnationem, *Curtius Senior inter consilia Curtis Junioris cons. 40. col. 3. vers. Quarto etiam, Menoch. cons. 328. num. 75. cons. 1117. num. 17. & lib. 4. presumpt. 69. num. 10. Intigriolo de substitut. centur. 3. q. 79. n. 12. Rusticis in l. cum auus lib. 4. c. 2. nu. 33. ff. de cond. & demonstr.*

Tum,

59 Tum denique, porque luego que el Fundador viò extinta en su mente, y discurso la sucesion, y parentela de agnacion rigurosa, echò mano de la artificial, llamando cognados, y descendientes varones de ellos, por linea recta masculina, y les puso gravamen de nombre, y armas, generalmente a todos, vt supra num. 16. & quando de efficiētibus agnatis, appositā est conditio, quod alij extranei vocati assumāt nomen, & insignia familiae, proculdubio censetur factum pro conseruanda agnatione, vt firmat innumerabilibusque comprobatur *Fussar. de substitut. questio. 399. n. 13.*

60 Et præmaximè, quando onus deferendi nomen, & insignia, fuit appositum omnibus agnatis successiuè, vt in nostro casu, porque en estos terminos no tiene controuersia el punto, vti post *Pepegrin consil. 70. n. 21. & sequentib. lib. 3. firmat idem Fussar. in dict. quest. n. 14.*

61 Quoad artificiosam, patet etiam manifestè; porque aunque los llamamientos, que se figuen despues de los agnados verdaderos, son de hembras, y descendientes varones dellas, qui non agnati, sed cognati sunt, ac perinde difficile videri potest, vt agnatio continuari possit, per substitutiones eorum, qui agnati non sunt; id tamen non obstat, cum testator voluit facere agnationem fictitiam; id est, vt semper maioratus di bagetur, inter masculos de vno in aliū, per lineam rectam masculinam; de la misma forma, que en la agnacion rigurosa, y a imitacion suya, quid quid aliqui contradixerint huiusmodi fictam, seu artificiosam agnationē, cū aperte probetur posse facere, ex *Auth. quib. mod. natur. efficiūtur sui, ibi: facimus, ex quadam maquinatione cognatum, & tradit Marinus Freccia de subst. feud. lib. 2. in addition. vsque question. 17. quest. 1. num. 27. & de huiusmodi agnatione*

fictitiã, quã imaginariam dicunt videndus, *Mieres de maiorat. 1. par. quest. 51. num. 138.* vbi comprobatur ex *Zaphalo, Decio, Socino Iuniore, & 2. part. quest. 6. num. 21.* alijque innumeri, quos in vnum congestit *D. Iuan Baptista de Larrea, decis. 34. num. 2. & inn. 49. in fine,* vbi ita concludit: *Idque maxime locum habebit, quia per masculos ex femina potest ista agnatio imaginaria, & fictitia conseruari, vt pluribus comprobatur D. Iuan del Castillo tom. 5. cap. 129. à n. 30. & 50. & 2. part. cap. 133. n. 14.* cui adde *Souffam in repet. l. feminae, n. 47. de reg. iur. D. Laram in compend. vitæ hominis, cap. 30. num. 115.*

62 Et sumus in his terminis. Primò, porque en la prefacion de dicha fundacion, cuyas palabras referimos al principio, num. 7. dize, y afirma hazer este mayorazgo en la forma siguiente, *A fin, que la dicha nuestra Casa, Mayorazgo, y Estado, quede perpetuamente en varones legitimos, Y DESCENDIENTES, POR RECTA LINEA MASCULINA, de nos, y en defecto dellos, EN LOS DE NUESTROS HERMANOS, hijos legitimos, y naturales de los illustres señores don Lope Ximenez de Vrrea, y doña Catalina de Hjar nuestros señores, y padres, y aquellos faltando, en varones legitimos, y naturales de los dichos don Fernãdo Ximenez de Vrrea, y D. Iuana de Toledo, y nuestras, &c.*

63 Y esta disposicion, no solo induce causa final, vt ibi fundabimus, verum etiam regit, regereque debet totam dispositionem; ita vt semper videantur vocati masculi, ex masculis, en todos los llamamientos absolutamente, præterquam, en aquellos que tuieren disposicion particular, y clara, vt notatur in *l. & si non sunt 21. §. Perueniamus, ff. de auro, & arg. legat. & in l. si quis, nec causam, ff. si cert. petat. Raudensis de Annolog. cap. 20. num. 1. & sequentib. Surd. consil.*

164. num. 31. & 32. Molina lib. 1. de primog. cap. 5. nu.
8. & sequentib. pluribusque exornat Cassanate cons.
45. n. 107.

64 Secundo, porque hallamos, no solamente, que el testador llamò descendientes varones de varones, y por recta linea masculina en todos los llamamientos, que hizo de los agnados, y por donde discurre la agnacion rigurosa, sino que quando llega a los llamamientos de hembra, llama para despues de las, no qualesquiera descendientes varones, sino restricta y limitada, y advertidamente à sus hijos, y descendientes varones *por recta linea masculina*, siguiendo, è imitando el mismo orden de sucecion, y llamamientos que auia hecho antecedentemente, para los verdaderos agnados, como parece de todas las clausulas que quedan referidas.

65 En tanto grado, que aun en los descendientes de sus hijas, y nietas, con quienes dispensò que puedan suceder, aunque desciendan por otra hembra mas, a falta de todos los hijos varones, y descendientes varones por recta linea masculina, de las hijas de don Hernando su hijo predefuncto, y de sus mismas hijas, y de las de dicho don Iuan su nieto, y de las de dicho don Lope, don Manuel, y Don Miguel sus sobrinos, buelue a recoger el orden, y continuar la misma forma de agnacion ficticia, mandando que despues del que sucediere descendiente por hembra de las dichas sus hijas, y nietas, ayan de suceder, no qualesquiera descendientes suyos varones, sino meramente aquellos que descendieren *dèl por recta linea masculina*, que es el modo de conseruacion agnacion, tam in naturali, quam in ficticia, seu imitativa agnatione, vt in clausula 18. ibi: *Aya de peruenir, y peruenga en el descendiente mayor varon de las dichas nuestras nietas, hijas DEL DICHO DON HER-*
NAN.

NANDO DE VRREA, legitimo, y de legitimo matrimonio procreado, aunque sea descendiente por hembra, y en los descendientes de aquel varones, *POR LINEA RECTA MASCULINA*, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, &c.

56 Y en las dos clausulas siguientes, donde se hallan otras dispensaciones semejantes a la referida, guarda el mismo orden, y forma, llamando varon, aunque descienda de hembra, y vna vez admitido à sus hijos, y descendientes varones, no a todos, sino meramente a aquellos, que descendieren del por recta linea masculina, y no de otra manera, vt est in ip-sis videre.

67 Este mismo orden, y forma guarda en los llamamientos que hizo en su testamento de los hijos de sus hermanas para despues de todos los referidos, admitiendo meramente sus hijos, y descendientes varones, por recta linea masculina, sin admitir, ni llamar descendiente dellos por hembra, como parece de las clausulas que se figuen.

CLAUSULA 22.

68 Ordenamos, y mandamos que en caso que acaeciese, lo que Dios no quiera, ni mande que todas las personas que por nos en la precalendada ordinacion, y disposicion, llamadas, y nombradas para la sucesion de la dicha nuestra casa, y mayorazgo, faltassen en qualquiera manera, y en qualquier tiempo, desuerte, que ninguno de ellos quedasse abil, capaz, y suficiente para la dicha sucesion, como en la dicha ordinacion, y disposicion se contiene, la dicha nuestra Casa, Estado, y Mayorazgo, pervenga en el ilustre Don Pedro Martinez de Luna, Conde de Morata, hijo legitimo, y natural de la señora Doña Catalina de Vrrea, nuestra hermana, si viuo serà, y del

del, ò si viuo no serà, en sus hijos, y descendientes varones,
POR RECTA LINEA MASCVLINA, legiti-
 mos, y de legitimo matrimonio procreados, de las calida-
 des, y condiciones por nos puestas a los otros llamados, pa-
 ra la sucesion de dicha Casa, y Mayorazgo, de uno en
 otro, seruando orden de primogenitura, como en dicha
 ordinacion, en las personas en ella nombradas, lo dispo-
 nemos.

CLAUSVLA 23.

69 Y si caso fuere, q̄ descendientes varones legitimos,
POR RECTA LINEA MASCVLINA de legiti-
 mo matrimonio procreados del dicho D. Pedro de Luna,
 Cōde de Morata, faltasẽ en qualquier manera, y en qual-
 quier tiẽpo, habiles, capaces, y suficientes para la dicha su-
 cesiõ, la dicha Casa, y Estado nuestro, peruẽga en el noble
 D. Iuã de Luna, señor de Purroy, hermano legitimo, y na-
 tural del dicho Don Pedro de Luna, Conde de Morata,
 y hijo de la dicha señora Doña Catalina de Vrrea, nues-
 tra hermana, si viuo serà, y del, ò si viuo no serà, en sus hi-
 jos, y descendientes varones, **POR RECTA LI-
 NEA MASCVLINA**, legitimos, y de legitimo ma-
 trimonio procreados, capaces, idoneos, y suficientes para
 la dicha sucesion, como en la dicha ordinacion, y disposi-
 cion se contiene, de uno en otro, seruando orden de primo-
 genitura, con los pactos, vinclos, prohibiciones, substitu-
 ciones, cõdiciones, obligaciones, y cargos de parte de arri-
 ba puestos, y ordenados en la persona, y descendientes del
 dicho Don Pedro de Luna, Conde de Morata, su herma-
 no, y no sin aquellos, ni de otra manera.

CLAUSVLA 24.

70 Y en caso, q̄ descendientes varones **POR REC-
 TA**

TA LINEA MASCVLINA, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho D. Iuan de Luna faltassen, en qualqueer manera, y en qualquier tiempo, habiles, capaces, y suficientes para la dicha succession, el dicho Mayorazgo, Casa, y Estado nuestro peruenga en el ilustre D. Iuan Fernandez de Heredia, Conde de Fuentes, hijo legitimo, y natural de la señora D. Beatriz de Vrrea nuestra hermana, si viuo serà, y del, ò si viuo no serà, en sus hijos, descendientes varones, Y POR RECTA LINEA MASCVLINA, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, capaces, idoneos, y suficientes para la dicha succession, como arriba dicho es, de uno en otro, seruando orden de primogenitura, con los pactos, vinclos, substituciones, prohibiciones, condiciones, &c.

71 Y aun en caso de faltar todos estos, y llamar en defecto de todos ellos, y a mas no poder, y para q̄ se continue la succession, al pariente mas propinquo que se hallare a la fazon, aunque sea por linea femeni na, buelue a recoger la succession, y encaminar la agnacion, llamando solamente a los hijos, y descēdiētes varones de aqueste, por linea masculina, sin admitir sus hijas, ni descēdiētes varones de hembras, sin embargo de ver, que espiraua en èl, y en los suyos la agnacion artificiosa, y que quedaua a riesgo el Mayorazgo de acabarse, y quedar libres los bienes, como parece de la clausula que se sigue.

CLAUSULA 25.

72 Y en caso, que descendientes varones P O R RECTA LINEA MASCVLINA, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados del dicho D. Iuan Fernandez de Heredia, Conde de Fuentes, faltessen, en qualquier manera, y en qualquier tiempo habiles, capaces, y suficientes para la dicha succession, el dicho Mayorazgo,

go, Casa, y Estado nuestro, venga en el varon legitimo, y de legitimo matrimonio procreado a nos mas propinquo descendiente de la Casa de Vrrrea, aunque sea por linea femenina, y en los descendientes de aquel masclos, legitimos, y de legitimo matrimonio procreados, **POR RECTA LINEA MASCVLINA** descendientes, habiles, capaces, idoneos, y suficientes para la dicha succion, como arriba dicho es, de vno en otro, seruando orden de primogenitura, con los mismos vinclos, pactos, y condiciones, &c.

73 Vnde manifestè apparet totam hãc vinculi, seu maioratus longissimam structuram fuisse factã, vt in omnibus vniformiter animum ostenderet conseruandi, & in perpetuum in omnibus descendentibus, & transversalibus propagandi agnationem, & insignia domus illustris, vel naturaliter, vel per artificium nominis, vel armorum, vt in indiuiduo firmat *Cassanate cons. 20. num. 29. post Zephal. cons. 196. nu. 20. lib. 2. Paul. Paris. cons. 18. num. 42. cons. 19. nu. 33. lib. 2. Bursat. cõs. 228. num. 29. lib. 3. Menoch. cõs. 117. num. 23. lib. 2. Socin. Iun. cons. 69. n. 20. libr. 3. Hypolit. Rimin. cons. 23. num. 86. & 87. libr. 1. pulchrè Marin. Freccia, de subst. fœu. lib. 2. fol. 281. nu. 27. Grat. consil. 5. n. 17. lib. 2. pulchrè Thesaur. pro limitatione Oldraldi decis. 270. num. 10. & 29. & per tot.*

74 Et sic, que de la misma suerte q̄ cõsiderò, y qui so agnaciõ rigurosa en los llamamientos antecedentes de los agnados verdaderos, la considerò, y quiso ficticia, y artificial en estos llamamientos subseguentes, y posteriores de los cognados, supuesto que hizo los llamamientos de vnos, y otros en vna misma forma, vti post plures cõcludit in indiuiduo, *D. Iuã Baptistã de Larrea decis. 54. num. 6. vol. 2. ver. Vnde, ibi: Vnde cum post filiorum institutionem, filias admitteret, & in eis similiter disponderet, succederet debere earum filios*
mas-

masculos, & eorum descendentes de masculis, ut in substitutionibus precedentibus; necessario interpretandum, quia substitutio descendantium masculorum, eodem sensu accipienda, ut in institutione de filiis, & descendibus masculorum argument. l. Sempronius, ubi notat Bart. ff. de leg. 2. idem in l. fin. num. 1. & 2. ff. ad Trebell. Decius conf. 480. num. 11. Alex. lib. 4. conf. 52. num. 24. Menoch. lib. 2. conf. 106. num. 302. Zæphal. vol. 4. cōf. 581. num. 13. Crauet. conf. 6. num. 67. Decian. lib. 1. conf. 41. n. 110.

75 Qua ratione prosequitur, & ita saltim, si non veram in descendibus filiarum, tamen artificiosam videtur voluisse fundatorem agnationem conservare, ut & si masculi cognati, ex filia substituta admitterentur; tamen inter eos agnationis ratio, & modus successionis conservari deberet, & solum masculi, ex illis admittantur, ne initium, & forma successionis maioratus, quæ etiã ex filiabus, masculos vocavit, omninò subvertatur, iuxta quæ in terminis notarunt, Tiber. Decian. vol. 3. cōf. 21. per tot. Mantica. de coniect. ultim. volunt. lib. 8. titul. 12. ante finem, Socin. Iun. volum. 3. conf. 69. nu. 20. Carol. Ruin. volum. 3. conf. 18. num. 5. Hypolit. Rimin. volum. 1. conf. 23. num. 86. Hieronym. Gabriel lib. 1. conf. 96. num. 18. Grat. vol. 2. conf. 120. Zæph. dict. conf. 581. num. 15. Roland. à Valle vol. 3. conf. 82. nu. 16. cum seqq. Surd. conf. 475. n. 20. Menoch. conf. 117. num. 21. Cassanate conf. 23. nu. 6. Peregr. de fideicom. art. 2. n. 5. & art. 26. n. 19. Cabalc. 3. par. decis. 18. num. 105. Thesaur. decis. 270. nu. 19. & consil. 172. num. 21. Trentac. de substitut. 4. par. ar. 7. numer. 10. quibus adde D. Ioan. del Castillo 5. tom. 2. p. cap. 133. n. 14. & §. vnic. n. 12.

76 Quasi testator, cum artificiosam voluerit agnationem conservare, cognatos velit vicem agnatorum subire, & pro eis haberi, ut alias in iure, §. Hoc etiam

tiam instit. de legit. agnat. succes. ibi: *Vt transferatur, unus tantummodo gradus à iure cognationis in legitimam successionē, l. duodecim tabul. 14. §. In his, C. de legit. hered.*

77 Quia non minus, quam in masculis potest etiam in foeminis, linea masculina, ex voluntate disponentis, conseruari, vt nuper dicebamus, & probatur, ex cap. quod dilecto, ubi gloss. & cap. fin. de consang. & affin. cap. 1. de scismaticis lib. 6. cap. ubicumque, de pœnis eod. lib. & ibi Philippus Prouus in additionibus ad Ioan nem Monachum, Castrens. cons. 91. idem in l. maritus, num. 5. C. de Procurator. Alex. lib. 6. cons. 53. num. 5. Iasson volum. 3. cons. 55. num. 16. Curtius Iunior libr. 3. cons. 69. num. 3. Zaphal. cons. 413. numer. 5. Menoch. lib. 3. cons. 205. num. 19. Peregrin. de fideicommiss. artic. 26. num. 29. Caualcant. decis. 18. num. 90. Villaguta decis. 4. numer. 34. Fuffar. de substitut. quest. 346. numer. 36.

78 Tertiò, y que saca la materia de question, y disputa; porque todos los descendientes de hembra, están admitidos, y llamados, no solamente cõ la calidad de auer de ser varones, y descendientes de tales por recta linea masculina, sino cõ las palabras que se figuen, repetidas, & non sine magno misterio, en todas las clausulas: *Con los pactos, vinclos, condiciones, prohibiciones, substituciones, y cargas arriba dichas, y no sin aquellas, &c.*

79 Y vna dellas es, que no ayan de ser Religiosos, ni constituidos en sacros Ordenes, quod per se satis aperte demonstrat, que la intencion, y voluntad del fundador, fue de conseruar agnacion, no solamente entre los agnados, in quibus vere potuit conseruari; verum etiam in cognatis per modum fictũ, a mas no poder, supuesto que pone este mismo grauamen, ò exclusion a los cognados, como le puso a los agna-

dos, solo por conseruar en ellos mas rigurosamente la agnacion.

80 Otra, y que pone la materia aun mas a pie llano, porque graua a todos de nombre, y armas, quod utique non fecisset, si tantummodo dilexisset, seu respexisset masculinitatem, non verò continuationem agnationis; pues para el mayorazgo de masculinidad, no era necessario este grauamen, que solo sirue para mostrar afecto, y voluntad de conseruar agnacion, vt supra n. 59. y 60.

81 Et in indiuiduo firmat *Cassanate d. cōs. 20. nu. 29. vers. Et ita quāuis ego, vbi ita mire concludit: Tamen negari non potest, maius agnationis conseruanda desiderium resultare, ex onere ferendi nomen, & arma, adiecto descendentes ex fœminis. Cum naturaliter maius dicatur habere desiderium conseruandi agnationem, qui eā reparat, supplet, & inducit, vbi omnino deficit, quam qui naturalem conseruare procurat, quæ hic inter omnes masculos agnatos procurata prorsus fuit ex ordine primogenitura, & fideicommissi gradualis, & successiui, & postea inter descendentes, ex fœminis, ex eisdem, & onere nominis, & armorum superaddito.*

82 Quarto, porque aunque *Molina de primog. lib. 3. cap. 5. numer. 50.* afirma, quod quoties in aliqua parte, seu clausula primogenij vocantur fœminæ, etiamsi plures in eo primogenio masculi vocati fuerint, in eo non censetur habita agnationis ratio, sed solum prælatio masculis tributa, ita vt in eorum defectum fœminæ eiusdem gradus succedant, quem sequi videntur, *Petra de fideicommiss. quest. 9. numer. 19. Menoch. de præsumpt. lib. 4. præsumpt. 69. & consil. 44. num. 5. lib. 13. Gutier. cons. 13. n. 23. Surd. cons. 313 num. 3. & cons. 308. num. 15. & cons. 443. n. 13. & consil. 448. n. 6. Peregrin. de fideicommiss. art. 23. num. 26. Perez de Lara in compendio vitæ hominis, c. 30. nu. 94.*

§ 95. *Castill. controuers. lib. 2. cap. 4. num. 178. Fuffar. q. 499. n. 22.*

83 Su dotrina procede, y ha lugar, quando auie do parientes agnados a quien poder llamar, y en quie poder conseruar, y continuar la agnacion, vocauit feminas, per quas destruitur agnatio, vel masculos ex feminis, per quos non conseruatur.

84 Non vero quando, como en nuestro caso, discurriò todos los llamamientos por los agnados verdaderos, y en defecto total dellos, y a mas no poder, echò mano de las hembras, y de sus descendientes varones por recta linea, para poderla continuar, y conseruar artificialmente, que es formalmente lo que passa en nuestro caso, quia verius est, ob feminarum substitutionem, in hoc casu, non excludi conseruandæ agnationis rationem, quando institutor aliter disponere, non potuit, nec locus erat, vt succederent masculi, in quibus agnatio conseruari posset, ita *Angel. cons. 68. § 69. Socin. Sen. cons. 81. numer. 12. lib. 4. Socin. Iun. cons. 23. numer. 37. cum seqq. lib. 1. § cons. 158. num. 42. volum. 2. § cons. 2. lib. 3. Grat. cons. 5. num. 86. § cons. 111. num. 16. § cons. 120. numer. 46. cum sequentibus, lib. 2. Curt. Iunior, cons. 113. num. 44. Rubens, cons. 22. num. 10. Beronius cons. 96. num. 6. lib. 2. Hieronym. Gabr. cons. 116. num. 13. lib. 2. Cephal. cons. 251. num. 44. 48. § 49. Tiraquel. de primog. quest. 13. num. 10. Gregor. Lopez, in l. 3. tit. 13. col. 7. q. 21. vers. Et procedit, part. 6. Mieres, dict. par. 2. quest. 6. num. 56.*

85 Et mire concludit, *Lara in compendio vitæ hom. cap. 30. n. 114. ibi: Quod intellige, nisi vocata fuerit post extinctos omnes masculos agnatos, quia tunc non cessat ratio conseruandæ agnationis, cum sit vocata femina, ex necessitate (a mas no poder, vt ita dicam) § idem erit si probatũ fuerit nullos alios extitisse masculos, ultra*

illos certos nominatos, q̄ es formalmente nūestro caso.

