

MEMORIAL EN DRECHO,

May 36


311

EN FAVOR DE THOMAS GERONYMO
Nauarro y de Tallada Ciudadano.

CONTRA

FEDRIQVE PORTADORA CAVALLERO
Doctor en ambos Drechos.

AD S I T C H R I S T V S.

 ATISFAZIENDO a la duda que se ha dado por el muy magnifico Dotor Gabriel Sancho Cauallero, del Real Consejo desta ciudad y reyno de Valencia, Oydor de la presente causa, de q̄ sin embargo de lo ponderado y alegado por parte de Thomas Geronymo Navarro en el Memorial, y Informacion en drecho que ha presentado, en el articulo primero, en donde ha querido prouar, que parte de los bienes de Francisca Portadora estan vinculados, en fauor de dicho Nauarro, por vn codicilo de Geronymo Tallada; pareceria toda via que dicho vinculo no seria perpetuo, sino coartado a las personas nombradas, y que fenecio, auiendo muerto con hijos Francisco Thomas Tallada sobrino del testador, y primer instituydo, se dize y suplica se aduertia lo que se sigue.

PRIMERAMENTE, que la mentè, e intencion de los testadores se deue siempre de atender en la interpretacion de sus disposiciones; y no solo la expresa, y que resulta de palabras claras, pero tambièn la tacita, y que de las palabras, segun derecho entendidas, se puede conjeturar: como lo prueuan Rolando à Valle conf. 70. ex nu. 52. & nu. 59. lib. 3. Anguisola in conf. 73. n. 13. lib. 6. Frànciscus Viuius decis. 281. lib. 2. Petrus Antonius de Petra de fideicõ. q. 9. ex n. 5. cū sequentib. maxime n. 11. & n. 16. Cardinalis Frànciscus Mantica de coniect. vlt. volunt. lib. 3. tit. 3. n. 9. & lib. 8. tit. 18. n. 10. Camillius Gallinius de verb. sig. lib. 1. c. 21. ex n. 4. cum sequentib. Angelus Ateaccius de legat. & fideicom. lib. 2. c. 11. n. 7. & c. 25. n. 16. Cardin. Dominicus Thuscus practi carum conclus. iuris. tom. 5. littera M. conclu. 199. fol. 684. & tomo 4. littera I. conclus. 330. fol. 669. Ludouic. Molina de Hispan. primog. lib. 1. c. 4. n. 19. vbi dicit: *Quod mens nedum expressa, sed etiam coniecturata tantum potius attendi debet, quam prolatorum verborum qualitas.* l. quoniam indignum. C. de testamētis. l. ex pacto. §. rerum. ff. de hered. instituen. l. tertia. C. de liberis præteritis, Peregrin. de fideicommiss. art. 11. n. 4. & 5. cum quibus, & aliis quamplurimis

rimis, quos allegat, & cūmulat, id resoluit don Ioan del Castillo Sotomayor lib. 4. controuer. iur. vbi de coniecturis, atque interpretatione vltimarum voluntatum tractat c. 7. per totū, multa scitu digna ad propositum adducens vbi n. 1. inquit: quod mens testatoris omni cum diligentia est perquirēda, & quod ipsam pedetentim sectari debemus, sicut venator leporem. Idem resoluit alios quamplures allegans in eodem tractatu c. 9. à n. 20. vbi n. 21. dicit, voluntatem testatoris in fideicommissis magis spectari, quam verba, & prædeterminari, ac totum facere, quāuis verba deficient, etiam ad inducenda fideicommissa simplicia, & perpetua: ibique id multis adductis, & longa allegatione probat, & ad maius etiam extendit.

2 De lo que se infiere, que de las palabras de los vltimos codicilos del dicho Geronymo Tallada ponderadas, y referidas en el otro Memorial art. 1. n. 6. segun la inteligencia que de derecho reciben, legitimamente se puede conjeturar fideicommissio perpetuo, porque vsa de palabras a proposito, que segun derecho le induzen, pues dize: *Es ma voluntat, que al dit hereu meu li vinclé les coses següents*: segun se pōdera y aduertte ya en dicho Memorial ar. 1. n. 7. Sin q̄ lo impida el no auer declarado en cuyo fauor establecia el vinculo, pues se ha de entender en este caso auerle establecido en fauor de los q̄ han y deuen suceder abintestato, lo que ya en dicho primer Memorial se prueua n. 8. y en el n. 9. se haze ponderacion, y illacion de las personas q̄ deuiā y deuen suceder: ponderandose en los n. 10. y 11. para el mismo intento, la prohibicion de enagenar así personal, como real. Concluyendo en el n. 12. auer sucedido el caso de la vocacion en la persona del dicho Thomas Geronymo Nauarro en los bienes particulares designados en dicho vinculo: al qual Memorial, para euitar la superflua repeticion, se refiere.

