

Castells de Desfar y de Escall

1670 (?)

Ullers de Llinas, S. Joan de Sana, S. Sadurn de  
Collsabrell y Sant Julia de Ponts.

Fol. r

107

Iesus, Maria, Ioseph, con los Santos Tutelares.

44

P O R  
LOS ILVSTRES, Y  
NOBLES CONIVGES DON DIE-  
GO, Y DOÑA ISABEL MARIA DE SAR-  
miento, de Corbera, ù de Sant Climent, ó  
como el Senado se firviere declarar.

C O N T R A  
LOS MVY ILVSTRES CON-  
IVGES DON FELIX DE MARIMON,  
y Doña Geronima de Marimon,  
y Corbera,

A RELACION DEL MAG. IVAN DE  
Colomer, Doctor de la Real Audiencia.

Not. Galceràn.



IAMBAV de Corbera, señor del  
Castillo de Desfar, en su ultimo  
testamento, que á 9. de Setiem-  
bre 1453. otorgo en poder de  
Estevan Mir, Notario publico  
de Barcelona, despues de varias  
disposiciones, llegó á la clausula  
universal, que es como se sigue:  
*Tots los altres bens meus mobles, y immobles, drets, y reus, è*

A

ac-

DTCA



2  
accions mies, quals evulles sien, ò encara ahont se vulla; ço es, lo Castell meu, apellat Desfar, situat en la Parroquia de Santa Maria de Llinás, lo Castell Descoll, situat en la Parroquia de Sant Esteve Descoll, los quals he per propri, lliure, è franch Alou, en Vallers, è en la Vegaria del Vallers, è ab jurisdició alta, y baixa, mer, è mixt Imperi, è altres drets, è pertinencias de aquellas, lo Poble apellat de Llinars, è la Parroquia apellada de Sant Juan de Sanata, è altre Parroquia apellada Sant Sadurni de Collsabadell, è altre Parroquia apellada Sant Iulià dels Fonts, situades dins los Termens de dits Castells, è qualsevulla altres bens meus, exceptats aquells, dels quals demunt he fet testament, jaquesch, y adorch, á Laurence Macià fill meu, legitim, y natural, ara en edat de tres anys, ò en torn constituhit, instituhint aquell à mi hereu vniuersal.

2 Emperò, si lo dit fill meu, hereu no serà, ò serà, ò morirà en pupillar edat, ò après, quant que quant, sens infant, ò infant; idest liberis legitims, y naturals, è de legitim, è carnal matrimoni procreats, en aquestos casos, è en cascu de aquell: substituesch al dit fill meu, è à mi hereu instituesch vniuersal, è altre fill meu, mascle, legitim, y natural; si algu lo dia de la mia mort ne haurè: E si molts ne haurè, lo primer nat de aquells, è sos infants, ò progenie, è apres altre, discorrent tots los dits fills meus è llurs infants, mentres ni haurà, segons orde de Primogenitura, è prerrogativa de graus; ço es, vn apres altre successivament, als quals semblants substitucions fas, que demunt, substituhint los dits fills meus mascles endesemps, ço es, vn apres altre, vulgarment, pupillarment, è per fideicomis.

3 Emperò, si per ventura lo dia de la mia mort, fills mascles, legitims, y naturals, no haurè, ò ne haurè, è tots morrà, sots dita forma, ço es, en pupillar edat, ò apres quant que quant sens infant, ò infants, idest liberis, legitims, y naturals, è de legitim, è carnal matrimoni procreats, vn, ò molts, en aquestos casos, ò en cascu de aquells, substituesch à ells, è à mi instituesch hereu vniuersal, filla mia legitima, è natural, si  
vna



3

una tant solament lo dia de la mia mort ne haurè, ó jaquire, ço es, primerament la dita Beatriu, è si mes seràn, la primera nada de aquella, ò sos infants, substituint les dites filles mies, si mes de vna seràn, ò llur posteritat, ò progenie, per la manera demunt dita; ço es, la vna apres laltre, ço es, la primer nada de aquellas, è de aqui avant les altres, segons lorde de natiuitat, è primogenitura, vulgarment pupillarment, è per fideicomis, segons que demunt es dit, dels fills mascles meus.

4 E si la dita Beatriu filla mia, è altres filles mies, à mi herevas, no seràn, ò seràn, è totes morrà, axi com demunt es dit en pupillar edat, ò apres, quant que quant, sens infant, ò infants, idest liberis, legitim, y natural, de legitim, è carnal matrimoni procreats, en aquestes casos, è en cascu de aquells, substituesch als dits fills, y filles meus, è als descendets de aquells, è à mi hereu instituesch universal, lo dit Honorable Mossen Andreu de Peguera net meu. E si lo dit Mossen Andreu, à mi hereu no serà, ò serà, ò morrà quant que quant sens infant, ò infants, idest liberis, de legitim, è carnal matrimoni procreats, en los dits casos, è cascu de aquells, substituesch à ell, è als altres demunt dits, è à mi hereu universal instituesch, lo dit Bernat de Paguera net meu. E si lo dit Bernat de Paguera à mi hereu no serà, ò morrà, quant que quant, sots la forma prop dita; ço es, sens infant, è infants, idest liberis, de legitim, è carnal matrimoni procreats, en aquestos casos, è en cascu de aquells, substituesch à ell, è als altres demunt dits, è à mi hereu universal instituesch, lo dit Luis de Paguera donzell net meu. E si lo dit Luis de Paguera, hereu meu no serà, ò serà, è morrà quant que quant, sots la forma demunt dita: ço es, sens infant, ò infants, idest liberis, legitim, è de carnal matrimoni procreats, en aquestos casos, è en cascu de aquells substituesch à ell, è als altres demunt dits, è à mi hereu universal instituesch, la dita Dona Maria neta mia, muller del dit Noble Arnau Guillem de Bellera.

5 Vull emperò, è man, que algu que sia entrat en orde de Religiò, ò en Sacres Ordens constituït, ò no sia de sana pensa,



ò en alguna manera no sia habil, à pendrer la mia heretat; no sia entes, en las institucions, ò substitucions per mi demunt fetas; ans aquells tal, ò tals exclusos, è tolt del mitg, è la heretat mia demunt dita per vinga al plus proxim substituit, apres aquell, ò aquells qui no sia en Sacres Ordes constituhit, ni en Orde de Religio entrat, ni sia fora de sana pensa, tot impediment cessant.

6 Vull mes avant, man, è orden, que quis vulla que sia mon hereu, vullès sia dels descendents meus mascles, ò fembres, ò no, tot temps se haje de cognominar del cognom meu de Corbera, è pendrer, è retenir lo senyal, è Armes de Corbera, sens alguna mixtura, segons yo tinch, è los antecessors meus han tingut; E si per ventura lo hereu meu serà fembre, vull è entench, que son marit qual se vulle sie, se entena, è sia obligat als dits cognom, senyal, è Armes meves, pendrer, è retenir. La qual cosa, sino fa, à fretura de la dita heretat mia; E la dita heretat en lo dit cas, torn, è sia del plus prop substituhit, contengut en lo present testament, apres aquell discorrent, los dits substituhits tots temps, mentres se ni trobe algu de aquells, qui lo dit cognom, senyal, è Armes en si pendrer, è retenir voldrà.

7 Item, prohibese de tot, en tot, per tot temps, dels demunt dits Castells, Parroquias, è Jurisdiccions, è encara de aquells Morabatins, que jo he, è possehech sopra diverses propietats, les quals molts emphyteotas tenen per mi en la Ciutat de Barcelona; tota alienació, distracció, locació de llonc temps, è tot contracte, del qual alienació se pugues seguir, ò que en frau de alienació, fos, ò pogues esser presumit: è açò, per tal que, vull que les coses demunt ditas, per vingan, è romanen en los instituts, è substituts meus demunt dits, è dels devallant per tot temps.

8 De la sobredicha clausula vniversal, del testament de Riambau de Corbera, no se duda del fideicommissio, y vinculo entre sus descendientes, que resulta; ni de la qualidad de aquell, sino solo, si tiene incomparibilidad,



5  
lidad, que los descendientes de Rimbau de Corbera, puedan serlo, de Don Guillem Raymundo de San Clement, Cavallero de la Orden de Sant Tiago, y Embaxador, por el Serenissimo Señor Rey Don Felipe, à la Magestad Cesàrea, de Redulfo Segúdo Emperador de Alemania, tomando la razon de dudar, del testamento de dicho Don Guillen, que otorgò en la Ciudad de Praga, Reyno de Bohemia, en 25. de Octubre 1603. en la conformidad, que se lee, autorizado, y legalizado en proceso, á donde, despues de aver llamado à todos sus hijos, así varones, como hembras, faltando aquellos, dispone.

9 Mas faltando del todo, quiero, y es mi voluntad, suceda en la dicha renta de mis bienes, Doña Felipa de San Clement mi sobrina, y hermana del dicho Don Jayme, muger que fue de Don Pedro de Clariana, vezino de la Ciudad de Barcelona, y despues de sus dias, sucedan sus descendientes, por el dicho orden de varon, en varon, mayor de edad, y en defeto de varon, hembra de la misma linea, y faltando toda succession de la dicha Doña Felipa, quiero, y es mi voluntad, suceda en la dicha renta de todos mis bienes, el señor Luys de Corbera, hijo de Rimbau de Corbera, señor del Castillo y Lugar de Llinàs, y à él sucedan, por el orden dicho, sus descendientes, como arriba se ha dicho. La qual linea, y descendencia del dicho Luys de Corbera acabada, de modo, que ni varon, ni hembra de ella aya, que pueda gozar de la dicha renta, quiero suceda en ella, Doña Violante Carroz y Centellas mi prima hermana, que fue casada, con Don Enrique de Cardona, y à ella suceda su hijo, ò hija, si los tuviere, por la forma, y orden arriba dicho, y faltando su linea, como dicho es, suceda en la dicha renta, Doña Alameda Carroz y Centelles, muger que es de Don Christoval Centelles, señor de Nulles; y despues de ella, suceda su hijo, ò hija, si los tuviere, por la forma, y orden dicho, en los demás llama-

B mados



6  
mados à la dicha renta, y finalmente acabada la sucession de la dicha Doña Alamanda, como arriba està dicho, en los otros, quiero, que toda la dicha renta, se aplique por los dichos mis Albaceas, à obras pias, como abaxo se dirá.

10 Mas, quiero, y ordeno, que el varon, à quien por el orden arriba dicho, se han de dar las dichas rentas, tome el apellido de mi nombre, y casa de San Clement, y trayga escudo, y blason de mis Armas; es à saber, una campana de plata sin badajo, perfilada de color rojo, puesta en campo azul, y por timbre, ò cimera, un braço armado con el badajo en la mano, entre dos Alas de Aguila negra, y al rededor de la campana, un letrero que diga AVE MARIA alto, y baxo, y en medio de los dichos nombres, este señrl, y encima del badajo, otro letrero que diga, AVE MARIA, y esto sin mixtura de otro nombre, ni apellido de Armas.

11 Item, en todas las escrituras, que otorgare, casas, y edificios suyos, ponga el dicho apellido, sin ningun otro; e pena, que qualquier q̄ estas cosas no hiziere, por el mismo caso, no se le den mas las dichas rentas, sino q̄ dexado el tal, se acuda con ellas al siguiente en grado, por el orden arriba dichos y lo mismo quiero se entienda, de la hembra, si como dicho es, à ella por falta de varon se huviesse de acudir con la dicha renta, que ella, y su marido, y hijos tomen dicho apellido, y Armas, como dicho es.

12 Añade el dicho Don Guillen, y limita la dicha disposicion, como se sigue: Salvo, si el que con ella se quisiere casar, ò estuviessse casado, fuessse titulado de Conde, Marques, ò Duque, ò tal Cavallero, que fuere mas rico que ella: porque en tal caso, no quiero obligar al dicho apellido, y Armas, al tal marido, ni al primogenito heredero del estado de su padre. Mas, si de aquel matrimonio, huviesse segundogenito, que quisiessse tomar dicho apellido, y Armas, quiero se de al tal, la dicha renta, sin poderlo impedir nadie: y al tal segundogenito, sucedan sus hijos, y descendientes, por el orden  
arri-



7  
 arriba dicho. Y este orden, quiero se guarde, todas las ve-  
 zes, que haviere en este caso, segundogenito: Mas no avien-  
 dole, goze las dichas rentas, el primogenito, sin ser obligado  
 à tomar mi apellido, y Armas: Y lo mismo quiero, se entienda  
 del terciogenito, y mas si los huviere, quando el segundo, ò los  
 otros, no quisieffen tomar mi apellido, y armas, que tomando-  
 las, goze de dicha renta, como del segundogenito està dicho.  
 Declarando, que en caso que las dichas Doña Violante, y Do-  
 ña Almanda, tengan succession, los que huviere de gozar  
 la dicha renta, junien las Armas de Centellas, con las San  
 Clement quarseadas, como yo las traygo, en la forma que al  
 fin deste testamento van puestas.

13 De cuyas contexturas, y caso en que nos  
 hallamos, se establecen diferentes proposiciones, à favor  
 de Don Diego, y Doña Isabel Maria consortes,

### PROPOSICION I.

QUE DON DIEGO, Y DOÑA ISABEL MARIA,  
 no tienen obligacion de portar nombre, y Armas  
 de Corbera sin mixtura.

14 Favorecen esta esta proposicion, las palabras  
 del mismo testamento, de Rimbau de Cor-  
 bera, arriba transcritas: Quiero mas, mando, y ordeno, que  
 qualquier, que sea mi heredero, aora sea de mis descendientes  
 varones, ò hembras, ò no, en todos tiempos, se deva cogno-  
 minar de mi nombre de Corbera, y retener la señal, y Armas  
 de Corbera, sin alguna mixtura, segun yo tengo, y mis ante-  
 cessores han tenido. Y si acaso mi heredero serà hembra, quie-  
 ro, y entiendo, que su marido, qualquier que sea, se entienda  
 ser obligado à los dichos nombre, señal, è Armas, tomandolos,  
 y retiniendolos.

15 Cuyas palabras, quitan toda la dificultad, en que



no tienen obligacion de portar, los que entraren en la casa de Corbera, el nombre, señal, y Armas sin mixtura, como fueran averlo assi de discurrir, los principios de drecho, que se irán suponiendo.

16 Primer principio, que la obligacion de portar nombre, y Armas es gravamen, y assi lo sienten todos los Doctores que se alegaràn, y en particular, el señor Molina de primog. *Hispan. lib. 1. cap. 5. num. 34.* y en el *lib. 2. cap. 14. num. 8. & 9.* y ai Gilmon de la Mota, y demás Adicionadores; assi que alegar mas sobre, cosa tan cierta, fuera quitar al tiempo, el que se aplicará en lo que se sigue.

17 Segundo principio: Que el gravamen de portar nombre, y Armas, impuesto à ciertas personas, y grados, no se estiende à otros. Es esta doctrina de Ramon *cons. 61. num. 25.* Cassanate *cons. 15. num. 40. & cons. 38. nu. 89.* Leo *lib. 1. decis. 60. num. 36. in fine*, de los quales, y de los que alegan, sin controversia queda, que como el testador, en nuestra clausula contenciosa, solo aya impuesto obligacion de portar nombre, y Armas de Corbera sin mixtura, à todos sus herederos, assi varones, como hembras, que disponiendo en la misma clausula, y previniendo el caso, que su heredero, fuesse hembra, y por consiguiente, huviesse de casar; para conservar los bienes en el Mayorazgo, dispuso, que el marido de la tal hembra, sea obligado portar el dicho nombre, señal, y Armas, sin añadir *sin mixtura*, y por consiguiente, dexò al marido sin la obligacion de portar el nombre, y Armas de la casa de Corbera, solas.