86 Ratio est in promptu, quia isto casu feminarum, & virorum ex feminis substitutio, solum deseruit, vt masculis agnatis deficientibus, consulatur maioratus perpetuitati, ne in vltimo agnato deficiat, & bona libera remaneant, Bald. lib. 3. cons. 410. num. 1. Castr. dicens communem opinionem, lib. 1. cons. 412. vers. Tertio dicit, sequuntur Gratus lib. 2. cons. 5. numer. 89. cons. 111. num. 16. & cons. 160. num. 29. & 48. Rubens cons. 35. num. 4. & cons. 48. num. 3. Socin. Iun. lib. 3. consil. 69. à num. 20. Alciat. lib. 6. respons. 15. numer. 8. Berouius lib. 2. cons. 96. num. 6. Caphal. plures referens, cons. 142. num. 22. & cons. 251. num. 48. & cons. 252. num. 22. & cons. 581. lib. 5. Hieronym. Gabr. cons. 116. num. 13. lib. 2. Gozadin. cons. 45. num. 16. Decian. cons. 127. num. 25. lib. 3. post plures, Surd. decis. 66. num. 21. & cons. 316. num. 14. Menoch. lib. 4. preassumpt. 88. num. 19. & cons. 172. Crauet. cons. 130. num. 6. & 9. latissime Cassanate cons. 4. num. 217. Mazol. cons. 6. numer. 6. Simon de Præt. lib. 2. cons. 22. numer. 27. Christophor. Torriol. lib. 1. cons. 31. num. 30. & 33. & ita iudicatum in Senatu Mediolanense, refert Raudens. lib. 2. consil. 35. num. 82. Cesar. Manent. cons. 54. num. 13. Auend. in l. 40. Tauri, gloss. 9. numer. 51. Albarad. de coniectur. ment. de funt. lib. 3. cap. 3. §. 4. n. 28.

87 Et magis in subsidium post masculos agnatos, videntur feminae, & masculi ab eis descendentes substituti, vt primogenium non deficiat, quam vt impediant agnationem, vt notauit Gregor. Lopez in l. 3. tit. 13. part. 6. glos. 2. quest. 4. vers. Quid autē, Garcia de nobilit. glos. 1. §. 1. num. 29. Mieres de maiorat. 2. par. quest. 6. num. 42. & post alios D. Iuan del Castillo lib. 2. contr. cap. 4. num. 128. & cap. 22. num. 60.

88 Imò, por el mismo caso, que llamò primero todos los descendientes varones agnados, y todos los

los hijos, y descendientes varones, por recta linea masculina de sus hermanos varones; y q̄ en defecto total dellos, llama las hembras personalmente, y para despues de cada vna de ellas, ordine successiuo, sus hijos y descendientes varones, por recta linea masculina, se prueua con mayor eficacia, que su intencion, y voluntad fue de conseruar agnacion perpetuamente, la natural mientras la huuiesse, y subsidiariamente, y en defecto della, la artificial, è ingeniosa, vt ex *Paris. lib. 2. consil. 19. n. 34.* Et pro *Ducatu de Alburquerque* consuluisse, tradit *Zaph. dict. cōs. 251.* pluribusq; exornat *D. Ioan. Bap. de Larrea, decis. 53. n. 26. vol. 2.*

89 Mirificè Hieronym. Grat. *consil. 5. num. 86. lib. 2.* vbi in indiuiduo ita concludit: *Nec obstat testatorem non habuisse respectum ad agnationem, ex quo vocauit filias, quæ efficiuntur alterius agnationis. Quoniã voluntatem testatoris hanc fuisse arbitror. Primo providere descendentibus masculis. Cum hoc, vt etiam ipsi eo meliori modo, quo possunt, conseruent agnationem, Et nomen agnationis, portando nomen, Et arma, Et descendentibus suis non extantibus, agnatos masculos collaterales vocauit, per plures gradus, Et voluit, vt nomē, Et arma portarent, Et sic semper voluit cōseruare ipsam agnationem, vt ex seri testamenti colligitur, qui optime declarat mentem defuncti, adnotata per Socin. in cōs. 250. col. 4. vers. Primo ex ordine, vol. 2. Et ita apparet propter filias noluisse ab absoluta agnatione cōseruanda recedere, sed voluisse etiã illas cōseruare agnationem, meliori modo quo possunt, Et eis decedētibus, statim reuersus est ad ipsam agnationē. Ex quo apertè coligitur semper conseruare voluisse agnationem, licet diuersimodè propter specialem amorem descendentium ex lumbis suis, semper tamen voluisse agnatos præferre extraneis, Et hæc fuit prudens voluntas, ac consilium testātis, nec aliter intelligendum est.*

90 Et ita firmat iudicatum en propios terminos de nuestro caso, por el S. S. C. de Aragō, in causa Baroniae de Lauri, ad fauorem D. Petri Victi, D. Francisco Hieronym. de Leon in respons. iuris post decis. 173. vol. 2. num. 55. y 56. vbi ita mirè ad nostri fauorē concludit: *Secundo respondeo, quod doctrina Molinae procedit, vbi testator simpliciter vocauit fœminam, vel ab ea descendentes, non adiecto grauamine delationis, nominis, & armorum; tunc enim nulla fuit contemplata agnatio, vera, vel ficta: secus vbi vocauit cognatos in defectum agnatorum, adiecto eis grauamine delationis, nominis, & armorum. At testator noster hunc ordinem obserbavit. Primo vocauit veros agnatos, ab eo descendentes, scilicet nepotes ex filio, & virtualiter descendentes masculos per lineam masculinam ex eis, ordine primogenituræ inter eos seruato. Secundo loco vocauit agnatos fictos, ab ipso descendentes: nimirum filios masculos nepotum suarum, cum grauamine delationis, nominis, & armorum. Tertio loco vocauit vere agnatos colaterales. Quarto, & ultimo loco colaterales cognatos, cum grauamine delationis, nominis, & armorum, vt fierent per modum fictum agnati, ex quo euidentius apparet mens cōseruandi agnationem: cum nedum veros agnatos in perpetuum vocauerit, sed etiam eis deficientibus per modum fictum voluit inter cognatos suam agnationem cōseruare, & existentibus veris agnatis descendentes, nullatenus admisisit cognatos descendentes: & vbi eos admisisit in defectum agnatorum descendentes, voluit per modum fictum, agnationē cōseruare, & hoc magis arguit enixam voluntatem cōseruandæ agnationis, vt interminis tradunt Paul. Paris. conf. 19. num. 34. cū seqq. lib. 2. & Zæphal. conf. 251. quod scripsit in causa Ducatus de Alburquerque, num. 48. vsque ad 59. inclusive, & num. 80. cum seqq. lib. 2. & ita fuit decisum per hoc S. S. C. cum dicta sententia lata in causa de Laurire lata supra, num. 37.*

At

At sic est, que la agnacion rigurosa, no admite llamamiento de hembras, ni de descendientes varones dellas, porque no puede cōseruarse por medio dellos, sino meramente por medio de varones agnados, y descendientes varones suyos, por recta linea masculina, sin que por ningun caso pueda mediar, ni arrauersarse hembra alguna, vt satis notum est in iure.

92 Y que la agnacion ficta ha de imitar a la natural, con el mayor rigor, y perfeccion que sea posible, cum fictio imitetur naturam, §. *Fœmina, inst. de adopt.* ibi: *Fœmina quoque adoptare non possunt, quia nec naturales liberos in sua potestate habent, §. minorem natu, inst. eodem tit.* ibi: *Minorem natu, maiorem nō posse adoptare; adoptio enim naturam imitatur, & pro monstro est, vt maior sit filius, quam pater, l. si tibi, ff. de adoption. l. Gallus, §. Si eius, de liberis, & posth. l. 3. ff. pro socio, l. qui ad certum, ff. locati, l. si pater, ff. de adopt. l. adoptio, ff. eodem.*

93 Y esto no como quiera, sino cō la mayor perfeccion, que sea posible, vt apertè probatur ex dict. l. adoptio, ff. de adopt. ibi: *Adoptio enim, in ijs personis locum habet, in quibus, & natura potest habere, Bart. & ceteri in l. si is, qui pro emptore, ff. de usucap. Pichard. ad princ. inst. quibus mod. test. infirm. num. 5. Franc. Molin. de ritu nupt. lib. 1. comparat. 26. num. 22. Sigismund. Scac. de comerc. & camb. §. 6. glos. 1. sub. nu. 30.*

94 Adeo verum est, vt eodem similique modo, quod, vt naturalis agnatio cōseruetur, debet per masculos ex masculis dibagari successio, nec vlatenus potest aliqua femina, se interponen, ita etiam fictitia agnatio, quæ naturalem imitatur debet, sequi eundem modum, & formam, & postquam fuerit in esse producta, solum admittit masculos ex masculis, sin que por ningun caso admita, ni puedan suceder hembras,

bras, ni varones descendientes dellas, vt firmant in-
numeri congesti, per D. Ioannem Baptistam de Lar-
rea in decis. Granatens. 34. numer. 2. volum. 1. alij-
que plures, quos ibi cōgessit, num. 49. vbi sic ait: Nam
Et si plures supra aducti crediderint inter cognatos posse
agnationem conseruari, ita vt per masculos ex masculis
dibagetur successio, nec possit FOEMINA se inter-
ponere, Et ultra relatos tenuerunt, Hippol. Rimin. vol.
1. conf. 23. num. 86. Paris. volum. 2. conf. 19. num. 33.
Hieronym. Prat. volum. 2. conf. 120. Socin. Iun. vo-
lum. 3. conf. 69. num. 20. Menoch. conf. 117. num.
21. vsque ad 24. Anton. Thesaur. decis. 270. nu. 19.

95 Ratio est in promptu, quia fictio idem opera-
tur in casu ficto, quantum operatur veritas, in casu
vero, l. filio quem pater, de lib. Et posthum. & ideo fictus
hæres habet omnia priuilegia, quæ verus hæres ha-
bet, vtilatè per Decian. conf. 11. numer. 151. lib. 1. Zæ-
phal. conf. 526. n. 42. lib. 3.

96 Et adeo verum est, vt etiam si concurrat fi-
ctio cum veritate, potius attendatur fictionis effe-
ctus, quam veritatis, plenè Resin. conf. 115. num. 17. Et
19. vbi dat exemplum, quod filius per fictionem di-
citur in potestate patris, quia pars corporis, seu po-
stio corporis patris est, & non in potestate matris, li-
cet mater maiorem portionem materiæ ponat, item
emancipatus fingitur extraneus, licet reuera sit filius
& portio corporis, quia quod ad effectum, attēditur
fictio, non veritas.

97 Ergo ad hoc vt huiusmodi artificiosa agnā-
tio, quam adeo enixe obtauit fundator, imittetur na-
turalem, quæ nullatenus admittit descendētes, ex fe-
minis, necessario fatendum venit, quod postquam ad-
missit filias primi gradus, dictorum D. Lope, D. Ma-
nuel, y D. Miguel de Vrrea: y para despues dellas a sus
hijos y descendientes varones por recta linea mascu-
lina,

lina, vt in clauf. 15. 16. y 17. quasi supplendo in predictis filiabus defectum naturæ, para poder hazer transito a sus hijos, y descendientes varones por recta linea masculina, vt per eos quamuis ficte continuaretur agnatio, vt tradit *Marinus Freccia de subfeudis, quest. 1. num. 27. in addit.* vbi ait in artificiali agnatione, feminam mutare sexum beneficio legis, vel prouidentia hominis, & sic censerit extintam esse muliebrem conditionem, quia non est considerandus sexus, sed id quod per sexum ex beneficio legis, vel ex prouidentia disponētis repræsentatur, noluisse vocare, nec vocasse, en aquellas palabras de la clausula, *peruen gan en los descendientes varones legitimos, de legitimo matrimonio procreados de los dichos nuestros sobrinos, Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, nuestros sobrinos, aunque sean por linea femenina*, los descendientes varones por hembra de las hijas de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, contra proprium institutum, & naturam agnationis, y en total destruicion de la imitacion, que vna vez introduzida, solo admite aquellas personas que admitiera, y pudiera admitir la agnacion natural, vt probatur esse præcitata, *leg. adoptio, ff. de adoptionibus, in his verbis: Adoptio enim, in his personis locum habet, in quibus, & natura potest habere.*

98 Sed vt huiusmodi ficticia, seu ingeniosa agnatio perfectissimè imitaretur naturalem, llamò, y puse dicha clausula, y palabras della, para llamar, y admitir en defecto de hijos, y descendientes varones por recta linea masculina de las dichas hijas (quibus finitis, no era possible continuar la agnacion artificial, ficticia y imitatiua) los descendiētes varones por hembra descendiente de los hijos, ò descendientes varones de los mismos Don Lope, Don Manuel, y

18
Don Miguel de Vrrera, reponiendo esta hēbra inter-
media, y agnada, como hija, ò descendiente de varo-
nes agnados, in locū viri, para dar transito a sus hijos,
y descendientes varones por recta linea masculina,
como lo auia hecho con las hijas de dichos Don Lo-
pe, Don Manuel, y Don Miguel.

99 Et vt sic, no solamente se assegurasse, mas la
sucesion, y perpetuidad del mayorazgo, sino la ag-
nacion artificial, con perfectissima imitacion de la
natural, y sin la exorbitancia, y absurdo de admitir
contra propriam, & veram imitationem, descendiē-
tes de hembras, hijas, ò descendientes de otras hem-
bras, per quas neque vere, neque fecte conseruari po-
terat agnatio, per defectum imitationis.

100 Et ipsa naturalis ratio indicat, porque dan-
do, como damos caso, en que puedan obrar aquellas
palabras, *aunque sean por linea femenina*, no solo sin
correccion, y destruccion de la intencion, y volun-
tad que tuuo el fundador de conseruar agnacion fic-
ta, en defecto, y extincion total de la natural, sino con
conseruacion della, y con mayor perfeccion, y ri-
gor de imitacion, de la agnacion natural, que se con-
seruara en los descendientes varones de dos hem-
bras.

101 Præcise fatendum est, ex mente, & fundato-
ris voluntate, prædicta verba, *aunque sean por linea fe-
menina*, apposita fuisse, non vt admitterentur descen-
dentes masculi, ex foeminis, descendentibus à prædi-
ctis filiabus, dictorum D. Lope, D. Manuel, y D. Mi-
guel de Vrrera, sed solum, vt admitterentur descen-
dentes masculi ex foemina, descēdente à filijs, vel def-
cendentibus masculis eorum, in quibus eius volun-
tas, & desiderata agnatio perfectius conseruari pote-
rat, quid enim aliud agebat institutor maiora tus, vt
vta-

vtamur verbis Iuris Consulti, in l. 1. §. *inde queritur*, de noui operis nunciatione, nisi velle conseruare agnationem ficticiam, quæ proprijsime debet imitari naturalem.

102 Vnde cum per huiusmodi interpretationē consequatur finis suæ dispositionis in meliori, & vberiori forma, nihil est vltius quærendum, l. *fin.* §. *fin.* ff. *mandati*, Honded. *cons.* 58. num. 70. vol. 1. vbi quod quoties forma data, vberius impletur, cōsetur satis factum, *Surd.* *cons.* 198. num. 3.

103 In ijs enim inuenitur qualitas masculinitatis, & cum maiori perfectione, quam in descendenti- bus ex fœminis, descendenti- bus à prædictis filiabus, vt ex se patet, & firmat *D. Iuan Baptista de Larrea*, *decis.* 34. num. 10. §. 70. vol. 1. §. *decis.* 54. num. 11. vol. 2. & latius infra demonstrabitur.

104 Ergo ad istos, quibus magis cōueniunt prædicta verba referenda sunt, cap. *indemnitate*, §. *sed cū eas*, de electione in 6. quæ esse meliorem de iure scribit, *Tiraquellus* in l. *si unquam*, verbo *libertis*, num. 2. C. de reuocanda donatione, *vulgata lex* 4. §. *quoties*, ff. de damno infecto, l. *hos accusare* 12. §. *omnibus*, ff. de accusat. *Paulus Castrensis*, *cons.* 85. in principio, num. 2. *Mastrillo* *decis.* *Sicilia* 2. num. 13. part. 1. *D. Iuan Bautista Valencuela* *cons.* 97. num. 34. volum. 1. §. *cons.* 120. num. 6. volum. 2.

105 Non vero ad alios, scilicet, a los varones descendientes de hembra, hija, ò descendiente de las hijas de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel, quibus nullatenus prædicta verba conueniunt, por tratarse de mayorazgo de agnacion, aūque ficta, quia quibus verba non conueniunt, nec conuenit ipsa dispositio, ex præcitata, l. 4. §. *quoties*, ff. de damno infecto, quo genere arguendi vtitur, *Paulus Castrensis*, *consilio* 85. nu. 2. *cons.* 241. part. 1. vt ostendat aliquem esse

esse vocatum, & comprehensum in substitutione,
Hieronymus Gratus cons. 63. num. 16. & 17. volum. 1.
D. Iuan Bautista Valençuela d. cons. 97. nu. 34. & cons.
23. num. 103. cons. 25. num. 56. cons. 34. num. 167. cons.
63. num. 161. vol. 1. & cons. 103. num. 36. volum. 2.

106 Secundò, quia in interpretandis vltimis vo-
luntatibus, potius debet attendi mens, quam verba, ex
vulgata, *leg. non aliter*, ff. de leg. 3. non aliter à significa-
tione verborum, recedi oportet, quam si manifestum sit, a-
liter sensisse testatorem, quia mēs potentius est verbis, l.
Labeo in fine, ff. de supelectil. leg. l. nominis, & rei, §. ver-
bum, de verbor. signific. *Scaccia* de appellat. quest. 4. nu.
21. *Gratian* disceptat. 769. num. 21. & 755. num. 23. &
tom. 5. disceptat. 814. num. 14.

107 Adeò, vt verba trahantur ad mentem, & ra-
tionem, non è contra, *Oldrad* d. cons. 9. vers. *Item cum iu-
ra dicant*, num. 3. & 4. *Federic*. de sens. cons. 4. num. 5.
vers. *Multum interest*, *Iason* cons. 140. col. 5. lib. 2. vbi
quod verba impropriantur, vt deseruiant menti, *Ca-
strens*. cons. 264. videtur dicendum, lib. 2. vbi loquitur,
de substitutione. *Angel. Aretin*. cons. 32. num. 2. vers.
Quinimo, vbi quod impropriantur verba in volunta-
te, vt deseruiant menti, *Alexand. Ludouis*. decis. 62.
num. 7.

108 Et ratio ea est, quia verba propter volunta-
tem, & mentem natura concessit, non è contra, d. l.
Labeo, ff. de supelectili legata, cap. secundo requiris, de ap-
pell. cap. sedulo 38. distinct. cap. 5. humana 22. quest. 3.
cap. intelligentia de verbor. significat. *Rebus*. in rubrica,
ff. de verbor. significat. 3. pars, *Valençuela Velazquez*
cons. 23. num. 117.

109 At sic est, que la mente, è intencion del fun-
dador, fue de hazer, y fundar mayorazgo de agnaciõ
rigurosa, y subsidiariamente artificial, como queda
probado; ergo necessario fatendum est, para que se
con-

configa, y conserue, que aquellas palabras, *aunque sean por linea femenina*, se refieren, y deuen referir, ex eius mente, & voluntate, à los descendientes varones de hembra, descendiente de hijos, ò descendientes varones del dicho D. Lope, D. Manuel, y D. Miguel de Vrrera, per quos perfectius conseruari potest artificiosa agnatio, y no à los descendientes varones de hembras, hijas, y descendientes de otras hembras, que no solamente no la pueden conseruar, sino que la destruyen totalmente, cum interpretatio illa sumēda sit, ne sequatur effectus, qui repugnet intentioni fundatoris, contra text. in l. non omnis, ff. si certum petatur, sed ut magis seruetur eius voluntas, l. si cui pure, ff. ad Trebel. Bald. cons. 46. lib. 1. Casanate cons. 10. num. 42. Iosephus Ram. cons. 71. num. 32. & 33.

110 Tertiò, quia quamuis prædicta verba, *aunque sean por linea femenina*, sint generalissima, & apta ex generalitate sua, tam ad comprehendendum masculos descendentes, ex pluribus fœminis, quam ad comprehendendos masculos, ex vna tantum fœmina descendentes, tamen debent cedere voluntati disponentis, quæ tanquam regina dispositionis, primum locum obtinet, l. in conditionibus, l. pater seuerinam, ff. de condit. & demonstrat. l. cum virum, C. de fideicom. l. heredes mei, §. cum ita, ff. ad Trebel. l. Lutius, §. quaesitum, ff. de leg. 3. l. si plures, §. fin. ff. de vulg. & pupill. l. libertas, §. fin. ff. de manum. testamento, Mantica de coniecturis, lib. 8. titul. 1. num. 28. Valençuela Velazquez, cons. 97. num. 210. volumin. 1. & latè exornat Don Iuan del Castillo, 5. controuersiar. cap. 82. numer. 44.

111 Ex prædictis autem apparet, voluisse fundatorem agnationem, in hoc primogenio conseruare; ergo necessario intelligenda sunt, vt solum comprehendant illos masculos, per quos rectius, & perfectius

conferuari possit, non autem illos, per quos necessa-
rio destruenda sit, quia interpretatio, ex qua conser-
uatur, & non destruitur voluntas accipienda semper,
l. sicui pure 31. in fine principij, ff. ad Trebellian. Baldus
cons. 46. column. 1. in fine, lib. 1. Rota decis. 125. num. 9.
in 1. parte nouissimarum, & post illos Casanate, cons.
10. num. 43. vbi ita mire concludit: Et ex extinctione
destrueretur, ex translatione conseruaretur contēplatio,
Et voluntas disponentis, ideò translationis interpretatio
admittenda.

112 Illa vero, quæ non congruit voluntati, om-
nino reicienda, *l. si ancillas, ff. de leg. 1. ibi: Neque ver-*
bis, neque voluntati defuncti accommodata hæc senten-
tia est, l. uxori, §. sorori, ff. de leg. 3. ibi: Verbis fideicom-
missi non contineri, l. Labeo, vers. Non enim, ff. de supele-
ctili leg. cap. cum dilecti, de accusat. ibi: Non ut perimat,
sed ut disponat.

113 Et in indiuiduò, hoc est solùm comprehen-
di, & admitti illos masculos, qui apti sint, ad agnatio-
nis conseruationem, firmarunt *Bald. cons. 330. num.*
2. volum. 3. Corneus, Grat. Fulgos. Hieronym. Gabr.
Socin Jun. Peregrin. Ioseph. de Rustic. Couarru. Pinel.
Mantica, Molina, Don Iuan del Castillo, Et alij, quos
in unum congesit D. Iuan Bautista de Larrea, decis. Gra-
nataens. 53. num. 9. volum. 2. Roland. à Valle, volum.
3. cons. 58. num. 24. Bursat. volum. 2. cons. 131. num.
33. Tiber. Detian. volum. 1. respons. 7. Et volum. 2. cons.
58. num. 12. ex Paul. de Montepico, Zensuallos commu-
nium contra lib. 4. quest. 905. num. 60. Auendañ. Jun.
alios referens, in l. 40. Tauri, gloss. 9. num. 50. Simon de
Pratis, lib. 3. interpret. 3. dubit. 1. solut. 11. à num. 64.
pluribus Casanate cons. 4. numer. 205. cum seqq. Sforcia
Odd. cons. 6. num. 22. Albarad. de coniecturata mente
defuncti, lib. 2. cap. 3. §. 4. num. 23. Et 25. Menoch. lib.
4. presumpt. 84. num. 25. Et 87. Raudens. de Analogis,
cap.

cap. 15. num. 80. & cap. 22. num. 165. Fontanel de pact. nuptial. clausul. 4. gloss. 9. part. 1. num. 30.

