

ALEGACION EN DERECHO.  
IN PROCESSV IOANNIS  
DE ALMELDA SVPER COMPVLSA.

R. 59.333 POR  
LA EXCELENTISSIMA  
SEÑORA CONDESA DE  
ARANDA DOÑA FELIPA  
CLAVERO, Y SESSE.

EL ILVSTRISSIMO SEÑOR MARQVES DE ARIZA,  
del Consejo Supremo de Aragon, y Mayordomo  
de su Magestad.

EL ILVSTRISSIMO SEÑOR CONDE DE FVENTES,  
Comendador de Monroy, del Abito de Calatrava.

SOBRE  
QUE SE HA DE MANDAR SACAR EN PV-  
blica forma el Testamento del Excelentissimo  
Señor Conde de Aranda, y Sastago.

COMO SE HALLA TESTIFICADO EN SV NOTA ORI-  
ginal, sin añadir ni quitar cosa alguna, sino provt iacet en ella.

SIN EMBARGO DEL PLETO PENDIEN-  
te, y contienda de su Insolemnidad.

Que mueuen el Ilustrissimo Señor Don Pedro Pablo Fernan-  
dez, Zapata, Heredia, y Vrra, del Consejo de su Magestad,  
Gouernador del Reyno de Aragon, y Presidente  
en la Real Audiencia: y el Ilustre Señor  
Marques de Cañizar.



Pre sede Incon P wut Jant = A-906-3 =

ATA - 00018

Td. 7185

document 1

ALEGACION VERECHO

IN PROCESSV IOANNIS

DE ALMELDA SUPER COMPVESA

39.333 POR

LA EXCELENTISSIMA

SEÑORA CONDESA DE

ARANDA DONA FELIPA

CLAYE



EL ILVSTRISSIMO SENOR DON JUAN DE ARIZA

del Consejo Supremo de Indias y Marplatano  
de la Magestad.

EL ILVSTRISSIMO SENOR CONDE DE PVENTES

Comandador de Montroy del Abito de Calizca

Sobre

QUE SE HA DE ALONAR LA CAJA EN PIA

Alas fozas el ~~Excmo~~ del Excmo. Sr.  
Señor Conde de Aranda y Sefiyo

COMOSE HALLA TESTIFICADO EN V. N. D. N. D.

que Linizado en ynter con la pnia de la pnia de la pnia

EN TMB ARGO DEL PIA TTA A. S. D. N. D.

Que mueren el H. N. D. N. D. Sr. Don Pedro Pablo I. N. D.

Don, Zapata, H. N. D. N. D. y V. N. D. N. D. de la Magestad.

Gouernador del Reyno de Aragon y Preboste

en la Real Audiencia de el Indio Señal

Marques de Calizca.



100  
100  
100  
100



ALEGACION EN DERECHO.  
IN PROCESSV IOANNIS  
DE ALMELDA SVPER COMPVLSA.

*R. 39.335* POR  
LA EXCELENTISSIMA  
SEÑORA CONDESA DE  
ARANDA DOÑA FELIPA  
CLAVERO, Y SESSE.

EL ILVSTRISSIMO SEÑOR MARQUES DE ARIZA,  
del Consejo Supremo de Aragon, y Mayordomo  
de su Magestad.

EL ILVSTRISSIMO SEÑOR CONDE DE FVENTES,  
Comendador de Monroy, del Abito de Calatrava.

SOBRE  
*QUE SE HA DE MANDAR SACAR EN PV-*  
*blica forma el Testamento del Excelentissimo*  
*Señor Conde de Aranda, y Sastago.*

COMO SE HALLA TESTIFICADO EN SV NOTA ORI-  
ginal, sin añadir ni quitar cosa alguna, sino provt iacet en ella.

*SIN EMBARGO DEL PLEYTO PENDIEN-*  
*te, y contienda de su Insolemnidad.*

Que mueuen el Ilustrissimo Señor Don Pedro Pablo Fernan-  
dez, Zapata, Heredia, y Vrrca, del Consejo de su Magestad,  
Gouernador del Reyno de Aragon, y Presidente  
en la Real Audiencia: y el Ilustre Señor  
Marques de Cañizar.



LA EXCELENTISIMA  
SEÑORA CONDESA DE  
ARANDA DOÑA FELIPA  
CLAVERO, Y SESSE.

EL ILVSTRISIMO SEÑOR MARQUES DE ARIZA,  
del Consejo Supremo de Aragon, y Mayor-domo  
de la Magellan.  
EL ILVSTRISIMO SEÑOR CONDE DE EVENTES,  
Comendador de Monroy, del Abito de Calatrava.

Sobre  
QUE SE HA DE MANDAR SACAR EN PV-  
blica forma el Testamento del Excelentissimo  
Señor Conde de Aranda, y Sesago.  
COMO SE HALLA TESTIFICADO EN SV NOTA ORI-  
ginal, sin añadir ni quitar cosa alguna, sino proveer como en ella.  
SIN EMBARGO DEL PLEITO PENDIENTE  
de y concurra de la Insolencia.

Que mueren el Ilustissimo Señor Don Pedro Pablo de Aranda,  
de Aranda, Hazienda, y Vaca, del Consejo de la Magellan,  
Gobernador del Reyno de Aragon, y Presidente  
en la Real Audiencia, y el Ilustre Señor  
Marques de Calatrava.



IESVS, MARIA, IOSEPH.

# IN PROCEESV IOANNIS DE ALMELDA

SVPER COMPVLSA.

EN LA EXTRACCION DEL TESTA-  
mento del Excelentissimo Señor Conde de Aranda, y  
Sastago, pro vt IACET en su Nota original. No ob-  
stante la lite de su insolemnidad, excitada focolor que  
la subscripcion, ò firma del Testador, està al fin del  
testamento, y no al dorso de la plica, siquie-  
re en el auto de la entrega.

**E**L Excelentissimo Señor Don Antonio Xi-  
menez de Vrrera, Alagon, y Espes, Conde de  
Aranda, y Sastago, ordenò su vltimo testa-  
mento, y en plica cerrada, y sellada le librò  
dia 13. de Enero 1654. en poder de Juan  
Francisco Perez, Notario Real, y vezino de su Villa de  
Aranda. Subscriuiòle de su mano al fin de dicho testamē-  
to, diziendo: Don Antonio Ximenez de Vrrera, Ala-  
gon, y Espes, Conde de Aranda, y Sastago, otorga dicho  
testamento.

No firmò al dorso de la plica, ò en el instrumento de  
la entrega, si solos los tres testigos rogados para esse acto,

A

aun-





4

aunque vno dellos de cuya letra està todo el testamento, vio subscriuirse al Conde al mismo tiempo, y vnico contexto de la entrega: y otro vio escrita la firma antes de cerrarle, y la conociò muy bien, como Secretario suyo de muchos años.

