

N.º 715/

añ.º 1764.

S.º IV, 43-20/14

Memorial en dict/

P.º 1257/26

Jorba

Reitor

Leg.º 4

n.º 21.

JESUS, MARIA, JOSEPH.

P O R

EL EXCELENTISSIMO
DUQUE DE MEDINA-CELI,
SEGORBE, Y CARDONA, &c.

CONTRA

LA EXCELENTISSIMA
CONDESA DE ARANDA,
&c.

RESPONDIENDO A LA DUDA DEL PLEYTO PENDIENTE
EN LA REAL AUDIENCIA, Y SALA
QUE PRESIDE
EL NOB. Sr. D. FRANCISCO DE MONTERO,
Real Oidor.

VISTO POR LOS SEÑORES
DE MONTERO.
DE FERRAN.
DE ZERDAN.

RELATOR
Dr. JOSEPH ROIG, Y SALA,

ACTUARIO
JOSEPH TORRENT, y oy BERNARDO FORÉS.

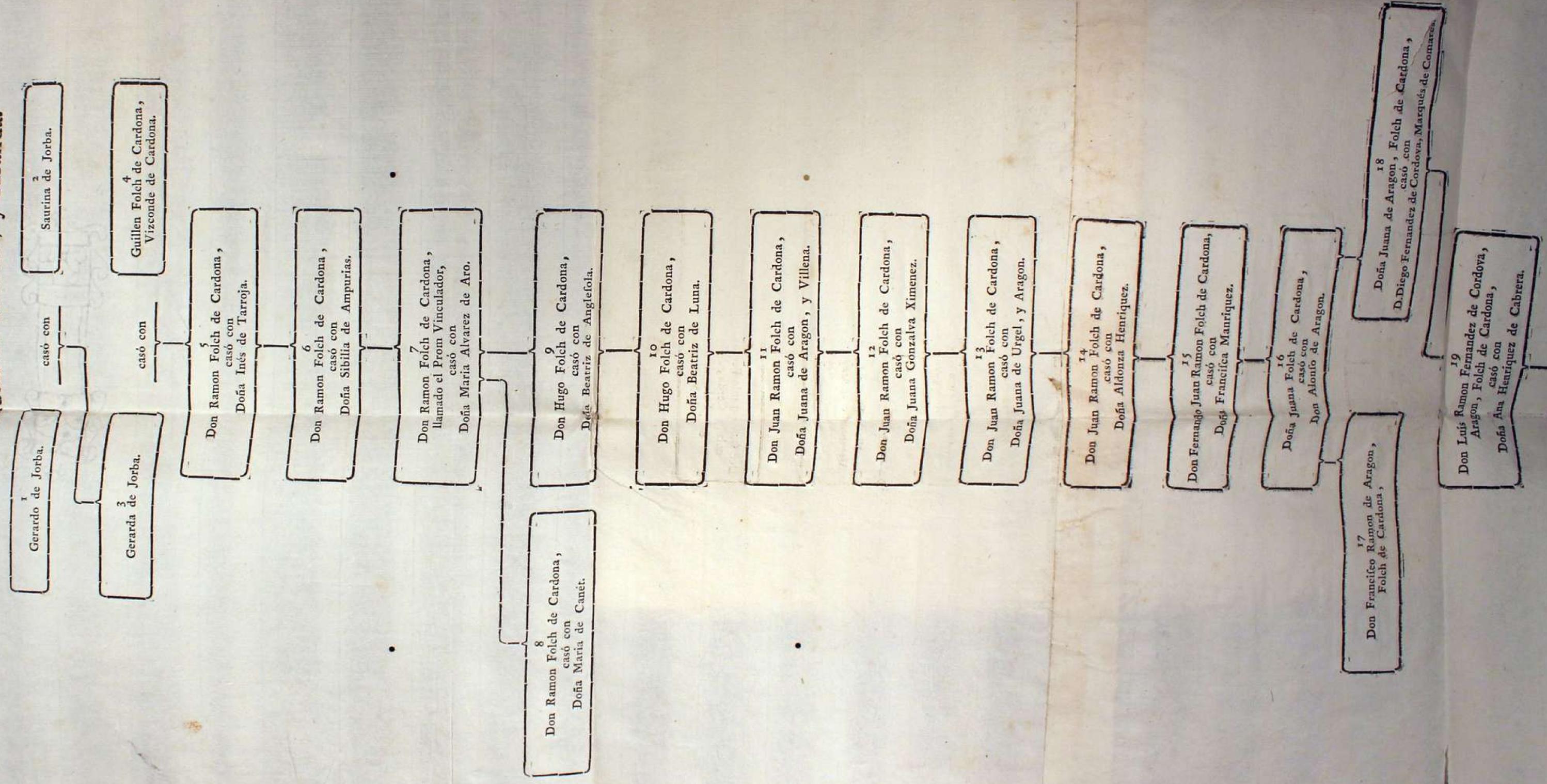
Barcelona: En la Imprenta de Maria Angela Martí viuda.