114 Et post illos firmat D. Iuan Bautista de Larrea, dict. decis. 53. num. 21. vol. 2. vbi ita concludit: *Et ex predictis apparuit, voluisse disponentem agnationem conseruare in hoc primogenio; ex quo necessario limitanda sunt descendentium substitutiones, vt quamuis apta comprehendere vtrumque sexum, solum ad masculos, & agnatos referantur.*

115 Post innumeros etiam firmat D. Geronimo, Francisco de Leon, decis. 170. vol. 2. num. 11. ibi: *Proposita igitur hac opinione, pro vera, & recepta, inde sequitur, quod stante predicta ratione, & causa finali, quia vult dicta, & bona conseruari in sua agnatione, & si verba substitutionum, & vocationum, alias essent apta comprehendere masculos, nihilominus dicta Angela Dionisia, & Elisabeth Tallada, filia Ioannis Tallada primi heredis, non erunt comprehensa, repugnat enim voluntas expressa testatoris disponentis, vt dicta bona in suo nomine de Tallada, seu agnatione conseruarentur.*

116 Et num. 15. sic firmat decissum sententia lata, cum votis S. S. C. per Gubernatorem iuicæ, ad fauorem Francisci Valançat.

117 Y aunque todas estas doctrinas, hablan en terminos de mayorazgo de agnacion rigurosa, prueban, y conuencen formalmente, que auiendo fido, como fue, la mente del fundador continuar la agnacion por artificio, è imitacion, quando se huuiesse acabado la natural, no pueden comprender aquellas palabras, aunque sean por linea femenina, por generales que sean, todos, y qualesquiera descendientes varones, sino meramente aquellos, qui fuerint magis apti ad continuationem, & conseruationem artificio se agnationis, quæ per imitationem æquiparatur na-

turali, quia de similibus ad similia, idem est iudicium, ut in *l. non possunt, § l. sequent. ff. de legibus, §. rectè, instit. mandati*, Albert. in tractat. de heretic. quest. 24. numer. 9. Farinac. fragment. crimin. part. 1. littera E. num. 188.

118 Præsertim, quando in utroque simili est eadem ratio (ut in nostro casu) *Osaschus decis. Pedemont. 68. num. 9. Mascard. de probat. conclus. 1253. num. 5. Menoch. de arbitr. casu 84. num. 8. § 9. Farinac. d. littera E. num. 199.*

119 Et quia æquiparatorum eadem est dispositio, *l. 1. ff. de leg. 1. gloss. in l. si quis seruo, C. de furt. § in cap. si postquam, §. fin. de elect. in 6. Ioan. de Anna, cons. 27. viso casu, num. 3. Alex. cons. 17. visis, num. 3. lib. 3. Roman. cons. 129. licet magna.*

120 Et quia cum æquiparatorum, idem sit iudicium, ideò regulariter fit extensio, de vno æquiparato ad aliud, uti per *Bart. & alios, in dict. l. 1. ff. de legat. 1. Curt. Iun. cons. 124. num. 7. Gabr. cons. 21. num. 37. § seqq. lib. 1. Caphal. cons. 257. num. 17. § seqq. Aue-rard. in loco à ratione legis, num. 52. § in loco à simili, num. 7. vers. Generaliter Roland. cons. 27. num. 2. § 15. lib. 1. Osaschus decis. Pedemont. 67. num. 9. vers. Pro hac opinione, Villagut de extens. legum, rubrica de extens. legum, § penaliū simul, num. 64. Octavian. Gloriot. respons. 5. numer. 38. Narbona de etate ad omnes humanos actus requisita anno 1. quest. 15. num. 14.*

121 Quartò, quia quamuis prædicta verba sint nimis generalia, tamen ex prædicta ratione, & causa finali conseruandæ agnationis, debent restringi, & limitari ad terminos ipsius causæ, & sic, à solos aque-llos descendentes varones, que fueren aptos para cõseruar la agnacion, *l. cum pater, §. dulcissimis, ff. de leg. 2. ubi notant DD. ex Bart. Enriq. Salyc. § alijs Aue-rard.*

rard. loco à virtute finis, Franchus in cap. si pater, num. 112. de testam. in 6. Sim. de Prætis, de interpretat. ultim. voluntat. lib. 2. interpret. 4. dubit. 2. solut. 3. nu. 14. Surd. conf. 445. num. 32. Gratian. 2. tom. disceptat. forens. cap. 292. num. 1. post Paris. Ruin. & alios, latè comprobat Roland. volum. 3. conf. 58. num. 24. post Bald. conf. 330. num. 2. volum. 3. Bursat. volum. 2. conf. 131. num. 33. Tiber. Detian. volum. 2. conf. 58. num. 12. Peregrin. de fideicommiss. art. 25. num. 8. Menoch. conf. 1. nu. 456. Iuan Garc. de nobilitat. in diuis. operis, num. 37. & comprobatur doctrina, Iass. in l. tres fratres, num. 8. ff. de pactis, vbi quòd quamuis in substitutione, appellatione fratrum, veniant sorores, l. Lutus Titius 91. §. quæsitum, de leg. 3. si substitutio respiciat agnatione, frater solum intelligitur masculus, non foror.

122 Molina de primogen. lib. 1. cap. 5. num. 7. & sequent. vbi ex cõmunibus traditionibus probat, quòd fideicommissa debent restringi, ampliari, & limitari secundum causam, & rationem; quemadmodum cõsideranda est illa causa, propter quam aliquid fuit relictum, Socinus in rubric. num. 31. ff. solut. matrim. & in l. quamuis, post princip. ff. de condit. & demonstrat. & in l. si quis, nec causam, num. 1. ff. si certum petatur, Cæphalo conf. 80. num. 13. lib. 1. Ita etiam debet considerari causa, & ad eam restrictio fieri, propter quam nõ fuit relictum, vt tradunt præcitati DD. & Socinus Iunior, column. penult. vol. 2. Crauetæ conf. 227. incipit lafredus, num. 5. & seqq.

6. 123 Et quod ab ipsa ratione, seu causa pendeat, istius controuersie decisio, firmat Iosephus Ram. conf. 3. num. 41. Y no se engañò, cum causa determinet suum causatum, Surd. conf. 454. num. 30. & causatum regitur à causa suæ causæ, Rota decis. 287. num. 1. apud Farinacium, 1. part. recentiorum, & causatum regulatur, secundum naturam causæ causantis, Bald. conf.

84. dicta causa, lib. 4. § conf. 150. proponitur, quod in fine, lib. 5. quem refert Tuschus littera S. conclus. 757. num. 33.

124 Et in indiuiduo firmat Don Iuan Bautista de Larrea, dicta decis. 53. num. 12. vbi num. 13. ita profequitur: *Et quamuis qualitas masculinitatis, de vna substitutione ad aliam non extendatur, nec censeri debeat repetita; verum semper substitutio, in qua non exprimitur, cōseruat regularem naturam, vt apta sit comprehendere, tam masculos, quam fœminas*, Molina de Hispan. lib. 3. cap. 5. num. 56. plurib. Zauall. 4. tom. pract. comm. quæst. 905. num. 54. Don Iuan del Castill. tom. 2. con trou. cap. 4. num. 26. *Id tamen non procedit, quoties in dispositione inuenitur ratio cōseruanda agnationis, tūc enim qualitas repetita censetur, & substitutio indefinita, qua potest comprehendere masculos, & fœminas, ad solos masculos restringenda*, Molina dict. cap. 5. num. 58. Simon de Prætis, lib. 2. interpretat. 3. dubit. 1. solut. 3. num. 90. Garcia de nobilit. in diuis. operis, num. 28. & 29. Auendañ. in l. 40. Taur. glos. 9. num. 45. Casanate conf. 57. num. 44. Don Iuan del Castill. d. num. 26. ex Bart. Castr. Alex. Ripa, Craueta, & alijs idem Casanate conf. 4. num. 208. & 209.

125 Ergo eodem, similique modo dicendum est in nostro casu, para no apartarnos de la mente, y voluntad del Fundador, que aunque aquellas palabras, aunque sean por linea femenina, son generalissimas, no comprehenden, ni se pusieron para comprehender, y llamar los descendientes varones de hembras, hijas, ò descendientes de las hijas de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, por ser incapazes para conseruar la agnacion ficticia, sed solum descendentes, viros, ex fœmina descendente, à filijs, vel descendentibus prædictorum, vt magis apti, & idonei, ad conseruationem ficticiæ agnationis.

Quintò,

126 Quintò, porque la sujeta materia, de que aqui se trata, es vn mayorazgo de agnacion rigurosa, y artificial subsidiaria, & verba debent intelligi, secundum subiectam materiam, & naturam actus, qui geritur, seu celebratur, *l. cum pater, § donatum, ff. de leg. 2. l. si uno, § ibi Bart. ff. locati, l. sed § si possessores 11. § item si iura vero, ff. de iure iurando, l. fin. C. de non numerata pecunia, l. cum mansata in fine, ff. de contrahenda empt. l. damni infecti, in princip. ff. de damno infecto, l. fluminum, §. hæc stipulatio, ff. eodem titulo, l. proculus, ff. de usufructu, l. si stipulatus, ff. de usuris, l. ubi ita donatur, ff. de donat. causa mortis, l. insulam, ff. de prescriptis, verb. l. si olei, C. locati, cap. constitutus, de religiosis domibus, c. solite, de maioritate, § obedientia, Flores Diaz de Mena, variar. lib. 2. quest. 24. nu. 33. ubi dixit, quòd verba quantumuis præcissa restringuntur, secundum subiectam materiam, Rota decis. 398. num. 4. apud Farin. 1 part. recent. Alexand. Trentacinq. cons. 33. num. 6. § 7. volum. 1. Valençuela Velazquez, cons. 14. num. 38. § cons. 87. num. 22. volum. 1. § cons. 119. nu. 106. § cons. 133. num. 50. § cons. 136. num. 15. volum. 2. Casanate cons. 45. num. 101. § cons. 43. num. 74.*

127 Quòd adeò verum est, vt etiam possint impropriari, si opus sit, vt in specie respondet Riminaldus Senior, cons. 116. num. 26. lib. 1. Menoch. lib. 4. præsumpt. 129. num. 12. Alciat. in l. in conuentionibus, ff. de verbor. significat. Gomez de Leon, alleg. 87. num. 3. § alleg. 34. num. 6.

128 Imò impropriari debere, vt conueniant materiae, de qua agitur, probat text. in §. nunc autem admonendi, ubi glossa, verbo dederint, instit. quibus alienari licet, vel non, Corneo cons. 138. num. 3. lib. 3. § cons. 96. num. 2. lib. 4. Paris. cons. 78. num. 20. lib. 3. Beroi. cōs. 69. num. 8. lib. 1. quos refert, & sequitur, Tusch. littera V. concl. 95. num. 15.

129 At sic est, que la fugeta materia de agnaciō ficticia, è imitatiua en todo de la natural, no admite descendientes de dos hembras; ergo necessario referenda sunt illa verba ad descendentes masculos, ex vna tantum foemina descendente à filijs, seu descendentes viris dictorum D. Lope, D. Manuel, y Don Miguel de Vrrea, & non descendentes ex foeminis, filijs, seu descendentes filiarum eorum.

130 Eo præsertim, cum iuris indubitatum sit, semper disponentes, illud velle credendum, quòd actus natura persuaferit, cui consentire videntur, *l. semper in stipulationibus, de regul. iur. ubi latè Decius, numer. 6. Menoch. lib. 3. presumption. 38. Et lib. 6. presumption. 6.*

131 Et semper ad id, quòd rei, de qua agitur naturale est, non quòd accidentale, aut exorbitans testantis voluntatem referendum (como lo seria admitir descendientes de dos hembras, quando trata de cōseruar agnacion artificial, que ha de imitar a la natural, y correr las mismas reglas della) tradit Bald. *in l. meminimus, §. cum igitur, num. 3. Castrens. in l. duodec. num. 6. C. de legit. hered. Mantica de coniect. ultim. vol. lib. 6. tit. 6. num. 16.*

132 Sextò, porque auiendo sido, como fue la mente, è intencion del Fundador deste mayorazgo, hazerle, y fundarle de agnacion perpetua, conseruando la natural, siẽpre q̄ pudo, y echando mano de la artificial, in subsidiũ, como queda fundado. Es cosa cōstante, q̄ aunq̄ aquellas palabras, *aunque sean por linea femenina*, sean tan generales, no se han de entender, ni interpretar en la forma, y sentido que quiere el señor Governador; supuesto, que conforme a las leyes, y reglas de la agnacion, no pueden suceder varones de dos hembras, quia dispositiones legibus primogenij, & obseruantia conformes sustinentur, ex vero, quæ

ius ipsum alterant, omnino reicienda sunt, vti post Menoch. conf. 200. num. 73. firmat Iosephus Ram. conf. 100. numer. 419. vbi ita concludit: Quia respondetur, quod illæ dispositiones iure optimo defenduntur, quippe quæ ad illius antiqui primogenij legalis, & consuetudinarij cõseruationem, & confirmationem factæ sint: hæc autem vltima ad illius alterationem, & commutationem, & sic nihil mirum, quod illæ sint sustinenda, & ista reijcienda.

201133 Y con mucha razon, quia quando remanet dubia voluntas testatoris, eius affectio præfumitur conformis affectiõni legis, & ab ea regulatur, atque ita interpretatur, ac in homine, qui sit eius voluntas, cuius est lex ipsa, Salyceto in l. generaliter 6. §. cum autem, vers. Et ad rationes, C. de instu. & substit. Bald. cõf. 448. paulò ante finem, volum. 3. Gabriel conf. 86. num. 8. & conf. 90. num. 22. vol. 1. Magonius decisioe Lucensi 19. num. 14. & post illos Cyriacus, controu. 9. num. 113. vol. 1.

201134 At sic est, que el derecho no admite varones, descendientes de hembra, para la sucefsiõ de mayorazgo de agnacion rigurosa, y que la artificial, ha de imitarla con el mayor rigor, y perfeccion que sea posible; luego es preciso, para no apartarnos de sus disposiciones, leyes, y reglas, confessar que aquellas palabras generales, aunque sean por linea femenina, no se refieren, ni pueden referir à los descendientes de dos hembras, por ser personas, en quien falta la calidad de imitacion, sino meramente à los descendientes, de vna, subrogata in locum viri, para poder hazer transito à la agnacion artificial, en sus descendientes varones, por recta linea masculina.

201135 Septimò, quia dispositio generalis, quæ ex generalitate sua potest comprehendere plures, intelligitur, non de omnibus, quæ ex generalitate sua possunt, videri comprehensi, sed solum de valētibus suc-

cedere, Bart. in l. 1. §. filium, quest. 1. numer. 5. ff. de bon. possess. contra Tab. Bald. in l. maximum vitium, versic. Item quero nono, quid, C. de liberis prateritis, Bart. in l. seruo legato, §. si testator, ff. de leg. 1. alijque plures, quos refert Zensuallos communium contra quastion. 828. num. 60. vol. 3. Valencuela Velazquez cons. 83. nu. 64. vol. 1.

136 Ratio est in promptu, quia verba quantumcumque generalissima, debent restringi ad terminos habiles, Crauet. cons. 592. num. 40. Surdo cons. 280. nu. 8. Cyriaco controuers. 521. num. 92. Et controuers. 522. num. 80. 81. Et 82. volum. 3. vbi ita concludit: Tertio dico, vt alias etiam respondebam, quod dispositio hac debet intelligi de descendentes, in quibus verificari posset, non autem de omnibus in infinitum, vt aduertit Rota de cif. 491. num. 4. part. 4. Sicuti etiam videmus, quod verba semper, Et in infinitum, sustinentur, Et saluantur, verificando ea in casibus, quibus possunt adaptari, Peregrin. de fideicom. art. 30. sub num. 6. Surdo cons. 484. sub num. 26. Turretus cons. 58. nu. 5. 6. & 7. vol. 1. *Qualibet enim dispositio, debet restringi ad terminos habiles.*

137 At sic est, que en el may orazgo de agnaciõ artificial, vna vez introducida en la hembra, ò en los descendientes della, no pueden suceder varones, descendientes de otra hembra, descendiente de la primera, sino varones de varones, à imitacion de la natural; ergo.

138 Octauo, quia dispositio generalis, quæ non potest verificari, nisi in vna specie (como no se puede verificar aquella general, aunque sean por linea feminina, sino es meramente en los descendientes varones de vna hembra, descendiente de los hijos, ò descendientes varones de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, segun la sujeta materia,

ria, mente, intencion, y voluntad del Fundador, de conseruar agnacion artificial, en subsidio de la natural, y rigurosa, y à imitacion de ella) non dicitur generalis, sino especial, y determinada para este caso tan solamente, *l. si optio, ff. de optione legat. Abbas in cap. ex parte, el 1. post glossam ibi, de officio delegati, Paulus Æmilius, decis. Rotæ 257. num. 4. parte 2. Valençuela Velazquez, cons. 88. num. 50. vol. 1.*

139 Nono, quia verba dubia, quæ habent varium significatum, prout illa, *aunque sean por linea femenina*, debent intelligi in eo significato, qui est aptior, *l. quoties idem sermo, ff. de regul. iur. Rom. cons. 150. in casu, num. 22. vers. Nunc ergo, ubi num. 23. extendit idem in casu verisimili, refert Cardinalis Tuschus littera V. concl. 98.*

140 Y en aquel efecto, qui est validior, & potentior, *l. aristo, num. 2. ff. de donat. Matienço in l. 7. gloss. 10. num. 4. § 6. tit. 11. Morlanes in allegation. de Castellon, num. 233. Casanate cons. 10. num. 229. vers. Quia regulariter.*

141 Y no se puede negar, que en el sentido, y efecto que están ponderadas, son mas aptas para conseruar agnacion artificial, que no en el que les quiere dar el señor Governador, comprehendiendovarones descendientes de hembras, hijas, y descendientes de otras hembras, qui omnino inepti sunt ad effectum prædictæ conseruationis.

142 Dezimo, porque auiendo afectado, como afectò tanto la agnacion el fundador, como auemos mostrado, asì en la prefacion de la fundacion, como en toda la disposicion, y sus clausulas, fuera correccion, y repugnancia manifesta, querer comprehender en aquellas palabras, *aunque sean por linea femenina*, los descendientes varones de hembras, hijas, ò descendientes de las hijas hembras de dichos Don Lope,

83
pe, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrera, & semper
est faciēda interpretatio, per quam euitatur repug-
nantia disponentis, eiusque in constantia, ex *l. non ad
ea, ff. de condit. & demonstrat. & tradit latè Menoch.
conf. 602. num. 2. Ramon conf. 100. num. 498.*

143 Eo præsertim, quando se pretende deducir
la correccion de vna palabra general, aunque sean por
linea femenina, contra text. in *l. si quando 35. C. de in-
officios. testam. ibi: Neque enim credendum est Romanū
Pontificem, qui iura tuetur, huiusmodi verbo totam ob-
seruationem testamentorum, multis vigilijs excogitatum,
adque inuentam, velle euerti;* y mas quādo ex subiecta
materia, no es possible que comprehendan, ni pue-
dan comprehendere varones de dos hembras.

144 Præsertim etiam, quando nemo præsumi-
tur elegisse viam, per quam iudicium suum suberta-
tur, *l. 3. de testament. milit. l. hæc stipulatio, §. Diuus,
vt legator nomin. cabeat, Castell. 4. controuers. cap. 30.
per totum, Menoch. de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 4. ex
num. 15. Cancer. 3. variar. cap. 10. num. 38. seu per
quam eius voluntas, seu iudicium impugnari possit,
Hieronym. Grat. respons. 47. num. 18. & respons. 59.
num. 1. volum. 1. Vlder. Zasi. conf. 18. num. 27. lib. 2.
Roland. à Valle, conf. 65. num. 17. Moroc. respons. 46.
num. 30. Valençuela Velazquez conf. 105. numer. 34.
volum. 1.*

145 Imò, contra, semper intelligendum, atque
interpretandum, voluisse facere actum, magis vti-
lem, & prospicuum, *l. duo fratres 77. ff. de adquir. hæ-
redit. Crauet. conf. 24. num. 13. Lara de Annivers. lib. 2.
cap. 9. num. 21.*

146 Et quia interpretatio, semper est faciēda,
ne sequatur effectus, qui repugnet intentioni dispo-
nentis, *l. non omnis, ff. si certum petatur, sed ea per quā
magis seruetur eius voluntas, l. si cui purè, ff. ad Tre-
be-*

bellian. Bald. consil. 46. lib. 1. Cassanate consil. 10. numer. 42.

147 Et denique, quia interpretatio debet fieri, ut disponens videatur, minus recedere à principali intentione, quam sit possibile, uti in individuo nostri casus; scilicet, en terminos de llamamiento de varones, en may orazgo de agnacion ficticia, firmavit Hieronymus Gratus, *cons. 120. volum. 2. num. 26. & seqq.* ubi ita concludit: *Nono in terminis nostris, id esse debere fortius demonstratur, quoniam in principali dispositione, & institutione, & substitutione, instituit filios masculos, & eius liberos masculos, & pœnituse exclusit filias fœminas, & eius liberos indistincte; ergo cum postea vocavit liberos masculos ex filiabus, debemus interpretari, quòd intelligat ex liberis masculis, ex masculis filiarum, & non ex fœminis, non solum, quia excludit illas fœminas, & neptes, sed etiam, quia quatenus possibile est, debet intelligi, de liberis masculis, ex masculis, pro ut in precedenti intellexit, & ideo si in precedenti est factum verbum de masculo, tunc verbum filijs, quòd de sui natura, & proprietate comprehendit, fœminas non comprehendit, Abbas in *cons. 27. volum. 2. cum similibus: Ergo ita dicendum est, de verbo masculos, ut declaretur à precedenti dispositione, in qua ita intelligitur, & quia est principalis, & ut minus recedat à principali intentione sua, quam sit possibile, quæ colligitur ex prima nominatione, ut in l. cum qui, de hæred. inst. Nam fit huiusmodi interpretatio, arg. l. non ad ea, ff. de condit. & demonstr. Et ne tam cito variare videatur, arg. l. cum tacitum, de probat. cap. maiores, de Baptismo.**

148 Et quia verba debent interpretari, ut minus recedatur à regula, quam sit possibile, l. omnis diffinitio, & l. 1. ff. de regul. iuris, & in ipso individuo, firmat etiam Gratus, *dict. cons. 120. num. 41.* ubi ita concludit.