Y los tres instrumentarios contestes, oyeron dezir al punto de entregarle, al Conde otorgante, *que ya estava firmado dentro*, y el Notario jura, que se lo parece tambien que lo atestò assi: y que por la experiencia que tenia de la mucha puntualidad de su Excelencia en firmar autos que necesitauan de subscripcion, y estar satisfecho, que en semejantes como este, bastaua estuuiessse dentro, y ser esse su estilo, desde el primero que testificò para el Conde de seis, ò siete testamentos suyos que recibio deste genero, leuantò el acto de la entrega (auiendole leydo) y hizo firmar a los tres testigos.

La muerte del Conde puso en cuidado, ò curiosidad a todos de su disposicion, y deseando se publicasse, y hiziesse notoria, llegó a manifestarse la Nota, y Matriz original de Iuan Francisco Perez Notario rogado, a instancia del Ilustrissimo Señor Don Pedro Pablo Fernandez Zapata, Heredia, y Virea, Governador de Aragon, y Presidente en la Real Audiencia deste Reyno,

Tambien (aunque sin ser heredero, ò legatario) Iuan de Almelda, en processo, e instancia aparte, pidió compulsa, y mandamiento contra el Notario, para que sacasse en publica forma, y de manera que hiziesse fe, los actos de entrega, carta publica de muerte, lectura, y apercion del dicho testamento, que en su poder tenia, haziendole memoria de los dias que los auia testificado. Decretòse el Cartel, ò Memorial de compulsa; y de mandamiento del Señor Lugarteniente que celebrava Corte, se intimò a Iuan Francisco Perez,

El



5  
El qual hallandose en Zaragoça, encontró con algunas dudas, que no se le ofrecieron, al testificarlo en Epila el mes antecedente; y respondió a la compulsa, que tenia manifestados por la presente Corte dichos actos, y que la plica se la entregò cerrada dicho Señor Conde, y que no pudo ver la firma, y que en tiempo alguno no se firmò el Conde en su presencia; y que assi dudava atestar que estaua firmado segun Fuero, y lo dexaua a discrecion de la Corte.

Despues con poder especial aduerò, y añadió con juramento a essas razones las intinuadas arriba (y las mandò V.S. inferir) y las demas circunstancias, que en la realidad passaron, y se diran a su tiempo, por no ser deste punto.

El Ilustrissimo Señor Governador, y el Ilustre señor Marques de Cañizar, se opusieron en este processo de compulsa, y mostrando muy sumariamēte el interes, que podian tener, en q̄ este testamento, siquiere los actos de entrega, carta publica de muerte, y apercion, no se sacasen en forma; por las pretensiones que respectiue tienen a las Casas, y Estados de Aranda, y Sastago: dieron sus cédulas (que mandaron intimar a todos los nombrados cō interes en el testamento) alegando que era nulo, de ningun efecto, eficacia, ni valor, y que no se auia otorgado segun la forma que el Señor Emperador Carlos V. estableciò, en el Fuero formapara testificar, y Cortes de 1528. el qual señala algunos actos que requierē subscripcion de otorgante, y testigos, en pena de nulidad; y entre otros pone, Carta publica de testamento, ò codicillo, &c.

Pendiente esta duda que el Notario dexò a la censura de V.S. de atestar que estaua firmado segun Fuero: disputa que ha mouido el Señor Governador, y el Señor Marques de Cañizar, super nullitate; añadiendo el Mar-

B

ques





ques, que no se ha de sacar, ni entregár á persona alguna,  
ni boluer la Nota al Notario.

Ha comparecido Don Thomas Casimiro Clauero, y Sesse, Cauallero Noble, y legatario de dicho testamento, y independientemente de la lite, trauada entre Almelda Compulsante, y el Notario, y los demas puestas; suplica a V. S. se sirua mandar sacar, reasumir, ò autenticar de su Matriz, y Protocolo dichos tres actos, de la manera que jaccen, y se hallan escritos en la Nota original, sin añadir, ni quitar palabra, ni atestar otra cosa alguna acerca las firmas: sin embargo de la lite de nulidad, y razones opuestas, como irrelevantes (aunque se probasen) para su intento; y ha instruido con esta alegacion sola, su incidente: y V. S. ha sido seruido comunicar la presente Duda.

#### D V B I V M.

*Cum secundum formam fori sub tit. Forma para testificar los Actos: Actus illi qui omissa forma fori, testificantur nullius efficacia, & valoris sint; videtur non posse aliquo modo extrahi testamentũ Comitis de Aranda, dum de eius validitate pendet lis. Nam si in publica forma extraheretur, quando de inobservantia illius tractatur, effectus aliquos iam produceret, contra dictum Forum.*

#### SATISFACTIO.

El responder a esta Duda con toda claridad, pende de fundar, que aun quando fuesse nulo, è insolemne ( que no se disputa aqui por no ser su proprio lugar) el auto de entrega de dicho testamẽto, se deve autenticar, sacar á luz, ò reasumir en publica forma, franqueando esta edicion a  
quan-



2  
quantos tuvierén interés en dicho testamento, y se funda en las razones siguientes.

Muy liberal es el derecho en publicar las tablas en q está escrita la voluntad del testador, dilatando este universal beneficio a qualquiera especie de testamento, sin tropeçar en escrúpulos, de si es valido, ò inutil, irritó, perfecto, ò imperfecto: *Hoc interdictum*, dixo Ulpiano in l. 1. ff. de Tabulis exhibendis §. 2. *pertinet non tantum ad testamenti Tabulas; verum ad omnia qua ad casum testamenti pertinent, ut puta, & ad codicillos pertinet: Sive autem valeat testamentum, sive non; vel quod ab initio inutiliter factum est, sive Ruptum sit, vel in quo alio vitio sit; sed etiam si falsum esse dicatur, vel ab eo factum qui testamenti factionem non habuerit, dicendum est; interdictum valere.*

Tiene hipotecadas conueniencias infalibles, la utilidad publica en el valor, y consistencia de los testamentos, l. vel negare §. ff. *quemadmodum testamenta aperiantur*, ibi: *Publicè enim interest suprema hominum iudicia exitum habere.* Y assi dio su palabra el Pretor, de publicar, y transumptar su contextura, y serie a todos quantos anhelassen por verle: *Omnibus quicumque desiderant Tabulas Testamenti inspicere, vel etiam describere despicendi, describendique potestatem futurum se Prator pollicetur*, l. 1. ff. *quemadmodum testamenta aperiantur*, fundado este edicto en vna razon necessaria quanto natural: *neque enim sine iudice transigi, neque apud iudicem exquiri voluntas de his controuersijs, qua ex testamentis proficiscuntur, aliter potest, quam inspectis, cognitisque verbis testamenti.*