18 Tercer principio: Que no aviendo impuesto obligacion al marido, de portar nombre, y Armas de Corbera sin mixtura; tampoco la impuso à la hembra, despues de casada, por muchas razones, y particularmente en Cataluña, à donde se hizo el testamento. Primera,

por-



9  
porque es principio de derecho, que las mugeres no constituyen, ni conservan la familia, sino que en todo trance, de lo que algunos han dicho, que la constituyen, estos mismos confiesan, que de ella son el fin. *Can. hec imago*, 38. *quest. 5. l. pronuntiatio* 195. §. *fin. de ver. sign. l. quicumque*, 10. *Cod. de re militari*, Molin. de Hispan. primog. lib. 3. cap. 5. num. 2. & seq. Fusar. de substit. *quest. 352. num. 11.* Alciat. *respons. 126. num. 13.* De que se sigue, que en casando una señora, ya dexa de ser de la familia del padre, y passa á la del marido, *dist. l. pronuntiatio* 195. §. *fin. l. 1. §. si vir* 15. *ad S. C. Syllan. l. adiles* 25. §. *familie* 3. ff. de edilicio edicto *dist. l. quicumque* 10. y los Doctores arriba alegados, á los quales se añade Tiraquelo *ad leges connub. glos. 1. par. 1. nu. 31.* & 32. Fusar. *vbi supra num. 25. & seq.* Kinipschilt de *fideicom. nobil. cap. 1. num. 181. cum seq.* De suerte, que sus hijos, constituyen familia nueva al marido, siguen aquella, y aun portan el nombre insignias del padre, dexando las de la madre, *l. familia* 196. §. *feminarum*, & ibi Gæd-deus de *ver. sign. l. cum legitimè de statu hominum*, *l. liberos*, & ibi Bald. de *Senatoribus*, *l. nullus*, §. 2. *Cod. de iur. deliber.* §. *fin. inst. de patria potest.* Kinipschilt *vbi supra*.  
19 En Cataluña, á donde nos hallamos, con el Pleyto, y bienes litigiosos, se usa, (segun resulta del processo, y se halla provado) que no solo las mugeres de ordinaria calidad, sino las que casan con las familias mas Nobles del Principado (q̄ no ceden á las de otros Reynos, Zurita *Annal. 1. cap. 2. in fine*, y mejor en el *cap. 3. año 807.* ibi: *A esta invencion diò ocasion la Noblezza, y Antiguedad grande de las casas, y linages de aquellos nueve Barones, y de los Vizcondes, que verdaderamente es la mas confirmada, y sabida, que aya en toda España*) indistintamente toman el nombre del marido, y lo que mas hazen sus hijos, añadir el apellido de la madre, al del padre, y lo mismo se observa en orden á las insignias, ò Armas, conservando



de esta suerte, en quanto la naturaleza permite, el esplendor, y lustre de entrambas familias.

20 Previno esto nuestro Rimbau de Corbera: porque previo, poder faltar la descendencia masculina en su casa, y que aunque huviesse dispuesto, que assi los varones, como las hembras sus descendientes, huviessem de cognominarse Corberas, y usar las insignias de esta familia, sin mixtura; pero que en las mugeres, se seguia el inconveniente, de no poderse acomodar con familias igualmente nobles, y ricas, porque quien se ha de persuadir, que vno de semejantes calidades, case con vna señora, y en Cataluña, viendose obligado á antiquar, y sepultar las memorias de su familia, lo que no puede caber, sino en personas de menor calidad; y assi vna de dos, ó Rimbau de Corbera, quiso que las hembras sus descendientes, casassen con personas de inferior calidad, lo que no es creible, y en este caso la obligacion de portar nombre, y Armas fuera injusta: ó se contentò Rimbau de Corbera de lo razonable, como se lee literalmente en su testamento, que el que casare, con señora successora de su casa, portasse su nombre, y Armas, sin la obligacion de solas; sino con la de acompañarlas con las proprias, ò antecedendo, ò subsiguiendo, conforme la observancia nos desempeñará, de lo que se entendió.

25 Desempeñase lo discurrido: porque, à mas que es comun en todos, de perpetuar su nombre, y familia, hasta en los de inferior esfera, como lo enseñan el *Abbad cons. 65. num. 3. lib. 2.* *Caphal. cons. 615. num. 87. seq. lib. 3.* *Boer. decis. 204. num. 31.* *Mantica de contest. lib. 6. tit. 15. num. 1.* *Nolden. de statu nobil. cap. 18. num. 1. & 2.* y de vn Zapatero de viejo, lo dixo *Euphorin. Satyr. Icon. Animor. pag. 144.* Pero este natural deseo, mas radicado se halla en los nobles, y quanto mas lo son, con mayores



propensiones, se hallan á este fin. Dixeronlo Patian. *conf.*  
16. num. 22. Decian. *respon.* 7. num. 25. volum. 1. Tiraquel.  
*de nobilit.* cap. 57. num. 23. & *de Primogen.* *quest.* 71. num. 2.  
& 3. Mantica *de coniect. vlt. volant. lib.* 6. tit. 15. num. 1. &  
seqq. Nolden. *de statu nobil.* cap. 21. num. 55. Y mas al in-  
tento Don Luys de Cassanate *conf.* 45. num. 13. & 138. &  
*conf.* 56. num. 34. Ludovic. Morot. *respon.* 99. nu. 20. Man-  
tica *d. tit.* 15. u. 1.

26 Hallandose pues Riambau de Corbera, con este  
justo deseo, y correspondiente á la grandeza de su casa,  
se le ofreció, que en caso que llegasse á sucederle hem-  
bra, esta aviendo de casar con un Cavallero de iguales  
obligaciones, avia de ser muy pobre, para dexar del to-  
do el apellido de su casa, y assi fue muy razonable, no  
obligarle á tomar el nombre, y Armas de Corbera, sin  
mixture de las proprias, consiguiendo con esto, la con-  
servacion de su familia, y con el lucimiento de la hazie-  
da, el del marido: porq̄ siendo assi, que los patrimonios,  
por muchas prevenciones de los testadores, sin embar-  
go naturalmente reciben menoscabos, y estos se reparan  
ordinariamente en las casas antiguas, con lo que se les  
añade, por medio de casamientos, unico medio, para  
conservar la nobleza, que aunque esta, no se pierda por  
falta de bienes temporales: pero no luze Tiraquel. *de no-*  
*bilit.* cap. 25. per tot. Vuesembec. *conf.* 50. num. 15. & *conf.*  
51. num. 27. siendo cierto, que conducen mucho las ri-  
quezas para la ostentacion de la Nobleza, dixolo assi  
Knipschilt *de fideicom. nobil.* cap. 7. n. 11. que alega muchos,  
y assi le transcrivimos.

27 Dize pues: *Veramtenamen quin ad splendorem no-*  
*bilitatis, plurimum faciunt opes, & divitia, ipsa experientia*  
*testatum facit, & nobilitatem, divitijs demum verè magnifi-*  
*cam reddi, ac instar solis radiorum generosas animi vires*  
*exercere, commune. Doctorum suffragium habet Matth. de*



*Afflict. in cap. vn quis dic dux, col. 8. Bart. in l. 1. Cod. de dignitat. Tiraq. de nobil. cap. 3. num. 22. Guid. Papę decis. 437. & 476. Cassanat. in Consuetud. Burgund. tit. 7. §. 12. in prin. Rolbag. in certam mascul. fæmin. acie viril cap. 28. num. 57. Et quod magno sint ornamento, & adiumento in dignitate constitutis nemo dubitat, per l. si res 50. ff. de administr. tutelæ, l. 1. ff. de custod. reor. l. rescripto 6. in prin. ff. de muner. & honor. l. ad subeunda 46. Cod. de decur. l. 2. in fin. C. de præd. Decurionum novel. 1. in princ. Bartol. in l. 1. col. 3. vers. 3. & ibi Ioan. de Plat. Cod. de dignitat. Augent enim decus nobilitatis, & conservant, l. quis quis 5. Cod. ad l. Iul. Magest. l. 6. C. de suspect. tutor. num. 36. vers. 6. & 7. Natta cons. 675. num. 11. tom. 4. Surd. cons. 488. num. 52. lib. 4. Sabicer. in l. furiosi, Cod. de nupt. Angelus in l. si quis uxori, §. cum Titio, ff. de furtis, Rippa in cap. ad aures 10. de rescript. Præsertim si magna, & inveteratę sint, Cravet. cons. 982. num. 37. tom. 6. Guid. Papę cons. 217. num. 1. Decian. cons. 66. num. 41. tom. 3. Et sicut fides sine operibus, sic quoque nobilitas sine divitijs pene mortua, Cassaneus in catal. glor. mund. par. 8. considerat. 22. Nevisan. in sylv. nupt. lib. 4. num. 1. & seq. Bonus de Curt. de nobilit. par. 7. num. 3. & 4. Manca, & lubrica est per l. nobiliores, Cod. de commert. Tiraq. de nobilit. cap. 25. num. 9. & de iur. primog. quæst. 4. ita ut egestate sordentibus vita sit suplicium, mors vero solatium post Roman. cons. 411. in princ. Tusch. lit. 5. conclus. 656. nu. 40. & familie sine eisdem sordere censeantur, l. 3. in princ. ff. de testib. l. 1. ff. de custod. reor. l. quis quis 5. Cod. ad l. Iul. Magest. l. pietatis 6. ff. de suspect. tutor. Michael ab Aguir. de succes. Regn. Portugal par. 3. nu. 64. Decian. respons. 3. num. 65. volum. 5. Bursat. cons. 35. nu. 5. Et se habeant tanquam fides sine operibus, Riminal. cons. 672. num. 60. lib. 6. Tiraquel. de nobil. cap. 35. num. 9. Pruckman. cons. 22. num. 143. volum. 1. Ita ut de nobilitate disputans sine pecunia, de nobili stercore dicatur, Ostiens. in cap. tua 10. de consang. & affinit. Unde etiam ceteris paribus, eo  
quis*



quis nobilior censetur, quando ditior est; Cephal. cons. 61 s. n. 137. lib. 5. Capol. de imper. milit. relig. cap. 6. num. 1. & seqq. & quo nobilior habet subiectum Simon Pistor cons. 18. nu. 7. volum. 1. Capyc. decis. 27. num. 23. Tantoque illustriores, & potentiores domini reputantur, quanto potentioribus, & illustrioribus presunt, Novell. 15. in princ. cap. Intellecto 10. de iur. iur. Anton. Sola ad proœmium, Constitut. Ducis Sabaud. & Principis Pedemontan. glos. 1. num. 9. Gail. 1 observ. 2. nu. 1. & 8. Siendo affi, que aunque no se pierda la nobleza, por la pobreza, pero queda muy ajada; largamente lo discutiò Baeza de inope debitore, num. 16.

28 No se niega, q̄ la casa de Corbera, al tiẽpo de nuestro testador, podia permitir, que vna muger, q̄ sucediesse en ella, casasse con vn Cavallero de no inferior calidad, aunque con tenue patrimonio, y tomar el nombre, y Armas de Corbera solos; Pero las ordinarias baxas, y descaccimientos de los fideicommissos perpetuos, que en Cataluña particularmente, admiten Detracciones, y Alienaciones, por causas dotales, y otras semejantes obligaciones, en 333. años, que han discutiido, desde que Riambau de Corbera hizo su testamento; bien cierto es, y á todos constan las obligaciones, con que sus successores se han hallado, y hallan, por cargos inevitables, que en acomodar los hijos de esta casa, ha sido necesario imponerse.

29 Estas razones, que ocurrieron al testador, hazen injusto el precepto, y gravamen de portar el nombre, y Armas de Corbera solas, y sin mixtura, y assi han entendido todos sus descendientes, que no mandò Riambau de Corbera á las mugeres sus successoras, ni á los que casaren cõ ellas, que portassen el nõbre, y Armas de Corbera, sin mixtura: como lo justifica la observãcia, de la qual en processo: porque Riambau de Corbera, primero de este nombre, tuvo vn hijo, como resulta del mismo tes-



tamento, llamado Iayme Maciá de Corbera; este tuvo vna hija llamada Beatriz de Corbera, y caso con Francisco de Sancliment, á los 20. de Octubre 1510. como resulta de los capitulos matrimoniales, que son en proceso, ante Iuan Vilana, Not. publico de Barcelona, y se leen en fol. 79. retro, y no solo no consta, que Francisco de San Climent, en los capitulos matrimoniales se obligasse á tomar nombre, y Armas de Corbera, sin mixtura, ni de otra suerte; antes bien queda justificado, que la misma Beatriz associò al nombre de Corbera, el de San Climent, porque en su testamento, que otorgò á los 5. de Agosto 1542. en poder de Mariano Rondo Not. pub. de Barcelona, que se lee en proceso fol. 107. retro, se cognomina Beatriz de Corbera, de San Climent, y de Santa Coloma viuda de Francisco de San Climent, y de Corbera.

30 Y es muy digno de advertir, que en estos capitulos matrimoniales de Beatriz de Corbera, quando casò con Francisco de San Climent (que era nieto del vinculador, y assi grado solamente en medio, no es presumible le faltassen noticias, del grauamen, de portar nombre, y Armas) entrevinieron por una, y otra parte, Cavalleros de los de la primera suposición de Cataluña, y entre otras cosas, contenidas en dichos capitulos, se leen dos: Vna, que dicha Beatriz aportó en dote á Francisco de San Climent el patrimonio integro de la casa de Corbera: Luego no pudo dexar de hazerle dueño de esta hazienda, en la conformidad, que lo es el marido de la cosa dotal. La otra es, que aunque la successión, por causa de dote sea vniversal, y assi passè cum oneribus, y honoribus; pero en dichos capitulos matrimoniales, expressamente se pactò, que el hijo que sucederia en la heredad de Doña Beatriz, que es lo mismo, que en su dote, y casa de Corbera, huviessè de cognominarse Corbera, y portar



215  
tar sus Armas, sin mixtura. De que se sacan dos cosas. La primera, que reconocieron Beatriz, su marido, y parientes, que la dicha Beatriz, y su marido, no tenían obligación de tomar nombre, y Armas de Corbera, sin mixtura, y que portar sus descendientes el nombre, y Armas de Corbera, sin mixtura, avia de ser en virtud de dichos capitulos, y estos no pudieran perjudicar á los que vinieren en la sucesion de Rimbau de Corbera, ex propria persona, y no de la de Beatriz.

31 De esse matrimonio nació Rimbau de Corbera segundo, y se apellidò de Corbera, Santa Coloma, y San Climent y como resulta de su testamento, en poder de Tomàs Valls, Notario publico de Barcelona, á los 16. de Julio 1576. fol. 95. & 65. retro.

32 Rimbau Miguel de Corbera, hijo de Rimbau segundo, observò lo mismo.

33 Luys de San Climent, y Corbera, se portò de la misma suerte, siendo hijo de Rimbau Miguel, nieto de Rimbau de Corbera, Santa Coloma, y San Climent, y bisnieto de Beatriz de Corbera, como resulta de su testamento, en poder de Alexandro Cardona, Notario publico de Cellent, que se lee en processo fol. 87. y es duplicado fol. 59. el qual testamento fue otorgado á 8. de Agosto 1637.

34 Francisco de San Climent, y Corbera, hijo del dicho Luys San Climent, y Corbera, se nombrò de la misma suerte, como resulta de su testamento otorgado en 27. de Octubre 1656. y se lee en processo fol. 52. retro.

35 Joseph de San Climent, y Corbera, padre de esta parte, de Doña Isabel Maria, muger de Don Diego Sarmiento, se apellidò, como se ha dicho San Climent, y Corbera; parece de los capitulos matrimoniales, firmados con la Noble Doña Maria de Blanes, y Descallar, en



17. de Junio 1662. otorgados ante Pedro Martí Ferrer, y Pedro Martí Llunell Notarios publicos de Barcelona, que se leen en fol. 160. retro; y de la carta de pago de la dote, en 21. de Junio 1662. en proceso, fol. 149. retro, y sin estos documentos, se suministrarán otros, en tanto numero, como contratos, y otros negocios, han celebrado con escrituras publicas, y privadas los referidos.