149 Ergo verba aliqua, quibus aliquantulum recedit à conseruatione agnationis, ex aliqua sua particulari ratione, & affectione, & dilectione, habemus strictè interpretari, & eo modo quo minus receditur à principali proposito, & à regula, cum verba interpretantur, ut minus recedatur à regula, quam sit possibile, l. omnis diffinitio, & in l. 1. plenè notatur, de reg. iur. sed si capiamus verba, liberos masculos ex masculis, & nõ ex masculis ex foeminis, minus recedit à regula, & principali proposito conseruanda agnationis; ergo ita interpretari debemus, maximè cum in illis cessat affectio, tanquam incognitis, tam respectu personarum, quam familiae.

150 Et magis in specie, hoc est, quod vbi est cõtemplata agnatio ficta (vt in nostro casu) non admittuntur masculi ex duabus foeminis, ea ratione multo ties repetita, quia fictio debet imitari naturã, & sic debet procedere successio, postquam iam intrauit in foeminã, seu masculos ab ea descendentes, de masculo in masculum, y no de otra manera, firmarunt Capra consil. 18. num. 10. Grat. dict. cons. 120. num. 22. & 26. vol. 2. Valençuela Velaz. consil. 97. num. 118. volum. 1. Perez de Lara in compendio vitæ hominis, cap. 30. num. 119. Guido Papa cons. 28. num. 6. & 7. Menoc. cons. 172. num. 20. & seqq. vol. 2. & consil. 315. num. 41. vol. 3. Cephal. cons. 581. num. 11. & sequent. volum. 4. Mantic de tacitis, & ambiguis, lib. 8. tit. 18. numer. 27. Peregrin. de fideicommissis. artic. 26. num. 19.

151 Don Iuan Bautista de Larrea decis. 34. volumin. 1. num. 10 vbi ita concludit: Tum & ulterius comprobatur in hoc casu; nam Ioannes masculus ex foemina, coniungitur institutori fideicommissi per duas foeminas. Nam primus substitutus pro certo erat, cognatum fuisse testatoris & à foemina eius esse consanguineũ, & Ioannes pro auo primo vocato, per matrem foeminam, si-

similiter coniungitur. At vero, qui ex opposito fideicommissi successionem intendebat, tanquam descendens Petri cō sanguinei substituti, masculus erat ex masculo, nec nisi per unicam fœminam, ex qua Petrus cognatus testatori coniungebatur, & videtur ex eo, ut Ioanni preferri debeat Petrus, quasi in eo maiori perfectione masculinitas continuata inueniatur ab eo, quem ut masculum, & eius descendentes masculos, fœminis exclusis institutor fideicommissi instituit.

152 Y mas en propios terminos de la disposiciō de nuestro fundador, tanto, q̄ parece discurre formalmente sobre ella ipse D. Ioan. Bapt. de Larrea decis. 54. num. 11. vol. 2. vbi ita concludit: *Quæ omnia in nostro casu, quæ suadent repetitionem masculinitatis, quippe in omnibus clausulis, quæ præcesserunt substitutionem filiarum semper exprimitur, succedere debere filios masculos, & eorum filios masculos, unde ex voluntatis enixa expressione, videtur voluisse eam qualitatem: etiam in filiarum descendentes repetitam censeri, sed, & in ipsa substitutione filiarum masculos eius filios vocavit, & nihil mirum, si in reliquis descendentes qualitatem masculinitatis repeti credamus, si aperte ex filia solum masculinū voluit admitti, sed in substitutione alterius filie, quæ statim adiuncta ei substitutione, de qua nostra disceptatio, non solum eius filios masculos esse requirit institutor maioratus, sed etiam ex masculo reliquos descendentes, ut de masculo in masculum in eius successio procederet, & nulla potest considerari ratio, quin idem non intelligendum in substitutione præcedenti, sub generali nomine descendentes, cum in omnibus substitutionibus præcedentibus filiorum masculorum, quos plus dilexit masculinitatem repetierit, & in sequenti substitutione, alterius filie, & in ipsa substitutione eius filie, de qua agimus, etiam solum eius masculum filium substituit, & quoties excluderetur, non repetita qualitate,*

te, quia testatori magis dilectus, aut proximior, tunc sine dubio intelligi oportet repetita, ut in terminis masculinitatis post Grat. Curt. Iun. & Ruin. tenuit Molin. dict. cap. 5. num. 63. & in hoc casu, si in substitutione prima filia, non censeretur in nepote ex filia qualitas repetita, ut masculus esset ex masculo, utique excluderetur filius masculus proximior ex alia filia, si extaret, quod vere totius dispositionis ordini, & aperte voluntati testatoris repugnat, & in nostro casu cum series dispositionis insinuet, solum in defectum masculorum ex filiis suis substituisse testatoris filias, & si decessissent ij masculi ex eis, tunc voluisse successionem reddere ad foeminas ex filiis maioribus, quos primo vocavit, nimis absurdum foret nepotem masculum ex filio maiori, mediante foemina excludi à nepote masculo ex filia minori, alia etiam foemina interposita, cum hic, scilicet Ioannes per duas foeminas fundatori maioratus iungatur, & eius avia non nisi post tres filios substituta; alter vero, idest Petrus sit nepos ex masculo filio maiori, & propter quem primogenium institutum, & coniungatur fundatori, solum una foemina mediante, quae ut filia primogeniti expresse substituta sint filiabus fundatoris si filij masculi defecerint, & quoties masculinitas attenditur, etiam si admittatur masculus ex foemina, preferendum esse illum, qui una solum foemina interposita iungitur lineae masculorum, ei qui duabus aut pluribus foeminis, mediantibus succedit, quasi in Petro nepos masculi filij maioris primi vocati, & pronepos institutoris primogenij maiori perfectione masculinitas consideratur, & ideo preferendum masculum, qui una tantum foemina iungitur.

153 Y en esta misma conformidad està juzgado por el Senado de Venecia, sobre otra semejante disposicion, de Iuan Andres, natural de Ursino, en que auiendo llamado a la sucesion los descendientes varones de hijas, in infinitum, se pronunciò con-

tra Geronimo Camilo, y Oliuero hermanos, viznietos del testador, por descender, como descendian de dos hembras, que fueron Elena, y Maria su hija, y nieta, y a fauor de Isabel, y fus descendientes varones, por ser descendientes de vna hembra no mas, auendola defendido tan consumados Iurifconsultos, como fueron *Peregrin. Cæphal.* y *Menoch.* sin embargo de la oposicion de Mantica, y otros Escritores, como refiere *Peregrin. art. 26. num. 19. vbi ita concludit.*

154 *Questio fuit grauis ponderis, nam pro domina Elisabetha, & eius filijs masculis pro ea parte Consultus respondi, & post me consuluerunt celeberrimi iurisperiti Cæphal. cõf. 581. Menoch. cõf. 172. contra vero Mantica, & nonnulli alij, & eius consultationem Mantica latissimo folio tuetur, in suo tractatu de coniecturis, lib. 8. tit. vltim. & licet studiosè, ut præatur, conatus fuerit veritatem inquirere, attamen sententia aduersus eius consilium, pro domina Elisabetha, lata fuit, & deinde recepta in excellentissimo Consilio, de quadraginta inclita Ciuitatis Veneciarum, & sic fuit executum.*

155 Y deste mismo caso refiere *Menoch. en el dicho consejo 172.* que auiendo sido consultado por los viznietos de dos mugeres, se procurò despren- dar, y escriuir, como escriuiò contra ellos despues, dando satisfacion a la verdad.

156 Y el Emperador determinò cõtra el Principe de Aurayce, que descendia por dos hembras, en pleito, que litigò cõ el Duque de Vauiera, sin embargo de que *Guidõ Papa* escriuiò por èl el cõsejo 28. como afirma en èl el mismo *Guidon Papa.*

157 Y el Consejo Real, y Supremo de Castilla tiene dete rminada esta misma question, y competẽcia en la misma forma, y por el mismo motiuo de

agnacion contra dicho señor Governador, en la tenuta del Mayorazgo de Villalua de los Llanos, pronunciando en fauor de don Gonçalo Enriquez de Sandi, descendiente de vna hembra, contra el Marques de la Piuera. don Gonçalo Enriquez de Sandi, que descendia de dos, sin embargo de que en su defensa hizo, y escriuiò *Pereg. el cõsejo 1. del tom. 5. y Valençuela Velazquez, el copiosissimo consejo 97. del libro 1.* que algunas vezes emos citado; y sin embargo de que era poseedor de los bienes, y de que ellos dixeron, y alegaron todo quanto se puede dezir, y alegaren en el caso presente, a fauor de dicho señor Governador, con que quedò todo menospreciado y deshecho, segun afirma en vna grande, y graue alegacion, que escriuiò por el señor Conde de Castelflorit, en la causa de Torrellas, el muy illustre señor D. Diego Geronimo Gallan, y Alaycto, Maestrescuela de la santa Iglesia Metropolitana, y Visitador del Reino de Valencia, cuyas prendas de virtud, y letras son notorias a muchos Reinos, fol. 9. ibi: *En estos terminos se juzgò en el Consejo Real de Castilla, en la tenuta de Villalua, en fauor de don Gonçalo Enriquez, qui descendebat ex fœmina vocata, contra el Marques de la Piuera, qui descendebat ex fœmina, exclusiva anterioris lineæ, reprobando quanto escriuieron en su fauor Peregrin. y Valençuela, ille conf. 1. lib. 5. iste conf. 97. lib. 1.*

158 Y don Iuan Bautista de Larrea, dict. decis. 34. volum. 1. num. 10. refiere otro exemplar, aunq̃ perfuntoriamente del mismo Consejo Supremo Real de Castilla, in alio tenutæ iudicio, del caso, sobre que èl discurre en dicha decision, ibi: *Et iubat hanc partem, Supremi Consilij decretum, in tenuta iudicium, quo consanguineis, qui à Petro substituto descēdentes primogenij possessio delata fuit.*


159 Ya vista de tantas decisiones, que canonicã los principios, y doctrinas, que quedan ponderadas, es preciso juzgar oy lo mesmo, quia esset nefas à tam communi opinione recedere, vt ait *Antonius Marian Corton, de communi opinione, lib. 2. tit. 8. num. 18.* & post illum el señor Fiscal *Cassanate, cons. 4. nu. 166. vers. Et est.*

160 Immò fuisset impium, & contra rationem videretur à tot sententijs resilire, cum sæpius iudicata vim legis habeant, *Bald. in l. 1. §. Hoc autem, ff. ad Silan. Belluga in speculo Principis, rubric. 41. §. Leges Regni, num. 54. Vers. Et primo videamus, Peregrin. artic. 28. num. 2. Thesaur. decis. 93. & 96. Raudens. cons. 35. num. 1.*

161 Principalmente, siendo como son determinaciones de Tribunales Supremos, *l. 1. C. quasi longa consuetudo, l. nam Imperator 38. ff. de legibus, pluribusque exornat don Iuan Bautista de Larrea, dicta decis. 34. numer. 10. don Iuan del Castillo 7. controu. cap. 30. n. 4. & seqq.*

162 Neque his obstat authoritas Doctorũ, qui in contrarium allegari poterunt; porque demas de estar desestimada por Magistrados Supremos y sus decisiones, que quedan referidas, no obsta el consejo 97. de Valçuela; porq̃ el fundamento principal de q̃ el se vala, es, q̃ el derecho natural es inmutable, y que aunq̃ la ley puede fingir, el hombre no, y que por ello no se puede dar agnacion ficticia; y ya se vè, que esto no tiene fundamento, conforme a lo que queda probado supra n. 73. vsque ad 90. inclusiue.

163 Quibus addimus, que aunque es verdad, q̃ ningun testador puede hazer que sean agnados verdaderos los que no lo son, respecto de ser inmutable el derecho natural, puede disponer, que guarden el mismo orden, y forma de suceder, que deuiera guardar.

darfe en el Mayorazgo de agnacion rigurofa, conce-
diendoles el efecto, ya que no pudo darles la effen-
cia, y fubftancia de tales, como a otro proposito di-
xo elegantemente *Garcia de nobilitate, gloss. 1. §. 1. n.*
50. ibi: Et potest Rex concedere ignobili iura omnia no-
bilium, quia quamuis non possit supplere defectus natu-
rales, nec tollere iura sanguinis, & nature, quia licet
fit supra caput iuris ciuilis, est tamen sub pedibus iuris na-
turalis, ut alias dicebat Bald. in cap. 1. §. Notandum
qui feudum dare possunt, & adducit *Alexand. conf.*
30. num. 5. lib. 5. Roland. à Valle optimè conf. 9. lib.
2. ubi plura adducit. Attamen potest effectus, qui conces-
sifunt à iure ciuili, nobilitati concedere, & extendere ad
 *ignobile, quia hoc faciendo non extendit manus ad na-*
tura iura.

164 Non obstat *Lara in compendio vite hominis*
dict. cap. 30. num. 119. donde auiendo confessado ser
cierto, que estando contemplada la agnacion artifi-
cial, son incapaces de suceder los varones de dos hē-
bras, negat dari artificiosam agnationem, sino es, q̄
el fundador aya dicho con palabras expressas, y cla-
ras, que su intencion, y voluntad, es de introducirla,
y conseruarla en los descendientes varones de hem-
bra agnada; porque con el modo, y forma de substi-
tuciones, que hizo, lo dixo, y expressò virtualmen-
te, vt satis abundè, concludenterq; supra ex *d. nu. 73.*
vsque ad 90. inclusiuè, omninò perlegendos.

165 Y esto nos basta para dezir, y probar que lo
dixo, y determinò expressamente, si auemos de satisf-
fazer, y contentar a Lara, quia expressū dicitur, quod
ex alijs verbis expressis colligitur *Rimin. Junior, conf.*
21. nu. 60. vel quod ex vi verborum desumitur Cami-
lus Gallinus, de verb. signific. lib. 2. cap. 8. n. 90.

166 Et quia expressum dicitur, quodcumque
etiam tacite inest, ex natura verbi, *Aret. conf. 17. n. 6.*

vers.

vers. *Vnum autem solum*, Bartulo in l. si fideiussor, §. *meminisse*, ff. deleg. 1. dicens: Quod id, quod natura verborum importat, non dicitur tacite legatum, sed expressum, Decius consil. 68. num. 3. consil. 397. num. 2. Ancharran. consil. 393. num. 2. Curtius Iunior cōs. 159. num. 6. Tiraq. in legibus connubialibus, glos. 5. num. 83. 84. 172. §. 173. Riminaldus Iunior, dict. consil. 21. numer. 68. Camilus Gallinus, lib. 2. cap. 11. nu. 3. §. c. 8. num. 9.

167 Et mirè concludit Cassanate consil. 18. nu. 6. his verbis: *Eo enim casu, si coniectura, & presumptiones colligantur ex expressis, mens quoque dicetur expressa, & fideicommissum ex ea voluntate resultans, dicitur expressum*, Bald. in l. vnica in fine, C. de his, qui ante apertas tab. Socin. in l. in ambiguo, column. vltim. vers. Tertia conclusio, ff. de rebus dub. Menoch. de præsumption. lib. 1. quæst. 45. num. 5. & lib. 4. præsumpt. 67. num. 15. Durandus de arte testandi, titul. de substitut. cautela 26. in fine, Cæphal. consil. 188. col. 3. Riminaldus Iunior consil. 37. num. 18. lib. 1. consil. 502. num. 37. lib. 5.

168 Inde omnes scribentes fatentur, quòd licèt tacite solum colligatur ratio conseruandæ agnationis, pro expressa iudicatur, Molin. de Hispanor. lib. 1. cap. 5. num. 13. Surdo consil. 96. nu. 49. Decian. consil. 127. num. 9. vers. *Cum igitur*, lib. 3. Peregrin. consil. 5. nu. 13. lib. 1. §. consil. 1. nu. 13. lib. 5. Hipolytus Riminaldus consil. 23. num. 90.

169 Vnde à dispositione excludente fœminas propter masculos, posse argui à ratione sub intellecta, tanquam vnica, & finali; scilicèt, vt bona in agnatione conseruentur, cōcludit Bald. in l. maximum vitium, num. 7. ante finem, C. de lib. præter. & in dispositionibus maioratum agnoscit, Molin. de primogen. lib. 3. cap. 5. num. 9.

170 Vbi in *nu. 25.* subdit, quòd si maioratus institutor masculos absolute vocauit, nec fœminas admisit, ex ea masculorum vocatione, & si expresse rationem conseruandæ agnationis non adiecerit, censetur agnationem voluisse conseruare, cuius opinionem sequuntur, *Menoch. conf. 127. num. 12. & conf. 400. num. 43. Surd. conf. 316. num. 6. Castillo 2. controuers. cap. 4. num. 78. & 80. & tom. 5. cap. 92. num. 2. & seqq. & tom. 6. cap. 129. maxime ex nu. 49. Fuffarius de substit. quest. 499. num. 15. & quest. 311. num. 63. & q. 340. num. 13. & 19.*

171 Ni el mismo *Lara*, sibi contrarius, lo niega, antes bien lo reconoce, y confiesa en el mismo *cap. 30. nu. 86.* y con mas seguridad, y fuerça en los transversales (que es nuestro caso) ibi: *Vt autem intelligamus rationem agnationis esse habitam, & consideratam, vel debet de ea expresse constare, vel ex verbis expressis colligi*, *Simon de Prætis, de interpretat. vltim. volunt. interpretat. 2. dub. 1. solut. 1. num. 6. fol. 47. Cassanate conf. 4. num. 293. vbi quod potius procedit in transversalibus.*

172 Et ratio potest esse, porque auiendo vsado de la misma forma, de substitutions, y llamamientos en los transversales, de que vsò en los verdaderos agnados, es visto auer reparado en ellos la agnacion artificial, y afectadola con mayor eficacia, vt satis aperte, concludunt omnes *DD. supra citati, ex d. num. 73. vsque ad 90.* quod per se sufficit, como el mismo *Lara* confiesa en el *num. 89.* ex *l. Gallus, §. quidam recte, de liber. & posthum. ibi: Non exprimat de morte filij, sed simpliciter instituat, vt eo casu valeat, qui ex verbis concipi possit, l. Prætor ait, §. 1. iuncta gloss. verbo expressum, ff. de noui operis nunciat. l. licet Imperator 77. ff. de leg. 1. ibi: Si non fuerit evidens diuersa voluntas, quæ ex multis colligitur.*

173 Et num. 95. vbi ita concludit: *Et dicetur habitata, & considerata ratio agnationis, etiam coniecturis, ut si in omnibus lineis, & gradibus vocetur masculi, & sit repetita sepius ea qualitas, & plusquam quadragesies, ut dicit Ludouicus Casan. conf. 15. num. 38. vbi idem dicit si fce minas non admittit, sed semper excludit, cum onere dotandi eas, si exclusit fce minas extantibus masculis transversalibus agnatis, si excludantur Religiosi Sacerdotes, & alij non potentes ducere uxores, ut milites Hierosolymitani, si vocentur masculi cum onere deferendi, nomen, & arma familia, & fce minas solum admittunt deficientibus omnibus masculis, que es formalmente ella por ella, la disposicion de nuestra fundacion.*

174 Et num. 96. ita profequitur, etiam en terminos formales de la misma fundacion: *Sed ut breuiter percipias, quando sit, vel non considerata agnatio: dic cū Molina, don Iuan del Castillo, & alijs, quod aut institutor maioratus generaliter, & absolute, & per viam regule, in clausula de per se vocauit ad successionem in perpetuum masculos, excludendo fce minas, & earū filios, quas quosvè nunquam admittit, & tunc erit maioratus, purè agnationis, Molina, & c.*

175 *Aut vocatis masculis, omittis filiabus, & ceteris fce minis ab eo descendentes, fecit transitum ad masculos transversales agnatos, & omnibus agnatis extinctis, vocauit fce minas descendentes, vel ex eis non extantibus, alijs proximiores, & censetur considerata, ratio agnationis.*

176 Non obstat denique authoritas Cardinalis Francisci Mantica, & omnium scribentium, pro masculino, ex fce mina, porque su resolucion, y doctrinas proceden, y han lugar solamente, en aquellos mayorazgos, in quibus tantummodo fuit contemplata, seu affectata masculinitas, que es el caso, y terminos, en que todos ellos hablan, & benè in puncto aduertit,

Don

Don Iuan Bautista de Larrea, decis. 34. num. 23. en la qual se juzgò por el varon descendiente de hembra, ea ratione, quia in illo casu non fuit contemplata agnatio, y èl juntò quantos se pueden alegar en contrario, ibi: *Cuius rei decidenda ratio circa id præcipuè versatur, quia omnes interpretes, nullo dempto, qui discutiunt de hac questione, cum tenuerint masculos ex fœmina non comprehendi appellatione filiorum, vel descendentium masculorum, limitandam eam traditionem censuerunt, quoties in dispositione non agitur de agnatione conseruanda, quia si fideicommissum, vel primogenium non fuerit agnaticium. Tunc eius substitutionibus, quæ masculos solum admittunt, etiam masculus ex fœmina comprehendi nullus inficiatur, ut constat ex Molina, dict. lib. 3. de Hispanor. primogen. cap. 5. num. 47. & seqq. ubi plures refert, Surd. volum. 2. conf. 308. num. 14. multis comprobant Auendaño in l. 40. Tauri glossa 9. num. 74. Mieres de maiorat. 2. part. quæst. 6. num. 15. Cassanate conf. 23. num. 1. Et omnes supra adducti, hanc sequuntur distinctionem. Vnde si aperte constiterit in huius primogenij dispositione non respexisse testatorem, ut conseruaretur agnatio, sed solum ad masculinitatis sexum, merito Ioannes, licet ex fœmina, tamen masculus, & linea præ dilectioris, nepos primi vocati, alijs quibuscunque substitutis ex communi sensu omnium DD. debuit præferri.*

177 Non vero in maioratibus, in quibus non masculinitas, sed artificiosa agnatio fuit contemplata, prout in nostro casu, quia in isto casu, & terminis, limitan ellos mismos su resolucion, y doctrina, y niegan la admision de varon de dos hembras, como es de ver en todos ellos, inter quos *Aluar. Valasc. de iure emphyt. quæst. 41. num. 5. ubi, auiendo fundado lamente la resolucion primera, ita limitat: Et statutum arcens fœminas, repellat masculos ex eis, ut latissimè tradit*

dit Tiraq. de primogenitura, quæst. 12. num. 12. & Pincl. vbi sup. id cum de conseruanda agnatione, verū existimo cum moderno Parisiens. quia fœmina, & descēdentes ex eis, etiam masculi, in aliam familiam transeūt, l. pronuntiatio, §. familiæ, ff. de verb. signific. secus in emphiteusi, ad quam, cum masculi vocantur, solum ad rei emphiteutica meliorem culturam respectus videtur haberi, & ideo sufficit in eo, qui debet succedere, eam possibilitatem reperiri.