Por esso al Notario, que vna vez testificò el testamento, no es permitido excusarse de la edicion, y extracta, con alegar que no es de beneficio al que le pide, ò que es

con-



cōtra su p̄sonā, ò q̄ es irritō, ò nulo, solēne, ò insolemne, como nota Magistralmente Baldo in l. octava. §. fin. C. de edendo, n. 18. Secundo queritur filius prateritus, vel exheredatus petit copiam Testamenti, dicit Tabellio, ego non fuit rogatus pro te, sed contra te. Et sic opponit exceptionem ex ipso rogatu: queritur utrum cogatur edere, Respon. sic, quia interest petentis, ut ff. ad exhibendum, l. 3. §. interdum: unde de regulam quod ubicūque petens potest instrumentum rescindere, ibi debet sibi edi, quia ex quo est sibi concessum principale ipsum rescindere, ergo est sibi concessum id per quod ad hoc peruenitur, istud autem praeambulum, est editio instrumenti, ergo &c.

Con este Testamento, aunque fuesse insolemne, puede acusar el interesado ( segun el Fuero mismo Forma para testificar ) al Notario, porque faltò a la solemnidad legal, ibi: Y el Notario que de otra manera los sobredichos actos, ò alguno dellos testificarà, encorra en pena de falso: è pueda ser acusado por la parte cuyo serà principal interesse. Y es medio necesario, su edicion, y praeambulo para esse intento. Ut in terminis Marin. Frecc. in tract. de reasumptione instrumentorum, rub. 26. fol. mihi 373. Pone quod reperitur in Schedis Notarij unū Testamentum falsum, defectuum non perfectum, nec completum. Et aliquis petit reasumi, vel exhiberi, gloss. Et Bartholus in l. 2. ff. quemadmodum testamenta aperiuntur dicit, quod pro testamento falso, Et non perfecto habet locum interdictum de tabulis exhibendis per leg si quis legatum de falsis, nisi constet quod sit omnino falsum, Et imperfectum, quia ratione falsitatis, non praestat cōm. modum: nec etiam pro eo imperfecto posset accusari de falso; quia crimen non est cōm. missum, l. quod falsum ff. de falsis: Tamen dicit, quod



quod pro testamento falso, & perfecto, agi posset edicto illo de tabulis exhibendis, quia interest nostra illud habere, ut possimus ALIVM accusare, quia crimen iam perfecit (ex verbis fori, ibi: Y si el Notario.) Vbi etiam dicit glossa, quod pro vero, & imperfecto agi posset, quia posset nostra interesse habere testamentum verum, licet imperfectum, quia sum de liberis, ut l. hac consultissima, §. ex imperfecto, C. de testam.

Y aunque sea cōtra el mismo Notario, tiene obligaciō de sacar lo q̄ ha testificado, l. argentarius, in princ. ff. de edendo, Fulvius Pacianus cap. 64. num. 7. & 8. Pareja de instrum. edit. lib. 1. tit. 5. ref. 1. num. 14. vbi latē.

Con este testamēto imperfecto (y aun nulo) se prueua qual fue la voluntad del testador, l. fin. ff. de rebus eorum, l. filij, & l. fin. C. familia eriscūda, Carolus Ruinus cōf. 98. n. 6. & cōf. 160. nu. 19. vol. 3. Cravetia cōf. 113. nu. 6. Menochius de arbitrarijs casu 171. num. 70. latissimē Castillo controuersiarum lib. 5. cap. 108. per totum, vbi pluribus exornat proloquium illud desumptum, ex l. fin. ff. de rebus eorum.

Con el mismo testamento en processo de Inventario, Aprehenzion, ò otro priuilegiado, y de propiedad, que llama con instancia fatal de terminos, a los citados, y precluye la via al que no viene, se puede esforçar la herencia vniuersal de la Excelentissima señora Condesa de Aranda, la viudedad, los legados, y la tutela, como se platicò en el de Don Fernando de Urrea, bisabuelo del señor Conde Don Antonio; y llamar con gritas, ò edicto publico a los que juzgan tener drecho alguno, sua interesse putantes. Y detenerles la ediccion del instrumento, suplantando las armas para que perezca, y no goze aun el consuelo de la disputa, es ahogar la dificultad antes que nazca, y herir, sin permitir la defensa, inconueniente gra-

C

uif-

Ya en la corte se disputa y lo demas es multiplicar prolixo.



uissimō, q̄ p̄uso ēn cōsideraciō à Barthulo p̄ara distingui  
*in d.l. fin. ff. de tabulis. Quadam est exhibitio, qua fit ut*  
*quis possit describere, & ex illis Tabulis ius suū funda*  
*re, non tamen habere corpus Tabularum, & illud fit.*  
 (que aqui no se pide, porque la Nota original es del No-  
 tario, que otros tiempos no quedaua con ella) ita loqui-  
 tur *lex contraria, tit. l. 2. §. inspectio. Unde dico quod in*  
*casu legis nostra licet ista Tabula, in ede publica depo-*  
*nantur, tamen quilibet illis Tabulis poterit uti; pro ut*  
*sua interest, & dabitur copia exemplandi illi, cuius in-*  
*terest, & ad petitionem cuiuscumque interest produce-*  
*re, NE IVS SVVM PEREAT.*

De aqui se juzga por escusa impertinente al punto q̄  
 disputamos, sofisticar, ni entretener los Notarios la rea-  
 sumpcion, ò extracta, por achaque de insolēnidad, ò nuli-  
 dad quātoquiere visible, ò patēte, como de Baldo referido,  
 lo ilustra Pareja de vniversa instrument. editione lib. 1.  
 tit. 5. ref. 1. n. 28. dōde dize: *Tertio ampliatur etiam si in-*  
*strumentum cuius editio postulatur esset nullū, prescrip-*  
*tum, vel alio modo inutile, quia nihil hominus ipsum*  
*edere, tenetur ut egregiē tradit Bald. in d.l. fin. n. 7. vers.*  
*Extra queritur, C. de edendo, ubi quod Notarius, sine*  
*Tabellio a quo petitur instrumentum edi, nō potest, oppa-*  
*nere petenti exceptionem tua non interest, quia instru-*  
*mentum est nullum, vel quia satisfactum, vel quia pres-*  
*criptum hoc enim ait ipse, Baldus esset excipere de iure*  
*tertij, quod ius non patitur, que solo toca a la parte que*  
*editione lederetur, Gregorius Lopez l. 9. tit. 19. gloss. 5.*  
*par. 3.*

En qualquier cedula, papel, ò plica cōsignada semel al  
 Notario, le necessita la calidad de su oficio à exhibirle, aū  
 que no sea original, ni prucue, nā quamuis hoc esset verū  
 nihilominus qualiscumque scriptura consignata Nota-

rio,



rio, debet ab ipso edi, & representari. Resuelue la Rota Romana in Assens Pecuniaria, apud Farinac. 2. par. decis. criminal. decis. 339. y de Paciano de probat. cap. 64. nu. 9. dize, quod scriptura etiam nulla, & prescripta debet edi.