36 De que se ve, que por cinco generaciones, continuadas por casi dos siglos; pues en ciento setenta y seis años, discurridos desde el año 1510. hasta el dia presente, los successores de la casa de Corbera, han usado deste apellido, con mixtura, añadiendole otros; y lo que es mas de ponderar, que con todos los referidos, han concurrido otros, que en caso que huvieren contravenido los successores, y possessores de la casa de Corbera, podian pretender la succession, por la contravencion, como queda provado, con testigos, y diferentes autos con que nos hallamos, no solo en terminos de observancia, sino aun de costumbre prescrita, bastando lo primero, y foliendo lo segundo.

37 Pues la observancia es la más juridica declaracion, de lo que han querido los Legisladores (entre los quales las vltimas voluntades se han reputado por suprema ley) Roderic. Suarez in l. quoniam in prioribus ampliat. 16. à num. 11. Mières. de maior. par. 4. quest. 20. à num. 56. Burgos de Paz conf. 9. num. 3. Molin. de primog. lib. 2. cap. 6. num. 58. & 59. Solorz. de iur. Indiar. lib. 3. cap. 1. num. 251. tom. 1. Valenzuela conf. 79. num. 28. Y de los nuestros Ramon conf. 64. num. 28. Xamm. de privil. Civit. Barcin. §. 24. num. 18. Fontan. de pact. tom. 1. claus. 1. à num. 33. & tom. 2. glos. 3. par. 2. num. 25. pag. 319. & decis. 33. à num. 8. Galeot. contro. lib. 1. contro. 31. n. 35. Vreceol. consult. forens. cap. 64. n. 8. & 13.

38 Aunque parezca, que repugna la letra, á lo que



que ella interpreta Carol. Tapia *decif. Neapol. 7. num. 16.*  
 Gratian. *discept. forens. cap. 703. tom. 4. & cap. 825. num.*  
*16. tom. 5.* Addit. ad Ludovif. *decif. 184. num. 8.* Ramon  
*conf. 65. num. 14.* Valenzuela *conf. 33. num. 193. conf. 52. nu.*  
*49. conf. 53. num. 9. & 10. conf. 58. num. 8. conf. 63. num. 193.*  
*conf. 28. & 97. num. 204.* Solorz. *de iur. Indiar. lib. 2. cap.*  
*21. sub num. 24. tom. 2.* Porque mirado à buena luz, lo que  
 interpreta la observancia, es lo mismo, que si lo inter-  
 pretado, se leyera expressamente dispuesto, *cap. cum ve-*  
*nissent de institut. cap. cum dilectus de consuetudin. l. si de*  
*interpretatione. ff. de leg. l. si haeres. ff. de actiõ. emp. l. 1. Cod.*  
*de impon. lucrat. de script. lib. 10. cum traditis à Baldo conf.*  
*89. num. 40. volum. & conf. 130. eodem lib. Font. de part.*  
*tom. 1. claus. 1. num. 41. & tom. 2. claus. 6. par. 2. ex num. 24. &*  
*decif. 85. à num. 19. dccif. 303. à num. 16. decif. 457. à num. 4.*  
*& decif. 482. num. 9. Crespi obser. 1. num. 115. & 273. Casti-*  
*llo contro. lib. 5. cap. 93. S. 7. à num. 8. & tom. 7. cap. 30. ex n.*  
*2. Giurb. ad Consuetud. Messan. in proemio, num. 30. In-*  
*nocen. in cap. olim 15. de ver. sign. num. 20. 21. & 22.*

39 Aumentase lo discurredo : porque no nos ha-  
 llamos, en terminos de observancia sola, sino de costum-  
 bre legitimamente prescrita, que tiene fuerça de ley, y  
 deve admitirse, aun contra las palabras del testador, acõ-  
 pañada con la razon natural; que como se ha discurredo,  
 y provado, fue muy proporcionado entender Riambau  
 de Corbera, que quando vna señora successora en su ca-  
 sa, casasse, se contentasse, que el marido tomasse el ape-  
 llido de Corbera, sin obligarle à dexar el proprio, por-  
 que las hembras sus descendientes pudiesen casar con  
 Casas Illustres, y à vn mismo tiempo conservar la memo-  
 ria de la familia del vinculador.

40 Conduce à este intento lo que admirablemen-  
 te dixo Fontanella *decif. 219. num. 6. ibi: Et quod semper ita*  
*fuerit observatum, est apud me magnum huius rei argumen-*



tum: potuit enim tam longa observantia dare interpretationem Constitutionibus, ut alijs in locis non semel probavimus.

41 Concuerta Fagnano in cap. Consuetudinis, nu. 35. de Consuetudin. ibi: Manifestum videtur ex hoc capite, sublata non esse Consuetudinem interpretativam, de qua in l. si de interpretatione de legib. & cap. cum dilectus de Consuetudin. quia intelligi debet, de Consuetudine proprie sumpta, quæ est contrarius Consuetudo autem interpretativa, iuri non adversatur; ideoque non censetur sublata per statutum tollens Consuetudinem. Huiusmodi enim consuetudo interpretativa, seu juris præexistentis declarativa, favorabilior est, quam consuetudo dispositiva, &c.

42 En terminos de interpretar vn fideicommissio, por la observancia prescrita, que propriamente se ha de llamar costumbre, conducen muchissimo al caso, Molin. de Hispan. primog. lib. 1. cap. 5. num. 39. & libr. 2. cap. 6. num. 57. Mieres de maior. par. 4. quest. 20. ex num. 34. Valenzuela conf. 95. num. 204. Larrea decis. 53. num. 4. & 22. Fontanel. decis. 33. tota, & 580. num. fin. Andreol. contro. 316. num. 15. Gamma decis. 215. num. 1. Rota par. 1. recent. decis. 169. num. 1. Redenasc. conf. 58. nu. 211. el señor Crespi de Vallaura obser. 22. num. 154. y finalmente casi en propios terminos Tondut. qq. civil. par. 2. cap. 138. num. 19. ibi: Octavo prædicta corroborantur, ex longissima centum, & amplius annorum observantia, cum de anno 1548. quo Guillelmus ultimus familia masculina Aymari decessit, primo Domina Diana de Pieta via, & post eam ipsius descendentes, dictam Baroniam cum suis dependentijs pacificè possederint, finita, videlicet, dicta linea masculina ad substitutionem vocata, absque eo, quod ullus de familia domini Actoris, egerit ad aperituram prætensi fideicommissi, aut de ea loquutus fuerit. Quæ quidem diuturni temporis observantia, quatenus aliquod restaret dubium, sufficiens est ad excluden-  
dos







res, aunque la letra repugne, como se ha visto en los Autores, y exemplar referido.

44 No puede obstar la clausula, arriba transcrita, del testamento de Rimbau de Corbera, en que dize: *E si acaso mi heredero será hembra, quiero, y entiendo, que su marido, qualquier que sea, se entienda obligado à los dichos cognombre, señal, è Armas, queriendo de al facar, la repiticion de portar el nombre, y Armas de Corbera solas, y sin mixtura: porque assi lo persuade la palabra dichos, que es repetitiva, no solamente en lo substancial, sino en todas sus qualidades, y circunstancias, como brocardicamente enseñan los DD.*

45 No se ha de omitir dificultad alguna, que ocurra, en este pleyto, y assi muy de proposito se ha escribir, no menos sobre este punto, que los otros. Es cierta proposicion, que la repiticion de las condiciones, modos, ò qualidades, puestas en los primeros grados, aunque se juzgan repetidas en los segundos, como plenamente lo discurrieron Fufar. *de subst. quest. 449. & 450. Peregr. de fideicom. art. 16. num. 31. vbi Censal. qui addit ultra Decium cons. 190. num. 3. Azeved. cons. 1. num. 62. in fin. Thesaur. quest. forens. 63. num. 20. lib. 1. Mestril. decis. 305. num. 19.*

46 Pero de los mismos, y otros, se sacan muchas reglas, ò excepciones, igualmente generales, y ciertas, que fundamentan la justicia de esta parte. Primera, que la repiticion de los gravámenes, modos, ò condiciones, no tiene lugar, quando las clausulas son separadas, son diferentes los casos, y se puede considerar diversidad de razon; y esto procede, aunque en la clausula, de que se quiere tomar la repiticion, se hallen dicciones repititivas, como en nuestro caso, ibi: *Dichos cognombre, &c.* Es esta doctrina de Altograd. *lib. 2. cons. 76. num. 23. & 24. ibi: Verba posita in prima oratione, in qua facta est promissio dotis,*



*non censentur repetita, in secunda oratione, & separata, in qua fit diversa promissio, maximè cum adsit diversitas rationis, &c. Et quando adest rationis diversitas, non fit repetitio.* Adonde alega muchos, y separada es la oracion, en la qual dispone nuestro testador, que sus herederos por varon, tengan obligacion de portar nombre, y armas sin mixtura, à la del caso, que la hembra successora de esta casa, casare; de la qual en esta, y su marido se quiere facar, que tengan obligacion de portar el mismo nombre, y armas sin mixtura, como se ha dicho, y provado lo contrario.

47. Insinua lo mismo Altograd. lib. 2. consil. 87. num. 17. & lib. 1. consil. 54. num. 18.

48. Redenasco consil. 10. lib. 1. num. 64. disputando el punto, si la qualidad de la masculinidad, se juzga repetida en las siguientes disposiciones; responde admirablemente, que no, en la conformidad, que se leen sus palabras, muy applicables à nuestro caso. *Verum etiam, quia cessante expressa voluntate conservanda agnationis, Rota nedum admittit istam coniecturam, de repetita qualitate masculinitatis, sed illam retorquet, & iure merito. Nam sicut testator in precedentibus substitutionibus, illam tot, & tam enixè expressit, si illam in postrema substitutione proximiorum de familia voluisset, utique illam expressisset, nec contentus fuisset, uti illis verbis generalibus aptis comprehendere, tam masculos, quam fœminas; subdens ex eadem Rota, quod ista opinio indubitanter procedit, quando potest assignari aliqua ratio probabilis differentiae. Nec obstare, quod sub eadem oratione, adsit vocatio masculorum, in precedentibus gradibus, & propinquierum de familia de Guidatys, cui regitur ab eodem verbo, quo casu, repetitionem masculinitatis considerat Surd. quoniam alijs non concurrentibus, Rota non tenuit hanc opinionem, in vna Parisien. Iuris patronatus 26. April. 1613. vbi vocabatur antiquior de domo fundatoris, &*



concurreret eadem cōtextura orationis; & tamen tenuit, quod ubi mutantur persone, & gradus, non inducitur repetitio qualitatis masculinitatis; assignans rationem, quod cum iste substitutiones non possint, simul, & eodem tempore concurrere, iudicantur diverse dispositiones; ita ut qualitas adiecta in precedenti, non censeatur repetita in sequenti; quæ ratio optimè quadrat huius casui, in quo certum est, vocationem decendentium, non esse eandem, cum vocatione filiorum, quibus adiecta fuit qualitas masculinitatis; sed continere personas, & gradus diversos, adeo ut dispositio bene censeatur diversa. El mismo, mas abaxo en el num. 73. ibi: *Hac est illa diversitatis ratio, quæ assignari potest, inter primam substitutionem filiorum masculinorum, & ultimam descendentium, qua data, excludi repetitionem inquit, Rota in dicit. decis. 151. num. 20. in fin. & prius apud Ludovis. decis. 514. num. 7.* Repitelo en el conf. 6. num. 9. y es admirable, ibi: *Repetendarum qualitatum, ab vna dispositione in alteram, fundatam esse in idempitate rationis, ut scilicet, qualitates primæ dispositionis, repetita censeantur in altera, ubi concurrunt eadem ratio.* Y como en el primer lugar alegado de Redenasco, en este mismo numero, para la diversidad de razon, basta la sola probabilidad: Luego como en nuestro caso, concurrant diferentes personas, estado, y la verisimilitud, de que no quiso el testador, impossibilitar sus decendientes hembras, de casar con familias Ilustres; es verdadero decir, que tuvo razon especial, para no repetir en nuestro caso, la obligacion de portar nombre, y armas, sin mixtura,

49 Claramente dixo lo mismo, nuestro Ramon conf. 91. num. 7. y aun añade con otros, que se alegaran, que excluye la repeticion, por diversidad de razon, aunque de las palabras, que se quiera sacar la repeticion, fueren de su naturaleza repetitivas, ibi: *Secundò quia, repetitio non inducitur, quando adest diversa ratio, inter casum*



sum precedentis, & subsequens substitutionis, l. qui fundum, ff. de contrahend. empr. vbi post infinitos tradit Menoch. conf. 111. num. 26. lib. 2. Decian. eod. conf. 10. num. 59. lib. 3. dicens substitutionis primæ qualitatem, & conditionem, non censerī repetitam, quando aliqua diversitatis ratio assignari potest, & loquitur sive ad sint dictiones repetitiva, vel non, & alias refert Peregr. de fideicom. art. 16. num. 34. Bald. conf. 153. lib. 5. plenè Mantic. lib. 6. de coniect. ultim. volunt. tit. 13. num. 5. Alciat. conf. 8. num. 54. ad fin. Odd. conf. 95. num. 58. Cæphal. conf. 717. n. 8. lib. 5.

50 Lo mismo dixo la Rota Romana, coram Rubeo recent. par. 3. decis. 206. num. 4. en terminos, que la diction repetitiva, por si sola, no induce repeticion, si le obstan diversidad de clausulas, y de razon, como de la razon se ha visto arriba, obligando a diferente estado de personas à tomar el nombre, y armas, sin mixtura, y en orden à la clausula separada se han de ver.

51 Primò, à Clarino lib. 1. contro. forens. cap. 91. num. 12. ibi. Neque dicatur ex illis verbis: Et ulterius (que bien vienen con las de nuestro testamento: E, si per ventura) induci repetitionem eiusdem clausule copulativa, in precedentibus posita; quia respondeo, talem dictionem, potius tenere naturam continuationis, quàm repetitionis; quia sequens oratio, per se perfecta est, quo casu repetitio non habet locum, l. qui fundum, ff. de contrah. empr. l. seie, §. Cayo de fund. instruct. pulchrè Decian. conf. 17. num. 34. & seqq. par. 1. Mart. de claus. par. 4. claus. 24. num. 4. Tusch. præct. conclus. lit. R. conclus. 187. num. 64. Et verè hic nulla est repetitionis occasio, quia extat in nostro legato, clausula omnis meliori modo, quam testator scripsisset exprimere, cum copula se voluisset, sicut fecit in precedentibus: Et ideò cum dictio, & ulterius, per se stare possit, sine repetitione, nil copulat, Surd. conf. 207. numer. 16.

52 En segundò lugar, es muy aplicable la doctri-



na de Tonduto *qq. civil. par. 2. cap. 150. num. 12. ibi: Unde qualitas apposta in articulo precedenti, respiciente alium effectum, non censetur repetita in posteriori articulo, plane separato, & ad alium diversum effectum concordato, cum uterque articulus, sit aequè principalis, & habeat sensum perfectum.* Esto mismo esta sucediendo en nuestro testamento: porque la obligacion de portar nombre, y armas, sin mixtura, es en los descendientes de Corbera absolutè. Siguese despues la clausula condicional, en caso que la succession llegue à hembra, y esta case; tratando el testador de esta contingencia, en clausula separada, igualmente principal, y esta disposicion tiene sentido perfecto, por si, sin aver de mendigar palabra, de la antecedente clausula: Luego cessa la repiticion; particularmente tratandose de materia odiosa, y que dificulta à las hembras de esta casa, hallar matrimonio condigno.