3 Y ademas de las razones ponderadas en dicho Memorial, q̄ son muy vrgentes, se podra considerar lo q̄ se sigue. Es a saber, q̄ en dicha clausula, en la fin della se dize: *E anāt de vns en altres lo dit vinclé*. En el qual caso ay resolucio de derecho, de que se induze vinculo perpetuo, vt ex Decio, Ruino, Gozadino, & Cephalo tradit Menochius lib. 4. præsumpt. præsump. 68. n. 8. Bertafo. in conf. ciuil. 6. n. 13. Pet. Surd. cōf. 241. n. 31. lib. 2. qui citat Simonē de Pretis, Paschalem Saulium in tract. de alienan. reb. fid. com. subiect. q. 8. per totam. Quos etiam & alios refert, & ad propositum adducit don Ioan. del Castillo in d. tract. de coniect. atque interpret. vlt. volunt. c. 9. n. 42. 43. 44. 45. & 46. en el qual numero da la razon ex Menochio. Nam cū non possit res de vno in alterum transire, vel de vno in alterū peruenire, nisi mediāte restitutione, & inducto fideicommissio perpetuo, se ha de dezir, que pues el testador quiso el conseqüente, q̄ ha querido, y quiere tambien el antecedente necessario, & è contra. l. ad rem legatam. ff. de procurat. cum similibus.

4 A lo que parece que podria obstar, q̄ las palabras dichas por el testador, *E anant de vns en altres lo dit vinclé*, se deuiā de adaptar a los nombrados por dicho testador, es a saber, q̄ si Francisco Thomas Tallada primer heredero,

moria sin hijos, succediessen Geronyma Tallada, hermana de Francisco, y los herederos de aquella en la vna tercera parte, y en la otra tercera parte Anna Tallada, y Iusepa Tallada: y si las dichas morian sin hijos y descendientes, quilo q̄ todos sus bienes boluiesen a Iayme Tallada hermano del testador, y padre de Francisco, Geronyma, Angela, Ana, y Iusepa, a hazer dicho Iayme Tallada a sus libres voluntades: y que así dichos bienes auian de yr de vnos en otros de los nombrados, y que esta inteligencia en este caso hauriã de tener y recibir las dichas palabras, *E anant de vns en altres lo dit vincle.*

Pero a dicha duda se responde, que si las dichas palabras se huuiessen de entender en la forma que en la duda se dize, serian superfluas. Imo para admitir esta superfluidad, terniamos necesidad de impropriar las dichas palabras, lo que tiene en si notable inconueniente, salua la censura del R.C. Y aun dize don Ioan del Castillo en dicho tratado c.9. v̄. *Nec obstat superioribus,* (en donde pone la misma duda, y respõde a ella, y pondera el mismo inconueniente) que *nihil absurdus dici, aut euenire possit, vtpote cum verbum quodlibet non modo in omni materia, & dispositione, ac maxime in testamentis, sic debeat interpretari, vt superfluitatē non contineat.* ex l. si quãdo. ff. de leg. 1. & ad hoc facit integrum caput 38. del dicho Castillo del mismo tratado de coniect. atque interpret. vlt. volunt. Antes bien para euitar la superfluidad, las palabras se pueden entender, y interpretar impropriandolas, como en el dicho cap. 38. per tot. y en el c.9. a n. 49. lo dize y prueua el dicho Castillo, allegando a Adriano Gilmano *rerum iudic. lib. 1. decis. 6. nu. 223. y 232. y 233.* a Pedro Surdo en el *conf. 241. ex n. 27. lib. 2. y en la decis. 84. n. 14. y 15.* en donde dize, *induci fideicommissum perpetuum per clausulam generalem, quando aliter verba essent superflua, & nihil importarent.* Mayormete que la clausula que se añade, no se puede referir regularmente a las personas, o cosas sobre las quales se ha hecho particular prouision y disposicion. l. vxo rem. s. foelicissimo, in fine. ff. de legat. 3. l. cohæredi. s. qui patrē. ff. de vulgari, & pupillari substitutione. l. doli clausula. ff. de verb. oblig. Ofascus *decis. Pelemont. 169. n. 1. Petrus Surd. d. conf. 241. n. 9. lib. 2. & d. decis. 84. nu. 4.* luego quese, que las dichas palabras, *E anant de vns en altres lo dit vincle,* non ad nominatos, & de quibus facta est specialis prouisio, & vocatio, sed ad ceteros de familia referri debent: nam cum tractū habeant successiuum, constituunt gradualement, & perpetuam inter omnes de familia successiõnem.

