

PUNTO SEGUNDO.

Que D. Joseph Cavallero de los Olivos no debe suceder en el Mayorazgo, por no haver legitimado su Persona, justificando hallarse con las qualidades, que pide la Fundacion.

1. **D**E dos modos se fundan, ò establecen los Mayorazgos. Unos se llaman Regulares, y son aquellos que en su Institucion se conforman con las Reglas ordinarias, y comunes, admitiendo generalmente á los Primogenitos de la Familia, en que tambien se comprehenden las Hembras. (A) Y otros son Irregulares, que son los que se apartan, ò desvian de las dichas Reglas, como sucede quando solamente se llaman los Varones con exclusion de las Hembras, y en los demas casos en que la Fundacion requiere algunas qualidades precisas en las Personas que huvieren de Suceder. (B)

2. Esta diversidad en los Mayoraz-

A
Vela, Dissert. 49. num. 45. Secundo principaliter observandum est, Majoratum vel esse Regularem, vel Irregularem. Regularis est, qui secundum ordinarias Majoratus regulas instituitur, admittis ad eum omnibus Primogenitis Familiae generaliter sumptae, prout omnes Consanguineos comprehendit, sive Masculos, sive Feminas.

Roxas de Incompatib. part. 1. cap. 6. n. 21. ibi: Quia Majoratus alter est Regularis, alter Irregularis. Regularis Majoratus est, quando voluntas, seu dispositio Institutoris in nihilo se opponit regulis, seu normis datis ad succedendum, in nostro Hispaniarum Regno per

razgos, ha dado ocasion para que la Linea se tome de dos maneras, ò se haga distincion de dos Lineas, llamandole à una, la Natural, ò de Substancia, que es aquella en que naturalmente se comprehenden los Descendientes, ò Consanguineos Varones y Hembras. (C) Y esta es la Linea por donde se deriva la Succession en los Mayorazgos Regulares en que el Insistente se conforma con las Reglas comunes de las Leyes.

3. La otra Linea es la Civil, ò de qualidad, que solo se compone de las Personas en quienes concurren los requisitos prevenidos por el Fundador, como acontece quando quiere que los Successores sean agnados, ò simplemente Varones, ò Nobles, ò Doctores, ò Moradores de alguna Ciudad determinada. (D) Y esta es por la que sigue la Succession en los Mayorazgos Irregulares, aunque para ello haga transito de una à otra de las Lineas de Substancia, hasta fincar en el Consanguineo en quien se hallen las qualidades dispuestas.

4. En esta segunda clase de los Irregulares se debe contar el Mayorazgo de la controversia, pues aunque en la Clausula, ò condicion diez y seis hizieron las Vocaciones en la forma ordinaria con preferencia del Mayor al Menor, y del Varon à la Hembra

consuetudinem introductis, de quibus in leg. 2. tit. 15. partit. 2.

Torre, de Majorat. part. 1. cap. 5. n. 2. Primogenitura propria, vel Regularis est illa, quae in nihilo se opponit regulis, seu normis datis ad succedendum in Regno, praecipue Hispaniae ad cuius formam, & thenorem fuerunt instituta primogenia.

B

Vela, Ubi sup. ibi: Irregularis vero Majoratus est, qui ab his regulis deflectit, & ad eum tantum Masculi vocantur, nec dum hi extant in quocumque gradu, Feminis locus patet.

Roxas, Ubi sup. n. 22. Majoratus Irregularis è contrario est ille, in cuius Fundatione Institutor deviat à regulis jure consuetudinario introductis in Successione Regni, & eis in totum, vel pro parte se opponit.

Torre, Ubi sup. n. 4. Impropria vero Primogenitura, Irregularis, vel anomala: Ea est, quae in aliquo ex dispositione Testatoris deviat à regulis propriae primogeniturae.

C

Rosa, Consult. 69. n. 69. Etenim cum Linea dupliciter accipitur, nempe, pro Linea substantiae, quae comprehendit Masculos, & Feminas; & pro Linea qualitatis, quae comprehendit illos solum, quos disponens cum aliqua qualitate vocaverit, licet sint in diversis Lineis substantiae.

Roxas de Incompatib. p. 1. cap. 6. §. 20. num. 299. ibi: Ex quibus, & ex legibus nostris colligitur, quod Linea substantiae est illa, in qua naturaliter comprehenduntur Descendentes, Ascendentes, ac Transversales, absque distinctione Marium, & Feminarum, concessa inter eos praerogative, attenda Linea, gradu, sexu, & aetate.

Y al n. 300: Ideo Linea substantiae solummodo datur in Majoratu Regulari, ubi voluntas Institutoris non desiderat ullam qualitatem; imò regulis, seu dispositioni leg. 2. tit. 15. partit. 2. & leg. 40. & 45. Tauri conformare se voluit,

ad hoc ut successio in primis per Lineam substantiæ deferatur.