178 Lato calamo don Iuan Bautista de Larrea, decis. 53. & 54. per totas. volum. 2. vbi num. 21. dict. decis. 54. ita concludit: Nec quod de masculo, & fœmina, ut admittatur negotium exhibet, quia id procedit, quoties non artificiosam agnationem, ita conseruare voluit disponens, ut cum posset masculus ex masculo solum succederet, & in filijs, & nepotibus filiarum expressit, & deficiētibus retrō successionem ad filiam primogeniti redire voluit, iuxta quæ supra notauimus in ratione nostræ decisionis, & de artificiosa agnatione tradidimus, tom. 1. decis. 34. num. 2. & 49.

179 Et dict. decis. 34. volum. 1. vbi ita in proprijs terminis nostri casus concludit, negando que estuuisse contemplada la agnaciō en aquel caso, por ser la replica que se le hazia, y pudiera hazer, numer. 49. ibi: *Vlterius quod de ficticia agnatione, num. 2. in predicto primo argumento obiecimur, nihil obstabit; nam, & si plures supra aducti crediderint, inter cognatos posse agnationem conseruari, ita ut per masculos ex masculis diuagetur successio, nec possit fœmina se interponere, & ultra relatos tenuerunt etiam Hypolit. Riminal. volum. 1. conf. 23. num. 86. Paris. volum. 2. conf. 19. num. 33. Hieronym. Prat. vol. 2. conf. 120. Socin. Iun. vol. 3. consil. 69. num. 20. Menoch. conf. 117. num. 21. vsque ad 24. Anton. Thefaur. decis. 270. num. 19. Id tamen procedit, quando expresse institutor primogenij de*

eo cauerit, & primas substitutiones de agnatis fecerit, ut licet in eorum defectum ad cognatos peruenerit testator, possit in illis eandem rationem agnationis, si non verè, artificiose tamen conseruare, ut solum admittantur masculi, qui per viriles sexus personas descendunt. At verò in dubio, ubi omnes substitutiones in cognatis factæ, & ab eis successio originem capit, absurdum esset ex iniuncto grauamine nominis, & armorum, quod omnibus primogenijs commune, est inducere agnationem.

180 Et num. 70. ibi: Nec ulterius quidquam cōtra facit Ioannem fundatori per duas fœminas iungi, & ideo minus videri admittendum, quam eius aduersariū, ex quo una tantum fœmina interposita, & in eo maiori perfectione masculinitas continuata inueniatur, quia cōtrarium verius est, ut licet masculus per duas, aut plures fœminas iungatur, si tamen sit melioris lineæ, aut gradus alteri preferendus, qui per unam tantum fœminam fundatori coniungeretur, quādo non de agnatione agitur, sed solum de masculinitatis qualitate, quam ex se nō minus, quam alius obtinet, tenet Fulgos. conf. 85. nu. 2. & 3. Rubeus conf. 12. num. 12. & conf. 128. num. 9. & Decius conf. 302. num. 2. Roland. vol. 3. con. 76. num. 15. Socin. in l. Gallus, §. Num. de lege Velcia, ff. de liber. & posth. & ita à plurimis grauissimis Senatibus decisum, & apud nos in opulentissimo primogenio testatur Molina, lib. 3. cap. 5. num. 48. & 49. & de Lusitano Gama, & in alijs cæteris Rota lib. 2. diuers. decis. 15. num. 2. & decis. 150. num. 8. & 9. Caualcant. vol. 3. decis. 13. n. 79. Ant. Fab. diffinit. forens. lib. 3. Codic. tit. 18. diff. 1.

181 Lo mismo reconoce. y confiesa el Cardinal Mantica, in d. tract. de coniect. lib. 8. tit. 18. n. 27. vbi respondiendo al consejo 121. de Hieronym. Grat. ita se habet: Item in eo casu potest videri, testatorem cogitasse de conseruanda familia eorum, quibus ipse filias suas
nup-

nuptui tradiderat, quæ ratio in casu proposito non deseruit.

182 Y el mismo Valençuela, de quien tambien se vale el señor Governador, dict. oonsil. 97. vt est videre in num. 118. ibi: *Et quamuis verum sit, quod punctus istius disputationis reducitur ad hoc, an si ingressa fuerit successio in domina Elisabet Enriquez, masculi vocati post eam, sint successuri in forma linea continuata masculorum, sine interuentione alicuius femina, relictis seorsum casibus conseruandi agnationem, qui in nostro casu locum non habent.*

183 Et num. 128. ibi: *Prima, quia deficiente consideratione agnationis, nihil urget quominus inter sequentes gradus, & lineas sub numero, & appellatione descendentium masculorum, etiam masculi, ex feminis comprehendantur, secundum Socin. in l. Gallus, &c.*

Tertium fundamentum.

184 Tertio principaliter, porque atendida, y considerada con la atencion, que es justo, toda la letra de la fundacion, hallamos, que para cõseruar agnacion, llamò siempre el fundador, no solamente varones de varones, sin admitir hembras, ni descendientes dellas, sino, que quando vsò de la artificial, (que se ha de conseruar en varones de varones, hijos, ò descendientes de hembras agnadas) llamando para ello las hijas de don Lope, don Manuel, y don Miguel de Vrrea, llamò para despues dellas solamẽte a sus hijos, y descendientes varones, por recta linea masculina, y con los mismos pactos, condiciones, y grauamenes de nombre, y armas, y exclusion de Sacerdotes, y Religiosos, de Religion que les impida contraer matrimonio, vt est videre in clausula 15. 16. y 17. supra n. 29. 30. y 31.

185 Y que profiguiendo los llamamiētos de los hijos de sus hermanas, que tambien eran agnadas, los haze en aquesta misma forma, llamando, y admitiēdo solamente a sus hijos, y descendientes varones, por recta linea masculina, sin admitir sus descendientes hembras, ni descendientes varones de las segundas, vt in clausula 22. 23. & 24. de quibus supra numer. 68. 69. & 70.

186 Et inde est, que la disposiciō, y palabras de dicha clausula intermedia, aunque sean por linea feminina, se han de entender, è interpretar en la misma forma, vt solum comprehendāt masculos ex vna foemina agnata, non verò masculos, ex duabus feminis, argum. legis item quia, §. ultimo, ff. de pactis, l. si seruus plurium 50. §. fin. 8. de leg. 1. ibi: Item earum, quae praecedunt, vel quae sequuntur, l. Titia, §. Idem respondeo, ff. de verbor. oblig. ex Bart. Curt. Iun. Menoch. lib. 1. pres. 18. num. 4.

187 Et in indiuiduo don Iuan Baptist. de Larrea, decis. 54. vol. 2. nu. 8. vbi ita concludit: Secundū hanc interpretationem, vt filij descendentes substituti debeant intelligi, qui ex eis per filios masculos, & lineam descendunt. Comprobatur, quia subsequētes substitutiones post eam, de qua dubitatur, & omnes quae ante adiecta, semper requirunt masculos ex masculis descendentes esse, vt possint admitti, & ita intermedia substitutio, eodem modo debet interpretari.

188 Et quia interpretatio dubiae orationis (como lo es aquella, aunque seā por linea feminina; porq̄ con su generalidad son aptas para comprehender descendientes varones de vna hembra, y de muchas) ad aliam partem dispositionis referenda est, l. qui filibus, ff. de leg. 1. Bart. in l. Centurio, num. 27. ff. de vulg sequuntur omnes communiter, teste Parisio, qui plures refert lib. 2. cons. 73. num. 48. cons. 80. num. 29. & cons.

cons. 86. num. 55. & 60. *Corneus*, lib. 3. cons. 90. num. 7.
Socin. Junior, lib. 4. cons. 51. num. 9. & cons. 65. nu. 10.
Peregrin. de fideicommiss. art. 26. num. 108. Magon, de-
cis. Florent. 57. num. 37. Raudens. decis. Pisan. 31. num.
240. D. Iuan del Castell. 2. controuers. cap. 44. n. 11.

189 Et quia frustra interpretatio sumitur, extra
 ipsam mentem disponentis, quia nulla melior, quæ
 fit ab isto testatore, *Præcis de interpr. ultim. voluntat.*
lib. 1. interp. 1. dubio 3. solut. 5. num. 1. Paris. lib. 2. cons.
91. num. 27. & cons. 97. num. 24. Græmat. cons. 105. n.
67. Raudens. cons. 25. num. 61. & semper voluntas te-
statoris, talis præsumitur in substitutionibus, qualis
fuit in institutionibus, l. fin. C. de impuber. Bart. in l.
fin. num. 3. ff. ad Trebell. Deci. cons. 480. nu. 12. & 519.
num. 2. Mieres, 2. part. quest. 6. nu. 68. maximè in sub-
stitutionibus copulatis, Menoch. cons. 106. num. 291.
Ancharran. Crauet. Alexand. Hieronym. Gabr. Pereg.
& plures, quos refert Cassanate cons. 2. num. 51. & cons.
53. numer. 57. sequitur Castell. 2. controuers. cap. 4. nu-
mer. 94.

190 Et quia eadem dispositio non debet di-
 uerso iure censerī erga filios, & descendentes, equali-
 ter coniunctorum, como lo eran los dichos Don Lo-
 pe, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrca, hijos de
 hermano del Fundador, y los hijos, y descendientes
 de las hermanas del mismo, *l. cum qui ades, ff. de usu-*
cap. cum traditis à Collegio Bonon. respons. pro tribultis,
num. 84. Caualcán. 2. p. decis. 20. n. 18. & 5. part. decis.
1. num. 14.

191 Optimeque concludit Don Iuan Baudi-
 sta de Larrea, dict. decis. 54. num. 9. volum. 2. ibi: Vnde
 cum in primis vocationibus filiorum, quæ institutionum
 vicem habent, lineam masculinam conseruare voluit
 fundator primogenij, ita vt de masculo in masculum pro-
 cederet, ita etiam in filiabus cum ipsas non admitteret, ni

si in masculorum defectum, & non admitterit illarum filias, sed solum filios masculos, ita ad id referendum est, verbum descendentes, & in terminis in substitutione foeminarum, & illarum descendentium, eundem ordinem seruandum, quem testator masculis disposuerit, ne in aequalitas oriatur, & propter foeminas minus dilectas admittantur filiae, quae propter masculos dilectiores, non admitterentur, tenuerunt, Socin. conf. 53. num. 78. & ratione aequalitatis seruanda censerit repetitam formam, aut conditionem precedentem, ex Oldrad. Aretin. Ruin. Marian. Soc. & alijs, Azeued. conf. 5. num. 53. & 54.

192 Deinde, porque aunque sea muy controvertido, si se deve juzgar, ò no repetida en las substitutiones subseqentes, la calidad de masculinidad, & Panormitan. lib. 1. conf. 36. nu. 3. tenuit affirmatiuam sententiam, at vero, Anan. conf. 22. num. 3. substinuit negatiuam, eaque receptior sit, quasi minus fauorabile sit, & exorbitans masculinitatem repetere, & Ananiam, sequuntur plures, quos referunt, Mantica. de coniectur. ultim. voluntat. lib. 11. tit. 13. Molin. de primogen. lib. 3. cap. 5. num. 36. Mieres de maiorat. 2. part. quest. 6. nu. 79. D. Ioan del Castell. dict. lib. 2. cap. 4. per tot.

193 Id tamen ab eis limitatur, quoties geminatae, repetierit testator qualitatem masculinitatis in reliquis substitutionibus, quia tunc magis perspicua, & enixa redditur voluntas disponentis, l. valista 32. ff. ad Trebell. l. cum pater, §. filius in fine, de legat. 2. Barbosa. in l. qua dotis, num. 96. ff. solut. matrimon. & in terminis hoc casu censerit repetitam masculinitatis qualitatem, post Paris. Riminald. Surd. & alios D. Ioan del Castell. d. c. 4. num. 83.

194 Et generaliter à verisimili mente testatoris, qualitatis induci repetitionem, tradit Bald. in l. Titius 9. in fine, C. de oper. libert. & lib. 5. conf. 153. num. 2.

¶ 3. Valasc. cōs. 15. n. 4. Menoch. cons. 17. n. 6. D. Iuan del Castell. d. c. 4. n. 137.

Quartum fundamentum.

195 Neque dictis obstabit, vlliusq; erit momen-
ti, para contrastar la agnacion artificial, que auemos
fundado, que el fundador llamasse, como llamò, en
la clausula 18. 19. y 20. de quibus supr. num. 33. 34. y
37. los varones descendientes de dos hembras, descē-
dientes de don Fernando su hijo, y de sus mismas hi-
jas del fundador, y los de don Iuan su nieto, despues q̄
viò en su mēte, y discurso, extincta, y acabada la ag-
nacion rigurosa, y la artificial que auia introduzido
por falta de agnados en los hijos, y descendientes va-
rones de sus hijas, y nietas, y de las hijas de dichos D.
Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrca, sus so-
brinos, que es quando haze el llamamiento, y dispen-
sacion en dichas clausulas de descendientes de dos
hembras.

196 Ni obstara, aunque los huuiera hecho an-
tes de extinguirse, y acabarse la agnacion natural (q̄
es caso mucho mas apretado) cōsiderādo, q̄ las perso-
nas à quien hizo esta gracia, y dispensacion, son def-
cendientes suyos, y no colaterales, cum sit naturale
votum, vt quis suos descendentes, & propriam sobo-
lem alienæ anteponat, l. cum accutissimi, C. de fidei-
commissis, & in substitutionibus debeamus, inspice-
re ordinatam charitatem, secundum quam testator
magis afficitur ad suos descendentes, quam ad trans-
versales, Bald. cons. 40. num. 1. vol. 3.

197 Et in indiuiduo firmat D. Hieronymus de
Leon, post decis. 173. volum. 2. in responso iuris, num. 57.
vbi ita concludit: Nec refert, quod prætulit descenden-
tes cognatos, agnatis, collateralibus, quia hoc est, natura-
le

le votum, ut quis suos descendentes, & propriam sobolem aliena anteponat, l. cum accutissimi, C. de fideicommiss. & in substitutionibus debemus inspicere ordinatam charitatem, secundum quam testator magis afficitur, ad suos descendentes, quam ad transversales, Baldus conf. 40. num. 1. volum 3. At inter descendentes, ex voluntate testatoris, agnati veri cognatis sunt preferendi, quod etiam consideravit, hoc S. S. Reg. C. in dicta sententia Varonia de Lauri, ibi: Voluntas namque testatoris ea fuisse videtur, ut primò prouideret descendentes masculis, qui conseruant agnationem, & eis deficientibus masculis ex fœminis descendentes, cum hoc, ut ipsi, etiam eo meliori modo, quo possunt conseruent agnationem, & nomen agnationis, portando nomen, & arma, & descendentes suis, non extantibus agnatum masculum collateralem fratrem suum vocabit.

198 Multoque fortius, considerando, que a un en estos mismos descendentes su yos varones, de dos hembras, afectò, y quiso la misma agnacion artificial, eo modo, quo melius posset, llamando solamente a estos, y a sus hijos, y descendentes varones, por linea recta masculina, sin admitir hembra descendente de ellos, ni otros varones descendentes de ella, como parece de las mismas clausulas, mire Hieronymo Grato, conf. 5. num. 86. volum. 2. vbi ita concludit: Et ita apparet propter filias noluisse absolute, ab agnatione conseruanda recedere, sed voluisse, etiam illas conseruare agnationem meliori modo, quo possunt, & eis decedentes, statim reuersus est ad ipsam agnationem. Ex quo aperte colligitur semper conseruare voluisse agnationem, licet diuersi modo, propter specialem amorem descendentium, ex lumbis suis. Semper tamen voluisse agnatos preferri extraneis, & hac fuit prudens voluntas, ac consilium testantis, nec aliter intelligendum est.

199 Ni de estos llamamientos puede sacar ilacion

cion el señor Governador, para que se aya de entender, y practicar lo mismo, q̄ en los descendientes varones de dos hembras de dichos D. Lope, D. Manuel, y D. Miguel de Vrrea, por este antecedente; y lo general de aquellas palabras, *aunq̄ sean por linea femenina*, de la claus. 21. en q̄ quiere fundar su llamamiento. Imò contra, vt inuincibiliter cõuincitur ex seqq.

200 Primò, por la razon de diuersidad, y amor, y dileccion, que milita a fauor de la propagacion, y descendencia, q̄ mouiò al fundador justamente a hazer esta dispensacion cõ sus descendientes, y no militar en los colaterales, como acabamos de fundar; & quando ratio diuersitatis cõsiderari potest de vno casu ad aliũ, y mas tan fuerte, y grande, como la q̄ se ha cõsiderado; *extensionẽ cessare docuerunt, glos. inc. infideli, de hereticis, Paris. cons. 102. n. 22. lib. 3. Alex. in l. 1. n. 2 C. de successorio adictõ, Honded. cons. 1. n. 47. lib. 1. quos refert, & sequitur Ioseph. Ram. cons. 100. num. 161.*

201 Secundò, porq̄ auiendo hecho esta dispõsaciõ, y gracia, ex causa, & affectione particulari, & dilectione descendentium, se ha de interpretar estrictissimamente, & eo modo, quominus recedatur à principali proposito, & à regula, quam sit possibile, *l. omnis definitio, & plenè notatur in l. 1. ff. de regul. iur.*

202 Et in indiuiduo firmat Hieronymus Gratus *cons. 120. vol. 2. n. 40. vbi ita mire concludit: Ergo verba aliqua, quibus aliquantulum recedit à conseruatione agnationis, ex aliqua sua particulari ratione, & affectione, & dilectione, habemus strictè interpretari, & eo modo, quominus receditur à principali proposito, & à regula, cum verba interpretantur, vt minus recedatur à regula, quã sit possibile, l. omnis definitio, & in l. 1. plenè notatur, de regul. iuris; sed si capiamus verba liberos masculos ex masculis, & non ex masculis, ex fœminis, minus recedit à regula, & principali proposito conseruanda agnationis; ergo ita interpretari debemus.*

203 Tertio, porq̄ si el fundador huuiera querido, que se guardasse en los descendientes de D. Lope, D. Manuel, y D. Miguel de Vrrea sus sobrinos, la misma forma de successiõ, y llamamiẽtos, q̄ acaba de hazer en estas clausulas, à fauor de

28
sus mismos descendientes, lo huviera expressado de la misma
manera, q̄ lo expressò, y supo dezir en las dichas clausulas,
vnde supuesto q̄ nolo hizo, noluisse facere credendū est, arg.
text. in l. unica, § sin autem ad defficiētis, C. de caduc. toll. cap. 2.
vers. Vnde si circa, de translatione Episcopi, cap. ad Audientiam
12. de decimis, Rimin. lun. cons. 590. n. 22. vbi infinitos allegat
vtentes hoc argumento, & post illos Franc. Ciriac. contr. 281.
n. 77. vbi ita concludit: Tertium adminiculū, & quod mihi vi-
detur dirimire hanc controuersia, inde sumo, quòd quando testa-
tor voluit substituere, nedum si filij decesserint sine filijs, sed etiam
si postea ipsi filij filiorum decesserint absque filijs, hoc sciuit dicere, si
cuti fecit in quarto gradu substitutionum, ibi, & c. Vnde cum hoc
omissit in capite filiorum institutorum, censetur id noluisse.

Et licet nonnulli voluerint argumentari in oppositū, quòd
ex hac expressione in vna parte testamēti inferatur ad decla-
rationē alterius, quòd idē voluerit. Fallūtur tamē isti duplici
ratione, prima; quia illud procedit in verbo ambiguo, quòd
dupliciter intelligi potest, nā si clarē exprimat in vna par-
te; videtur, quòd ita accipi debeat in tota dispositione, puta
in verbo filijs, quòd aptū est cōprehendere masculos, & fœ-
minas, in verbo liberis, & similibus ex traditis per Pereg. de fi-
deic. art. 25. sub n. 30. vers. Sed vbi occurrit aliquod verbum
ambiguū, Mant. de coniect. ult. vol. lib. 6. tit. 13. n. 10. Cassana-
re cons. 4. n. 201. in fin. & 202. Aliud est si omitatur vna clausu-
la dispositiua in vna parte, nā non potest supleri ex appositio-
ne illius in alia parte testamenti, vt per prædictos.

Alter ratio, qua isti cōfundūtur est, quia quando agimus,
an vna qualitas expresse apposita in vna parte censeatur repe-
tita in alia, distinguunt DD. aut est in eadē oratione, & potest
argui repetitio, aut est indiuerfa, & diuerso capite, & tūc aut
dispositio loquitur de eisdē personis, & hoc casu cōtrouersa
est quæstio, multi tamen steterunt pro repetitione: aut deni-
que dispositio concernit diuersas personas, & tunc absolute
excluditur repetitio, nec infertur ab vna parte ad aliā, (quòd
vltimū membrū pertinet ad casum nostrū) ita declarat Pere-
gr. art. 25. n. 29. & 30. & 33. Ruin. cons. 99. nu. 7. vol. 2. Gabr.
cons. 97. sub n. 28. vol. 1. Zuccar. in l. fin. in vna impressione, pau-
lo

lo ante, n. 70. vers. Non obstat, cons. Abbatis, & in alia, n. 85. cir-
ca fin. C. de edicto Diu. Adrian. toll. Menoc. lib. 4. praeump. 178.
n. 12. & cons. 215. n. 13. Decian. cons. 17. nu. 31. vol. 1. Mant. de
coniect. ult. vol. lib. 10. tit. 6. n. 3. Sim. de Prat. de interp. ult. vol.
fol. 147. n. 92. & n. 189. & ita sentit etiam Ramin. lun. cons. 19.
n. 13. & cons. 78. n. 24. & cons. 80. n. 22. & quando pluraverba
supplenda sunt, cessat suppletio, & interpretatio de vna parte
ad aliam, Menoch. cons. 327. num. 38. & cons. 379. num. 19.

204 Quarto, & quod adeo fortissimè vrget, vt nulla rema-
neat dubitatio; porq̄ no solamēte no lo expressò en la claus.
21. en q̄ el señor Governador se funda, sino q̄ pudiēdo vfar de
los mismos terminos, y formalidad de palabras, de q̄ vsò en
las tres clausulas antecedentes, para dispensar con su descen-
dencia, vsò de diuersissima forma, y no se ha de entēder, q̄ lo
hizo sin misterio, sino cō mucho acuerdo, y deliberaciō, quia
vbi est ordo verborū, & ibi mysteriū est, vti post Epiph. Pa-
nor. aduertit Salgad. de Regia protect. p. 4. c. 3. n. 52.