53 En tercer lugar, conduce al intento Ramon *cons. 100. num. 392. ibi: Quod magis procedere debet in casu nostro, in quo mentio istius qualitatis, facta est in gradu, & ordinatione omninò separata, à gradu, & oratione, in quibus vocati sunt filij, & descendentes Hugueti, & sic, non potest qualitas in vna oratione, & gradu adiecta, censerì in alia repetita: Nam ad conciliandum illas invicem contrarias sententias, de quibus Ludovicus, Molina dicit. cap. 5. num. 56. an qualitas masculinitatis censeatur repetita in alia, surrexit tertia opinio distinguens, quod si agitur de repetitione masculinitatis, in vna, & eadem oratione, que ab vno regitur verbo, & inter easdemmet personas, qualitas illa repetita censeatur: si verò de repetitione qualitatis, in diversis, & separatis orationibus, & inter diversas personas, non censeatur repetita; Y à este intento alega muchos. Conque hallandonos en nuestro testamento, en diversidad de clausulas, y personas, es cierto, que aunque queda repetida, segun la expressa voluntad del testador, la obligacion de portar*



nombre, y armas, però no con la calidad de sola, y sin mixtura, por ser la repetición de gravámenes, de su naturaleza odiosa, entre diferentes personas, con diferencia de razón, y con separadas clausulas. Majormente, que si el testador huviera querido repetir el gravamen, lo huviera expressado, como en nuestros terminos, Ramon conf. 29. n. 23. Refiriendo vna decisión del Senado, ibi: *Nā Comes Alphonfus, inter Aldunciam, & eius descendentes clare induxit perpetuum fideicommissum, & sic tunc cum voluit maioratum perpetuum inducere, non fuit contentus exprimere nomen collectivum descendentes, quod comprehendit omnes vsque in infinitum: Sed expressit etiam, quod de Alduncia perveniret in primum filium masculum, & in descendentes illius, de maiore, in maiorem ordine primogenitura servato, & adjicit in omnibus onus ferendi nomen, & arma, & in nu. 55. finitam distinxit gradum, licet non sexum, etatem, & dum loquitur de alijs filijs, & eorum filijs, & descendentes, nihil ex his dixit: Ergo, &c.*

54. Otto medio se ofrece, para excluir la pretención de la Muy Ilustre parte contraria, y es, que la clausula, de que quiere sacar la repetición, de portar el nombre, y armas sin mixtura, es condicional, ibi: *E si per ventura*, que es lo mismo en el idioma Castellano: *Y si por ventura*; en cuyos terminos dixeron Almagro, tom. 257 conf. 96. num. 39. y Fulario conf. 66. num. 5. & de subst. quest. 43. nu. 32. quod in conditionalibus, non fit repetitio de las qualidades, puestas en las disposiciones puras.

55. Comprendió mucho, de lo que te ha dicho el Señor Luys de Molina de Hispan. primog. lib. 3. cap. 5. a nu. 59. y lo resumieron sus Addicionadores, ibi: *Masculinitatis qualitas, in vna parte adiecta, censetur in alia repetita, in vna, & eadem oratione, que ab eodem verbo regitur, & inter easdemmet personas; secus vero in separatis orationibus. Hæc est Authoris conclusio, vsque ad versiculum, sed*



quamvis, quam probant præcipuè Riminald. Iun. cons. 80. nu.  
 22. Burg. de Paz cons. 29. num. 68. Sylvan. cons. 64. num. 1.  
 Pancirol. cons. 161. num. 10. vsque ad 13. Pedroch. cons. 5. nu.  
 57. vers. Considera. Peregr. de fideicom. art. 23. num. 33 plu-  
 res referens Simon de Pretis lib. 2. ultim. volunt. interpr. 3.  
 dub. 1. solui. 3. num. 76. & 92. Sfortia Perusin. tract. de com-  
 pend. substit. par. 6. art. 4. num. 1. vers. Pro contrario, vbi de  
 communi testatur; & cons. 95. num. 53. Don Ioannes del Cas-  
 tillo, vbi supra num. 62. Menoch. cons. 803. num. 9. Vicent.  
 Fusar. de substit. quest. 385. num. 29. & quest. 403. num. 8.  
 Molin. lib. 3. de rit. nupt. cap. 24. ex nu. 79. Ramon cons. 100.  
 num. 392. & 394. Y los Addicionadores en el vers. Cete-  
 rum y despues de ellos Rosa consult. 69. num. 15. favore-  
 cen tanto esta opinion, que excluyen del todo la repeti-  
 cion, con las circunstancias referidas, si no es, en el caso  
 de la qualidad de la masculinidad, puesta por el testador,  
 en caso de conservar la agnacion; el qual no es el nue-  
 tro, como admira expressamente las hembras, y dispon-  
 ga en orden al nombre, y armas, lo que han de observar,  
 quando casen: Conque la excepcion de la calidad de  
 masculinidad, *firmat regulam in contrarium* en otras cali-  
 dades.

36 Concluyese la exclusion de la repeticion de por-  
 tar nombre, y Armas sin mixtura, quando llegare la suc-  
 cession de la casa de Corbera à hembra, y esta casare; cõ  
 la doctrina de Altograd. tom. 1. cons. 54. num. 27. que no so-  
 lo es al intento, sino que comprueba, quanto se ha dicho  
 en esta parte, y lo que es mas, que lo que discurre, á fa-  
 vor de su clientulo, refiere haverse assi decidido en el nu.  
 126. Lo que dize, y sigue Altogrado es, que si vn Padre  
 instituirá á sus hijos, con esta clausula. *In omnibus autem  
 alijs suis bonis, suos heredēs vniversales instituit, fecit, &  
 esse voluit D. Flaminium, Ioannem Baptistam, Petrum Pau-  
 lum, & Ludovicum, filios suos, legitimos, & naturales,*  
 equis



*aquis portionibus.* Y la otra clausula dize. *Et eveniente casu, quod prefatus Scipio habeat filios, legatum scutorum 12. sit nullum, & vnacum predictis filijs suis, instituit heredem, seu heredes filium, seu filios, D. Scipionis, quos ad invicem substituit.* En tal caso responde, ser fuera toda dificultad, que estas clausulas son diferentes, y separadas, y dà la razon, porque cada vna tiene su verbo, por quien se rige; ibi: *Diversitas enim orationum clarissima est: Tum quia vnaqueque habet suum verbum instituit; ex quo inducitur orationum diversitas; ut tradunt in terminis Bald. cons. 362. ff. paulò post medium, vers. Et duo verba principalia lib. 1. Belon. cons. 71. num. 9. vers. Sed his sunt duæ. Hondedeus cons. 4. num. 32. volum. 1. Rota divers. decis. 662. num. 2. par. 1. & in individuo Crassus in §. ius accrescendi quest. 4. num. 3. Guid. Pancirol. cons. 169. num. 11. Monach. decis. Floren. dec. 29. num. 36. & seqq. Fusar. cons. 69. num. 28. Marc. Medic. decis. 56. num. 44.* Y ser este nuestro caso se ve, pues dispone el testador, en la clausula que està de por sí, que sus herederos, tengan obligacion de portar nombre, y armas sin mixtura, y despues empieça otra. *Et si per ventura mi heredo serà bembra, &c.* Conque no puede tener dificultad, ser diferentes estas clausulas.

57 Favorece nuestro discurso aplicandole el mismo Altogrado *ubi supra eum. 30.* adonde establece, que no importa, que la diferente clausula empieçe por la diction *Et*, como en este caso, que aunque sea copulativa, no conjunge identificando, sino diversificando, ibi: *Et adest dictio illa, Et, que inducit diversitatem s cum de sui natura inter diversa ponatur. Ut in rubr. ff. de iur. & fact. ignor. Iasson, & DD. in l. 1. ff. eod. Corn. cons. 302. num. 15. lib. 1. Surd. cons. 475. num. 28. Peregr. cons. 36. num. 8. volum. 1. Statil. de Salvian. interdict. inspect. 3. cap. 1. num. 19. Rot. Rom. apud eundem Statil. decis. 154. numer. 3. cum similibus.*

Indu-



58 Induce el mismo Autor diversidad de clausulas, y separacion de ellas en el mismo num. 30. quando en vna se dispone algo, *quoad sonum verborum, simpliciter, pure, & absolute;* y en la otra condicionalmente, como en nuestro caso; porque absolutamente manda, que todos sus herederos tengan obligacion de portar nombre, y Armas, sin mixturas Y llegando el caso, que la sucesion llegare á hembra, y esta casare, lo que es condicional, *re, & verbo:* porque el Testador tenia hijos varones, como resulta de su testamento, y llamar á las hembras, fue condicionalmente, las palabras del Autor son como se siguen. *Tam de manu, quia una est pura, videlicet, institutio filiorum D. Clara, alia conditionalis, & eventualis, hoc est, institutio filiorum D. Scipionis; Vnde insurgit orationum, & dispositionem diversitas, l. 1. §. si quis simpliciter, ff. de ver oblig. §. praterea institu. de inutilibus stipulat DD. in d. §. si quis simpliciter, & in speciei Socin. iun. nu. 29. ubi quod dispositio pura, differt substantia, & qualitate à conditionali. Alexand. conf. 77. num. 3. lib. 2. Natta conf. 363. ubi quod sunt orationes diversæ substantia, & qualitate, optime Berroy. conf. 120. num. 25. lib. 2. Et patet considerando diversitatem, inter orationem puram, & conditionalem; nam pura statim à die obitus testatoris operatur suum effectum. Natta dict. conf. 363. num. 17. in fin. Conditionalis autem, non, nisi eveniente conditione, cuius tempus attenditur. Natta ubi supra, Alba conf. 109 num. 9. Simon de Prat. de interpr. ult. volunt. lib. 5. interpr. 2. dubitat. 2. num. 109. & seq. Riminald. iun. conf. 319. num. 18. & seq. Item, pura ab initio valet, & dispositio executioni demandatur, ut per Natta ibid. Conditionalis autem, si deficiat conditio, perinde est, ac si facta non fuisset, l. pecuniam quam, ff. si certum petat. l. necessariò, quod si pendente de pericul. & comend. rei. vendit. Per regr. de fideicom. art. 43. num. 16. & dispositio conditionalis respicit futurum eventum, precedentem principalem dispositio-*



29

posicionem, eiusque originem, in quem ipsa principalis dispositio suspenditur, quod non est in actu puro, ut per Sim. de Præ. de interpr. ultim. volunt. lib. 3. interpret. 2. dubitat. 1. solut. 10. n. 2.

59 Mejor lo dixo Castillo en terminos nuestros. Quotid. lib. 5. cap. 181. nu. 41. ibi: Dixi autem Forlan, Hispanè, Y si per ventura, stat dubitativè, & denotat factum incertum, & casum accidentalem, positum in contingencia, nõ autem certum, & præcisum, l. Gallus, §. forsitam, ff. de lib. & posth. l. 1. §. per hanc ubi glos. verbo Nisi fortè, & verbo Adjecta causa, ff. de rei vindic. l. Urbana prædia, l. absentem, ff. de verb. sign. l. 1. §. si quis nesciat ff. de iur. & fact. ignor. l. Iulia, §. si postea, ff. de rit. nupt. Clement. Pastoralis, §. verum de re iudicata, quamvis aliquando verbum fortè tanquam assertivum adicitur, regularitèr tamen, dubitativè proponitur: Felin. in cap. accedens 12. ex num. 10. cum seqq. ibi: Melior responsio est, quod similes dictiones stant dubitativè, ut lite non contestata. Iason in l. in substitutione, num. 5. in vers. Qui autem esset ff. de vulgar. & ostendit, id de quo agitur, non esse ita certum, aut clarum, quod statim recognoscatur, aut intelligatur, quia aliàs cessaret vis, & natura dictionis eiusdem. Y si per ventura, & omne reduceretur ad novum statum, vel dispositionem novam iuxta glo. in cap. super literis, verbo Nisi forsitam de rescriptis, ibi: Vel ideò dicit forsitam, quia si notoria esset exceptio, statim posset cessare, Tsch. tom. 2. concl. 281. num. 2. & 3. fol. 626. Barbof. dict. 108. num. 3. fol. 53. ubi dumtaxat scripsit, quod forsitam est nota dubitationis, & idem scripsit de dictione fortassis: Luego hallandonos en la disposicion de las mismas palabras E si per ventura, no es dudable ser nuestra clausula condicional, y dudosa.

60 Sin que pueda servir de embarazo, si se dixere, que la clausula, en que manda nuestro testador, que sus sucesores, viniendo la succession à hembra, no estè de



por sí, sino relativè, y continuando la precedente disposicion de portar el nombre, y Armas, sin mixtura; porque lo contrario es mas cierto, como se ha justificado, y basta, y aũ sobra, q̄ las clausulas sean diferentes, para no inducir repiticion; aun q̄ se leyeran dictiones de su naturaleza, repetivas, y copulativas. Bien lo dixo el mismo Altogrado *vbi supra*, num. 36. siguiendo à Mastrill. *decis. 66. num. 20. vbi ait, regulam illã habentẽ, clausulam in fine positam ad omnia referri, cessare, quando ad sunt duæ orationes separatae*, Becc. agens de hoc relativo *Quos. cons. 152. num. 26. & 27. lib. 2. Rot. Rom. dec. 530. num. 6. par. 1. to. 2. recentior. Id quod procedit, licet adessent dictiones relativa, aut repetitiva Item, etiam, vna, supradicti, copula, aut similes Bartol. & alij in l. in repetendis ff. de leg. 3. idem Bartol. cons. 27. num. 1. lib. 1. Peris. cons. 38. nu. 23. lib. 2. Capra. cons. 35. num. 18. & 19. & cons. 70. num. 8. Castrens. cons. 11. nu. 3. & in cons. 16. in fin. lib. 2. Binius cons. 69. num. 27. & seq. lib. 1. Rot. Rom. d. *decis. 530. nu. 6. p. 1. optimè Burat. decis. 21. num. 9.**

61 Nuestro Real Senado acostumbra excluyr las repiticiones de calidades, puestas en vna parte del testamento, en separada, y diferente clausula, y con mucha razon; porque como se ha dicho, es materia odiosa; puede ver à este intento, la Real sentencia, que se siguiò en el pleyto de Doña Maria Terrè, a relacion del Magnifico Senador Geronimo Astòr, en 22. de Octubre de 1605.

62 Y en particular se promete esta parte, q̄ lo ha de dezir en materia tan odiosa, no porque lo sea, mandar à los herederos, que porten el nombre, y armas del testador; porque interessa la Republica, que se conserven las memorias de las familias Nobles, y antiguas, como lo discuriò Castillo *lib. 5. controu. cap. 181. num. 13.* Sino por la parte de la poca razon, que pudo tener nuestro testador



dor ( en caso contratio) de no prevenir lo que podia su-  
 ceder à esta casa, como ha sucedido, porque los naturales  
 accidentes, de que adolecen, no solo muchos Meyoras-  
 gos de familias Nobles, sino aun de Dignidades Reales,  
 hazen irracionable la disposicion, de que los successores  
 en la casa de Corbera, viniendo à hembra, casandose esta,  
 tengan el marido, y sus decendientes obligacion de por-  
 tar el nombre, y armas sin mixtura; porque por la misma  
 parte, que se conservarian las memorias de la casa de  
 Corbera, se extinguieran las del marido, que en ella en-  
 trara; bien lo dixo Knipschilt de fideicommiss. famil. No-  
 bil. cap. 6. num. 128. ibi: *Posse autem testamento etiam à pri-  
 vato, absque alia licentia, nominis, & insignium delatio-  
 nem alicui, etiam extraneo imponi docent per l. sed sciendum*  
*7. in fin. l. facta 64. §. si verò nominis ferendi 10. ff. ad S. C.*  
*Trebel. l. hoc iure §. fin. ff. de donat. Thesaur. decis. 270. nu. 1.*  
*Burzat. conf. 228. num. 13. Gregor. Heverard. conf. 4. nu. 148.*  
*volum 1. Decian. respons. 1. num. 161. volum. 3. Tiraquel. de lege*  
*connub. l. §. num. 24. Menoch. de arbitr. Iudic. cas. 318. nu. 14.*  
*& 15. Petrus Gregor. Tholosan. lib. 36. Syntagm. iur. cap. 4.*  
*num. 5. Theodos. Homping. de iur. insig. dict. cap. 8. num. 297. &*  
*360. & cap. 13. num. 73. Et huiusmodi conditionem armo-*  
*rum, & insignium ferendorum à successoribus præcise esse ser-*  
*vandam, & si non servetur, ipsos fideicommissis privari, tra-*  
*dunt per l. facta circa finem, §. in dada, ff. ad S. C. Tebel. &*  
*ibi Bartol. l. hoc iure, §. fin. ff. de donat. l. sed sciendum, ff. ad S. C.*  
*Trebel. Socin. conf. 259. colum. 2. lib. Decius conf. 273. num.*  
*2. Cuido Pape decis. 251. & decis. 467. Molin. dict. cap. 14.*  
*num. 10. & seq. latè Vincent. Fusar. de fideicom. subst. quæst.*  
*447. num. 1. & sequen. per totam. Huius rei exemplum habe-*  
*mus, apud Sueton in Octavia. cap. vlt. Ubi heredes inquit ins-*  
*tituit primos, Tiberium ex parte dimidia, & sextante liviam*  
*ex parte tertia, quos, & ferre nomen suum iussit. Dion. lib.*  
*45. Ovidi. lib. 15. & Metumorphos. Nec obstat, quod ius*



concedendi arma, & insignia, non sit in potestate privator, sed regalibus, ac censeatur, l. nemo 5. Cod. de dignitatibus Sixtinus de regalibus lib. 1. cap. 2. num. 36. Hopingius de iure insigni. cap. 8. num. cum sequen. & num. 29. cum sequen. Cum multa transeant, cum Vniuersitate, quæ singulariter parte prohibentur, capit. 1. capi. cum secundum 10. de Iure Patronatus, l. in modicis est ibi glos. de contrahenda emp. Casaneus in Cathalogo gloria. mundæ par. 1. consider. 38. conclusi. 45. in fine. Hopingius dict. cap. 8. num. 298. observandum autem hoc loco est, quod is qui iustus est ferre nomen est insignia testatoris, non cogatur proprium suum nomen, & insignia describere, sed ea nichilominus retinere possit, nisi aliud à testatore, ex rationabili causa dispositum, per tradita, per Hopingi. de iure insigni. cap. 8. num. 342. & sequen. & num. 396. & sequen.