Profigue Pareja, n. 29. (cō Angelo cons. 275. poste referendo) Notarium cogendum esse testamentum edere, licet sit nullum; quoniam non expectat ad Notarium inquire, & decidere, vel discutere, an actus fuerit solemnis (que es la duda de nuestro Notario, atestar estaua firmado segun Fuero) sed ad Iudicem, & si aliud diceremus, facile Tabelionibus esset editionem instrumentorū vitare; asserendo hoc solum quod actus de quo fuerunt rogati non fuit solemniter agitatus: sic videmus in argentarijs qui coguntur eorum rationes edere; siue per eas probetur, siue nō illud quod in rationibus cōtinetur, sufficit enim sic SCRIPTVM esse, licet scriptura illud sufficienter non probaret; ad quorū materiam facit quod notauit Bartholus in d. l. 2. §. si plura, ff. quemadmodum testam. aperiantur, funda con Romano, Decio, Patiano, Riccio, y Farinacio el intento, y en los numeros siguientes se explica con otras razones.

Esto se haze mas inuencible, quando el Notario no puso la duda en su respuesta, super rogitu, diziendo, que no auia passado tal acto ante el, ni ningun opuesto se ha animado a dezir q̄ el acto es falso, cuya question pudiera ser prejudicial para auerse de dezidir, primero, depositada la Nota, secundum l. fin. ff. de Tabulis exhibendis, y Afflict. decis. 113. in princ. en terminos que se lleuaron la Matriz las partes, que aun no procede en este caso (como se dirà) puesto q̄ el cōpulsante se lo confiesa, y señala los dias que lo testificò, y dize que se los detiene, el Notario jura que leuantò actos dello, punctim Farinac. d. decis.

Aquí no estamos en la question con el not. quia causa est pennis in dicens y segun lo deduci de por las partes atque nunciar conq. no pone a scaplican las destinas que ablan con el not.



339.crim.tom.1.num.1.constat enim ex ipsius confessione, dictum folium fuisse illi consignatum à Iudice. Los testigos concuerdan con su juramento, y el Notario a la manifestacion de V. S. spontè los librò, como actos suyos, publica auctoritate testificados, jura que le testificò este, y otros scis testamentos en essa misma forma, y que le pareciò estaria asì, y se satisfiço.

Terminos todos q̄ hazen infalible la reasumpcion de la manera q̄ se hallā, y como jacen en la Nota, o Matriz original estos actos, reservādo para otro juizio mas plenario (q̄ el processo de cōpulsas) la fuerça del testamento, como se determinò en el Cōsistorio de Napoles a 30. de Octubre de 1580. juntando las dos Salas, en grado de suplicacion, y se confirmò el decreto segunda vez el año 1592. refierelo Frāchis decis. 485. per totā, ibi: *Petita reasumptione testamenti conditi, per quondam Ianuariū, Virtute Capitulum huic fidelissima Ciuitati concessorū stante morte Notarij, Iudicis, & testium, (todos viuen aqui por la misericordia de Dios) opponebatur per interesse pratendentes, testamentum nō debere reasumi, quia ex facie testamenti, apparebat deletum, seu cassatum nomen Ecclesia primo loco substituta, quod si cassatum esset, tamen legebatur, & per Sacrum Consilium primo loco fuit iudicatum, non debere reasumi, & cum fuisset ab hoc reclamatum, & ex iustis causis per me, ut tunc Proprasidē fuisset prouisum, quod causa iūdis Aulis decideretur; dubitabatur similiter de reasumptione, quia rasura erat visibilis, dicebat tamen vnus, ex dominis, quod videbatur, non posse dubitari de reasumptione, quia non erat dubium, testamentum praedictum fuisse conditum, cum solemnitatibus a iure requisitis, quod etiam apparebat ex instrumentis publicis, inter easdem partes initis, post dictum testamentum, in*  
qui-



17

quibus tractabatur de VERITATE testamēti, & de executione contentorum in eo; unde videbatur quod nō erat impediēda reasumptio, & de veritate dicta cassatura, iudicandum, POSTEA IN IUDICIO ORDINARIO, ut in simili Paris. in tract. de reasumptione instrum. cap. quod incipit, reperitur quadam charta, sub rub. quadam reperitur charta, quo in loco concludit apparente charta testamenti, partim scripta, per testatorem, & partim per aliū esse testamentum reasumendum, & postea de valore actus Iudicem iudicare, & dicit sic servare consuetudinem.

Y para que en este juyzio no se admita otra excepcio, sino la que dize, que no huuo tal acto, no obstante, que se lo pareció à Neapodano, dize en el num. 4. In contrariū est veritas, licet magna sit authoritatis Neopodanus, quia instrumento reasumpto, tractabitur postea exceptio prescriptionis, contra contenta in instrumento, quando ea obijcitur, sic in presenti casu, postquam testamentum, sine dubio est factum, cum solemnitatibus, dicebatur esse reasumendum, pro VT IACEBAT, cum cassaturis, & interlineaturis apparentibus, Sacrum Consilium iudicauit, el dia recitado arriba, y dize que decidió lo mismo la Rota Romana, referente Puteo decis. 408.

Esto mismo sucede quando no està interlineada la substancia, sino que se disputa, y controuierre la insolemnidad, que si vna vez el Notario, ò menos aduertido, ò imprudente, testificò sin ella, debe sacarle como al principio testificò, acutissimè *Angelus Respons. 275.* diziendo no menos que esto es euidente.

El caso de *Angelo Resp. 275.* fue que entre las Notas de vn Comissario, se hallò vna cedula, ò carta, parte escrita de mano de Marco Caprellis testador, parte del Nota-

D

rio,



rio, en que se dezia contenerse su vltimo testamento, y voluntad: no constaua della, auerse leydo, ni publicado de mandamiento del testador (ni tampoco tenia subscripcion del Notario) requisitos pro forma para su solemnidad, l. publicati, & in l. testamenta omnia, C. de testamentis, Bartholus in l. cunctos populos nu. 22. C. de summa Trinitat. alios Ramona cons. 100. num. 8. Y ajustarse a las leyes, ò costumbre de la Ciudad, è de Vincencio: pidián los hijos del testador al sucessor en las Notas, lo releuasse, ò sacasse en publica forma, impugnaualo la muger sobreviuiente.