* ARBOL GENEALOGICO

Para el Pleyto que el Muy Ilustre Duque de Medina-Celi, Segorbe, y Cardona figu

Contra

La Ilustre Condesa de Robles, y Aranda.



6
Don Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Sibilla de Ampurias.

7
Don Ramon Folch de Cardona,
llamado el Prom Vinculador,
casó con
Doña Maria Alvarez de Aro.

8
Don Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Maria de Canet.

8
Don Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Maria de Canet.

9
Don Hugo Folch de Cardona,
casó con
Doña Beatriz de Anglesola.

9
Don Hugo Folch de Cardona,
casó con
Doña Beatriz de Anglesola.

10
Don Hugo Folch de Cardona,
casó con
Doña Beatriz de Luna.

10
Don Hugo Folch de Cardona,
casó con
Doña Beatriz de Luna.

11
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana de Aragon, y Villena.

11
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana de Aragon, y Villena.

12
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana Gonzalva Ximenez.

12
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana Gonzalva Ximenez.

13
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana de Urgel, y Aragon.

13
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana de Urgel, y Aragon.

14
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Aldonza Henriquez.

14
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Aldonza Henriquez.

15
Don Fernando Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Francisca Manriquez.

15
Don Fernando Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Francisca Manriquez.

16
Doña Juana Folch de Cardona,
casó con
Don Alonío de Aragon.

16
Doña Juana Folch de Cardona,
casó con
Don Alonío de Aragon.

17
Don Francisco Ramon de Aragon,
Folch de Cardona,

18
Doña Juana de Aragon, Folch de Cardona,
casó con
D. Diego Fernandez de Cordova, Marqués de Comarés.

19
Don Luis Ramon Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Ana Henriquez de Cabrera.

19
Don Luis Ramon Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Ana Henriquez de Cabrera.

20
Don Enrique Ramon Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Cathalina de Figueroa.

20
Don Enrique Ramon Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Cathalina de Figueroa.

Primera.

Segunda.

Con
Doña Maria Ana
de Sandoval

Con
Doña Maria Teresa
de Benavides.

22
Doña Cathalina Antonia Fernandez de Cordova,
Sandoval, Figueroa, Aragon, Folch de Cardona,
casó con
D. Juan Francisco Ramon de la Cerda, Afán de Ribera,
Duque de Medina-celi, y Alcalá.

21
D. Luis Ramon Fernandez de Cordova, Figue-
roa, Aragon, Folch de Cardona, casó dos veces.

23
Don Joachin Fernandez de Cordova, Benavides,
Figueroa, Aragon, Folch de Cardona,
murió impuber.

24
Don Luis Francisco Ramon de la Cerda, Afán
de Ribera, Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
murió sin hijos.

25
Doña Maria Feliche de la Cerda, Afán de Ribe-
ra, Fernandez de Cordova, Aragon,
Folch de Cardona,
casó con
Don Luis Mauricio Fernandez de Cordova,
Marqués de Priego.

26
Don Nicolás Fernandez de Cordova, la Cerda,
Afán de Ribera, Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Geronyma de Spinola, y Doria.

27
Don Luis, Antonio Fernandez de Cordova, Spi-
nola, Afán de Ribera, Aragon,
Folch de Cardona, Duque
de Medina-Celi, &c.

¹¹
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana de Aragon, y Villena.

¹²
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana Gonzalva Ximenez.

¹³
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Juana de Urgel, y Aragon.

¹⁴
Don Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Aldonza Henriquez.

¹⁵
Don Fernando Juan Ramon Folch de Cardona,
casó con
Doña Francisca Manriquez.

¹⁶
Doña Juana Folch de Cardona,
casó con
Don Alonío de Aragon.

¹⁷
Don Francisco Ramon de Aragon,
Folch de Cardona,

¹⁸
Doña Juana de Aragon, Folch de Cardona,
casó con
D. Diego Fernandez de Cordova, Marqués de Comares.

¹⁹
Don Luis Ramon Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Ana Henriquez de Cabrera.

²⁰
Don Enrique Ramon Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Cathalina de Figueroa.