63 Desuerte, que aunque se pueda imponer la obligacion de portar nombre, y armas: pero no por este respeto, deve dexar el gravado las proprias, sino es, que el testador lo mande, pero esto, deve ser por causa razonable, la qual arriba se ha dicho no serlo, quando el fideicomisso, ò mayorazgo, llegase a Embra, siendo esto de calidad, que para copularse en matrimonio, igualmente Noble, y Rico, venga à ser, la obligacion de nombre, Armas sin mixtura, destituida de razon.

64 Lo que se ha comprovado en drecho, en el mismo pleyto, se hallará texto expresse, que assi lo prueba, sin que la muy Ilustre parte contraria pueda negarle: pues en virtud del mismo texto, pretende la succession, saltem alternativa, y es de Don Guillem Ramon de San Climent, cuyas palabras se dexten arriba trascritas. Ibi: *Salvo si el q̄ cō ella se quisiere casar, ò estuviere casado, fuese titulado de Conde, Marques, ò Duque, ò tal Cauallero, q̄ fuese mas rico q̄ ella: por q̄ en tal caso, no quiero obligar al dicho apellido, y Armas al tal marido, ni al primogenito heredero del Estado*  
de



de su padre: Mas si de aquel matrimonio huviesse segundo-  
genito, que quisiessse tomar dicho Apellido, y Armas, quiero se  
dè al tal la dicha renta, sin poderfelo impedir nadie; De que  
se ve, que en caso de matrimonio superior, ò igual á la  
hembra, juzgò Don Guillem Ramon de San Climent,  
que era fuera razon, la obligacion de portar nombre, y  
Armas, sin mixtura, y aun con ella.

65 Sin que pueda dezirse, que Don Guillem Ra-  
mon de San Climent, por lo menos, aunque librasse desta  
obligaciõ, al marido, y primogenito; franqueò su patri-  
monio al segundo genito, en caso, que quisiessse portar  
el nombre, y armas de San Climent, sin mixtura: Por-  
que, aunque esto procediesse, en la conformidad, que  
se explicará; no de aí se sigue, que este caso omisso por  
Riambau de Corbera, se tenga de añadir en su disposi-  
cion, particularmente hallandose expresa provision, en  
su testamento, de lo que deven observar, en orden del  
portar nombre, y armas de Corbera, los que casaren con  
las hembras desta casa.

66 Por lo que, no leyendose en la disposicion del  
testador, la obligacion de portar el nombre, y Armas de  
la casa de Corbera, solas, y sin mixtura, en nuestro caso,  
que la successiõ llegò á hembra, no se puede inducir re-  
peticion de vna clausula separada, y condicional; y sin  
palabras repetitivas (y quando se hallassen, lo que se nie-  
ga) pudiessen inducir repeticion de qualidades, puestas  
en clausulas antecedentes, separadas, y llamamientos pu-  
ros, por no ser razonable, y de otra parte aplicando la  
repeticion á diferentes personas, y grados; majormente  
aviendolo assi declatado la observancia contraria, à lo q̄  
pretende la Muy Ilustre Doña Geronima. Y en todo caso  
fuera dudoso lo q̄ quiere justificar, y assi siẽpre se avia de  
dedeclarar à favor de esta Muy Ilustre parte, segun el lu-  
gar de Tonduto, y exemplar del Senado arriba referido.



## PROPOSICION II.

QUE AUNQUE LOS PADRES, Y ABUELOS, Y otros Ascendientes de Doña Isabel Maria, no ayan portado el nombre, y armas de la casa de Corbera, sin mixtura, no puede perjudicar à dicha Doña Isabel Maria, y à Don Diego su marido, mayormente hallandose estos dispuestos, à observar lo que el Senado de-  
clarare.

67 **G**Ravissima es la question, si la contravencion del padre, perjudica à los hijos, en caso que se purifica el fideicomisso en sus personas. Afirmaron algunos, tomando por fundamento, que excluydo vno, tambien lo quedan sus descendientes, alegando à este intento la ley final in fine Cod. de verb sign. Bald. in l. fen. Cod. de liber. praterit. Decius in l. illam, Cod. de collation. y assi dicen brocardicamente otros, como Tiraquello de primogen. quest. 12. num. 5. & seq. & quest. 40. nu. 126. que quando vno es removido de la succession, tambien lo son sus descendientes, como no tengan de ser admitidos aquellos, cuyos Autores han sido excluydos, cap. licet. 10. de testibus. Riminald. cons. 42. num. 126. lib. 10. Y de la misma suerte, que los frutos, que provienen de raíz infecta, tengan de ser repellidos, como la misma raíz, l. si viva matre, Cod. de bonis matern. y rompida vna vena, es fuerça que falte el curso del agua, l. flumina, §. si de damn. infect. de aq. se sigue, que extingto el derecho del padre, sin poder renacer, no passa en el hijo, l. 3. §. si capitis de bon. libert. l. in rem actio de rei vindicat. l. sed si meis, §. arbor de acquir. hered. l. in tantum, §. semel de rer. divis. Magdon. decis. Florent. 102. num. 12. y con estas razones, añadidas otras por Kinipschilt en el dicho trada de fideicom. cap.



16. à num. 152. vsque ad 159. prosigue la sentencia de los q  
han dicho, que la contravencion de los Ascendientes, es  
nociva á los Descendientes.

68 Emperò la contraria opinion, defiende el mis-  
mo, por mas firme, y verdadera. Y se prueva en primer  
lugar, de la ley peto 69. § fratre 3 de legat. 2. en cuyos ter-  
minos parece que nos hallamos; porque en dicho texto,  
fue instituydo vno. y le fue substituyda su familia, y dize  
el Consulto, que si el instituydo, no cumplirá con la vo-  
luntad del defunto, no por este respeto viene à ser pri-  
vada su familia del fideicomiso, sino que sus descen-  
dientes, pueden pedir los bienes, sujetos al fideicom-  
iso. Las palabras del Consulto son: *Fratre heredé in-  
stituto, petijt ne domus alienaretur, sed vt in familia relin-  
queretur. Si non paruerit heres voluntari, sed domum alie-  
nauerit, vel extero heredé instituto deceß. rit, omnes fidei-  
commissam petant, qui in familia fuerint.* Y aunque los  
Doctores no alegan otras palabras del Consulto, pero  
son dignas de Papiniano, las que se siguen, y muy de  
nuestro intento, ibi: *Quid ergo si non sint eiusdem gradus?  
Ita res temperari debet, vt proximus quisque primo loco de-  
deatur invitatus: Nec tamen ideo sequentium causa propter  
superiores, in posterum laedi debet: sed ita proximus quisque  
admittendus est, si paratus sit cavere, se familie domum re-  
stituturum.* Cuyas palabras manifiestan textualmente, que  
la contravencion de los Antecesores, no puede infectar  
á los Descendientes. Y oponer esto en esta causa, fuera ex-  
clyrse, quien lo opusiese: porque todos los que son en  
causa, eodem morbo laborarent.

69 Este textual fundamento, no necessita de apo-  
yos, si bien que para dilatar la pluma, añaden razones,  
tomadas de los principios de derecho es à saber, que el  
hecho proprio, deve dañar á si. y no á los otros, *l. factam  
vss. de reg. iur. l. si defuncto 10. in fin. de vi, & armar.* Y que  
la



la pena que merece el delinquente, no ha de passar á otro, como en terminos de fideicomissos la *ley sancimus 22. Cod. de pœnis, l. cum ratio in princ. de bon. damnat.* Ni deve ser en potestad de el heredero, ò fideicomissario, en perjuizio de los otros llamados en su defeto, purificada la condicion, frustrarles del fideicomisso, *l. si quod 21. §. ult. de liberat. legat. l. nec ei 17. §. eod. de adopt. l. si ita quis si, §. is cui de legat. 2. l. in fideicommissum 77. ff. de condit. & demonstrat.* Por lo que, la alienacion del heredero gravado, aunque sea padre, no puede perjudicar á los hijos, quando son llamados ex propria persona, como se verifica en todos los demas hechos, que andan regularmēte acompañando al contraventor, sin passar á los siguientes, *l. Papinianus 8. §. meminisse 14. ff. de inoff. testam. Nata conf. 470. num. 25. & 26. Guido Papæ conf. 28. num. 8. Menoch. conf. 544. num. 9. & seq. Ruin. conf. 122 n. 7. lib. 2. Burfat. conf. 13. num. 67. & seq. Magon. Florentin. decis. 16. & seq. largamente Palma Nepos Alleg. 43. à num. 13. Et quod pœna contraventionis in fideicommissis tantum contravenienti noceat, & non etiam ipsius filijs, & hæredibus, communiori DD. calculo receptum est, & nominatim tradunt Nata conf. 470. num. 12. & seq. Ruin. conf. 122. nu. 7. Oldrad. conf. 16. num. 5. Roland. à Valle conf. 78. num. 3. & 6. Cæphal. conf. 282. num. 29. & 35. Hondedeus conf. 72. num. 32. & 40. lib. 1. Peregrin. de fideicommiss. art. 18. nu. 29. & seq. Tusch. lit. P. conclus. 902. num. 7. Y dicen mas, que quando el padre, y hijos son llamados, ordine successivo, y el padre posee el hecho, y delito de este, no infecta á los hijos, Nata conf. 470. num. 25. & seq. Cæphal. conf. 882. num. 35. Burfat. conf. 13. num. 67. & seq. lib. 1. Peregrin. dict. art. 18. num. 29. & seq. Fusar. de substit. quest. 575. nu. 1. y generalmente en nuestros terminos Fusarius de substit. quest. 586. nu. 2. Añadiendo à estos la Rota coram Merlino decis. 404. num. 8. Valenzuela conf. 156. num.*



85. in fine tom. 2. Molin. de Hispan. primog. cap. 10. num. 1. 33. & seqq. Aloysius Mansius consultat. 77. num. 10. in fine, ibi: *Quibus Aeneas, contraveniendo præcepto Mathei testatoris, præjudicare non poterit: quia talis contravenitio, nocet quidem, & præjudicat, ipsi Aeneæ contravenienti; non autem filijs, & descendantibus nascituris: ut advertit Christoph. de Paz de tenuta, cap. 35. num. 24. & ita partibus hinc inde informantibus decisum.* De Luca in suo theatro lib. 10. de fideicom. discurs. 7. num. 19. optimè Larrea decis. Granaten. 51. num. 42. Fontan. tom. 2. decis. 368. num. 3. & 369. num. 1. 2. & 3. cum R. Senatus decisione; y assi tenemos calificada esta proposicion, à mas de los principios del drecho, y Doctores, que assi lo entienden, aviendolo el mismo Senado canonizado.

70 Todo esto, está sucediendo, y es aplicable à nuestro testamento, porque el orden con que el testador, llama sus successores, es successivo de vnos à otros, sin admitir otra linea, hasta q̄ la admitida este evacuada, y del todo extincta, y assi dado, y no concedido, que los antecessores de esta muy illustre parte, huviessen contravenido, no de ai se seguiria, que huviessen podido prejudicarla.

71 A cuya contextura de palabras, es aplicable la docta decision Grauatense del señor Larrea 51. en su tomo 2. particularmente en el num. 16. en que trae la decision de su Senado epilogada sub his verbis: *Senatus in his controversijs, nisi expressè de iudicio disponentis appareat voluisse incompatibilitatem ad versus lineas, gradus, vel personas limitare, vel aliquam rationem exprimere, que solum excludat personam, & aliam solum admittat, semper realem censuit, ut incompatibilitas bona comitetur, & non esse admittendos ad successionem incompatibilem descendentes primogeniti, sed fratrem, & ultiores alterius lineæ, & primogenitum posse illum omittere, & alterum eligere, nisi*



quando expresse conceditur, ut in dict. l. 7. sed istius successione ad alios, qui sequuntur transire. Y assi es escusable, referit tanto, como recogió el señor Larrea, pues todo se reduce, lo que se podria dezir en contrario, à quando por la contravencion del vno de la linea, se llamasse otra linea, y no quando despues del contraventor admitiessse á sus descendientes, con el modo, condicion, y obligacion que les impuso, que à todo tranze fuere nuestro caso.

72 Tampoco obstarán el mismo Larrea, con otros que alega en la decision 34. num. 63. á quienes añadimos Mier. de maiorat. 2. par. quest. 4. illat. 8. num. 319. porque esto hablan en vna contravencion, que inficionará toda la descendencia; como de vn casamiento, contra la prohibicion del testador; que recae en todos los que nacen in futurum de aquel matrimonio, y assi lo explica el mismo Larrea en el dicho num. 63. ibi: *Nam id longè differe à nostro casu, ut etiam exclusa matre propter sexum, adhuc filius, quia masculus admittatur: Id enim solum respicit personam matris. Advero illegitimitatis vitium, reale est: & totam lineam inficit, ut cum semel illegitimus, se interponit, omnis eius posteritas excludatur ita Bald. in l. fin. de ver. sign. num. 4. Tiraq. de primog. quest. 12. num. 13. & de retract. ligna. §. 1. glos. 8. num. 7. latè comprobat D. Castillo ubi proximè argumentis Betis respondens usque num. 30.*

73 Antes bien, se conforma con lo que se ha discutido, el mismo Mieres ubi supra num. 312. ibi: *Verior tamen mihi videtur opinio, cum limitatione, de qua infra v. 319. quod in isto casu competit jus successionis in majoratu, fratri illius, qui noluit condiciones servare: Cum verè iste sit proximior patri, & sequens in gradu illi, qui conditionibus non paruit; que conclusio, confirmatur ex his, que ad propositum scribit Cephal. in cons. 282. in 6. argum. quem citat Sanchez*



in l. heredes mei, §. cum ita, ff. ad Trebell. par. 5. num. 127 pag. 240. qui ad istam materiam omnino legi debet, & hoc tenet etiam Porcius Imoleus in cons. 55. num. 107. & ad hoc facit doctrina Andr. de Ifern in cap. 1. colum. 3. in vers. Si vero de alienat. feud. patern. ubi dicit, quod si ex dispositione concessionis feudo pater privetur, quod agnatis est deferendum, hoc non procedit ubi talis alienans habet filios, qui agnatis preferuntur; cuius auctoritate, & alijs rationibus motas tenet in terminis Tell. in l. 27. Taur. num. 10. Quod filij illius, qui contra conditionem à testatore injunctam de non alienando bona majoratus alienavit; preferuntur (facta alienatione) alijs consanguineis vocatis. Et pro hac sententia inducit text. in l. 3. ff. de interd. & relegat. & idem vult Mariengo glos. 4. num. 10. fol. 159. Hodi. l. 11. tit. 6. lib. 5. recopil. Et pro opinione Tellij faciunt plura, quae scribit Caphalus in cons. 282. num. 7. cum seqq. lib. 2 & pondero textum in l. cum ita, §. in fideicommissio, ff. de legat. 2. ibi: Qui ex nomine defuncti eo tempore quo testator moreretur, & qui ex his primo gradu procreari solent.