Por razon de dudar se dezia, que faltando la solemnidad del testamento, no quedaua instrumento, y entraua tambien a la parte, la questio de la voluntad, como si quisiera por cumplimiento solo, explicarla, quien omitió la solemnidad del medio con que se auia de probar: dize lo con palabras que auentajan qualquiere contraria ponderacion num. 1. *Quia hic pendet questio voluntatis testantis, ac etiam solemnitatis, scilicet testamenti, ac etiam instrumenti, quoniam pro parte rei negatur voluntatem conditam, ac etiam solemniter seruata negatur, & Notarium fuisse rogatum, & ipsam cartam fuisse unquam coram testibus lectam; constat autem secundum omnes quod ubi est questio de voluntate testantis, per septem testes probanda est, qui necessary sunt ad ipsam condendam, & totidem secundum quosdam cum est questio solemnitatis, quia non potest esse questio de solemnitate, quin sit de voluntate, ut notatur in l. 2. C. de bonorū poss. secundum Tabul, & ibi per Cyn. & Barth. l. fin. C. de fideiussorib. mouentur hoc tenentes, quasi nesciri possit an qui disposuit habuit voluntatem disponendi, verè, & realiter, ex quo non solemnizauit actum: in proposito ut patet ex actis, nec est proba-*



bata voluntas, nec solemnitas; ergo nõ debet dicta scriptura, Sic reperta per successorem releuari; quia nec forte Notarius, si videret posset in publicam formam redigere, quia dicta scriptura caret substantialibus, quæ requiruntur ad esse publicæ scripturæ, propter plura. Y refiere sus muchos defectos, y haze la ilacion, que no parece se auia de sacar.

Sin embargo de ser tan apretadas las razones, concluye con que se auia de pronunciar por la extraccion n.2. circa mediũ. vers. In cõtrarium quod dicta scriptura sit releuanda per dictum Commissarium, & successorem. Tabellionis prædicti, ostenditur EVIDENTE R: Notarius de Instrumento Rogatus ad instantiam rogantis, & alterius cuius interest, tenetur instrumentum in publicam formam redigere prout extitit Rogatus, licet enim Notarius prudens, & peritus non debeat permittere se rogari de actu minus solemniter celebrato; tamẽ sufficit rogatum esse solemnem, licet actus de quo rogatus, minus solemniter inueniatur. La razon siguiente es necessaria: Quoniam postquam Rogatus est, non spectat ad eum inquirere decidere, vel discutere an actus fuerit. Solemnis, aut non, sed solum spectat, ad ipsum in mundũ reducere, id, de quo fuit rogatus, & PROVT, ET SICVT rogatus fuit, competenti sibi oblata mercede, &c.

Y adierte Pareja d. tit. 5. resol. 1. n. 24. que es materia digna para exercitar su mandamiẽto el luez, si como se halla en la Nota, no quisiere darle el Notario, verum his omnibus adnotandum est, quod etsi Tabellio hoc instrumentum nullum, seu cancellatum edere tenetur non solum quando ipse confecit, sed etiam successor eius in officio, hoc tamen facere nõ tenebitur, transumptiãdo simpliciter sed potius, potius testificãdo QVOMODO

RE-



**REPERITVR** in eius Prothocollo, aut quomodo a parte traditū fuit, nihil augendo, nec diminuendo, & si id facere recusauerit erit a Iudice cōpellendus, vt tradunt Craveta cons. 138. nu. 8. Lanfrancus de Oriano cons. 128. vol. 1. per totum, Gigas cons. 103. dub. 3. Boerius decis. 273. in fin. vers. ad vnum, latē Narbona in d. l. 28. tit. 25. lib. 4. recop. gloss. 3. num. 4.

### Respuesta a la Duda.

De todo lo dicho se infiere satisfacion entera a quantas partes tiene la duda, y a otras que V.S. interpuso en la informacion.

No obsta la primera, que insinua, que los actos otorgados contra el Fucro, *forma para testificar* 1528. son nullos, y que pendiente la disputa, si el testamento de el Señor Conde de Aranda, se conformò con dicho fucro, no se ha de mandar sacar de ninguna manera.

Porq̃ el valerse, y poder vsar de vn instrumēto la parte (y assi con mayoria de razō sacarle para esse fin) no se haze atentado con litis pendentia super nullitate instrumenti, *Lancellotus 2. par. cap. 17. de attentatis, num. 152. Decimo tertio limita, vt non procedat regula quo ad vsum instrumenti, & actus super cuius nullitate est Iudiciū introductum, nam licet nullitatis iudicio pendente prohibeatur fieri executio sententia, de cuius nullitate dicitur, secus tamen quando ageretur de nullitate instrumenti, habet enim in hoc executionem, quod pars potest se fundare, & illo uti, quamuis enim videatur dicendum, quod ex quo validitas instrumenti erat in dubium reuocata, & quoddammodo facultas vtendi, instrumento videretur effecta litigiosa. Pone vn exemplo de su razon de dudar, y concluye sin embargo. Contrarium tamen*



men videtur verius, quod immo possit se quis fundare  
in instrumento, quod pretenditur nullum etiam, PEN  
DENTE IUDICIO nullitatis, ut in terminis in-  
strumenti, tradit Ioannes de Amicis conf. 150.

Pendiente la rescision de vn instrumento, se executa,  
y vale del, la parte misma que insta su rescision, *Giurba*  
*decis. Sicilia 100. Mastrilis decis. 660. num. 15. § 19.*  
*Ioannes Baptista Thoro in compendio decisiorum in*  
*verbo instrumentum, fol. 276. col. 2. vers. penult. & re-*  
*fert decisum Ascia determinatione 130.*

Y pendiente lite super falsitate testamenti ( q̄ es mas )  
por lo menos la accion de reasumirle , y salir en publico  
de mano del Notario ( aunq̄ se deposite, y no se entregue  
al heredero ) se permite facilmete *Afflictis decis. 165. his*  
*verbis : Quidam heres scriptus in testamento, volebat*  
*agere remedio legis fin. C. de edicto Dni Adriani Tol-*  
*lendo, sed non habebat testamentum in scriptis in forma*  
*probandi, sed erat illud testamentum filza Notarij, quia*  
*Notarij non ponunt testamenta in prothocollis: petit à*  
*Iudice, quod mandet Notario, quod illud in publicam*  
*formam reducat, cum subscriptione Iudicis, & testium*  
*iuxta formam constitutionis Regni, instrumentorum*  
*robur: heres sanguinis, vel alius, de cuius interesse agi-*  
*tur hoc sentiens, vadit ad Iudicē, & porrigit accusatio-*  
*nē de falso, dicendo quod illud est falsum, & PEN-*  
*DENTE quæstione falsi non est reasumendū. Repli-*  
*cat heres scriptus, quod debet reasumi, quia si non rea-*  
*sumitur, PENDENTE quæstione falsi, testes descrip-*  
*ti de facili possent perire, & postea nō possent testes des-*  
*cribere, & illud testamentū nihil probaret ( si se passasse*  
el tiempo en el inventario de la Audiencia , aprehensio,  
ò reposicion, aunque se declarasse legitimo despues, nihil  
probaret el testamēto del Cōde, por llegar tarde ) *secun-*  
*dum*





