



EN EL PROCESSO

HIERONYMI CARRILLO,

SVPER APPREHENSIONE.

Por Geronimo de Loiz Argueta.

EN LA APELACION.



Neste articulo cisterno de firmas, ay dos proposiciones dadas. La vna desta parte, como marido de Graciosa Clara Passamar; Y contiene, que Gracia Zapata, señora de los bienes hasta su muerte, hizo heredera a dicha Graciosa su hija, y muger desta parte. Y assi deue obtener ex traditis à *Portoles*, post *Molinum*, verb. *apprehensio*. 1. à n. 10. Y conforme a derecho, si bien el heredero, sin possession propria, no puede obtener en los juyzios possessorios. *Menoch. de retin. remed. 3. nu. 57. Boccatus de interd. uti possidet. c. 3. nu. 5. cum multis nouissime per Ludovic. Postium de mandat. de manuten. obseruat. 55. à nu. 23.* Pero esto fallit, vbi est statutum, quod possessio intelligatur continuata à testatore in hæredem absq; apprehensione, *Conar. in pract. c. 17. sub n. 5 Menoch. de adipisc. remed. 4. nu. 366. § de retin. remed. 3. n. 59* abunde *Postius sup. n. 54. § seq.* Como en Aragon, for. *Itē por que, for. Item statuyamos, foro a vezes, de apprehens. Portol. verb. hæres. nu. 22.*

La otra proposicion es de Diego Francisco Passamar, que viene con donacion de Gracia Zapata, dueña de los bienes, que le hizo de patrimonio para ordenarse de Euāgelio. Con la qual puede aprehender, y obtener, como cesionario, *Portol. verb. apprehens. 1. nu. 27.* Porque en Aragon per instrumentum transfertur, non solum dominū, *obser. vni. de pactis, inter emptorem, sed etiam possessio, obser.*

A item

item ex quo, de fid. instrum. for. uni. de adq. possess. Molin. verb. possessio in princ. & verb. instrumentum, Sesse decis. 67. & de inhibition. c. 12. a nu. 22. & c. 20. a nu. 34. Y en firma, Sesse de inhibition. in Anacephal. a num. 153. & c. 20. a nu. 36.

Destas dos proposiciones (si aliud non adesset) auia de vencer la de la parte contraria. Porque, auiendo donado antes, el testamento no puede subsistir en aquello, l. perfecta donatio, C. de donation. qua sub modo, Covarr. lib. 1. var. c. 14. in princ. Gomez tom. 2. var. c. 4. nu. 11. Castillo lib. 3. controuers. c. 10. Sesse decis. 185. nu. 2.

Pero, queda excluyda por lo articulado por mi parte, al 7. de su replica. Donde se dize, y prueua, que al tiempo de la donacion, que fue otorgada a 17. de Setiembre de 1629. y algunos años antes, Diego Francisco Passamar era professo de la Religion de los menores Capuchinos, con testigos de vista del acto de la profession, lo qual basta, ex veriori sententia, iuxta tradita a Mascard. concl. 1237. n. 29. Franchis dec. 384. a num. 1. Steph. Duranti. q. 5. Riccio collect. 2388. Gratian. tom. 4. discept. forens. c. 640. a n. 1.

De donde se sigue lo articulado al 8. de la replica; que no fue capaz de dicha donacion; Monasteria enim minorum, ac ideo Capucinorum, & illorum fratres professi, in communi, & in particulari sunt incapaces bonorum, & sic hæredes institui non possunt, nec alio modo in bonis succedere, vel ea acquirere. clement. exiui, §. cum enim, versi. quia igitur, de verb. signifi. extrauag. ad conditorem, & extrauag. quia quorundam Ioan. 22. de verb. sign. Bartol. tract. minoricarum. lib. 1. distinct. 2. c. 1. Bald. in auth. ingressi, n. 45. C. de sacros. Eccles. Ancharr. d. clem. exiui n. 8. Iass. in l. 1. n. 99. ff. de legat. 1. Dueñas reg. 381. ampliat. 1. num. 1. Sanchez tom. 2. in decalogum, lib. 7. c. 25. a nu. 4. Corduba in regul. D. Francisci, c. 6. q. 11. punct. 1. Eman. Rodriguez tom. 2. regular. q. 78. art. 2. Miranda in manuali prelator. tom. 1. q. 28. art. 1. Y assi los bienes, quedaron en la donante, y despues passaron en su heredera, por auer sido nulla la donacion, ex dictis supra.