Aguila ad Roxas, part. 1. cap. 6. n. 323. Nec Linea qualitatis attenditur in contrario casu, quando, scilicet, Linea substantiæ desideratur, ut in Majoratu Regulari.

D

Rosa, Ubi sup. in verbis relatis.

Roxas, Ubi sup. n. 301. Linea qualitatis est ea quæ componitur ex illis personis in quibus concurrant qualitates naturales, sive accidentales, quales Institutor Majoratus desiderat: veluti si velit quod Successores sint agnati, vel simpliciter Masculi, vel Fœminæ, vel nobiles puri sanguinis, vel Doctores, vel Licentiatii, vel alterius cujuscunque conditionis, vel status.

Cardinal. de Luca, in decis. 1. ad Mater de statuar. Success. n. 137. ibi: Et dicitur Linea qualitatis agnatiæ, quæ in hoc differt à Linea recta, seu substantiæ, & quod hæc est Regularis procedens Descensivè de Patre ad Filium; Linea verò qualitatis est vaga, & intermixta discurrens per omnes Lineas substantiæ, donec inveniat qui habeat qualitates à dispositione requisitas, non inspecto unde desumatur agnatio; & unde proximitas, sed solum an in subiecto succedentis insint hujusmodi qualitates.

Torre, de Majorat. 1. part. cap. 5. n. 94. ibi: Quod efficit, ut dispositio deviet à regulis veræ Primogenituræ, nec sit servanda Linea substantiæ, quæ attenditur in Primogenituris proprijs, sed tantum Linea qualitatis, quæ in his Primogenituris improprijs sola habetur in consideratione.

Cevallos, Com. contra commun. q. 905. n. 187. ibi: Secus in conditionalibus, vel fundatis cum aliqua qualitate, ut si dicatur quod sit Doctor, vel Licentiatius, vel Nobilis, quia prius debet conditio, & qualitas verificari, quam transmittatur possessio civilissima, lege 45. Tauri.

E

Larrea, Decis. 33. n. 33. Sed quilibet, qui ad Majoratus Successionem ad-

36

bras; tambien se previno en la Clausula doze que los Successores huviesen de usar el Apellido de los Fundadores; y anteriormente en la dezima, que no pudiesen Casar con Persona que no fuesse Hija-Dalgo, ni de Gente cuyos Padres, ò Abuelos huviesen sido Penitenciados por el Santo Oficio de la Inquisicion. A mas de que en la diez y seis ordenaron expressamente, que los que Succediessen fuesen Hijos Legitimos, y no Legitimados.

5. De esto resulta que para la Succession en el dicho Mayorazgo, es necessario estar en la Linea de qualidad, sin que baste hallarse en la de Substancia, y que en esta conformidad, aunque uno sea Descendiente en Grado mas inmediato, sin embargo si ha dexado de usar el Apellido, ò si contrahe Matrimonio, ò està Casado con Muger que no sea Hija-Dalgo; no podrá entrar en el Mayorazgo, ni retenerlo, ni podrán succeder en el sus Hijos, ò Descendientes, ni los que fueren Illegitimos, ò provinieren de alguno que lo sea, y deberá passar la Succession à otro en quien concurrán las qualidades.

6. Asimismo es de suponer, que quando la Fundacion requiere algunas; es de cargo del que pretende succeder la Justificacion de concurrir en su Persona las que se previenen, especialmente

37

cialmente si se le han negado por la otra parte, que con solo esso tiene fundada su intencion. (E) Y generalmente qualquiera que pide, ò promueve su demanda valiendose de alguna disposicion, Ley, ò Estatuto, debe probar las calidades requisitas en la misma disposicion, ò Estatuto; y del proprio modo todos los que alegan ser Consanguineos, ò ser Nobles, ò cosa semejante en que se funden, la deben instruir, y no haziendole se deben repeler (F) sin que para ello sea necessaria otra causa.

7. La dicha instruccion precisa, le ha faltado à Don Joseph Cavalero, porque haviendo representado que su Madre Doña Petra Uzcarrez era Hija de Don Bernavè Uzcarrez, y de Doña Mariana Molina, y que esta lo fue de Antonio Molina, Oficial de Brazagero de la Real Casa de Moneda, y de Doña Maria Cartagena, y el dicho Antonio de otro Don Antonio Molina, y de Doña Leonor de Abellaneda Villavicencio, presentò la Certificacion de su Baptismo, (Fox. 1. y fig. quad. 2. de los corrientes.) y la de su Madre Doña Petra Uzcarrez, y la de el Casamiento de la misma Doña Petra con Don Lorenzo Cavallero, y presentò tambien la Certificacion de Baptismo del Padre de Doña Petra Don Bernavè Uzcarrez, con una Infor-

mitti curaverit, tria probare tenetur: vocatum fuisse, habere qualitatem sub qua vocatus, & suæ substitutionis casum evenisse.