Lo que mas claramente se prueua, porque si las dichas palabras, *E anant de vns en altres lo dit vincle,* se huuiessen de entender, como se dize en la duda, a saber, de Francisco Thomas Tallada, a Geronyma, Angela, Anna, y Iusepa Tallada, y a Iayme Tallada, dichas palabras, que son indefinitas, se harian de restrinir, y reduzir a dichos casos singulares: lo que si el testador qui era, pudiera añadir otras palabras, es a saber, *E anant de vns en altres lo dit vincle, dels nomenats,* o otras semejantes; ni las huuiera concebido con dicha generalidad, & indefinite, despues de auer hecho en el testamēto las dichas vo-

cacio-

caciones particulares. De forma que se ha de dezir, que con dichas palabras quiso Geronymo Tallada testador establecer entre todos sus deudos vn fideicomisso y succession perpetua. Porque es peculiar y proprio de la oracion indefinita equipararse, y tener fuerza de vniuersal. l. si pluribus. ff. de legat. 2. l. si plures. ff. de legat. 3. y asì dichas palabras, *E anant de vns en altres lo dit vincl*, han de obrar lo mismo que si dixera el testador, que despues de los llamados en su testamento nominatim, sucedan todos los demas parientes por su ordẽ. Lo que en las causas de fideicõmisso (como es la presente mas que en otras procede, y ha lugar, ex traditis per Alexan. Curcium iun. Tiraquel. & alios, quos refert & sequitur Cardinalis Mantica de coniectur. vltim. volunt. lib.3. tit. 4. n.12. Petrus Surdus in conf. 536. n.7. lib.3. Adrianus Gilmanus lib.1. rerum iudicata. decif. 6. n.18. Y la misma respuesta con dichas y otras razones y allegaciones da a esta misma dificultad don Ioan del Castillo en el tratado de coniectur. atque interpretatione vltim. volunt. c.9. à n. 49. vsque ad 55.

7 Y en terminos mas dudosos, en vna causa q̄ se lleuò en el Senado de Sevilla entre partes de don Elifonso Tello de Guzman de vna, y don Elifonso del Castillo, y consortes de otra: en donde se trataua sobre si ciertos bienes particulares eran libres, o sujetos a fideicomisso, o mayorazgo perpetuo, valiendose ambas partes de la clausula testamẽtaria de Martin de Fuentes, y sin dezirse en toda ella, ni nombrarse vinculo, fideicõmisso, o mayorazgo, sino con sola la prohibiciõ de enagenar; y con dezirse en el fin della, sucediendo de varõ en varon, (lo q̄ se halla tambien en nuestro caso, pues hay la misma prohibicion de enagenar; y en lugar de las palabras, Sucediendo de varõ en varon, se hallan las palabras, *E anant de vns en altres lo dit vincl*) se declarò por las razones de suso referidas, y otras, induzirse vinculo, y mayorazgo perpetuo. De la qual clausula y decision haze ponderacion don Ioan del Castillo, y las refiere, y defiende en el dicho tratado de coniectur. atque interpretatione vltim. volunt. cap. 9. per totum. El qual lugar suplico se vea porque trae los argumentos contrarios, y respuestas dellos largamente, y es muy conferente todo lo que escriue para el intento presente.

De todo lo qual confio se declarara auer hecho vinculo perpetuo dicho Geronymo Tallada en la casa, dos partes del molino, oliuar, y en la Capilla y sepultura expressadas en dichos codicilos; y que le ha tocado y toca la succession dello al dicho Thomas Nauarro, como a deudo mas propinco. Salua la censura del R. C.

El Doctor Guillem Bartholome Sanchis.
V. Pascual pro Fisci Aduoc.