205 Et quia tanta diuersitas in modo loquēdi, volūtatis di-
uersitatē demonstrat, arg. text. in l. si idem, C. de codicil. cum ad-
ductis per Bald. inc. 1. n. 7. C. de Capitan. qui Curiam vend. & est
text. optimus in l. vnica, §. his ita depositis, C. de cad. tollend. ibi:
Disiuncti ab ipso testatoris sermone apertissime sunt discreti, l. si
ita scriptum, §. fin. de hered. inst. Pereg. cons. 29. nu. 17. vbi in ca-
su simili reddit rationem; quia diuersa forma loquēdi vsus fuit
testator in vna substitutione, atque in alia.

206 Et cons. 38. n. 4. vol. 1. & cons. 159. n. 7. eod. vol. vbi ait,
diuersitatē in modo loquendi arguere diuersitatē intētionis,
idē firmat Surd. cons. 67. n. 19. ante fin. Anchar. inter cons. Cal-
der. cons. 5. n. 3. de recep. arbit. quē refert, & sequitur Valenç. Ve-
lazq. cons. 97. n. 172. Cassanat. cons. 4. n. 160. Ramō cons. 16. n.
43. cons. 17. n. 18. & cons. 100. n. 72. vbi ita concludit: Et quod
sequentes substitutiones non depēdeant a prima substitutione, imò
stent de per se, & sint prorsus diuersae patet, quia sunt factae sub di-
uersis conditionibus, & sub diuersa conceptione verborum, & di-
uersis clausulis, & capitulis, &c.

207 Et denique, quia dispositio illa specialis facta ad fauo-
rē fundatoris descendentium, muestra claramēte dispositionē

04
generalē omninò diuersā esse, *l. quasitū, §. fin. ff. de fund. instr.*
l. uxore, §. fideicomisso, de leg. 3. Florian. in *l. si domino 3. de leg. 1.*
Crauet. *cons. 143. n. 2.* Paul. *Emil. decis. Rotæ 310. n. 8. p. 2.* Va
lenc. *Velaz. q. cons. 172. n. 4. vol. 2.*

Quintum fundamentum.

208 Quinto principaliter. Porq̄ en la prefacion de la fun
dacion nos entra diziendo, y ponderando el fundador, q̄ su
intencion, y voluntad es, de q̄ su Casa, Mayorazgo, y Estado
quede perpetuamente en varones, descendientes suyos, por
recta linea masculina, y en defecto dellos, en los de sus her
manos, ibi: *A fin, q̄ la dicha nuestra Casa, y Estado, quede perpe
tuamente en varones legitimos, y descēdiētes, por recta linea mas
culina de nos; y en defecto dellos, en los de nuestros hermanos, hijos
legitimos, y naturales de los illustres señores D. Lope Ximenez de
Vrrea, y D. Catalina de Hijaer nuestros señores, y padres.*

209 Et verba apposita in principio dispositionis, debent
multum considerari, ex reg. *l. 1. §. non solum, verb. Initium, ff.*
*depositi, l. si Procuratorem in principio, ff. mandati, vbi hæc ver
ba ponuntur, vniuscuiusque enim contractus initium spectādū
est, & causa, cū alijs similibus, in gl. notatis, & in l. vnica, ver.*
*Et si ad primordium tituli posterior formetur euentus, C. de impo
nend. lucratiu. descrip. lib. 10. & in l. quid quod, ff. de donat. vbi
dicitur, causam, & originem contractus, non iudicij potestatem
preualere debere, pulcher text. in l. tutor, verb. Et non titulus a
ctionis, sed debiti causa respicienda est, ff. de fideiuss.*

210 Quia dispositio quælibet ab eius principio recipit
declarationem, vt per *Grat. cons. 44. n. 4. vol. 1. Ciriac. contr.*
479. n. 9. vol. 3.

211 Et quia præfationes præstant lumen dispositioni,
& per eas incertitudo, & verba generalia dispositionis decla
rantur, ex ratione in proximo posita, *Socin. cons. 14. n. 3. vol.*
*4. Decius cons. 86. alijsque plures relati per Molin. lib. 1. de pri
mog. c. 5. n. 4. & 5. Rolandus à Valle cons. 86. n. 50. & alijs, nu. 1.*
Garcia de nobil. in diuisione, n. 2. & 3.

212 Et quod naturalis ratio exigit, vt præfatio
vicem causæ obtineat, decisio causati, ex *Baldo in lege*
cum

*cum quidam, ff. si cert. petat. iuncta gloss. in rubr. C. de rei
 vxor. act. l. Imperator, ubi Segura, ff. ad Trebel. l. fin. ff. de
 hered. instit.*

213 Et ita verba omnia dispositionis debent ad
 præfationem referri, vt nullatenus ab ea discrepent,
 ex Bald. in l. Et si non sint, §. fin. ff. de aur. Et arg. leg. Et
 in l. 2. num. 2. C. de locat. quem referunt Garcia de nobi-
 lit. in diuis. operis, num. 9. Gutierrez lib. 3. pract. quest.
 17. num. 89. Mantic. lib. 5. de coniectur. tit. 15. num. 7.
 Valençuela Velazquez cons. 119. num. 72. vol. 2.

214 Et inde est, que ya que aquellas palabras de
 la clausul. 21. aunque sean por linea femenina, no pue-
 den conuenir, ni concordar rigurosamente con di-
 cha prefacion, y causa final, se han de tomar, y enten-
 der en la forma, y sentido q̄ conuenga mas, y se def-
 vie, y aparte della lo menos que sea posible, vt mi-
 nus recedatur à regula.

215 Et sic dicendum, nullatenus comprehende-
 re masculos ex duabus fœminis, sed tantum modo
 masculos ex vna tantum fœmina, cum in eis rectius,
 perfectiusque inueniatur desiderata à testatore maf-
 culinitatis qualitas, vt in punto animaduertit D. Iuan
 Bautista de Larrea, decis. 54. num. 11. vol. 2. ibi: Et quo-
 ties masculinitas attenditur, etiam si admittatur mascu-
 lus ex fœmina, preferendum esse illum, qui vna solum fœ-
 mina interposita iungitur lineæ masculorum ei, qui dua-
 bus, aut pluribus fœminis mediantibus succedit, quasi in
 Petro nepos masculi filij maioris primi vocati, Et pronepos
 institutoris primogenij maiori perfectione masculinitas cõ-
 sideratur, Et ideo preferendum masculum, qui vna tan-
 tum fœmina iungitur. Esto se haze mas cierto, è indu-
 bitado, considerando, que auiendo de conseruar ag-
 nacion, no pueden verificarse dichas palabras, ni te-
 ner lugar en los varones de dos hembras, como cosa
 repugnante à la naturaleza, y conseruacion de ella; y

que solo se pueden verificar en los descendientes varones de vna hembra agnada, in quibus conseruatur fictitia agnatio reponendo illam foeminam in locum viri, y supliendo en ella el defecto de masculinidad, como ya se ha dicho, quia vbi dispositio non potest verificari, nisi in vno casu ille habetur pro expresso, ac si in indiuiduo de eo fuisset facta mentio, *l. fundus qui locatus, ff. de fundo instr, fuse Socin. in l. quibus diebus, §. Dominus, ff. de fund. instr. Peguera decis. 109. nu. 7. Iacou. Cancer. 3. variar. cap. 20. num. 334.*

Sextum Fundamentum.

216 ¶ Sexto principaliter, porque assi de aquellas palabras de la prefacion, *à fin que la dicha nuestra casa, mayorazgo, y estado quede perpetuamente en varones legitimos, y descendientes por recta masculina de nos, &c.* Y de toda la serie de la fundacion, y repeticion tan continuada de llamamientos de varones, descendientes de otros varones por recta linea masculina, se prueba clara, y manifiestamente, que el afecto, y voluntad del fundador, fue de hazer, y fundar vinculo, y mayorazgo perpetuo de agnacion rigurosa, y subsidiariamente artificial, quia si incognatis tantum modo contemplasset masculitatem, frustra adiecisset in vocationibus illam qualitatem, de que la sucesion aya de ir discurriendo en cada vno de todos los llamados, por sus hijos, y descendientes varones, *por recta linea masculina*, sin admitir hembras destos descendientes, ni à los descendientes varones dellas, como es de ver en todas las clausulas, y queda fundado concluyentemente.

217 Y de este afecto, y voluntad se prueba, y conuence claramente de nueuo, que aquellas palabras de la clausula 21. *aunque sean por linea femenina,*

no

no se pusieron para comprehender, y llamar los descendientes de dos hembras; erga quos neque cadit agnatio artificiosa, cum naturalem non imitetur, neque affectus testatoris, sino meramente para llamar los descendientes varones de vna hembra agnada, hija, ò descendiente de los hijos, ò descendientes varones de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Virea, sobrinos del fundador, como mas aptos para conseruarla, subrogando aquella hembra, in locum viri, y como tales mas amados, y escogidos por èl, para el intento que tenia, y fin que deseaua, quia affectus fundatoris consideratur, & inducit fauorem prædilectis, *l. prædia, C. de fideicommiss. l. quintus, §. fin. de aur. & argent. legat. l. Aurel. §. Titius, de libert. legata, Mantica. de coniectur. lib. 7. tit. 11. num. 5. Menoch. de præsumpt. lib. 4. præf. 16. Don Iuan del Castell. 5. controu. cap. 84. num. 20.*

218 Vnde potissimum debet inspicere affectio disponentis, *Ang. cons. 28. num. 2. Ancharran. cons. 273. num. 2. versicul. Contrarium*, nam ex affectione testatoris præpotens coniectura sumitur, quæ alijs præfertur, & verbis præponderat: dummodo possint probabilem recipere dubitationem (vt in nostro casu, por la generalidad de dichas palabras,) *Socin. Sen. cõf. 23. num. 1. lib. 1. Alciat. cons. 122. numer. 9. in fine, lib. 9. Alexand. Raudens. cons. 36. num. 48. lib. 1. & post illos Cassanat. cons. 47. num. 27. vbi ita in indiuiduo concludit: Quarto probatur ex maiori affectione, quam habuit Comes Alphons. magis ad masculos, quam ad feminas. Nam ex affectione testatoris præpotens coniectura sumitur, quæ alijs præfertur, & verbis præponderat: dummodo possint probabilem recipere dubitationem.*

219 Ratio est in promptu, nam & si ex plurimis causis colligatur coniectura voluntatis: tamen ex af-
fe-

fectione potissimum deducitur, Socin. Sen. cons. 26. num. 4. lib. 4. Socin. Iun. cons. 127. num. 7. 8. § 25. lib. 1. Mantica. de coniect. lib. 7. num. 12.

220 Simon de Pratis, de interpretation. ultimar. voluntat. lib. 1. interpretation. 2. dubitat. 2. solut. 5. per tot. vbi numer. 4. post Ripam, & Bald. tradit mentitenendum esse, quod affectio testatoris præualet illi præsumptioni, quòd censetur se conformare cum dispositione iuris.

221 Affectio enim disponentis vincit affectionem legis, & præponderat cæteris omnibus coniecturis, vt tradit Bart. cons. 54. num. 4. versicul. Ratio quare filia non videtur substituta fratribus est: quia pater magis affectauit bona sua deuenire ad filios masculos, quam ad fœminas.

222 Latissimè omnium D. Iuan del Castil. 5. controu. dict. cap. 84. nu. 20. vbi hanc affectionem firmat anteponendam esse proprietati sermonis.

223 Et num. 23. cum Camillo Gallin. de verb. signific. lib. 5. cap. 6. num. 7. verba dubia (provt sunt illa de quibus agimus) interpretari, atque voluntatis coniecturam fieri.

224 Et num. 25. indiuidualissimamente à nuestro proposito, non tam verba dispositionis attendenda esse, quantum personam eius, cuius contemplatione facta est dispositio, per text. in l. isti quidem, §. fin. ff. quod met. caus. l. seruo legato, §. si testator, ff. de leg. 1. l. 3. §. nunc de effectu, & l. si quis reum, §. 1. ff. de liber. leg.

225 Et sic regulariter considerari debere, nō ipsam dispositionem simpliciter, sed cuius contemplatio ipsa fiat, l. si pater, §. qui duos, & ibi Bald. vlti. notab. ff. de adoption. & post alios iuris interpretes scribit Simon de Pratis, lib. 1. interpretat. 2. dubit. 2. solut. 6. num. 3. fol. 107. qui eo loci tradit nonnulla in proposito utilia.

Et

226 Et *num. 4.* inquit, quòd vigor, & efficacia contemplationis, id principaliter respicit ad quod intentio disponentis dirigitur, quod est, quod inspicere non oportet, ad quem dirigatur sermo, sed ad quem voluntatis intentio dirigatur, per text. in *l. peto, in princip. Et in l. cum pater, §. donationis, ff. de leg. 2. text. notabil. in l. 3. §. hoc autem, ff. de leg. praestand. in illis verbis: Neque enim quarimus, cui acquiratur, sed cui honor habitus sit.*

227 At sic est, que el fundador nos dixo clara, y expressamente en el proemio, se facere, à fin que la dicha nuestra Casa, Mayorazgo, y Estado, queden perpetuamente en varones legitimos, y descendientes por recta linea masculina de nos, &c.

228 Ergo nullatenus dubitandum est, verisimum esse, quod defendimus, quia vt dixit *Castill. dict. cap. 84. num. 27.* post *Simon de Prat.* quod si disponentis expressit, cuius gratia, beneficio, affectu, intuitu respectu, vel contemplatione quid fecerit, reliquit, vel disposuit (como lo acaba de dezir, y expressar este fundador en las palabras proemiales que quedan referidas) id quidem tenendum, & obseruandum est: y que solo se ha, y deue echar mano de presumpciones, y congeturas, quando no lo dixo, ò explicò con la expresion que acabamos de ver.

Septimum fundamentum.

229 Septimo principaliter, porque en caso de duda, se deue seguir lo mas verisimil, y mas proporcionado à la voluntad del fundador, y tener por expressamente dispuesto, y determinado lo que el mismo respondiera, si fuisset interrogatus, ex text. notissimo, & per manus traditio quotidie, in *l. tale pactum, §. fin. iuncta gloss. ibi final. ad fin. de pactis, l. fin. de her.*

*red. instit. l. cum accutissimi, C. de fideicommiss. l. cum ab-
bus, ff. de condit. & demonstrat. l. peto, §. Fratres, ff. de le-
gat. 2. l. Titius, §. Lutus, ff. de libert. & posthum. l. fin. de
hered. instit. l. fin. C. de instit. & substitut. l. si cum dotē,
ff. soluto matrimon. Anton. Gom. 1. var. cap. 5. num. 32.
vers. Cuius ratio, Mantic. de coniectur. lib. 3. tit. 19. Ti-
raquel. in l. si unquam, in princip. num. 55. Rota diuers.
decis. 131. num. 1. part. 2. Sanchez de matrimon. lib. 7.
disput. 90. numer. 10. Cancer. 3. variar. cap. 7. numer.
238.*

230 *Latissimè omnium Don Iuan del Castell. 4.
controuers. cap. 11. ex num. 1. vbi, num. 4. quod proce-
dit in omni materia, actu, & dispositione, regula ea-
dem, quod dispositio recipit interpretationem, pro
vt est verisimile disponentem fuisse responsurum, si
fuisset interrogatus, innumerisque exornat.*

231 *E contra vero, nulla dispositio quantum-
uis generalis (como lo es la que resulta de aquellas
palabras de la clausula 21. Aunque sean por linea feme-
nina, trahi debet, ad id quod non est verisimile dispo-
nentem voluisse, vt ægregie dixit, Angel. in cons. 240.
incipit Philippus, num. 2. vers. Nunquid, Bald. in l. fin.
num. 10. notabili ultim. C. de hered. inst. Roland. à Val-
le cons. 25. num. 3. volum. 4. Valenç. Velazq. cons. 113.
num. 60. vol. 2.*

232 *Y considerando que el intento, y ansia del
fundador, fue de ha zer, y fundar vinculo, y mayoraz
go perpetuo de agnacion rigurosa, y subsidiariamē-
te artificial, no solamente es verisimil, sino euidente,
que si fuera posible preguntarle lo que auia querido
dezir en aquellas palabras: y que varones auia queri-
do comprehender, y llamar en ellas, nos respondi-
ra, que los descendientes varones de vna hembra ag-
nada, hija de los hijos, ò descendientes varones de di-
chos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vr-
rea,*

rea, sus sobrinos, por ser mas aptos, habiles, y capaces para la conseruacion de la agnaciõ artificial, por conseruarse, como se conserua en ellos con mas perfeccion, y rigor la masculinidad, como tambien auemos fundado, y no a los varones descendientes de hēbras, hijas, ò descendientes de dichos sus sobrinos, por proceder en semejantes descendientes todo lo contrario, y el riesgo manifesto de passar su Casa, Mayorazgo, y Estado, no solamente a familia mas estraña, menos dilecta, y por ventura aborrecida.

233 Sic in indiuiduo, *Hieronym. Grat. dict. cons. 120. volum. 2. num. 22.* post principium, donde hablando del descendiente de dos hembras, no conocidas del fundador (como no lo fue la madre del señor Gobernador, hija de doña Ana de Virea, hija de D. Miguel su sobrino) ita se habet, *sed nulli dubium est, maiorem affectionem, & animum habere debere testatorem ad liberos masculos, ex liberis masculis FILLARVM, quam ad masculos ex FILLABVS FILLARVM; cum illi ex neptibus sint incerti, nec possint à testatore considerari: de qua familia erunt, cum tunc non erant nupta, & maxima in casu nostro, in quo hic dominus de Mōten: est filius, ex pronepote, & ut dixi in precedenti fundamento, possent esse masculi, ex nepotibus de familia vilissima, & inimica testatoris, in qua non solum affectio considerari non posset, sed odium.*

234 Et prosequitur: *Ergo verbum liberos masculos, positum in testamento, debet comprehendere masculos ex masculis filiorum, & non masculos, ex fœminis, cum in masculis, ex masculis maior cadat affectio, per rationem communem, & iura supra allegata. & si de proprietate omnes comprehendat, & hac ratio videtur vrgens, & ex mente iurium, secundum eorum communem intelligentiam, & hanc questionem determinare, & per ipsam, omnia adducta in cōtrarium resolui, licet DD. eam*

non

nō considerarint AD QVAM ROGO MAGNIFICOS IVDICES ANIMADVERTERE.

235 El mismo inconueniente considerò en el num. 16. per totum, y en el 26. hizo motiuo para esta resolucion, del orden cō q̄ auia gouernado las demas instituciones, y substitutiones, de la misma suerte q̄ nosotros le hizimos sup. n. 74. & seq. donde pusimos sus palabras a la letra, que tambien son bien concluyentes al mismo intento.

236 Y si huuiera llegado auer el caso que ha sucedido de auer faltado todos los hijos, y descendientes varones de las hijas de Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, sus sobrinos: y que por su falta han llegado a concurrir el señor Governador, descendiente de dos hembras, vna dellas no conocida del fundador: y el señor Conde de Fuentes, descēdiente de Don Iuan Fernandez de Heredia, Conde de Fuentes, marido de Doña Beatriz de Vrrea su hermana: y que este fue conocido del fundador, y amado dèl, tanto, q̄ llamò expressamente su descendēcia masculina, como parece de la clausula 24. de qua sup. n. 71. (aunq̄ con la calidad de auer de ser por recta linea masculina, por no derogar la agnaciō artificial, y para cōseruarla con perfecta imitacion de la natural) es mas llana, è indubitable la proposicion, vti mirabiliter considerauit dict. Hierony. Grat. in d. cons. 120. n. 22. ad medium vbi, despues de auer cōsiderado q̄ los varones de dos hembras le pudieran ser odiosos por los accidentes que alli pōdera, ita ad nostri fauorem profequitur: *Hi autem masculi filiarum sunt de familia cognita, dilecta, & approbata à testatore: cum sequantur patrum, & auorum suorum familiam, qui fuerunt mariti filiarum testatoris, quos, & quorum familiam, ipse testator approbavit, elegit, ac dilexit tradendo eis nuptui filias suas, ut fuit in hoc casu; ita quod negari non potest*

te-

45

testatorem verisimiliter maiorem habere debuisse affectionem, ad masculos liberos, ex masculis filiarum, uti de familia, & sanguine electo, approbato, & dilecto per ipsum, quam ad liberos masculos, ex neptibus, uti de familia, & sanguine, sibi pœnitus in cognito.

Octauum fundamentum.

237 Octauo principaliter, porque aunque es verdad, que dichas palabras: *Aunque sea por linea femenina*, comprehenden por su generalidad qualquiera descendientes varones de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, sobrino de el fundador, y que tratamos de vna disposicion hecha en Aragon, donde se està a la carta rigurosamente, sin admitir interpretacion, conforme a sus fueros, vt firmat innumerisque, exornat *Cassanate conf. 4. num. 147.* Con que no parece puede admitir duda el llamamiento que pretende dicho señor Governador, por hallarse, como se halla descendiente varon de dicho Don Miguel de Vrrea: y como tal comprehendido en la generalidad de dichas palabras. *Aunque sean por linea femenina*, sin embargo de descender, como descende d'el, por medio de dos hembras, pues siempre se queda descendiente varon.

238 Es cosa llana, y sin disputa, que en el caso presente se ha de estar, sin embargo a la interpretacion, è inteligencia que queda hecha, vt inuincibiliter conuincitur ex sequentibus.

239 Primo, porque conforme a lo que queda fundado, es llano, que la mente, è intencion del fundador, fue de hazer mayorazgo de agnacion rigurosa, y en defecto della, & in subsidium artificial, & interpretatio, quæ conuenit menti, & rationi, nunquã censetur exclusiva, vti per *Manticam de coniectur. vlt.*

voluntat. lib. 3. tit. 2. num. 5. Ciriac. controuers. 174. nu. 38. volum. 1. § controuers. 478. num. 43. § 44. volu. 3. vbi quod huiusmodi interpretatio rationabilis, quæ dicitur ex mente, nunquam videtur exclusã, etiam si adsit statutum disponens, quod verba intelligantur præcisè ad litteram.