74 Admirables son al mismo intento las siguientes palabras del mismo Auctor, ibi: Et cum semel bona pervenerint in lineam illius, qui alienavit, ab ea exire non debent, donec illa linea fuerit finita, propter alienationem, quae filio praedicare in nihilo potest. Ad quod etiam facit, l. 40. Taur. in ratione sui, quae vult, lineam semper esse continuandam, & successionem de patre in filios, & ad alios ulteriores. Et istam sententiam mirum in modum confirmat doctrina Bartoli in l. liberorum, num. 26. ff. de ver. sign. ubi vult, quod quando filia excluditur à successione propter delictum, vel ingratitude, nepos exclusus non censetur: secus si propter favorem descendens, vel alterius. Cum igitur testatores prohibentes bona majoratus alienari, ea praecipua ratione moveantur, quia volunt ut in perpetuum bona ad successores primogenitos perveniant, & in aeternam memoria eorum conser-



vetur: consequens est, quod cum mens, & intentio testatoris  
 conservari, & perpetuari possit in filios alienantis, sicuti in cæ-  
 teris consanguineis transversalibus, bona non debent auferri  
 filiis propter excessum parentis, ut dentur proximioribus con-  
 sanguineis, nec patris delictum filijs debet esse impedimento:  
 Et hanc eandem conclusionem probat Caphal. cons. 282. per  
 totum, & cons. 283. nu. 11. quem citat in dict. cons. 282. Bur-  
 sat. cons. 13. num. 53. & idem voluit Carol. Rnm. in l. 1. nu.  
 39. & 40. ff. de vulg. & adduco etiam pro ista conclusione tex-  
 tum singularem in l. si paterfamilias Titium, ff. de hered. insti-  
 tuend. Et culpa patris alienantis, filio non debet prajudicare  
 secundum, Paul. de Castro in cons. 259. omnis difficultas nu.  
 8. lib. 1. facit in simili sententia Abbatis, cap. v. rum, num. 3.  
 de condit. apposit. vbi probat, quod si Prælati contra condi-  
 tionem appositam in donatione alienavit rem Ecclesie adqui-  
 sitam, non nocet Ecclesie talis alienatio. Et hanc etiam sen-  
 tentiam pluribus medijs, & rationibus probat Bursat. ad ista  
 legendus, in d. cons. 13. num. 53. cum seqq. lib. 1. pro quibus  
 omnibus est casus mihi notabilis in l. 3. §. si emancipatus, ff. de  
 honor. poss. contratab. de quo textu tracto, quest. 2. & quest.  
 4. illat. 2. & ista sententia fulcitur ex doctrina Baldi in cons.  
 89. Divus Thomas num. 10. lib. 1. vbi inquit, quod renun-  
 tiatio patris non nocet filio in his, quæ filius consequitur ex  
 propria persona per d. l. 3. ff. de interd. & relegat. & pro ista  
 sententia est etiam bonum consilium Baldi in cons. 237. in præ-  
 mis videndum num. 28. lib. & in cons. 315. num. 2. lib. 2. &  
 quæ scribit Bursat. cons. 91. num. 13. & 14. & text. in l. lu-  
 visconsultus, ff. de gradibus, & in §. 1. institut. eod. tit. ibi:  
 Pater, & filius sunt in primo gradu inter se, & istam senten-  
 tiam probare videtur, Peralta in rubrica, ff. de hered. insti-  
 tuend. num. 119. pag. 68. vbi resolvit an filius statim agere  
 possit, si sit in patria potestate, vel emancipatus, & Paris.  
 cons. 70. lib. 3. ad hoc legendus. Et confirmatur ex doctrina  
 Andree de Ifern. in cap. 1. §. Præterea Ducatus de prohib.  
 feud.



*feud. alien. per Federic. ubi vult, quod in donatione, in qua continentur plures gradus substitutionum, tot dicuntur donationes, quot personæ sunt vocatæ: quod confirmatur ex pluribus, quæ scribo in 4. parte in principio. Igitur cum omnes sint vocati in infinitum, unus post alium, & patre alienante filius sit donatarius, & sequens in gradu, & de linea, in qua maioratus, semel devenit, alijs est preferendus.*

75 Por lo que constando de la voluntad del testador, que en la contravencion, en la forma que dispuso, no fue privar, à los descendientes del que contravendria, sino llamarles successivamente, cumpliendo su disposicion, haze evidencia, no solo del buen derecho de esta parte, dispuesta à observar lo que declarare el Real Senado; sino que aun excluye los contrarios litigantes, pues se hallan en diferentes lineas, que el ultimo possedor de la casa de Corbera, ad tradita per text. in cap. 1. de natur. succes. feud. Souza in l. femina, par. 1. num. 279. Addentes ad Molin. lib. 3. cap. 4. à num. 12. ad 24. Milanen. decis. 9. num. 1. lib. 1. Fusar. de substit. quest. 379. num. 50. Mart. de succes. legali. par. 1. quest. 12. art. 1. num. 3. Ramon conf. 10. n. 306. & 502. Galeota contr. 48. n. 4. to. 1. Quesada Pilo dissert. 20. n. 29, & 30.

### PROPOSICION III.

*QUE DADO, Y NO CONCEDIDO, QUE RIAMBAN de Corbera, huviesse dispuesto, que las hembras sus Descendientes, y successoras, tuviessem obligaciõ, y sus maridos, portar el nombre, y armas de Corbera, sin mixtura; esto se devia regular, segun el estado de la casa de Corbera, al tiempo del testamento de Riambau de Corbera, y no segun al que se halla oy, y resulta del Processõ.*

76 **D**Examos probado arriba, que el precepto del testador, por modo, condicion, è gra-



vamen, ò como se fuere, siempre se ha de entender, si anda acompañado de causa razonable, y à este se deve añadir otro principio de derecho, que las disposiciones de los testadores, y aun vniversalmente todas, se han de entender, *rebus sic stantibus*. Basta alegar vno, con los que refiere, por no fraudarle de su trabajo, y hazerle proprio nosotros.

77 Alfonso de Guzman en su *tratado de evictiombus*, *quest. 30. num. 93. vers. Ulterius*, lo dixo arto bien, ibi: *Ulterius confirmatur principalis conclusio, quia dispositio quaelibet, intelligitur, rebus sic stantibus, & in eodem statu permanentibus, quod procedit in omni dispositione, sive in contractibus, sive in ultimis voluntatibus, ex text. in l. quod Servius, ff. de condiçt. ob causam, & ibi glos. & DD. cap. cum inter de renuntiat. cap. quemadmodum de iure iurando, Tiracquel. in l. vnquam, Cod. de revocand. donat. nu. 162. Farinac. tom. 1. criminal q. 34. num. 42. Boer. decis. 204. Cravet. tons. 95. num. 4. Franch. decis. 81. num. 12. Castell. Sotomay. lib. 4. de coniect. cap. 59. num. 1. & num. 11. & seqq. Ex qua conclusione infertur, quod evictis rebus hereditarijs extra testatoris cogitatum minuuntur legata ad relevamen heredis, & fideicommissarij vniversalis, quod in terminis excitavit Peregr. de fideicomm. art. 4. num. 58. quod scilicet, legata viderentur accipienda, rebus sic stantibus ex l. Paulo Calimaco, §. 1. ff. de legat. 3. l. Mevia, §. fin. ff. de annuis legatis sic in nostro casu Capellanus debet habere Capellaniam cum diminutione causata ex accretione pragmatica, minorato onere Missarum, prout generalitèr in toto Regno fuit observatum in Aniversarijs, & Capellanijs, vt onera minuantur iuxta proportionem bonorum, & in hoc Archiepiscopatu Toletano pluries iudicati videntur, quod jam deinceps non erit hesitandum, cum quotidie videamus quamplures decisiones gravissimorum Senatuum.*



so, con vn patrimonio tan grande, y calificado, que correspondia à la nobleza, y antigüidad de su casa, y igualava à la de muchos titulos. Ha padecido diminuciones, y menoscabos inescusables, como dotes, y otras, que admiten los fideicomissos perpetuos, por muy prevenidos, que ayan andado los testadores, en conservar à su posteridad la hazienda vinculada, achaque de todo lo subblunar, y aun del mismo Sol, Lipsius lib. 1. de constantia, cap. 16. ipse Sol deficit, Luna laborat ac tacebit, sydera cadunt, por lo que aunque hemos leido, principiarse algunos Imperios, pero tambien les hallamos fenecidos; muchas Republicas, y familias Nobles florecieron, que oy se hallan sepultadas sus memorias; porque siendo el hombre mortal, à cuya contemplacion la Divina Omnipotencia lo cria todo, no es de estrañar, que como estos tengan estatuydos sus tiempos, à cuyo termino llegando se resuelven; de la misma suerte los fideicomissos, Knipschilt de fideicommiss. cap. 16. num. 1. cum seqq. y profi- gue muchos modos de extinguirse; previnole, si bien no con tanta extencion, Peregrino de fideicommiss. art. 52.

#### PROPOSICION IV.

*QUE ESTA MUY ILVSTRE PARTE, SIN EM-  
bargo de la ultima disposicion de Don Guillem de San Cli-  
ment; no tiene obligacion de portar el apellido, y ar-  
mas de la casa de San Climent, sin mixtura  
alguna y que assi puede usar de  
entrambas.*

**D**OS medios indisolubles, se ofrecen en orden à esta proposicion, que se dexan todos insinuados en lo que se ha discurrido arriba: pero en quanto importare, se bolverà aplicar lo que condu- xere.



xere. Es cierto, como se ha visto, que particularmente en los preceptos de los testadores de portar nombre, y armas sus successores, prevalece la razon, á toda disposicion Demos, y no concedamos, que Don Guillem de Sant Climent huviesse dispuesto, que todos sus successores tuviessem obligacion de portar apellido, y armas de Sant Climent, sin mixtura, este precepto no fuera razonable en otros, que en sus Descendientes, particularmente, quando despues de ellos se leen llamados Luys de Corbera, y sus Descendientes, y faltando estos, llama á otros: es á saber, á Doña Violante Carroz, y Centellas, que fue casada con Don Enrique de Cardona, y á Doña Alamanda Carroz, y Centellas, muger que era, de Don Christoval Centellas, y á estas señoras, y á sus Descendientes, les permite que jünten las armas de Centellas, con las de Sant Climent.

80 Esta literal disposicion arguye, que Don Guillem de Sant Climent entendió el caso, de portar sus successores el apellido, y armas, sin mixtura; en orden á sus Descendientes, porque llamando otros en vltimo lugar, y permitirles, que pudiessem vnir otras armas, con las de Sant Climent, fue entender, que Luys de Corbera, y sus Descendientes, pudiessem portar entrambos apellidos, y armas: porque de otra suerte mas gravados fueran los predilectos, que los menos. Es doctrina de Fusario *de substitut. quest. 466. num. 8. ibi: Et semper magis dilectus est preferendus. l. coharedi, §. qui discretas, & ibi DD ff. de vulg. & pupil. substit. Ancharran. conf. 38. num. 1. Roman. conf. 408. num. 4. Menoch. conf. 1005. num. 27. lib. 11. Mantica de coniect. vltim. volunt. lib. 8. tit. 4. num. 5. Anton. Gamm. decis. Lusitan. 378.* Y que Luys de Corbera, y sus descendientes, fuessem predilectos, se faca: porque fueron llamados primero, que otros, y esto es ser predilecto. Assi arguyó Scevola en la ley *Lucius 85. de hered. instituent. ibi: Non enim*



enim fratrem solum heredem pretulit substitutis, sed etiam eius liberos. Al mismo intento Marcelo en la ley Publius Mevius 36. §. fin. de condit. & demonstr. ibi: Etenim videri contra voluntatem testatrix, representationem fideicommissi desiderari, ut amplius ad substitutos perveniat, quam ad puerum pervenire, &c. Et non est verosimile, ut maturius voluerit testatrix ad substitutos hoc transferre. Cuyas palabras, aunque Redenasco *conf. 42. num. 18.* las aplique à favorecer la predileccion de ser primeramente llamados, valiendose de Craveta *in conf. 197. num. 2. volum. 2. Paris. in conf. 70. num. 8. vol. 3.* Matt. *in conf. 48. num. 33. cum seqq.* Fufar. *de subst. quest. 466. num. 8. & 15.* Ramon *conf. 28. num. 14.* Rota coram Rubeo *recent. par. 8. tom. 9. decis. 255. n. 20.* & *par. 9. tom. 2. decis. 458. num. 24.* Barbosa *de canonic. & dignitat. cap. 18. num. 28. & 37.* Simon de Præris *de interpretat. ultim. volunt. lib. 1. solut. 5. num. 18. pag. 104.* Sin que Redenasco, y los otros las induzgan à nuestro intento, pero como Scevola, y Marcelo no favorezcan mas à los llamados en ultimo lugar, que à los primeros; sin fuerza se sigue, que permitiendo Guillen Raymundo de Sant Climente, à los llamados ultimamente, portar el apellido, y armas, con mixtura, lo mismo entendió en Luys de Corbera, y sus Descendientes, primeramente llamados: porque de otra suerte no fueren predilectos, con el gravamen de extinguir las memorias de casa tan calificada, por maravedises, de que entõces menos necesitava, por ser opulentissima en aquellos tiempos.

81 Este modo de interpretar las voluntades de los testadores, es legitimado por todos los Doctores, porque no discrepa alguno, en que la mayor interpretacion, despues de la razon, que dexamos establecida en los sucesores de Luys de Corbera, para no portar el apellido, y armas de Sant Climent, sin mixtura; es ver lo que han querido los testadores, sacandolo, de sus mismas ultimas



disposiciones, *l. qui filiabus*, y otras que alega Ramon  
*cons. 65. num. 12. vers. Attamen*, *Præcis lib. 2. de interpretat.*  
*ultim. volunt. interpr. 2. solut. 3. num. 65.* *Mantica de con-*  
*iect. ult. volunt. lib. 6. tit. 13. num. 5.* *Surd. decis. 210. num.*  
*10.* *Crespi observ. 20. num. 18 & 19.* *Castillo contro. tom. 4.*  
*cap. 50. à num. 22. cum seqq.* *Cancer var. 3. cap. 20. num. 377.*  
*cum seqq.* Mejor que todos lo dixo modernamente Re-  
 denasco *cons. 17. num. 168.* y particularmente *cons. 44. n. 39.*  
*ibi: Secundo respondetur, non esse novum, vt vna pars testa-*  
*menti per alteram declaretur, vt in l. si servus § 3. §. fin. ff. eod.*  
*in l. verum 26. de petit. hered. Decian. in cons. 89. num. 50.*  
*lib. Paris. qui de communi testatur in cons. 86. num. 52. lib. 2.*  
*Mart. in summ. suc. legal. par. 3. quest. 2. art. 1. num. 17.* *Scayo*  
*decis. 81. num. 20. & Fusar. in cons. 183. num. 7. & 8. vbi*  
*ampliat, etiamsi pars sit separata.* Cuyas palabras, favore-  
 cen mucho nuestro intento; porque tomar la interpreta-  
 cion, à mas de la razon, de las substituciones siguientes  
 à la casa de Corbera; no es tomarla de otro testamento,  
 y por consiguiente, ni de otra voluntad.