Ni obsta, que la madre le hizo dicha donacion, para ordenarse de Euāgelio, y que el Ordinario la decretò, y que la misma madre en testamento le dexò otros bienes. Porque esso no quita la nulidad de la donacion. Y el contrario no da otra salida a esto en su triplica, que negar que sea professo, quod non ostendit, cum hæc pars contrariū probauerit. Y esta negatiua, siendo fundamento de su intencion, estaua obligado a prouarla. Pues aquella deue probarse, vel agendo, vel excipiendo, cum est fundamentum intentionis, *Ant. Faber C. de probation. definit. 46. Farin. in recentiss. Rota dec. 362. nu. 2. decis. 502. nu. 7. dec. 589. nu. 8. dec. 632. nu. 2. p. 1. § decis. 19. nu. 2. decis. 130. nu. 5. decis. 323. num. 1. decis. 422. nu. 2. p. 2. Rota in nouis. diuers. decis. 775. num. 2. p. 1. Osasch. decis. 108. nu. 3. § decis. 174. nu. 5. Surd. decis. 316. nu. 14. Puteus decis. 380. lib. 2. § decis. 427. lib. 3. Seraphin. decis. 889. nu. 1. § decis. 1307. nu. 4. Gratian. decis. 105. nu. 2. Mantica decis. 230. nu. 6. § de coniectur. lib. 11. tit. 4. n. 4. Tiraquel. de retract. lignag. §. 32. glos. unica, nu. 94. § seq. Gutier. conf. 28. nu. 3. Ceballos q. 145. & nouissime Castillo tom. 7. de tertijs. c. 13. num. 17.*

Y supuesto que antes de la donacion era professo, y se le prueua. O ha de dexar de ser religioso, por dispensacion Apostolica despues. O ha de ser Aposthata, o expulso. Y de mas que semel professus, semper præsumitur professus, *c. ult. de præscript. c. si forte de elect. in 6. Abb. in c. accedentibus de priuil. Euerard. loco, de tempore ad tempus.* Respeto de la dispensacion, si bien con causa el Romano Pontifice puede dispensar en el voto solemne del Religioso, vt late prosequuntur *Stephan. Gratian. tom. 3. cap. 457. Menoch. conf. 442. Steph. Durant. q. 7. Garcia de benef. p. 7. c. 10. nu. 43. Castillo decis. 201. Marc. Ant. de Palma in prax. p. 2. glos. 1. a nu. 50.* Pero el que alega essa dispensacion, ha de prouarla, porque no se presume. *Mascard. conclus. 522.* Y quando se presumiera (quod absit) deuia alegarse, *Menoch. præsumpt. 48. lib. 1. § conf. 516. nu. 9. Bardaxi in for. penult. nu. 4. de lege Aquilia. Carrocus except. 17. n. 4. § 8.* Y de tempore factæ dona-

4

donationis; Nam, qui se fundat in tempore, concludenter de tempore probare debet, *Barthol. in l. celsus, ff. de usucapion. Mascard. concl. 1079. Sesse decis. 132. nu. 11.*

Respeto de ser apostata, o expulso; es cierto, que siempre los tales se quedan religiosos, como latamente lo trae *Sanchez lib. 6. summ. in decalogum, c. 8. & 9.* Y que no pueden adquirir cosa para si. *Idem Sanchez d. c. 9. n. 45.*

Y vltimamente, Señor, pues esta parte prueua la profesion de la contraria; ante donationem; non constito de contrario, præsumitur durare professio tempore donationis. Et sic eo casu, iuxta veriore sententiam, quam tradit *Sanchez d. lib. 7. c. 25. nu. 23. & 24. in minoribus, & Capucinis, adquiritur religioni, quo ad vsum, & commoditatem; si la comodidad se adquirio al Conuento, male agit la parte contraria; Cum Monachus absq; superioris permisso in iudicio stare, ac in eo petere nequeat, Riccius decis. 6. Cur. Neapolit. p. 1. Faber, C. de Episc. & Cleric. definit. 33. Ant. de Virgilio de legitimat. persona, c. 18. a n. 3.* Y quando no fuesse ya frayle (quod absit) sine actione experitur, si quidem adquisitum fuit Monasterio, ad *Carroc. exception. 75.* Y quando no se adquiriera al Monasterio, quedô en la donante, y así frustra agit. *Salua & c. a 8. de Mayo de 1635.*

El D. Iuan Christobal
de Suelues.

No obstante que p[ro]feso se le debe
sufrir porque p[ro]feso que se ha de
ligar con la nueva ley superior
estar conforme con venido