240 Y la razon es manifesta, porque es cosa rigurosa, y agena de razon, y aun iniqua, no atender a la voluntad del fundador, y dexar de guardarla con toda puntualidad, *Paris. cons. 44. § cons. 86. num. 40. lib. 2. Zanchus, in §. cum ita 7. part. num. 26. Menoch. lib. 4. præsumpt. 79. num. 43. § 44. § cons. 85. num. 67. § 99. § cons. 106. num. 292. § cons. 326. numer. 32. Præf. lib. 3. interp. 2. dubit. 3. solut. 2. n. 12.*

241 Et post *Mantica de coniectur. lib. 3. tit. 3. num. 3. in fin. & Decian, cons. 11. num. 20. circa fin. & n. 21. firmat Ciriac. controuers. 405. num. 24. magis iniquum, & durum esse, manifestam disponentis voluntatem subuerti, quam exclusis proximioribus in extraneos bona deferri.*

242 Secundo quia statutum præcipiens cartæ, standum esse, tantummodo tollit interpretationem extrinsecam, nunquamque ab eo censetur sublata interpretatio intrinseca, quæ prouenit à verbis ipsius cartæ, *Corn. cons. 224. num. 11. lib. 2. Barbac. in l. cum accutissimi, num. 167. 170. § 171. vers. Et cum appareat, C. de fideicommiss. Brun. de statut. excludent. fœmin. art. 5. quest. 29. num. 22. vers. Nec laudabilis, Roland. de lucro dotis, quest. 35. num. 8. Menoch. de adipiscend. remed. 4. num. 223. § cons. 6. num. 19. cons. 11. num. 6. Oratio Carp. in statut. Mediol. 2. p. c. 174. n. 70. Camil. Galin. de verbor. significat. lib. 4. cap. 5. numer. 27. lib. 6. cap. 22. num. 2. lib. 8. cap. 13. numer. 5. § cap. 31. num. 12.*

243 Et sic non videtur, nec potest dici reijcere
in-

interpretationem ex positivam, seu declarativam illorum verborum, quæ leguntur in ipsa carta: *Aunque sean por linea femenina*, Albert. Brun. dict. artic. 5. quæst. 29. num. 21. vers. Sed, Petr. de Ancharr. Barbac. in dict. l. cum acutissimi, num. 170. vers. Accedatque, C. de fideicommiss. Camil. Galin. lib. 8. cap. 31. num. 17. Orat. Carp. cap. 174. num. 72. Aret. cons. 143. numer. 5. cons. 144. num. 1. Curt. Jun. cons. 112. num. 7. Ruin. consil. 146. num. 9. cons. 147. numer. 8. lib. 2. Crauet. cons. 570. num. 20. lib. 4. cons. 964. numer. 24. lib. 5. Marca Brun. cons. 137. num. 138. Tobias Non. cons. 36. nu. 18. Pleban. verb. Forus, num. 52. Et tractat. de consort. c. 5. num. 32.

244 Principalmente quando dichas palabras: *Aunque sean por linea femenina*, por su generalidad, son aptas, para comprehender tanto los descendientes varones por muchas hembras, como pretende el señor Governador, quanto para comprehender los descendientes varones de sola vna hembra, como pretende, è interpreta el señor Conde de Fuentes, quia cum verba scripta: y sobre que se funda, y juzga la duda del pleito, possunt vno atque in alio sensu accipi, vterque dicitur in littera scriptus, & quavis proprius sit sequendas in dubio: tamē, vbi impro- prius sequendus sit, ille quoque scriptus dicitur, ideo- que admitti debet, etiam si cartæ standum sit, quia sen- sus improprius, non potest dici omisus, sed scriptus; puesto, que resulta de palabras, que se hallan escritas en la carta, pulchrè, Curt. Jun. cons. 113. nu. 10. vers. Quia omisus multis, lib. 2. Crauet. cons. 98. num. 13. Tira- quel. in l. si unquam, verbo Donatione largitus, numer. 146. vers. Cuius rei est optimaratio, Et de retractu li- nag. §. 1. gloss. 9. num. 123. vers. Nec omnibus placuit, Molin. de primog. lib. 1. cap. 4. num. 25. vers. Quod opti- mè, Et lib. 3. c. 5. n. 23. Et bene Pleuan. de consort. cap. 5. num. 32.

Qui

245 Quibus consonat illa vulgaris distinctio, Bald. in l. unic. n. 10. in fine, C. de his, quæ ante apert. tab. quod aut aliquid est omnino omissum, & habetur, pro omisso, & tacito, aut sequitur ad aliquod expressum, & reputatur cautum, & expressum, quamuis verè expressum non sit, quam distinctionem exemplis, exornat Socin. Sen. in l. heredes mei, §. cum ita, n. 10. ff. ad Trebel. vbi dicit, quod non licet mentem defuncti coniecturari, si talis coniectura non sumitur ex aliqua dispositione in testamento expressa. Secus si ex expressis in testamento colligi possit; quia tunc dicitur fideicommissum expressum. Pulchrè in nostris terminis videndi, Curt. Iun. cons. 21. num. 11. vers. Postea, concordando, Riminald. Iun. cons. 21. num. 61. respōdens, Decio, dicenti esse, tacitam dispositionem, seu mentem, idem Riminald. dict. cons. 21. numer. 68. dicens expressum esse, quod ex alijs verbis expressis colligitur, vel ex vi, verborum desumitur, Camil. Gallin. de verborum significat. lib. 2. cap. 8. num. 9.

246 Vnde ad propositum, Bald. cons. 209. num. 1. lib. 1. pulchrè docuit, quod inter tacitū, quod includitur de natura expressi, & inter expressum, nulla est in puncto iuris differentia. Et Ancharran. cons. 393. n. 2. dicit expressum debere intelligi, quod sub generali vocabulo continetur, como lo es aquel: Aunque sean por linea femenina, & etiam, quod tacite, ex natura dispositionis comprehenditur, & quod vbiq; requiritur expressio in personis, vel rebus, sufficit eos includi ex natura verbi expressi, vel ex dispositione, seu declaratione iuris communis sequuntur, Curtius Iun. cons. 159. n. 6. Decius cons. 68. n. 3.

247 Tertiò; porque quando la interpretacion declaratiua de la duda que causa la generacion de aquellas palabras: Aunque sean por linea femenina, sobre en qual de los dos sentidos han de entenderse, ò en

en el que procura el señor Governador, de comprehender descendientes varones de dos hembras, ò en el que le auemos dado, de que solo comprehende varones, descendientes de vna hembra agnada, para que se pueda proseguir, y continuar con mayor perfeccion la agnacion artificial, que afectò el fundador: y con mayor imitacion de la natural, se deduze, ex antecedentibus, & subsequenter scriptis in ipsa carta, & ab vna parte dispositionis, ad aliam, numquam censetur reiecta, per huiusmodi statutum, ita nuncupatim expendit, *Franc. de Arec. cons. 143. num. 5. Curtius Iun. cons. 112. num. 7. Ruin. cons. 146. num. 9. cons. 147. num. 8. lib. 2. Crauet. cons. 570. num. 20. volum. 4. consilio 964. num. 24. lib. 5. Marc. Brun. consil. 37. numer. 138. Tobias Nonius consil. 36. num. 19. Pleuan. verb. Forus, n. 52.*

248 Et ea omnia, quæ in præcedentibus fundamentis considerauimus ad inducendam subsidiariã artificialem agnationem, non iacent extra cartam, sed in ea patent, ac leguntur, & tota carta, omnesq; circumstantiæ in ea expressæ, hanc agnationem redolent, & præferunt: vnde ex tot circumstantijs, eam inducere non est simplex coniectura, sed ipsiusmodi dispositionis pondus, & momentum, quæ quidem virtus explicita operatur, tanquam expressa, *l. exempto, l. quoties, ff. de operis libertorum, l. interdum, ff. de verbor. oblig. l. ait Prætor, ubi glos. & DD. ff. de noui operis nunt. l. prius, §. Placuit, ff. de aqua pluuiæ arc. Alciat. in l. nominis, §. rei, §. Verbum, per text. ibi, ff. de verbor. significacione, Molin. libr. 1. cap. 4. num. 21.*

249 Y esta regla, vt quod virtualiter inest, & expressis resultat, pro expresso iudicetur, obseruandam fore in terminis prædicti statuti, quod cartæ stādum sit, docent *Menoch. consil. 325. num. 27. & 29.*

volum. 4. Felino in cap. translato, num. 4. vers. Sed cōtra predicta, de constitutionibus, Portoles, §. Forus, numer. 54. Monter decis. 39. num. 58. Mandel. cons. 20. n. 4. §. 5.

250 Ac propterea in ipso Regno, super Baronia de Cauañas, (pro quo iudicatum fuit, teste Cassanate, consil. 15. num. 51. versic. Ac propterea) respōdit Craueta consil. 984. num. 27. 28. 29. §. 31. volum. 6. ex vocatione masculorum, ex grauamine armorū, & nominis, & ex bonorum qualitate, successuum fideicommissum deduci, nec solum fideicommissariam substitutionem; verum, & directā, longæ difficiliorem, creari posse defendit, n. 77. §. 83.

251 Præterea Tiber. Decian. (pro quo etiam iudicatum fuit, teste ipso Cassanat.) super successione domus de Espes, cons. 7. ex num. 16. vsque ad 43. lib. 1. per coniecturas, & præsumptiones concludit fideicommissum graduale inter masculos factum esse, cum exclusione fœminarum, vel saltim cum euidenti prælatione masculini sexus, aduersus fœmeninum, non obstante, quod cartæ standum esset.

252 Pulchrè idem Decian. super Baronia de Sangarren, consil. 31. ex num. 43. vsque ad finem, libro 1. Mandel. consil. 770. §. consil. 771. num. 28. libro 4. ubi resoluit, quod etiam, quando statutum, vel instrumentum obseruandum est ad literam, vel prout iacet, possumus dispositiones ampliare ex mente cōiecturata per punctum rationis, aut per verisimilem intellectum.

253 Et tandem subiungit illud expressum dici, quod virtualiter in instrumēto continetur, licet specificè non fuerit declaratum.

254 Eandem sententiam probāt latissimè Paulus de Monte Pic. consil. 96. num. 128. 130. 132. §. 134. omninò interminis Paul. Leon. cons. 27. lib. 2. numer.

*mer. 29. 35. § 85. Thesaur. decis. 270 num. 31. vbi
argumenta contraria hoc modo dissoluit.*

255 Pulcherrimè *Cassanate consil. 20. num. 22.*
vbi ita concludit. *Nam expressum dicitur, & non omis-*
sum, nō modo, quod clavis verbis legi potest; sed etiā quod
ex expressis resultat per coniecturas, & presumptiones,
l. Prætor ait in princip. verb. Interdictū est, vbi glos.
verb. Expressum, ff. de noui oper. nuntiat. Alexand.
consil. 126. col. fin. lib. 6. Socin. conf. 112. colum. 5.
vers. Aliquando, & tertio, lib. 1. Roman. conf. 271.
ante finē, dicens: quod sicuti euidenti dicitur, quod ex
coniecturis resultat, ita expressum iure dici potest, quod
ex multiplicatis coniecturis colligitur, quē sequitur Bar-
bac. conf. 25. colum. penult. libr. 1. Bald. in l. vlti-
ma, colum. 3. opositione 10. Cod. de hæred. instit.
dicens: quod vbi expressio sequitur tacitum, id quoque
censetur expressum, idem Bald. in l. 1. col. vlt. Cod. de
his qui ante aper. tab. dicens, quod omissum, quod tamē
ex expresso sequitur, habetur pro expresso, sequitur An-
charran. consil. 393. col. 1. Ang. consil. 17. col. pe-
nult. & consil. 331. colum. vltim. vbi, quod expressum
quoque dicitur illud, quod venit ex natura verborum,
quæ id important, sequitur Decian. conf. 34. numer. 98.
lib. 3. &c.

256 Et post alios plures *consil. 17. num. 31. ibi:*
Nam ex prædictis respondeo: quod licet ex eo, quod car-
ta standum est, censeretur reiecta interpretatio extensi-
ua, seu repetitiua, non tamen reijcitur interpretatio de-
claratiua, seu extensiua, secundum quam ex præcedenti-
bus, vel subsequētibus colligatur verba in sensu proprio,
vel improprio debere accipi, ita tradidere Franc. Arc-
tin. &c.

257 Et fortissimè vrget mādar el mismo fuero
de Aragon estar a la carta, id est, ad totum scripturæ
contextum, *Alexand. in l. iuris gentium, §. Quod fere,*
num. 10. ff. de pactis. Por-

258 Porque auiendo de estar a toda la carta, es precisa nuestra inteligencia, cum possit ex alijs partibus reparari, & suppleri, vt commixtis omnibus instrumenti capitibus, integra, & consentanea fundatoris voluntatis obseruatio fiat, *l. Gallus, §. Ille casus, ff. de liber. & posth. ibi: Iuliano tamen videtur, duobus quasi capitibus legis commixtis, in hoc quoque inducere legem, ne rumpantur testamenta, l. nummis, de leg. 3. l. Mania, ff. de man. testam. Paul. de Monte Pico, dict. consil. 96. n. 88.*

259 Vnde merito in præsentis dici poterit cum Imperatore, in *l. unic. C. vt actiones ab heredibus, & contra heredes*, quod propter nimiam subtilitatē verborum, non debet impediri latitudo voluntatis, maximè si (vt in præsentis) declarata sit in alia parte scripturæ, ex qua imperfectio alterius partis suppleri, & perfici possit, *l. sed Celsus, §. 1. ff. de contr. emptione, l. semper, ubi gloss. & Decius, ff. de reg. iur. Tiber. Decian. dict. cons. 31. num. 44. lib. 1. Portoles verbo Forus, num. 63.*

260 Quarto, porque estando, como està contemplada la agnacion artificial, es necessario para cōseruarla, admitir la inteligencia que emos dado a dichas palabras, de que solo comprehenden descendientes varones de vna hembra agnada, y excluir la interpretacion, que quiere darles el señor Governador, de que se pusieron para comprehender, y llamar varones descendientes de dos hembras, por ser omninò opuesta a la agnacion, y reglas della, como queda fundado,

261 Et licet cartæ standum sit, non tamen ideò censetur sublata interpretatio necessaria, & quæ necessariò deducitur ex carta, vel ex vi verborum, etiã indirecta, vel ex vi antecedentis, vel consequentis necessarij, *Bald. in l. 2. §. His legibus latis, ff. de origine*

*iuris; Curtius Iunior conf. 6. num. 8. Barbac. in l. cum
accutissimi, nu. 167. C. de fideicom. Aretin. conf. 144.
Camil. Gallin. lib. 8. cap. 31. nu. 31. Surd. consil. 91. nu.
mer. 44.*

262. Quintò denique, porque auiendo sido, co-
mo fue la mēte del fundador, de conseruar agnaciō;
y siendo, como es cierto, que el derecho, y reglas de-
lla no admite descendientes de dos hembras, por ser
incapaces para su conseruacion, y contra la natura-
leza della, no es dudable, quod quamuis cartæ standū
sit, non prohibetur, quin huiusmodi verba expressa
in carta, aunque sean por linea recta femenina, recipiāt
interpretationem, & significationem, quam secun-
dum subiectam materiam, & ne recedatur ab ea,
neque à mente, & voluntate defuncti, debent ha-
bere ex iure communi.

263. Nam vbi cartæ standum est admittitur in-
terpretatio passiuā à iure communi proueniens, &
tunc non dicitur fieri extensio, ita notabiliter decla-
rat Aretin. consil. 109. numer. 1. Ang. in l. non pos-
sunt, numer. 2. versic. Secundocasu, de legibus, Ale-
xand. in l. 1. §. lex Falcidia, colum. 1. in fine, ff. ad l.
Falcidiam, consil. 50. numer. 12. Et consil. 80. numer.
5. libr. 1. Cuman. consil. 30. numer. 1. Albert. Brun.
de statut. exclud. foemin. artic. 5. questio. 29. numer.
22. Item stante hoc statuto Curt. Iun. consil. 6. numer.
8. Claud. Saifel. in l. inter cetera, numer. 17. ff. de li-
ber. Et posthum. Roland. de lucro dotis, quest. 26. nu-
mer. 12. Menoch. consil. 58. numer. 27. libr. 1. Cra-
uet. de antiquit. tempor. 4. part. princip. in princip. nu-
mer. 49. Plot. dict. consil. 17. numer. 68. in fine, Ce-
pol. consil. 82. numer. 7. Orat. Carp. in stat. Medio-
lan. 2. part. capit. 174. numer. 77. Camil. Gallin. de
verborum significat. libr. 6. capit. 5. numer. 4. Et cap.
21. numer. 16. Et libr. 8. capit. 8. numer. 12. Et 13. de

quo latè *Alphonsus Villag. in tractat. de extens. in genere, preludio 6. numer. 4. vbi dicit: quod hæc extensio, seu interpretatio passiuæ, lege, non est propriè extensio.*

264 Et ad præcedentem conclusionem, illa quoque referri potest, quod etiam vbi cartæ standum est admittitur interpretatio, seu declaratio verborum, quæ prouenit ex dispositione legis, licet non admittatur interpretatio, seu coniectura proueniens ex dispositione hominis; indeque non censebitur exclusæ ea interpretatio, per quam illa verba intelliguntur, & declarantur, prout illa intelligit, & interpretatur ius commune, *Alexand. consil. 80. numer. 4. § 5. libr. 5. Ancarrinc. canonum statuta, numer. 415. de constit. Aretin. in consil. 109. numer. 1. Bald. in l. omnes populi, numer. 21. versic. Sed quid si cauetur alio statuto, Barbacia in dicta lege cum accutissimi, num 170. versic. Et ideò in proposito, Cod. de fideicommiss. Roland. à Valle de lucro dotis, questio. 35. numer. 3. Lancelot. Gallia super consuet. Alexandria, verbo Legare, questio. 7. Menoch. de recup. remed. 4. numer. 225. in fine, § consil. 5. numer. 27. § consil. 11. numer. 19. Horatio Carpan. in statut. Mediolan. 2. part. capit. 174. numer. 65. § 68. Bonacosa in quest. crimin. verbo Glosatio. Camil. Gallin. de verb. signif. lib. 8. cap. 30. nu. 1. § cap. 31. nu. 5. § 16. § cap. 13. n. 15.*

265 Hæc enim interpretatio prædictorum verborum dicitur expressa, & scripta, & de continetia, & tenore cartæ scripta enim sunt, & oculis corporeis leguntur; & solum quærimus, quem effectum habeant, & quid operentur; & vbi cartæ standum est, admittenda est illa interpretatio verborum, quæ desumitur ex declaratione, & interpretatione iuris communis, *Ancharran. consil. 393.*

50

numer. 2. Aretin. consil. 17. numer. 7. versic. Vnum
autem solum, Curt. Iun. consil. 159. numer. 6. Bart.
in l. si fideiussor, §. Meminisse, ff. de leg. 1. Tiraq. de
legibus conubial. gloss. 5. num. 83. 88. §. 173. Rimin.
Iun. cons. 21. num. 68. Camil. Gallin. de verb. signific.
lib. 2. cap. 8. num. 9.

Nonum Fundamentum.

¶ 266 Nono principaliter, porque quando el
estatuto, que manda estar à la carta, prohibiera la in-
terpretacion, è intellectiua que resulta de la mente, in-
tencion, y voluntad del que dispuso, y de la natura-
leza, y fuerça de las palabras de que usò (que no es
posible como queda fundado) adhuc habemus in-
tentum, para probar de aquellas mismas, aunque sean
por linea femenina, de la clausula 21. en que se funda el
señor Governador, & ex vi, & natura ipsorum, que
por ningun caso tiene en ellas el llamamiento, y com-
prehension que pretende, y que solo son aptas para
llamar, y comprehender los descendientes varones
de vna hembra, sin admitir por ningun caso, ni dar lu-
gar al llamamiento, y comprehension de los varones
de dos hembras.

267 Et pro clariori euidencia præmittimus in pri-
mis, quod quemadmodum, apud Mathematicos, &
Geometras, linea est longitudo, cuius extrema sunt
duo puncta, vt docet Euclidides in Element. in princip.
§. Bart. in tractat. de alibi. Sic metaphoricè in arbo-
re consanguinitatis linea dicitur, quæ ab vno ad aliũ
per plures gradus, & personas protenditur, l. Iuris-
Consultus, §. sunt §. ex lateribus, ff. de grad. affinit. no-
tat Molin. ad Alexand. cons. 53. volum. 6. Tiraquel.
de retract. gloss. 9. num. 2. Gregor. Lopez in l. 2. tit. 6.
part. 4. gloss. 1. Valençuela Velazquez consil. 113. nu-
mer.

02
mer. 92. volumin. 2. Gribell. decis. Dolan. 109. numero 5.

268 Quo fit, ut ubi non est pluralitas personarum, ibi non possit esse linea, & hoc exemplo dicimus etiam lineam Margaritarum, quæ constat pluribus Margaritis, l. lineam, ff. ad leg. falcid. l. fin. in fin. ff. de aur. & argen. leg. sic etiam lineam, seu versum litterarum, quæ constat pluribus Elementis, §. & antea, in proæmio Digestorum.

269 Secundò præmittimus, quòd linea propriè dicitur illa, quæ est recta sui sum, & deorsum, Bald. in consil. 273. testamento cauetur, lib. 3. & consil. 334. in questione qua vertitur, num. 6. 9. & 10. lib. 3. ubi tradit linea quomodo intelligatur, & quotuplex sit, & quæ sit, Hugo cons. 93. numer. 11. Socin. Iun. consil. 20. num. 14. cum alijs, lib. 1. Caphal. cons. 5. num. 36. cum seqq. lib. 1. Menoch. cons. 326. num. 80. lib. 4. & notanter in cons. 205. per totum, lib. 3. Curt. Sen. cons. 42. num. 22.

270 Vnde recta linea dicitur, idest sine anfractu, vel circuitu, l. si usufructus mihi, ff. quemadmod. usufruct. caueat, l. si dominus, ff. de condit. indebiti, tradit Rebuff. in l. hac verba 73. ff. de verbor. signific. pag. 489. & de continuat. tractat. Gutierr. in cons. 13. num. 7. & sunt legenda, quæ scribit Cirier. in tract. de primogenit. lib. 2. quest. 4. fol. 65. Mieres de maiorat. 2. p. quest. 7. num. 32.

271 Tertiò præmittimus, que entre otras diuisiones que se cõsideran en la linea, la que haze à nuestro intento, es diuidirse en masculina, y femenina, ex Menoch. cons. 205. num. 3. & cons. 926. num. 39. lib. 1. Paschal. de viribus patr. potestat. 4. part. capit. 9. numer. 51. 52. 65. & 66. Valençuela Velazquez cons. 97. num. 92. 93. 161. & 168. Gribel. d. decis. Dolan. 109. num. 5. Robles de represent. lib. 3. cap. 4. num. 16.