Primera.
Con
²²
Doña Maria Ana
de Sandoval

²²
Doña Cathalina Antonia Fernandez de Cordova,
Sandoval, Figueroa, Aragon, Folch de Cardona,
casó con
D. Juan Francisco Ramon de la Cerda, Afán de Ribera,
Duque de Medina-celi, y Alcalá.

²⁴
Don Luis Francisco Ramon de la Cerda, Afán
de Ribera, Fernandez de Cordova,
Aragon, Folch de Cardona,
murió sin hijos.

Segunda.
Con
²³
Doña Maria Terefa
de Benavides.

²³
Don Joachin Fernandez de Cordova, Benavides,
Figueroa, Aragon, Folch de Cardona,
murió impuber.

²¹
D. Luis Ramon Fernandez de Cordova, Figue-
roa, Aragon, Folch de Cardona, casó dos veces.

²⁵
Doña Maria Feliche de la Cerda, Afán de Ribe-
ra, Fernandez de Cordova, Aragon,
Folch de Cardona,
casó con
Don Luis Mauricio Fernandez de Cordova,
Marqués de Priego.

²⁶
Don Nicolás Fernandez de Cordova, la Cerda,
Afán de Ribera, Aragon, Folch de Cardona,
casó con
Doña Geronyma de Spinola, y Doria.

²⁷
Don Luis Antonio Fernandez de Cordova, Spi-
nola, la Cerda, Afán de Ribera, Ara-
gon, Folch de Cardona, Duque
de Medina-Celi, &c.

Duda unica.

SI LA POSSESION IMMEMORIAL DEL CASTILLO DE Jorba , alegada por la Ilustre Condesa de Aranda , tiene lugar contra el vinculo real , y perpetuo de la Casa de Cardona , en que estaba incluido dicho Castillo?



A Duda, que se nos propone para la resolución, tan breve por sus clausulas, como difusa por el assunto que contiene, se reduce à la especulacion de si en las cosas de Dignidad Real, Mayorazgo, ò Fideicomiso tiene lugar la prescripcion immemorial. Ardua question, y de las mas dificiles en el derecho, (1) la qual ha solicitado la aplicacion de los mas graves AA. para resolverla, y no menos el mayor cuydado de varios, y celebres Tribunales para decidirla. Unos, y otros están à favor de la negativa, que seguimos al presente, apoyados no solamente de las razones generales, sino tambien de las muy particulares, que la patrocinan: y si bien para simientarla, haviamos de echar por primera piedra el fideicomiso real, y perpetuo, à que está sujeto el Lugar de Jorba, ya en virtud de lo dispuesto por Don Ramon Folch de Cardona, llamado el Prom Vinculador, (cas. 7.) en el Testamento que otorgó en 4. de los Idus de Diciembre 1319, (2) como en fuerza de la ereccion del Condado de Cardona hecha

(1) Trobat. quest. 12. num. 336. de Escl. immem.

(2) Fol. 287. ret. alli: Item, volumus, & ordinamus, & ipsi statuimus, & per nos, & nostros successores omnes heredes servari, & impleri mandamus quod omnia Castra, feuda, juraque nos dicto heredi nostro universal. relinquimus, sint incorporata, & unita Vicecomitatui Cardonæ, & quod omnia integra habeant quicumque fuerint Dominus Vicecomes Cardonæ, & quod prædicta Castra, feuda, & jura non possint vendi, dari, excambiar, sive permutari, nec alio genere alienationis alienari aliquo modo jurit rationis, nec causa, nec dividi de dicto Vicecomitatu per heredem nostrum universalem, nec per ejus successores, nec per dictos substitutos, vel eorum successores, imò integritè ea omnia, & singula sint semper, & habeant esse illius, seu illorum, qui post nos fuerint Domini, & Vicecomes Cardonæ, & quod dictus heres universalis ante quam adeat hereditatem juret ad sancta Dei quatuor Evangelia, tenere, & inviolabiliter observare hanc ordinationem, & hoc idem faciant semper quicumque post ipsam fuerint Domini, & Vicomites Cardonæ, & antequam accipiant possessionem hereditatis quod præfatam ordinationem tenebunt, & observabunt, & facient teneri, & inviolabiliter observari prædictam siquidem ordinationem facimus ad hoc Vicecomitatus Car-

2 hecha por el Rey Don Pedro de Aragon en 4. de Diciembre de 1375, (3) en que va aquel expressado: pero una vez que la Duda lo supone, es por demás el justificarlo, y assi passamos desde luego à la prueba de nuestra assercion, corriendo los motivos que la persuaden.