Card. de Luca, de Fideicommiss. discurs. 193. n. 16. In proposito item Legitimationis Personæ, absolutum, atque quotidianum est in praxi, illam faciendam esse, in hac præsertim fideicommissaria materia per eum, qui ad fideicommissum agit, etiam cum qualitate, quæ pro illo necessaria est, ut præsertim contingit in qualitate Legitimæ filiationis ex Matrimonio, adeo ut si Testator vocet Legitimos, & Naturales inconstancia Matrimonij, nedum natos, sed etiam procreatos, non sufficiat docere de Matrimonio, ac nativitate in ejus constantia, nisi doceatur de existenti Matrimonij tempore conceptionis.

Rota Decis. 105. part. 9. Recent. n. 1. Cum enim ex verbis testamenti supra citatis, vocentur ad fideicommissum Filij Fabij junioris verè ex Legitimo Matrimonio procreandi, & à principio generandi ex corpore Fabij; duo, Marcus, ut obtineret, probare debuisset, videlicet, se esse Filium Fabij junioris, & ultra legitimitatem à testatore requisitam; quia causa filiationis differt à causa legitimitatis, & probata filiatione non sequitur, quod sit probata Legitimitas, maxime quando in legitimitate consistit fundamentum.

Castillo, Controv. lib. 5. cap. 90. n. 11. ibi: Et ut generaliter dixerim, cum testator ad sui Successionem, sub aliqua qualitate vocationes, ac substitutiones facit, qui contendit se ad Successionem admittendum fore, duo probare debet; & quod habeat requisitam à testatore qualitatem, & quod ipse eorum unus est, quos testator vocavit.

Cevallos Com. cont. com. q. 905. n. 187. y 188. ibi: Secus in conditionalibus, vel fundatis cum aliqua qualitate, ut si dicatur quod sit Doctor, vel Licentiatius, vel Nobilis, quia prius debet conditio, & qualitas verificari, quam transmittatur possessio civilissima legis 45. Tauri, prout animadvertit Palacios Rubens ibi: n. 2. Rectè quidem, quoniam ubi lex requirit qualitatem aliquam ad sui essentiam, ante omnia debet de illa constare plenè, & integrè.

K

ma-

macion en que se refieren los Padres, y Abuelos de dicho D. Bernavè, y su Testamento en que la declarò por Hija; y por lo que mira á la Madre de Doña Petra exhibiò una Informacion en que se expresa ser Hija de Antonio Molina; pero por lo tocante a este no se ha instruido su Calidad ni su Legitimidad, ni el ser Hijo de los Padres que se individuaron, no obstante que desde luego se le negò el que fuesse Legitimo, y de limpia Sangre.

8. Estas qualidades si las huviera tenido el dicho Antonio Molina, se podian justificar con varios Instrumentos. Uno era el que se acostumbra de la Fee de Baptismo, y no solo faltò entre los Recados presentados por Don Joseph Cavallero, sino que habiendose pedido, que la exhibiera, respondiò haverla buscado en el Sagrario de la Santa Iglesia Cathedral, y no haverse podido encontrar por faltar á los Libros de aquellos tiempos, en unos el principio, en otros el medio, y en otros el fin, y porque otros no existian absolutamente.

9. En esta respuesta le perjudica la Confesion de no hallarse la Partida de Baptismo, y no le favorece la excusa que diò de estar trancos los Libros de aquellos tiempos, lo primero, porque no lo instruyò con la Cer-

tificacion, ò diligencia conveniente, ni basta para ello su simple acercion. Y lo segundo, porque á mas de esso resulta siniestro el enunciado defecto de los Libros, como se verá en el Punto siguiente.

10. La falta de la dicha Partida, la pudo suplir Don Joseph Cavallero con el Testamento del Brazagero, en que era regular que dixesse sus Padres, ò con las ultimas disposiciones de estos, en que precisamente declararia cada uno, haver sido Casado, y los Hijos que havia tenido durante su Matrimonio, ò con los Inventarios, en que se verian los que havian Heredado como tales. Añadiendose á esso, que para valerse de los dichos Instrumentos, le diò bastante ocasion su Prueba de Testigos, porque el primero de los que produjo, depuso á la quarta pregunta, que Don Antonio Molina el primero, y Doña Leonor de Abellaneda, fueron de caudal, y dexaron por Albacea á Don Pedro Velarde, y que despues de Casado el Brazagero se le dieron dos mil y quinientos pesos de Legitima con que comprò el Oficio, en cuyo particular contextò el duodezimo, assentando, que con las Legitimas Paterna, y Materna comprò Molina el expresado Oficio.

11. Por esta razon pidió Doña