272 La masculina incipit à filio stipitis, & linea
 foemenina à filia foemina eiusdem stipitis, *Paul. de Ca-*
str. in l. maritus, C. de procurat. vbi addit, quod sicut
 inter plures filios masculos incipit in vnoquoque vna
 linea, ita etiam inter plures foeminas in vnaquaque in-
 cipit vna linea diuersa ab alijs, *Carol. Ruin. cons. 149.*
num. 7. lib. 2. Et faciunt plura, quae scribit *Tiraquell lib.*
1. de retractat. §. 1. gloss. 9. num. 7. §. 244. Et quae scri-
 bit *Gregor. Lopez, in d. l. 2. tit. 6. part. 4. gloss. linea de pa-*
rentesco, Decio cons. 399. num. 5. Cephal. cons. 334. num.
2. lib. 3. alijque plures, quos refert Menoch. d. cons. 205.
num. 20. lib. 3. Mieres de maior. 2. part. quest. 6. nu. 64.
 Et quest. 7. num. 29.

273 Quibus sic praemissis indubitanter tenen-
 dum est, quod defendimus. Primò, quia quotiescum-
 que sit mentio de linea, vt in praenarratis verbis, etiam
 si simpliciter sit facta mentio, non intelligitur de qua
 libet linea, sed tantummodo de linea recta, *Bald. in*
cons. 321. statuto cabetur, lib. 1. Bart. Socin. cons. 63. lib.
1. Cels. Hugo cons. 93. num. 11. Burgos de Paz cons. 26.
num. 40. Marc. Muta decis. 65. num. 12. lib. 2. tit. 15.
part. 2. post plures firmarunt etiam Valenc. cons. 97. n.
8. cum alijs, Mieres de maiorat. 2. part. d. quest. 6. num.
67. Et d. quest. 7. num. 34.

274 Nullatenusque legi, nec intelligi potest de
 illa, quae sit inflexa, vti post *Socin. Et Corneum*, resol-
 uit *Peregrin. de fideicommiss. art. 22. num. 24. Mieres*
de maiorat. 2. part. quest. 6. num. 67. & post *Bald. Ca-*
str. Et alios, Alois. Riccius in praxi rerum fori Ecclesia-
stici, resolut. 138. num. 2. Gribel. dict. decis. Dolan. 109.
num. 10. & fuit dictum per *Rotam* in *Mediolanensi iu-*
ris patronatus 30. Octobris 1617. coram Reb. Patr.
Domino Pirouano impressa per *Viniam*, post suam pra-
 xim *iuris patronatus, decis. 73. num. 5. in nouissima edi-*
tione, teste August. Barb. de verb. appel. appel. 135. verb.
Linea, n. 1.

275 At sic est, que la calidad de linea derecha, & non inflexa, solo puede verificarse en el varon inmediato de vna hembra, y por ningun caso se puede verificar en el de dos, porque la segunda, que viene a ser la madre del varon, rompe la linea que empeço de su madre, idest à prima foemina, y constituye en si misma otra nueva linea femenina para sus hijos, y de su marido, *l. Iuris Consultus, §. cognationis origo, ff. de gradibus affinitat. Sesse decis. Aragon. 49. numer. 6. vbi ita concludit: Nam talis filius ex consanguinea natus, licet ipsa consanguinea sit mea soror amita, Et sic mihi coniuncta ex parte patris, non sequitur lineam, nec latus patris mei, nec familiam matris suae, sed patris sui, Et sic per foeminam rumpitur linea paterna, Et ab ea incipit cognationis origo.*

276 Ratio est, quia foemina dicitur caput, & finis suae familiae, *l. pronuntiatio in fine, cum leg. sequent. ff. de verb. sign. Curt. Iun. cons. 5. à nu. 23. cum seqq. Sesse d. decis. 49. num. 6. in fin.*

277 Vnde, es certissimo, que cada vna de las hembras, rompe la linea de donde viene, y haze, y constituye vna nueva linea de por si, ita *Menoch. consil. 326. num. 82. vbi allegat Castr. in dict. l. si maritus, num. 5. C. de procurat. Alexand. in l. Gallus, §. nunc de lege, num. 3. ff. de liber. Et posthum. Et cons. 53. num. 9. lib. 6. Curt. Iun. in l. 1. num. 21. C. unde vir, Et uxor Ferdinand. Loaces. in l. filius fam. §. Diui, num. 67. ff. de leg. 1. Ruin. cons. 97. col. 2. vers. Sed praemissis, cons. 208. num. 7. lib. 1. Et cons. 149. numer. 11. lib. 2. Socin. Iun. cons. 66. num. 30. lib. 3. Cels. Hugo cons. 120. num. 3. in fin. Cephal. cons. 413. nu. 23. Bolognin. Caualc. cons. 18. num. 92.*

278 Y de aqui nace, que aunque la hija del hijo masculino, se llama de la linea del padre, y de la linea masculina, *Valençuela Velazquez consil. 97. num. 41.*

Attamen, el hijo, ò hija que della nace, es de otra familia, *l. voluntas, C. de fideicom. Gozadin. conf. 45. num. 10.*

279 Et inde est, que la segunda hembra, hija de la primera (que viene a ser la madre del señor Governador) que casa en diferente casa, y linage, aunque fue la primera de la linea femenina de su madre, *Peregrin. conf. 50. num. 1. lib. 3. Caphal. conf. 413. numer. 18.* con su casamiento rompiò la linea, y constituyò otra nueva para los hijos de su marido.

280 Ergo præcisè fatendum venit, que supuesto, que siempre que se habla de linea, se ha de entender de linea recta, y el varon de dos hembras no lo es, porque la segunda rompe la linea que empeçò en su madre, y constituye otra nueva linea para los hijos de su marido, no pueden verificarse en ellos aquellas palabras de la clausula 21. *aunque sean por linea femenina*, sino meramente en los varones de vna hembra, & consequenter, solos istos; nullatenus illos comprehendendi, quia quibus verba non conueniunt, non conuenit ipsa dispositio.

281 Multoque fortius, teniendo como tenemos determinacion, y sentencia en esta mesma conformidad de la Real Audiencia deste Reyno, en causa tã graue, como fue la de Hjar, pronũciada el año de 1620. en 17. de Diziembre, entre el Marques de Torres, que descendia por dos hembras de don Luis segundo (doña Elena de Hjar, y doña Ana de Heredia) madre, y aguela, como aqui, que descende el señor Governador de doña Luifa, y doña Ana, *Sesse decis. 362. nu. 93. ibi: Sed quando hac non includerent Antonium, & Petrum, non videretur, quòd possent prodesse Marchioni, qui licet descendens sit à stirpe, & prosapia Hixarentium, non tamen dicitur de eorum recta linea, nec de linea attempta significatione verbi, de quo DD. abunde scripsere.*

282 *Domina enim Elena auia Marchionis, & filia Ludouici secundi, licet ea esset agnata, & de linea Hixarentium, tamen constituit nouam lineam mariti, Comitis de Fontani de Heredia, & propriam suffocauit, cuius etiam filia domna Ana de Heredia, nupta D. Martino de Bolea patri Marchionis similiter MUTABIT suam lineam, & NOVA M constituit, scilicet de los Boleas: sunt enim tales finis agnationis, & principium cognationis, & descendentes ab eis non sunt de linea patris eorum, sed de linea mariti earundem.*

283 *Secundò, porque quando fuera necessaria, y pueda auer mayor euidencia, que la que queda hecha, la tenemos en las mismas palabras de la clausula 21. en que se funda el señor Governador, aunque sean por linea femenina, vbi fume notandam venit, illa dictio, per, porque por su naturaleza, y proprio significado, significa continuacion, vt in l. urbana 166. §. per noctare, ff. de verb. significat. vbi Rebuff. versicul. Notandum, idem Rebuff. in concord. rubric. de collat. §. 1. versicul. Per decem, Paul. de Castr. per text. ibi in l. sty-cus, num. 2. & 3. ff. de conditione indebiti, pluribusque exornat August. Barb. dict. 250. num. 1.*

284 *At sic est, que en los varones de dos hembras, no se puede dar, ni considerar esta continuacion, que significa, y quiso el fundador, por aquella palabra, por linea femenina, respecto de que la madre rompiò la linea femenina, que auia empeçado en su madre, idest à prima foemina, y ella constituyò otra nueua, y distinta para los hijos de su marido, y descendientes varones del, y de ella, vt satis abundè comprobata remanet, ergo necessario fatendum venit; nullatenus comprehendi in prænarratis verbis.*

285 *Mayormente, atendiendo a la autoridad de Gregorio Lopez, in l. 2. tit. 6. part. 4. gloss. 1. prope medium, donde haze à nuestro proposito grande pon-*
de-

deracion de dicha diction, *per*, y constituye grande diferencia para la inclusion, ò exclusion, de auer dicho el Fundador, como dixo en nuestro caso, *por linea femenina*, ò auer dicho de linea femenina (qui non est casus noster) ibi: *Et sic multum refert an dicatur in dispositione de descendantibus per lineam, an ex linea secundum Socin. ibi: Et ista intellige, nisi ex alijs verbis dispositionis appareret non sensisse de filia, seu de foemina, sed de filijs masculis, quod ex precedentibus, vel sequentibus colligi potest: talia enim sunt subiecta, qualia praedicata demonstrant, l. si defensor, §. qui interrogatus, ff. de interrogatorijs actionibus, &c. l. qui filiabus, in princ. de leg. 1. cum similibus. Nam verba generalia restringuntur ex adiuncto precedenti, cap. sedes, de rescriptis, l. fin. §. cui dulcia, ff. de vino trit. & oleo leg. circa quæ vide, quæ adduxit Alexand. conf. 173. col. 2. volum. 7. Decius conf. 38. col. 4. & 5. in secundo dubio, & quæ dicit conf. 13. col. 1. & Ioan. de Anan. conf. 4. Socin. conf. 37. col. 4. vol. 3. Et licet sint opiniones inter DD. quando testator, vel disponens vocat descendentes per lineam masculinam, nam Alexand. Ias. & Claud. Tenuerunt, quòd ¶ tunc comprehendatur foemina (quo casu Socines tenuit contrarium, in dict. §. nunc de lege) tamen si testator, vel alius disponens, utatur alijs terminis, non dicendo ex linea, vel per lineam, sed vocaret ad fideicommissum lineam virorum, seu diceret fideicommissum vadat per lineam virorum, qui est casus diversus à traditis*

per DD. in dict. §. nunc de lege, tunc sine aliquo scrupulo fatendum esset, nullatenus comprehendi foeminam, cum ipsa non sit, sine linea virorum, in foemina enim linea virorum non continuatur; imò stinguitur, ¶ incipit in ea linea foemina. Casus est in l. pronuntiatio, §. fin. ff. de verb. signific. ibi cum dicit, mulier autem familiae suæ, & caput, & finis est, id est in foemina stinguitur linea masculorum, ¶ incipit foemina bonus etiam, text. in §. cæ-

terum, instit. de legitim. agnat. succes. *ad quod vide, quæ tradit Paul. de Castr. conf. 300. volum. 2. & Nicolaus de Vbald in tract. de succes. ab intest. col. 26. Et nullus scribentium, in d. §. num de lege huic conclusioni aduersatur, imò de mente omnium comprobatur hæc assertio.*

286 Lo mismo afirma *Mieres de maiorat. 2. par. quest. 7. num. 44. vbi ita concludit: Et addo, quòd dictio per lineam masculinam, non solum denotat quandam continuationem lineæ masculinæ ab ipso testatore, quæ non potest dari per filiam secund. Bart. Socin. in l. Gallus, §. nunc de lege veleia. ff. de liber. & posth. & c.*

Llamamiento, y derecho del señor Conde de Fuentes, y nueva exclusion del señor Governador.

287 ¶ Assentado, pues, por constante, como lo es, y se conuence sin replica de lo que queda fundado, que los varones descendientes de dos hembras, no tienen llamamiento, ni comprehension en aquellas palabras de la clausula 21. *aunque sean por linea feminina, y que solo se dixeron para comprehender, y llamar los descendientes varones de vna hembra agnada, hija, ò descendiente de los hijos, ò descendientes varones de dichos Don Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrea, fobrinos del Fundador, y que no ha quedado, ni ay persona de estos que pueda pretender, vt notū est, es llano, y sin controuersia el derecho del señor Conde de Fuentes, respecto de no auer quedado, ni hallarse tampoco sucesion de doña Catalina de Vrrea, y estar como està expressamente llamado para en este caso, por la clausula 24. de qua sup. num. 70. como descendiente varon legitimo, y por recta linea masculina de don Iuan Fernandez de Heredia, hijo de doña Beatriz de Vrrea, hermana del Fundador,*
por-

porque donde ay palabras, y disposicion tan clara, no se puede dar lugar à la duda.

288 Imò, por el mismo caso, que este llamamiẽto es claro, y literal, no solamente induce inclusion de dicho señor Conde, sino nueva exclusion del señor Governador, porque su llamamiento se pretende deducir de vnas palabras tan generales, y equiuocas, como son aquellas de la clausula 21. *aunque sean por linea femenina*, y el del señor Conde de Fuentes le deduce de vn llamamiento expecifico tan literal, y claro, como auemos dicho, y consta de dicha clausula 24.

289 Et nominatus in specie, etiam si sit posterior in gradu (quanto mas estando en vn mismo grado, y siendo como es mas apto, idoneo, y capaz para conseruar la agnacion artificial, por descēder, como deficiende de sola vna hembra agnada) nominatis in genere, quamuis priori loco præferri debet, argum. tex. in l. plurium, ff. de acquir. hered. *Caualc. decis. 28. num. 108. post plures Mantic. de conect. ultim. volunt. lib. 12. tit. 17. num. 18. & post illos D. Iuan Baptist. de Larrea decis. 54. num. 16. vol. 2.*

290 Secundò, porq̄ quando todos los fundamẽtos alegados, no probaran como prueban sin replica, q̄ el señor Governador no tiene llamamiento en las palabras de la claus. 21. *aunq̄ seã por linea femenina*, y siuiera solo de auerfele cõtrouertido, y dudoso, fuera, y es bastante para quedar vencido, vti post plures firmat in indiuiduo *D. Iuan Baptista de Larrea d. decis. 54. nu. 16. prope finem, ibi: Et cum Ioannes solum intendat succedere ex clausula extensione, quasi substituta eius auia, & illius filio masculino, & descendentibus vocatis, ille debeat admitti, & ita ex dubia, & cõtentiosa substitutione, merito ei præferendus Petrus, qui filius est filie primogeniti, quæ expresse substituta, iuxta quæ notarunt, Molin.*

de Hispan. lib. 3. cap. 5. num. 72. Decian. lib. 3. conf. 21. num. 8. Alexand. Raudens. lib. 3. variar. cap. 40. nu. 3. & 4. Matheac. de via, & ration. iur. lib. 2. cap. 21. nu. 8. Peregrin. de fideicom. art. 20. num. 5. Anton. Thefaur. decis. 64. num. 5. Font. de rit. nupt. gloss. 25. clausul. 4. num. 19.

291 Et summa cum ratione firmant, quia habēs ius dubium, non debet præferri habenti ius certum, & clarum, vt probat text. in l. is qui, ff. de liber. causa, ibi: *Ne melioris conditionis sit, is qui dubia libertatis est, quam qui certa, per quem text. firmat in individuo, Valencuel. Velazquez conf. 97. num. 264.*

292 Et quia dubia substitutio interpretatur contra eum, qui ex ea nititur, l. duo sunt Titij, ff. de testam. tutel. l. in ambiguo, ff. de rebus dubijs, Socin. conf. 113. versic. *Vnde ex præmissis, lib. 1. Corneus conf. 186. versic. Confirmantur præmissa, lib. 3. Valenc. Velazquez d. conf. 9. num. 165.*

293 *Cassanate conf. 55. num. 57. vbi ita concludit: Debet insuper interpretatio semper fieri contra eum, qui se fundat in vinculis, nisi probet clarè substitutionis suæ casum venisse, l. ei qui dicit, de probat. l. actor, C. eodem, Corneus conf. 161. nu. 8. lib. 2. Crauet. conf. 208. num. 13. Roland. conf. 56. num. 3. lib. 3. Honded. conf. 60. num. 12. conf. 78. num. 9. Mazol. conf. 14. num. 12.*

294 Et num. 58. ita profequitur (& nos concludimus) *alias recte illi dicitur de te non loquitur substitutio, Beroius conf. 93. num. 41. lib. 2. Menoch. conf. 92. nu. 97. Rimin. Iun. conf. 110. num. 15. conf. 178. nu. 87. Peregr. art. 1. num. 26. art. 11. num. 37. Bolognin. decis. 5. num. 13. part. 3. Honded. conf. 78. num. 10. Beccius conf. 36. num. 26. Mazol. conf. 55. num. 4.*

295 Neque his obstat, de zir que este argumento, y euidencia no corre en este caso, por de zir, que el
se-

señor Conde de Fuentes, no tiene su llamamiento en la fundacion de este mayorazgo, porque la clausula que habla d'el, y emos puesto en este discurso con numero de 24. supra nu. 70. no está escrita, ni inserta en dicha fundacion, sino en el testamento q̄ otorgò posteriormente el fundador.

296 Porque se responde, que aunque no está escrita en la dicha fundacion, con la extension, latitud, y formalidad de palabras que se leen en dicho testamento, es cosa llana, y sin disputa, que el llamamiento que resulta della, y está hecho a favor de dicho señor Conde, como descēdiente varon por linea recta masculina de don Iuan Fernandez de Heredia, y doña Beatriz de Vrrera su legitima muger, hermana del fundador, nace, y resulta de la misma fundacion, y no del testamento, porque en la clausula final della, de que hasta aora no se ha hecho mencion por no ser necesario, prosigue desta suerte, inmediateamēte a la clausula 21. donde están las palabras, *aunque sean por linea femenina*, que ocasionan el pleyto, y en que emos fundado, que solo quiso comprehender los descendientes varones de vna hembra agnada, hija, ò descendiente de los hijos, ò descendientes varones de dichos D. Lope, Don Manuel, y Don Miguel de Vrrera.

297 Y en caso, que descendientes varones de los dichos nuestros sobrinos, faltassen en qualquiera manera, y en qualquier tiempo, de suerte, que no sobreviuisse varon, descēdiente dellos legitimo, y de legitimo matrimonio procreado, habil, capaz, y suficiente para la dicha sucesion, la dicha nuestra Casa, Mayorazgo, y Estado nuestro, cō los pactos, vinclos, cargas, y condiciones sobredichas, y abaxo escritas, y por nos en la presente ordinacion puestas, y ordenadas, queremos, ordenamos, y mandamos aya de pervenir, y pervenga en aquel, ò aquellos, y de la forma, y manera, y con los vinclos, otros, y condiciones que por nos en

nuestro ultimo testamento, codicilo, ò ultima voluntad, ò otra qualquier, ò entre vivos en qualquier ordinacion, y disposicion q̄ por nos fuere hecha, ò se hiziere, serà dispuestto, y ordenado, lo qual queremos sea auido, como si aqui fuesse inserto, y continuado.

298 Y estando como están llamados, y substituidos en ella desde luego, aquellos que fueren llamados en dicho testamento, ad quem fuit facta remissio, seu relatio, no se ha de atribuir el llamamiento al testamento relato, sino a la mesma fundacion, referente, vt est text. express. in *l. asse toto* 77. ff. de *hered. instit.* vbi ita Papinianus: *Asse toto non distributo, ita scriptum est: quam heredem codicillis fecero, heres esto, Titium codicillis heredem instituit. Eius quidem institutio iure valet, ideoque licet codicillis dari hereditas non possit, tamen hac testamento data videtur.*

299 Vnde oritur illa vulgatissima regula, & per manus quotidie tradita, quòd relatum est in referente, cum omnibus suis qualitatibus, vere, proprie, & naturaliter, non per fictionem, *Sebast. de Medic. de regul. iur. regula 10. num. 7. Vincenc. Carroz singulari 302. Robles de representatione, lib. 2. cap. 11. num. 33. Et cap. 36. num. 45. Et cap. 29. num. 21.*

300 *Rota decis. 405. num. 1. part. 1. in posthum. apud Farinac. alias, part. 3. recent.* vbi quod relatum stat in referente cum suis qualitatibus, adeo vt idem sit, ac si in referente fuisset expressum omne id, quod in relato expressum est.

301 *Et decis. 732. num. 3.* vbi quod relatio intelligenda est, secundum qualitates in relato expressas.

302 Et quod relatum dicatur pars ipsius referentis, firmat *Alex. cons. 35. viso processu, num. 8. Tusch. litter. R. conclus. 129. num. 2.*

303 Et quod referens censeatur continere omne

ne id, quòd est in termino relato, firmarunt Socin. *cons. 77. in presenti, num. 6. & cons. 89. in causa, num. 9. lib. 1. & cons. 188. visa bulla, nu. 3. & seqq. vers. Ex quibus, lib. 4.*

304 Et paria esse, aliquid nominatim exprimi, vel per relationem, *Paris. cons. 122. clarissimus, col. 2. num. 3. & seqq. lib. 1. & cons. 2. num. 51. & seqq. lib. 3. Castr. cons. 81. in fin. lib. 1.*

305 Ideoque ratio restringitur, & limitatur ad illud tantum, quòd in relato continetur, *Decius cons. 63. num. 6. vers. Nec obstat, Viuus cons. 34. num. 6. Carol. Bardel. cons. 61. num. 42. Sesse decis. 125. num. 41. & decis. 187. num. 110.*

306 Et adeo verum est, que quando el juez està obligado a determinar precissamente, & sub aliqua pœna intra certum, & determinatum tempus, y no le es posible hazerlo, porque por ser imperito, remitiò fuera el processo al assessor, para que le determinasse, y no viene a tiempo, puede pronunciar desde luego por sententia, aquello que viniere determinado por el assessor, y no solo euitarà la pena, aunque la determinacion del assessor venga, y se publique, post transactum terminum, sino que valdrà, y quedarà firme la determinacion, y sententia, por estar embebida per relationem, en la sententia referente del juez, que pronunció por sententia, ex tunc, lo que viniesse determinado por el assessor, firmat singulariter *Paul. de Castr. in l. non quemadmodum in fin. ff. de re iudicata, Bald. in l. cum iudex, seu in l. cum eorum, C. de sententijs, & ibi Salicet. Socin. in cons. 124. num. 9. vol. 1. post alios plures, Azevedo in l. 7. tit. 18. lib. 4. Recop. n. 91. Aviles in cap. sindic. Prætor 49. verb. Condenar, num. 10. vbi ita cõcludit: Idem dic, quod isti iudices, sic nominati per Concilium ciuitatis, sæpè processum cause committunt, vt consilio sapientis decidatur, & instat tempus instan-*

stantia, & consilium non dum venit remedium est, ut pœ-
nam evitent, ut pronuncient in omnibus, & per omnia se-
cundum formam consilij venturi, & valebit sententia, li-
cet ex intervallo veniat.

307 Ex quibus omnibus ad nostri favorem deci-
di summa cum ratione speramus. Salua in omnibus
tantissimorum virorum censura, cui hæc omnia libe-
ter summittimus.

Lic. D. Luis de Vargas.