*dum dictam constitutionem, quæ habet locum in testamento, secundum glossam, & Andream ibi, & sic fieret MAXIMUM PRÆIVDICIVM. Profigue despues: Fuit in Consilio per omnes dominos votatum, & conclusum, quod testamentum reasumatur per Notarium, & subscribatur per Iudicem, & testes, si se subscribere velint, & non tradatur heredi scripto, sed sit testamentum illud, in sequestro in posse Sacri Consilij, donec causa falsitatis decidatur.*

Y aunque el mismo *Afflictis* en la *decis. 113.* assegura, que pendiente quæstione falsitatis, se ha de hazer mandato penal al Notario, no le faque, donec aliud, la addicion de *Vrsilis* le censura con particular nota, y repara, en que *Barthulo* en la *ley fin. ff. de tabulis*, no lo prueva, que es en quien la decission se funda. Y de la perplexidad de ambas resoluciones pretende librar a *Afflictis*, con la distincion que añade *d. decis. 165.*

Y de entrambas, no ay punto que no asegure la reasumpcion en nuestros terminos. Porque no son de falsa, ni se duda q̄ passò el acto, como se halla, *Vrsilis in d. decis. 113.* que dize de *Bart. Tantum ait, quod quando petitur instrumenti exhibitio, & negatur instrumentum fuisse confectum, & aliquod capitulum non contineri, tunc citata parte, & causa cognita debeat fieri.* Y si los testigos dicen pro testamento (como aqui, q̄ todos lo confiesan) se manda sacar al instante, ex eodem *Afflictis d. decis. 113.*

En la addicion de la *decis. 165.* concilia las Theoricas, diziendo, que quando ay yehemente sospecha de la falsa, examine con traça, y cautela los testigos el Iuez; y si extrajudicialiter le consta, se detenga: mas si concurre la buena fama del Notario, y ninguna sospecha de los testigos, permita la reasumpcion: con que



todas las decisiones ; en quanto dezian en su caso, adelantan la resolucion del presente, q̄ solo se pide pro *ut iacet*, donde tienen menos entrada la litis pendentia adhuc in falsitate, como hablado deste punto, y la practica moderna de Napoles lo adivirtió *Tapia in iure Regni Neapolis lib.3. sub tit. de fide instrumetorum, in fol. mihi 166. n.6. Secundo amplia ad testamenta quod non obstante exceptione falsitatis opposita contra testamentum posse reasumi, decissum fuisse per Sacr. Conf. testatur Afflictis decis. 165. Et Vincentius de Franchis decis. 485. in decissione Afflictis concluditur instrumentum fore reasumendum, sed conseruandum, donec falsitatis causa decidatur: in ista nouissima decissione, fuit conclusum reasumendum esse, cum cassaturis, Et lineamentis PROVT IACET.*

El q̄ alega falsa, dize, q̄ ni huuo instrumento, ni substancia de cōtrectao: niega el ser de lo contenido, y continēte, y es mas preordinatiuo esse iuzio, y prejudicial, q̄ el de la solemnidad, pues no puede seruir para algo, lo q̄ siempre fue nada. Del testamento insolemne, se induze clara la volūdad, y se puede corroborar, y vtilizar con otra escritura solemne: y sin embargo por el riesgo, y perjuizio, q̄ forsan puede tener la parte, se reasume: q̄ se hará quando no se puede llegar a dudar, que la voluntad del instrumento nulo es clara? *Menochius lib.4. præsumpt. 15. n.3. Cum quatenus ad ipsam voluntatem pertinet, ita illa appareat in testamēto nullo, sicut in irritō: Est sanè perfecta illa voluntas expressa in testamento nullo, l. in testamento, ff. de fideicommiss. liber. l. planè, in princ. ff. de leg. 3. §. ult. ff. de hared. instruct. Et l. 2. ff. de confir. tutor.*

Pendente ergo nullitate instrumenti, se permite el vso, y exercicio del, *ex Lancelloto d. cap. 17. 2. par. n. 152.* y así con mayoria de razon, la edicion, que es el medio,

y no



+ y no es ejecución de el daño irreparable, vt rectè Baldus d.l.8.C.de edendo. Quia ex quo est sibi permissum principale ipsum rescindere, ergo est sibi concessum id per quod ad hoc peruenitur, istud autem praeambulum est editio instrumenti.

Y le defienden en terminos de litispendencia in nulitate para reasumir, sin embargo della *Vincent. de Fräch. d.373. Fabio de Anna. singul.252. Ioan. Bapt. Costa de ratione rata, quest.60. num.5. in fin.* por no ser incompatible, y no darse atentados de diuersis ad diuersa, *Lancellotus 2.par.cap.12. de attent. lim.2. à num.13.*

La disputa de la solemnidad, no tiene connexion alguna con la disputa de la verdad, la vna es, questio iuris: y la otra facti, y puede auer verdad sin solemnidad, y vnmero hecho, sin ajustarse al derecho, y ceremonias del: connexa autem sunt quorum vnum sine altero stare non potest, Menochius de arbitrarijs casu 95. num.8. y luego: Quorum vnum pendet ab altero, vt in necessarium antecedens, vel necessarium consequens.

Y la excepcion de litis pendentia se opone, y ata la jurisdiccion del juez, quando la cosa juzgada extingue, y defenece la accion de la parte, *Capicrius decis.112. in fin. num.9. late Lancellotus 2.par.cap.4. lim.3. per totam, num.87.*

Y si aun siendo nullo, y declarado por tal, se deue publicar, y reasumir, como dizen *Craveta d. conf.138. nu.8. Pareja d.lib.1.num.28. § 29. Paciano cap.64.num.9. Farinacio d. decis.339. Angelo d.conf.275. donde aun faltando de siete testigos los cinco, num.4. lo assegura, y funda, y es mas que no faltar de tres firmas ninguna, sino dudarse de la solemnidad accidental de la situacion: Mucho mejor, y con mas razon, pendiente lite super nulitate, pues no se puede objetar litis pendentia, a quien no*

se



se puede oponer cosa juzgada; l. sed & si ante, ff. de exceptionibus, l. sed, & si possessor, §. fin. ff. de iure iur. cap. inter dilectos de fide instrumentorum, Sesse de inhi-bit. cap. 2. §. 3. num. 34. & decis. 157. nu. 5. ne media sint fortiora fine.