82 Aumentase el discurso, que Guillen Raymundo  
 de Sant Climent en su vltima disposicion, se ve muy  
 ajustado à lo razonable; como sus noticias, experiencia,  
 y puestos que ocupava, pedian, porque dexando assen-  
 tado lo que se ha discurrido; es à saber, que no quiso obli-  
 gar à portar su apellido, y armas, sin mixtura, à otros, que  
 à sus Descendientes, limita el gravamen de portar el  
 apellido, y armas, sin mixtura; al caso que vna de sus des-  
 cendientes, casare con titulado de Conde, Marquès, ó  
 Duque, ó tal Cavallero, que fuesse mas rico que ella; cu-  
 yas palabras manifiestan: que no quiso D. Guillen Ray-  
 mundo de Sant Climent, no extinguir las me-  
 morias de otra familia, aunque no fuesse titulada, como  
 fuesse mas rica que la suya, porque bien entendiò, que  
 este gravamen no era para familias acomodadas, segun  
 la



la nobleza correspondiente à la casa del testador; y lo que mas mueve à conjeturarlo assi, es lo que se sigue en la misma disposicion, como se ha dicho arriba, es à saber, que quando hembra le succediesse, y esta casasse con titulado, ò Cavallero mas rico, no queria obligar al dicho apellido, y armas, al tal marido, ni al primogenito heredero del estado de su padre, sino al segundogenito. Cuyas palabras, convencen qualquier discurso, y doctrinas, que se tentassen oponer à la justicia de esta parte.

83 Fortalecese mas: porque las palabras referidas del testamento de Guillen Raymundo de Sant Climent, no son acomodables à otra disposicion, que à sus Descendientes: porque llama en su testamento aquellos; y podia suceder, que el primero de sus Descendientes, fuesse hija; pero no Luys de Corbera, primeramente llamado. y quando vn testador dispone, siendo ambigua su disposicion, y assi comprehende el caso cierto, y incierto: entonces la interpretacion, se ha de hazer, que atendio à lo mas cierto, que en nuestro caso era la descendencia del dicho Don Guillen de Sant Climent, la qual, no solo por la succession de la hazienda, sino por la de la sangre, y recta linea del testador, era mas justo, que conservasse el apellido, y armas, sin mixtura. Y como à estos los hallemos dispensados, muy facil es persuadirse, que mayor razon se le ofreciò à dispensar, en Luys de Corbera, y sus Descendientes.

84 No es mal lugar este para repetir lo que dexamos, discurredo arriba en la casa de Corbera, pues allà diximos, que la observancia, particularmente la proxima al acto, era la Reyna de las interpretaciones, y aviendo sucedido el mismo Luys de Corbera, à Guillermo de Sant Climent, que dexò à Francisco, y Ioseph à Doña Emericiana Monsar, y à ocho hijas mas; y Francisco de



xado á Ioseph, Francisco, y otras hijas, aviendo discurrido casi vna centuria, nadie hasta el dia de oy, ha pretendido esta incompatibilidad de fideicomissos aviendose todos los hijos segundos desta casa, contentado, y dándose por excluydos de la succession, como el primogenito portasse entrambos apellidos, y armas.

## PROPOSICION V.

**QUE SEGUN LAS PALABRAS DEL MISMO Testamento de Don Guillem de Sant Climent, aun tomadas con todo el rigor, que la muy llustre parte contraria pretende, no avria venido el caso de ser admitida por la incompatibilidad pretendida.**

85 **C**ontrovierten los Doctores, si en los fideicomissos incompatibles, admitida vna linea, ha de passar la succession à otra. Sin duda, que esto se entiende en terminos habiles, y en el caso que de vn mayorazgo incompatible, se verificasse la cõdicion en la cabeça de alguna linea, y en este caso Quesada, & Pilo *disert. 20. num. 29.* alegando á Larrea *decis. 51. num. 16.* que dize averse así decidido; no tiene dificultad, que el Mayorazgo deve passar à otra linea.

86 Lo mismo han dicho Molina *de primog. Hispan. lib. 2. cap. 14. num. 22. & lib. 1. cap. 19. num. 10. & lib. 3. cap. 10. num. 4.* Peregr. *art. 40. num. 6. in fin.* Fusar. *de substitut. q. 318. num. 66.* Dan la razon estos Doctores, porque el dominio no puede estar in pendent, como en los referidos, y otros largamente es de ver, y tambien en Rojas *de incompatibilitate, par. 5. cap. 3. toto.*

87 Pero examinada la materia, no es acomodable esta proposicion al caso, que se nos ofrece, y que tratamos;



mos; porque de la misma clausula testamentaria, de Don Guillen Raymundo de Sant Climent, de que pretende la parte contraria deducir la pretendida incompatibilidad: esta deduce la compatibilidad, o por lo menos, que se deve esperar, si Doña Isabel Maria tendrá hijos, que puedan remover el pretendido obstaculo de la incompatibilidad: Y favorecen esta nuestra parte, el mismo Fusario de *Substitut. quest. 318. num. 66.* aunque de passo, pero principalmente en el *num. 79.* de la misma question, ibi: *Non obstat principale fundamentum huius opinionis, quod defunctorum voluntates, non possunt stare in suspenso, l. ult. ff. comm. prad. & dixi supra num. 66. Et ideo filij masculi fratris admitti debeant, non expectato, an filij masculi filiarum testatoris nascantur; Nam respondent alij, quod voluntates defunctorum possunt stare in suspenso, cum speratur suspensionem cessare, veluti per natiuitatem filiorum nascendorum, ex spe probabili, & quando constat de voluntate testatoris, qui vult stare in pēdenti, l. qui heredi, §. fin. ff. de condit. & demonstr. cum alijs adductis per DD. citatos supra nu. 66. vers. Ad hoc tamen. Accedat, quod nascituris, erat questio in spe, à jure approbata, l. post emancipationem, §. 1. liberat. legata, & ibi Bartol. Tiraquel. de ll. connubi, glos. 2. num. 36. Effectus autem huius spei est, vel quod suspendatur translatio, donec ex futuro eventu certificetur, an hec spes evanescat iuxta l. si duobus in princip. ff. de legat. 1.*

88 Compruevalo en el *num. 80.* con los siguientes, y amplificalo, quando consta de la voluntad del testador, por conjeturas, y responde en el mismo *num. 80. y 81.* à las razones contrarias, que se ofrecen: como que la voluntad del testador, no puede quedar en suspenso, y que no puede ceder el dia del fideicomisso muchas vezes, ocurriendo à todo en el *num. 108. y 109.* en los quales dá por constante, que puede purificarse la condicion, que suspende, respeto de vnos, y no de otros, y que no es in-



conveniente, que el dominio estè in suspenso, en orden á los efectos del derecho, no empero respecto del mismo hecho, y lo mismo sigue Merlino *infra allegandus*.

89 Peregrino de fideicom. art. 22. num. 74. ibi *Nec obstat quod defunctorum voluntates non possent stare in suspenso d. l. fin.* Nam *ut ipse inquit, possunt in suspenso stare, & cum speratur suspensionem cessare, veluti per natiuitatem filiorum, quorum nascendorum spes naturalis, & humana est: Cuius dicta vti notabilia sequuti sunt, Ruin. conf. 35. num. 14. in princ. & conf. 22. col. penult. in 2. & conf. 160. num. 16. in 3. Natta conf. 675. num. 6. & in eod. casu, Rolandus conf. 70. num. 47 & 68. in 3. Decian. conf. vlt. in 1. Surd. conf. 125. n. 21. Cephal. conf. 318. n. 67. & Riminald. iunt. cõf. 564. n. 23.*

90 Con menos palabras lo comprehendì todo Merlino *decis. 404. num. 17. & 18. ibi: Nec intollerabile esset, quod dominium bonorum donatorum aliquo tempore steterit in suspenso, si hoc voluntas disponentis suasisset, quæ id permittere potest ad l. qui heredibus, §. fin. ff. de condit. & demonstrat. & notat Peregr. d. art. 22. num. 73. vers. Verum, & Rota coram R. D. meo Decano decis. 166. num. 3. Præsertim ubi spes esset, quod hæc suspensio esset cessatura per natiuitatem filiorum, & hoc voluit dicere Castrens. dict. conf. 247. num. 3. vers. Nunc venio, lib. 1. & idem Peregr. d. art. 22. n. 74. & Modern. Brixien. d. quæst. 318. num. 66. & 79. Præterea hoc casu dominium de facto non stetit in suspenso, sed solum eius effectus, seu potius continuatio, ut scilicet Alvaro dominium esset revocabiliter acquisitum, &c.*

91 Luca de fideicom. in theatro veritatis, & justitiæ lib. 10. de fideicom. discurs. 7. num. 8. ibi: *Quare principalis immutata quæstio fuit super puncto. An conclusio quam in simplicibus fideicommissis, tanquam certam admittunt omnes tres decisiones, ac admittebant iidem scribentes, in contrarium, ut donec durat spes, vel potentia existentia personarum*



51

*rum de linea, seu genere prius vocato, siue durat potentia assequendi qualitatem, seu capacitatem, quæ in successione necessaria est, non dicitur evacuata linea, neque factus casus vocationis alterius lineæ, seu generis personarum; sed interim bona stare debeant in suspenso, siue, ut nostri dicunt in pendulo, & de qua in fideicommissis habetur particulariter actum, infra in Ferrariensi discurs. 9. locum habeat in primogenituris, & maioratibus, nec ne, ita ut inter unam, & alteram speciem, aliqua in proposito detur differentia.*

92 Verdad es, que el mismo Luca, en el lugar alegado, y numero siguiente, prosigue lo que dudó, en la fin del numero antecedente; es á saber, si ay diferencia en esta parte, de poder quedar el dominio in suspenso, entre los fideicommissos, primogenituras, y mayorazgos, y en el *num. 9.* alega vna decision de Rota 25. Iunij 1663. coram Verospio, à donde dize, que no se dá suspension de dominio en las primogenituras, y mayorazgos, como estos no puedan vacar, ni por vn instate, y alega á muchos, aunque contra su estilo.

93 Despues en el *num. 10.* trae otra decision, coram Priolo 6. Iunij 1664. en la qual se dixo, que el dominio podia quedar in suspenso en los mayorazgos de España, no empero en las primogenituras de Italia, ocurriendo à mas en dicha decision, que en el testamento, de que se tratava, el testador en ciertos casos, como ni en el nuestro, no avia estrañado, antes bien admitido, la suspension del dominio; como en nuestro caso, permitiendo á la hembra, que casare con titulado, ó Cavallero mas rico, que pudieffen ella, y su marido poseer los bienes, sin portar el apellido, y armas, sin mixtura, y tambien el primogenito, reservandole por el segundo, que querria portarlas.

94 Trae otra decision el mismo Luca en el mismo *num. 10. vers. In tertia, coram Bourlemont,* à donde dize:



*Inertia vero decisione, suspenso dicto articulo in genere, an scilicet suspensio, quæ datur id fideicommissis, detur etiam in primogenituris Italia; Duplici medio dicitur, opinionem suspensionis favorabilem in hac facti specie non intrare, y vá discurrendo sobre las razones, que se ofrecieron, para apartarse de las Decisiones antecedentes en el caso de primogenituras, y mayorazgos: Porque, como se ha visto, la question in genere, An suspensio, quæ datur in fideicommissis, detur in primogenituris Italia, no se aplicaua al caso, sobre que recaen las Decisiones, que refiere Luca, como ni tampoco al nuestro, por no hallarnos, ni en terminos de mayorazgo, ni de primogenitura, y lo que es mas fuerte, en vn pleyto originado de vn testamento, en que el mismo Don Guillen de Sant Climent testador, previno, y admitió el caso de la suspension, y hizo compatible, en caso que sucediessse hembra, que ella, su marido, y primogenito, no tuviessen obligacion de portar el apellido, y armas, sin mixtura, como literalmente se lee en su testamento arriba transcrito.*

95 A mas, que aunque la Decisión primera de 25. de Julio 1663. coram Verosplo, naufragasse, en orden á la distincion de los mayorazgos de España, primogenios de Italia, con los fideicomissos; emperò no en orden á los fideicomissos simples, como es el nuestro; aunque se hallen qualificados, con la obligacion de portar nombre, y armas, con la dispensacion de poder estar in suspenso; como en tal caso no se puede dezir absolutamente, que el fideicomisso, fue ordenado para conservar la agnacion, y memoria del testador, sino también para cõservar los bienes integros en vna persona, y q̄ vnidos passassse á las siguientes, en cuyos casos, hallandose persona capaz en la linea, en la qual se hallan los bienes sugetos á fideicomisso, y supuestos á la obligacion de portar el apellido, y armas, no passan á otra, por acetacion de otro fidei-



deicomisso semejante, sino que mientras se halla esperanza probable, mayormente concurriendo la voluntad del testador, pueden quedar los bienes en suspenso, y de esta suerte entiendo Luca *ubi supra num 18.* al señor Luis de Molina, cuyas palabras son: *Observabam quoque Molinam, dictæ traditionis Auctorem, nimirum se fundare in auctoritate Castrensis cons. 16. lib. 2. qui loquitur de casu, quo aperta successione primogenitura, seu fideicommissi, ob unam lineam defectam, plures lineæ concurrant, quarum una habeat personas capaces de presenti; alia vero illas non habeat, sed sperat, cum tunc, attendendum videatur tempus successione, atque persona capax, actu existens, admittatur, quamvis de linea remotiori, seu minus dilecta, quasi quod tunc, agatur solum de jure querendo, ideoque non resultet præjudicium, vel injuria positiva, qualis est proprie casus, de quo in dicta Bononien. de Barberijs, coram Corrado decis. 95. par. 11. recent. aliàs decis. 17. post Censal. ad Peregrin. & de qua causa habetur infra discursu 29. Secus autem ubi in presenti bona jam ingressa sunt in unam lineam, ita ut dandus veniat transitus illorum, de una lineam ad alteram, cum formali privatione lineæ admisse, juris jam quesiti; tunc enim necessaria est omnimoda evacuatio, quæ nunquam sequi dicitur, donec durat spes, vel potentia, ut ita distinguendo, advertitur etiam infra in dicta Ferrarien. disc. 9. Et ulterius dicta auctoritas Castrensis, neque est omnino tuta, dum in eodem casu, contrarium consuluit Romanus cons. 134. quod videtur magis receptum, ut in d. Ferrarien. discurs. 9. by lo*

profigue en los num. 19. y 20. muy à nuestro intento.

96 Profiguiò modernamente la question Actolino *resolut. 100.* con las mismas decisiones de la Rota, que Luca: refiriendo en el *num. 50.* la diversidad de successos, que tuvo esta question en la Rota, transcribiendo las decisiones ad literam, y concluyendo con la ultima, que confirmò la primera, que se ha de hazer diferencia, en



54  
tre la primogenitura, calificada con la obligacion de  
portar el apellido, y armas del testador, sin mixtura,  
con el fideicomiso, ò primogenitura simple: como en  
este caso, pueda la voluntad del testador quedar in sus-  
penso. Conviene con los dichos Rojas, ya alegado en la  
*p. 1. cap. 3. de incompatibilitate*, que tratando esta ques-  
tion, refiere dos opiniones, y desde el *num. 45.* sigue, que  
aunque el mayorazgo no pueda quedar in pendulo, si  
empero sus efectos, y en el *nam. 36.* haze diferencia de va-  
car vn mayorazgo por muerte, ò contravencion, como  
en el ultimo, que pretende la muy Ilustre parte contra-  
ria ser el nuestro, sigue lo que ha dicho en el *nu. 46.* que  
puedẽ los efectos del mayorazgo quedar in suspenso. Sin  
que sea admitible lo que ingiere de la caucion: porque  
nos hallamos en terminos en contrario, dispuestos por  
los mismos testadores, excluyendo el transito, no solo à  
otra linea, sino aun à otra persona de la misma, quando  
ay probabilidad de hallarse muchas en la misma linea,  
para obtener los bienes divididos, quando fuesen incõ-  
patibles. Y si la multitud de dificultades, que la muy  
Ilustre parte contraria, suministra permitiera escrivirse  
sobre cada vna de ellas, con mayor extension se huviera  
discutido: Pero reservase para lo que se ofreciere difi-  
cultar la Real Audiencia.