Menos obsta, que quando ay Fuero especial, que dize, que el acto es nullo, y de ninguna eficacia, y valor, como el de 1528. tit. Forma, &c. no se ha de sacar en publica forma, porque asì tendria efecto alguno, contra la disposicion del Fuero, que es la vltima parte del Dubio.

A que se responde, que el Fuero que lo hizo nullo, no quitò, ni pudo quitar, sino los efectos de valido, y la eficacia intrinseca, nacida de la misma solemnidad; pero los efectos que necessariamente se fundan en la nulidad misma, que es la accion foral, y estatutaria de acusar, porque lo hizo con insolemnidad, y nulidad, ex for. nestro, Forma para testificar, ibi: Pueda ser acusado: en cuenta de quitarla, se la infunde la disposicion foral a la parte interessada; saltim para este efecto, Martinus Freccia de reasumptione instrum. rub. 26. fol. 373. ubi supra.

Ni el poder enunciar qual fue la voluntad del testador, no se lo quitò la ley, por mas nulo que se confiese, Menochius dict. lib. 4. præsumpt. 15. num. 3. Pues no es eficacia positiua, vt debeat substantia, sed vt sciatur qualis fuerit voluntas, num. 4. Vt procedat hic casus quo ad ipsam declarationem voluntatis Testatoris, nempe quod ita senserit, ita voluerit, secus vero vt ex ea debeat, quod in testamento reliquit, non enim quidquam operatur, quo ad substantiam, alioquin nullitas non esset considerabilis.

El processo de compulsa (y mas quando no ay que ingrossar, y toda la substancia està perfecta, y entera del instrumento) es sumario, y priuilegiadissimo, Bartholus in

F



For. in. privilegia la d. l. fin. de tabulis exhibendis, y se proce de extrajudi-  
 te imponi. Secus lae 255. Franchis d. decis. 485. vbi addentes For. unico a  
 quando ut plurimū fuit in comparamentis scripturam. Molinus §. inhibitio, ubi 12. col. 2. ubi  
 ratum ut in not. d. for. Portoles num. 21. Sesse decis. 135. decisum in proces-  
 sum Michaelis Don Per super iurisfirma, Faber diffi. ni no impedit

Sesse decis. 139. n. 1. ait in  
 grotationem esse de comitio ibi  
 fuit delinatum de comitio  
 n. 3. qd est appellabilis. n. 9. in  
 fin. qd in huius Index ad  
 quem. a n. 5. qd qd fuit  
 mandatum extrahi non  
 impedit appellatio extr.  
 si fuit mandatum ingro-  
 sari impedit. Quid qd n  
 Quamitatur de solennitate  
 impedit seu suspendit a  
 appellatio. Secus ut qd agi-  
 tur de viri bus Intri. Secus  
 qd de accidentibus. 3. qd  
 si iudici constat esse  
 validam istam manda-  
 ex trahi appellat. non  
 obstante. Secus si dubitatur  
 Quando vero reparatio  
 petitur suspendit appe-  
 latio nisi simul repa-  
 rari et extrahi petitur  
 quia sola extrahio est  
 prius legata. Et n. 12.  
 in fine ait. Cum per  
 incuriam notary sunt  
 annotatio omnia que  
 partibus nocere non debet

En telas sumarias de processo, no se admiten excep-  
 ciones de nulidad, que requieren mayor indagen, l. 3. §.  
 ibidem, ff. ad exhibendum, l. 2. C. de edicto Diui Adria-  
 ni Toll. l. is a quo in princ. ff. §. ut in possessionem le-  
 gat. Antonius a Canar de executione instrum. qua st. 15.  
 num. 5.

Y aunque claramente se ve, que el testador no se fir-  
 mó al dorso, no se ve claramente que no baste estar fir-  
 mado dentro de la plica, o cedula del testamento, pues  
 no señala el lugar el Fuero del señor Carlos V. tit. For-  
 ma, &c. y no dize encima, o al dorso, como la ley  
 3. de Toro, del señor Rey Don Fernando el Cato-  
 lico; y no es tan patente, que no tuviessse dos Audien-  
 cias en fauor deste punto el testamento del Conde Don  
 Fernando de Vrrera; y se ha tenido por solénidad leue, o  
 accidental, como se tratará a su tiempo; y esto sobra, sino bas-  
 ta para q se diga no ser nulidad notoria: Quāvis appareat  
 ex actis, la razon, quia nullitas, que potest reuocari in  
 dubiū verè non est notoria, quamuis appareat ex actis,

Et quia nullitas velata, que potest habere dubitationē,  
 et disputationem non dicitur notoria, Salgado 3. par.  
 cap. 9. num. 38. etiam si disputatio contineat iuris sub-  
 tilitatem, num. 37. Et num. 36. Et ibi hanc offusca-  
 tionem tollere notorietatem resultantem ex actis. Et  
 Acqui nota mandata  
 cor simpliciter y sine in-  
 terpone Appellacione sus-  
 pendera segun Sesse. ibi  
 & Gracian. diu. p. 697.  
 n. 69. ait notarius qui  
 post factam fidem de iuris  
 periculum rotato non preiudicat partibus si non custodit protocolum iuxta opinionem so-  
 lētem. Cita multos.



sola vna scintilla turbat, & offuscat casum manifestum, ut vulgatissime Ramirez de lege Regia, §. 20. num. 58.

Con que cessa el inconueniente, de que le daría V. S. efecto alguno, mandandole sacar, porque este decreto solo califica, que en la Nota ay verdad, aunque sin efecto, y sugero capaz, que merece salir a luz, assi como está: y esto es preparatorio de la question principal, que no se decide, como dize *Angelo d. conf. 275. Afflictis d. decis. 165.* pero no estiende el iuzio a solemnizar esta verdad, ni transciende a su eficacia afirmatiua; ni da legados, ni herencias, ni viudedades a ningun contendor con este decreto, porque ni cabe en este processo sumariísimo, ni lo pide ninguna parte, con la suplica de sacarle, solo como está.

De no extraherle de la Nota, conocidamente se extingue, y haze imposible disputar el derecho de las partes, como dize la l. i. ff. quemadm. testam. aperiantur, nec enim sine Iudice transigi, neque apud Iudicem exquiri voluntas. Et c. Y Barthulo in d. l. fin. ff. de Tabulis exhibendis, ne ius suum pereat, y la consideracion graue de *Afflict. d. decis. 165. ibi: Propter maximum preiudicium,* y no puede sin vn instrumento leuado, disputarse en la aprehension, inuentario, ò reposicion, porque se ha de hazer fee de los instrumētos leuados, in sui prima figura, y no de las Notas, ò Protocolos.