97 Con todo, entre tanto, no se ha de omitir, à este in-  
tẽro, la sentẽcia, q̃ se siguiò à 18. de Setiẽbre 1673. à rela-  
ciõ del Nob. D. Francisco de Ribera, Escriuano Rossinès,  
entre los Tudores, y Curadores de los hijos, y herederos  
de Sebastian Deu, cõtra Ioseph, y Gabriel Regassols, à dõ-  
de se lee. *Constat dictum testatorẽ disposuisse, quod per existẽ-  
tiam filiorum conjugum Francisci, & Ioanna Anna Regas-  
sols, & Moner, excluderetur vocatio filij secundi Antici Deu,  
ibi:* Y à falta de los hijos de los dichos Francisco Regas-  
sol, y Iuan Anna Moner succeda en los dichos bienes. y



55

vinculo el hijo segundo de Antich Deu: *Et non potest verificari fideicommissum, ad favorem substitutorum, nisi deficientibus vocatis; Nec officit prætensa incompatibilitas fundata in illis verbis: Y mi voluntad es, que mi hazienda no ande agregada á otra alguna: Quia verba cum effectu sunt intelligenda, & donec durat spes, vel potentia existentie personarum de linea, seu genere prius vocato, seu durat potentia assumendi qualitatem, seu capacitatem, que in successione necessaria est, non dicitur evacuata linea, neque factus casus, vocationis alterius lineæ, seu generis personarum, & interim bona stare debent in suspenso, seu in pendulo, & donec hereditates sunt aggregatae, & unita non fit locus incompatibilitatis, sicque cum nullus ex filijs dictorum conjugum Regassols, prius vocatis in dicto testamento, adquisiverit hereditatem dicti testatoris Michaelis Oliver, & Monet, nec illam pacificè possederit, certum est adhuc non esse contra factum voluntati dicti testatoris, ex quibus omnibus sequitur constare de intentione dictorum Iosephi, & Gabrielis Regassols. His igitur, &c. Cuyas palabras persuaden à esta parte, que siendo proferidas en la misma Sala, en que se ventila este pleyto, y en orden à vna incompatibilidad de poseer dos patrimonios, y aun no hallandose en el caso declarado, que dexamos referido, voluntad del testador expressa, como en el nuestro, que sean suspensivas, en caso que se case vna hembra successora con titulado, ó Cavallero, mas rico, que aviendo admitido el Real Senado la suspension de passar el fideicomiso à otra linea, mientras pudiere capacitarse la admitida, que à majoritate rationis, por hallarse clausula entera del Testador, à favor de esta suspension, ser servirá sentir lo mismo, no siendo el pleyto en diferente Sala.*

PRO.



## PROPOSICION VI.

SI SEGVN LAS DISPOSICIONES DE RIAMBAU de Corbera, y Don Guillen Raymundo de Sant Climent, el gravamen de portar el apellido, y armas de entrambos testadores, sin mixtura, en caso, que sea incompatible su execucion, fuera el gravamen impuesto, per modum, vel conditionem.

98 **N**O todas las palabras, que suenan condicion, importan suspension. porque puede vn testador, deferir su hazienda baxo condicion, o cõ este, ò otro pacto, ò modo, las quales palabras, aunque segun el comun modo de hablar, y tambiẽ en derecho, muchas vezes se vsurpen promiscuamente, de suerte, que el modo, se toma por condicion, y al contrario, *l. Mavia 44. ff. de manumissis testam. l. Titio 71. §. 1. l. libertis 108 ff. de condit. & demonstrat. l. liberto 21. §. Lucius 3. ff. de ann. legatis, l. que sub conditione 8. §. mortuo 7 ff. de condit. institut. l. 2. §. final. & l. 3. ff. de donat.*

99 Distan emperò en el efeto; porque las instituciones modales, no se diferencian en la adquisicion de las puras, y en el punto se adquieren al heredero escrito, en la forma que las demàs instituciones, y fideicomissos, segun la calidad del heredero, ò fideicomissarios aunque el modo no sea cumplido, *l. libertas 17. §. hæc scriptura 2. Mavia 44. l. Imperatores 52. de manum. testam. l. Titio 71. §. 1. de condit. & demonstr. l. Sardonem 42. de oper. libert. l. cum in testamento 48. de fideicom. libertat. l. si tibi 19. de legat. 3. l. 2. Cod. de his que sub modo.*

100 Destos principios de drecho, sacan los Doctores, que quando alguno es instituydo heredero, ò es fideicomissario sub modo, no cumpliendo el heredero, ò



fideicomissario con el modo, no de aì se sigue, que la institucion, ò el fideicomisso se resuelva, ò desvanezca, y assi lo sintiò el señor Luys de Molina *de Hispan. primog. lib. 2. cap. 12. num. 7. & 8.* resolviendo expressemente, que el modo, no resuelve el acto, sino que obliga aquellos à quienes se ha impuesto, que le cumplan; Por lo que dixo grandemente Baldo *in cap. dudum de election. in 6. num. 6.* que si alguno serà admitido por Ciudadano, con que pague las gabelas, no por dexar de pagarlas, dexa de ser Ciudadano, sino que puede ser compelido à que las pague, y pagadas gozará de las comodidades que los demás Ciudadanos, à quien sigue Molina *ubi supra cap. 15. num. 28.*

101 Procede de diferente suerte en las condiciones, porque estas no cumplidas, ò no purificadas, no puede ser admitido el heredero, ni otro successor vniversal, ni particular, *l. qui heredi. 44. §. fin. & tot. tit. ff. de condit. & demonstr. l. 1. §. fin. autem, Cod. de caduc. toll. l. 2. Cod. de his que sub modo.*

102 Y en caso de duda, siempre se deve arbitrar, que el precepto del testador, fue impuesto, por via de modo, y no de condicion, *l. quero. §. interlocus rem, ff. locati, Bartol. in l. cum motu, num. 2. & ibi Bald. Angel. Fulgof. Alexand. num. 8. Iason num. 8. Decius num. 7. Padilla 8. Cod. de transact. Paris. conf. 19. num. 249 Grat. conf. 81. num. 77 lib. 2. Molin. ubi supra, lib. 2. cap. 12. num. 9.* y dize Alexandro *conf. 10. num. 4. lib. 1.* que es esta la comun opinion, y lo mismo assegura en el lugar citado.

103 Bien lo dixo Castillo *contro. lib. 5. cap. 115. nu. 15.* ibi: *Deinde quoad primogeniorum, sive maioratum successiones attinet, cum preceptum, modus, aut conditio nubendi adjicitur; præmittendum denique, quòd leges, seu conditiones, quæ in primogeniorum institutione apponuntur, modum tantum, non conditionem important, atque ita non vere con-*



ditiones sunt, sed modum potius inducunt; quod sæpè reperit,  
 & pro certo tradit Ludovicus Molina lib. 2. cap. 12. sic sanè  
 num. 3. inquit, quod leges, seu conditiones appositæ in maio-  
 ratu simpliciter sumpto, modum tantum non conditionem in-  
 ducunt: Et num. 5. quod conditio adiecta donatario, ut ali-  
 quid faciat, quod veniat implendum in futurum, modus repu-  
 ratur, & non conditio. & num. 6. quod institutio maioratus  
 simpliciter sumpta, nec est pura: resolvenda tamen sub con-  
 ditione: & num. 8. quod leges, seu conditiones maioratus, se  
 non serventur, non resolvitur institutio ipsius maioratus: sed  
 successores ad earum implementum adstringendi sunt: Et nu-  
 9. quod præceptum testantis in dubium præsumitur appositum  
 per viam modi, non autem conditionis: & num. 11. quod leges,  
 seu conditiones, quæ communiter in maioratibus appo-  
 nuntur, censentur modi, ni alia, adiungantur, quæ potius ad  
 conditionem, quàm ad modum referri debeant: Et num. 13.  
 quod in gravaminibus maioratus, onera, & gravamina, ad  
 modum, non ad conditionem referenda sunt: Et num. 14.  
 quod gravamina maioratus non suspendunt vocationes, sed  
 post possessionem ad vocatos translata, adimplenda sunt,  
 nisi ex dispositione institutoris ante possessionis apprehensionem  
 implendum sit: Quo casu, licet ex dispositione legis, possessio  
 maioratus transferantur in vocatum, tamen apprehensio  
 suspenditur, donec à successore adimpleatur: Et nu. 41. Quod  
 in primogenijs conditiones, & gravamina potius ad modum,  
 quàm ad conditionem referenda sunt hætenus de his quæ di-  
 cto cap. 12. lib. 2. ipse Ludovic. Molin. tradidit, & sequitur  
 fuere Mieres part. 2. quest. 4. illat. 8. Alter Molina tom. 3. de  
 iustit. & iure, disputat. 611. & 612. Thomrs Sanchez par. 3.  
 lib. 7. de impediment. disput. 91. ex fol. 600. Paul. Durand. de  
 condit. & mod. impossib. p. 2. cap. 3.

104 No se necesitava, de favorecer tanto, las mo-  
 dales vltimas deposiciones, porque las nuestras en to-  
 dos sus casos, lo quedan de los mismos testadores, como  
 affi



assi en el testamento de Riambau de Corbera, ibi: *En todo tiempo se tenga de cognominar, tomar, y retener las armas de Corbera, sin alguna mixtura, &c.* Y ai: *Si mi heredero se-  
 rã hembra, quiero, y entiendo, que su marido sea obligado à tomar, y retener mi nombre, insignias, y armas, y sino buelva* (notese esta palabra particularmente) *mi heredad al proximo-  
 mamente substituido.* Casi de la misma suerte dispuso D. Guillem Raymundo de Sant Climent: pues de toda la clausula, de la qual se pretende deducir la incompatibilidad que se pretende, resulta leerse en ella, muchas palabras inacomodables à condicion, sino que en todo caso fueran modales, como en semejantes terminos escribe Larrea en la *decis. 52. num. 14.* que assi lo decretò fu Senado Granatense, y da la razon en el *num. 15.* que no necessita de otra aplicacion, mas que transcriviele, ibi: *Cuius sententia vera ratio, ultra prædicta, fluit ex verbis dictæ l. 7. tit. 7. lib. 5. recop. nam idem quod in ea traditur, debet observari, quando ut ibi, etiam à testatore conceditur electio in maioratu incompatibili, & in d. l. 7. expressè videtur geminatè insinuari, verè maioratum concurrere debere, ad electionem, ut constat ex verbis, ibi: De averse juntar-  
 do; Et iterum eis verbis: Se vinieron à juntar, & rursus, ibi: No concutran en vna persona, ni los pueda vno tener, ni poseer. Et cum verba cum effectu accipienda, l. 3. §. hæc verba, ff. de negot gest. Verè non dicitur primogenium conjungi, quod non dum conjunctum, sed speratur.*



## PROPOSICION VII.

QUE DADO, Y NO CONCEDIDO, QUE EN LOS fideicomissos, de cuya incompatibilidad se controvierte, por razon de aquella, no pudieran concurrir unidos, en esta muy Ilustre parte, sin embargo de veria ser exclayda la muy Ilustre parte contraria.

roy **S**Alva la censura del Senado, parece que se ha discurrido todo, para quitar la incompatibilidad pretendida, en el concurso de los patrimonios de las casas de Corbera, y Sant Climent; y quando algun escrupulo quedara, lo que no nos persuadimos, no podria ser obligada esta parte, à elegir vna de ellas, y dexar la otra: por no assistirle algun drecho à la muy Ilustre parte contraria, para pedirlo: porque ninguna de las disposiciones, sobre que se controvierte la admite. Brocardico es bien sabido, que en materia de vltimas voluntades, la mas fuerte excepcion, que se puede oponer à vn substituto, es *de te non loquitur*, y cierra la puerta à todos discursos, assegurando la vitoria à favor del mas ordinario Reo, *Vrceolo consultat. forens. 70. num. 1.* que alega à otros, ibi: *Duo obstant principaliter Domino Carolo Augustino de Grassis, vt in iudicio immissionis, vel associationis, moto contra de quibus agitur, obtinere non possit. Primum est, quòd fideicommissum, olim institutum à Domino Cesare de Grassijs, super quo se fundat, de quo non loquitur, quod sufficit Dominis reis conventis pro vitoria, Surd. conf. 44. num. 1. Fusar. de subst. q. 351. num. 9. Cyriac. contro. 579. n. 31. in fine, & contro. 608. num. 2. Honded. conf. 60. num. 12. à n. 0. Bellon. jun. conf. 26. num. 55. Marc. ventolin. conf. 2. nu. 6. & 7. Anton. Conciol. alleg. 41. in fin. Rota decis. 448. in princ. par.*



par. 3. tom. 2. recen. Comprueban esta excepcion largamente los DD. como se puede ver en Castillo *quotid. contro. lib. 4. cap. 9. n. 3.*

106 Haze evidencia todo el alegato, que obsta à la muy Ilustre parte contraria la excepcion, *quod substitutio de te non loquitur*, que es lo mismo, que si se dixesse, *quod ex non iure agentis venit absolvendus reus*. Prime, porque en qualquier caso que pueda pretender la muy Ilustre parte contraria incompatibilidad, esta la ha de aplicar à Luis de Corbera, y Sant Climent su Abuelo, porque en este recayeron los dos patrimonios de Corbera, y Sant Climent, De Luys de Corbera, y Sant Climent nacieron Francisco de Sant Climent, y Corbera, Joseph de Corbera, y Doña Emerenciana Monfar, con otras hijas, y entre ellas Teresa de Monjo. De Francisco de Corbera, y Sant Climent, que sucedió à Luis su padre, nacieron Joseph de Corbera, y Sant Climent, Doña Geronima, casada con el muy Ilustre Don Felix de Marimon, que es actor, Francisco Rimbau de Corbera, y Doña Maria, que casó con D. Joachin Grimau. De Joseph de Corbera, y Sant Climent primogenito, nació esta Ilustre parte de Doña Isabel Maria, muger oy de D. Diego Sarmiento, y dispuestos entrambos à observar la forma que al Senado pareciere, en apellidarse.

107 Esto supuesto, es necesario, que la muy Ilustre parte contraria diga, quien de estos ha contravenido; porque si la contravencion la reduce à esta muy Ilustre parte solamente, ò à su Padre aprueva, que los demás no han contravenido, siendo assi, que no solo estos, pero sus antecessores se han cognominado, Corberas, Sant-Climents, Santa Coloma, Castellet, y otros apellidos; en cuyo caso, por lo menos deve confessar la muy Ilustre parte contraria, que queda excluyda por los hermanos, y hermanas de Francisco de Sant Climent su padre, que hazen diferente linea de la de Francisco de Sant Climent,

Q

y Cor-



y Corbera, padre de la muy Ilustre parte contraria. Per-  
que se dexa establecido por los testadores, que en caso de  
contravencion de vna linea, no se passe á la otra, mien-  
tras huviera sugeros en la linea en q̄ se hallan los bienes,  
y assi supuesta la contravencion, y no concedida, aunque  
la acuse la muy Ilustre parte contraria, esta, dada, y no cõ-  
cedida la incõpatibilidad, def:iria la vna de las dos ha-  
ziendas á dos primeramente llamados, que fueron los  
otros hijos, y hijas de Luys de Corbera, Sant Climent, y  
Casteller, y hermanos de Francisco, padre de Doña Ge-  
ronima, y Abuelo de esta muy Ilustre parte.

A mas, que ò la parte contraria, quiere aplicar  
la pretendida contravenciõ à Luys de Corbera su Abue-  
lo, ò á Ioseph de Corbera, padre de esta parte su herma-  
no: si à Luys de Corbera, ò esta contravencion fue real, ò  
personal. Si real, comprehendiò à toda la linea, y siendo  
de ella la muy Ilustre parte contraria, queda excluyda de  
poder impugnar la contravencion. Si personal, le obsta  
la observancia legitimamente prescrita, de que se ha he-  
cho arriba mencion, y si à Ioseph su hermano, queda la  
Ilustre parte contraria fuera de la linea admitida, porque  
aunque respeto de Luys, y Francisco de Corbera, y Sant  
Climent su Abuelo, y Padre, es descendiente: empero res-  
peto de Ioseph su hermano, es transversal.

Per lo que se promete esta muy Ilustre parte  
favorable sentencia. Salvo, &c.

**VALENTIA.**

**CLAVER.**

**PARRELLA.**