De reasumirle en publica forma, como se halla, no adquiere mas fee, que su mismo original, y de exhibirle en qualquiera processo, no fenece, antes nace el derecho a los Contendientes de impugnarle, y deduzir los defectos que tuuiere; porque la extraccion del instrumento, no da derecho alguno, mas del que se tiene la parte, cum fiat ad probationem, l. seruum filij, §. eum qui

No es imposible porq  
en la Corte donde esta  
la manifestacion se  
pueden intentar los  
processos que se quise  
rem faciendo se ocl  
yen la audiencia por  
compulsa, sub eadem  
manifeste con copia  
al tolo, o con letras na  
rativas, que debien  
hacer la misma fe que  
el original, aqui se pide que  
dacie y no leuado la  
Corte que pueda hacerse



*qui Chirographum de legat. 1. Puteus de reasumptione instrumentorum rub. 27. nu. 21. § 22. ubi punctim, quo in casu releuato instrumento, como se halla, dize Puteo d. rub. 26. de reasumptione instrumentorum num. 4. publicabit cum suis omnibus inter lineaturis, & rasuris, faciendo de illis mentionem, ut sic NON PLVS FIDEI faciat exemplum, quam originale, quod licet sit publicum remanebit suspectum, per d. l. 1. § facit quod Innocentius in cap. quoniam contra. de probationib. secundum Barth. in l. 2. in princ. ff. quemadmodum testamenta aperiantur.*

Con que se conuence, que contiene daño irreparable, y infalible la denegacion de extracta, y que los q̄ en ella instan, tractant de lucro captando, & nos, è cōtra de damno vitando; pues no tienē perjuizio considerable la reasumpcion, pro vt iacet, que se funda solo en la verdad, que passò assi, y que el Iuez deue el incidente, que es tan claro (que bastaua aun quando fuera dudoso) decretarle discerniendo lo q̄ entiābas partes fauorece, *Giurb. conf. 55. n. fin. in dubio debet Index eam amplecti viā, qua paribus magis consultū, & prouisum esse possit, Castren. quē alij cōmuniter sequuntur, in l. 1. ff. si quis caut. Cabal. conf. 34. nu. 6. § conf. 38. nu. 7. & postquam illis minus afferat praiudicium, Cabal. conf. 84. num. 8. § conf. 98. num. 5.*

Menos obsta el escrúpulo de dezir, que por parte del Marques de Cañizar se ha alegado, que no se ha de entregar la Nota, y que no se ha de sacar absolutē, y que essa indefinita peticion, a hecho tambien litigiosa la extraccion total, adhuc pro vt iacet.

Lo primero, porq̄ de toda la cedula del Marques, claramente se vee, que en ningun articulo ha alegado otra cosa, si que era nulo, y insolemne, y no ha negado, que no

es-



està en la Nota, y que ay verdad, con que lo indefinito de su peticion, se ha explicado, y declarado, por la causa, que era solo, hazer litigiosa la insolemnidad, no la verdad, ni el hecho material: y assi no estando suspendido el conocimiento, en esse punto, pues no es de deductis, & prosequitis in iudicio, latissimè *Salgado de Reg. protect. par. 4. cap. 9. num. 8. § 37.*

Lo segundo, que quita la dificultad de raiz, es, que aun confessando ingenuamente, que estè deduzido en juyzio el punto, de no auerse de sacar, *pro ut iacet*, para este son interesados todos los legatarios, y cada vno tiene derecho *aque principaliter*, & *in solidum*, y el primero de los citados que llega, y contesta sobre esso mismo lite, y le instruye, ya pide rite este decreto, y haze decission Real para todos, defendiendo lo mismo que hizieran los demas, *l. liberto 31. § vno. ff. de negotijs gestis, vno defendente seruitutem cõmunis aqua, sententia pradio datur, § iungenda est, l. § si corpus, § si fundus, ff. si seruitus vindicetur, iuncta l. fideicommissa, § plerumq; ff. de leg. 3. Peregr. de fideicommiss. art. 53. nu. 42. § 43. Salgado de Regia protect. par. 4. cap. 8. vbi adamus sim, § num. 351. dixo: ita quod res iudicata pro vno ex condominis, Confraudatarijs, coharedibus, aut confideicommissarijs, alijs etiam proderit, & oberit, quemadmodum, & è conuerso.*

Y assi puede instruirle con la alegacion, que le parece suficiente, y como para detener essa extracciõ, juzga por friuolo, irrelevante, è impertinente, aun probado todo lo contenido en los articulos del Marques, desde el primero hasta el vltimo, quiere cõfessarlos, y excusandole la prueva, le pone en deliberacion, *l. ad probationem 21. C. de probationibus, ibi: Erga probationem laborare non conuenit, siquidem licet probetur factum, tamen inten-*



*tioni nullum prabet adminiculum; iuncta l. hac stipulatio, §. diuus, ff. ut legatorum nomine caveatur, ibi per quā iniquum esse supervacua cautione onerari.* Y que se desprecie lo impertinente, y irrelevante, *Aymon conf. 5. nu. 18. late Roland. conf. 34. Bald. conf. 143. Salgad. de Reg. protect. p. 3. cap. 6. nu. 44. §. 45.* Y que el Iuez lo repela ex officio, *Afflict. decis. 354. Salgad. num. 71. §. 73.* por ver que el intento es solo por dilatar, *Barbos. voto decis. can. cap. 108. num. 45.*

El estilo practicado, inconcuso en todos los procesos, y incidentes sumarios, que aunque la cedula de la parte contraria, y aun la misma peticion se controuierta, se suele dezir *cum ex aduerso allegata, etiam si probarentur non releuent his non obstantis fieri, &c.* y si procede lo pidi-do aun despues de probado ex aduerso, no se aguarda a gastar el tiempo ociosamente en que se prueue, y se resuelue luego antes de probar. *ex d. l. ad probationem, C. de probationibus.*

Si en qualquiere testamento tiene tanto lugar la importancia publica, en que se subsista, como dixo la ley 5. *ff. quemadmodum testamenta aperiantur.* En este, que es de Principe tan excelente, y que sus Legados son dos Cōdados, y Estados, de Aranda, y Sastago, Casas de las mas Ilustres y esclarecidas del Reyno, sin los muchos otros dignos empleos de su grandeza, y alto zelo, que tuuo en los pios, como en los profanos: con quanta mas razon, ya que no se disputa de su valor por aora, se ha de esperar que V. S. lo comunique, y mande salir a luz en forma publica, como jace en su Nota, que es el principio de esse bien comun, y esperança vniuersal?

*Ex quibus sic sentio pronuntiandum, &c. Caesaraugustae 20. Maij 1654.*

*El Dotor Ioseph de Leyza, y Erasso,*







*[Faint, illegible text visible through the paper, likely bleed-through from the reverse side.]*