2 El primero consiste, en que los bienes sujetos al vinculo real, y perpetuo, se entienden concedidos por el Disponente à los posteriores successores con total independenciam de los primeros, de suerte, que ni los hechos de unos, ni la negligencia de otros, puede perjudicar à los que vienen llamados por derecho

Cardonæ, & ille qui Dominus, & Vicecomes fuerit, ejusdem possit vivere honorificè prout temporibus retroactis eorum prædecessores honorificè vivere consueverunt, & sustinuerunt libertates, & bonas Consuetudines Cathalonie, & si aliquis prædictorum, quod absit, contra præsentem nostram ordinationem venire attenderet, seu in aliquo contrafaceret, volumus, statuimus, & ordinamus quod ipso facto qui contravenerit, seu contravenire attentaverit, sit privatus juribus hereditatis prædictæ, & omnium honorum per nos sibi datorum, seu relictorum, & eo casu revertantur substitutis eidem prout per nos superius steterit ordinatum, & ipsi teneantur prædictam ordinationem nostram inviolabiliter observare modis, & conditionibus quibus supra.

(3) Fol. 103. ret. all: Nos Petrus Dei gratia, Rex Aragonum, Sardinie, & Corsicæ, Comesque Barcinone, &c. Quoniam cedit ad Principis honorem, & gloriam, ac Reipublicæ suæ decorem, & commodum, cum benemeritos suos servitores, juxta cujusque conditionem, statum, & merita congruis beneficiis, & honoribus, ac prærogativis prosequitur; & cum quandoque loca insignia convenientis ipsorum, & aliis pensandis pensatis, potioribus titulis, & prærogativis attollit, &c. Ideò ad præsentium nosandis pensatis, potioribus titulis, & prærogativis, que vos nobilitiam, & memoriam posterorum grandia, & notabilia valde servitia, que vos nobilitiam, & dilectus Consiliarius noster Hugo, Vicecomes Cardonæ, miles, vestrique prædecessores nobis, & prædecessoribus nostris semper fecistis, magnamque, & promptam, ac claram, & integram affectionem, quam in vobis semper reperimus, sæpius revolventes in mente. Nec non ad magnitudinem Vicecomitatus vestri Cardonæ, multaque insignia, Castra, Villas, & Loca, que vos, & nobilis Beatriz Vicecomitissa Cardonæ, Mater vestra, habetis in Principatu Cathalonie, vel in quibus vos merum, & mixtum imperium, ac altam jurisdictionem habetis, videlicet Castrum, & Villam Cardonæ, Castrum, &c. (enumerantur 79. Castra) ::::: Castrum de Jorba, intra Vicariam Tarraconæ consistens, &c. ac latitudinem, & multitudinem ipsorum Castrorum, & Locorum, ac Terminorum suorum, & ad alia multa, que notabilem Comitatum decent, debitum habentes respectum, dignum decrevimus, & decens, ut dictus Vicecomitatus, cum omnibus dictis Castris, & Locis, Quadris, & Terminis, pertinentiis, & appendiciis eorum, ad majoris nobilitatis titulum extollatur, domusque vestra, que potens est, & insignis ab antiquissimis citra temporibus in Cathalonie fuit, ad celsioris dignitatis nomen, & omen feliciter transferatur. Quapropter hujus serie Privilegii, cunctis valituri temporibus, &c. prædictum Vicecomitatum de Cardonæ, cum omnibus dictis Castris, & Locis, & Quadris, ac Terminis, territoriis, & pertinentiis, ac appendiciis eorum, in titulum, & honorem Comitatus, qui Comitatus Cardonæ nuncupatur, perpetuo ducimus erigendum. Vosque dictum nobilem Hugonem, & posteros, successoresque vestros, in ejusdem Comitatus Comitum, cum dignitate, & honore comitalibus plenariis, ex nostre potestatis plenitudine constituimus, creamus, & etiam exaltamus. Volentes, &c. Dat & actum Barcinone 4. Decembris 1375.

cho proprio, (4) juzgandose ser tantas las successiones, y llamamientos, quantas son las Personas llamadas, (5) y tantas las prescripciones, quantos los que entran à suceder. (6)

3 Por esta razon concedido el Privilegio à los Pobladores de alguna Villa, ò Ciudad, assi presentes, como venideros, qualquier nuevo Poblador, sea, ò no descendiente de los primeros, puede instar su observancia, no obstante qualquiera prescripcion, aunque immemorial. (7) Assi lo declaró varias veces la antigua Real Audiencia: *Primò*, con Real Sentencia proferida en 21. de Enero 1688. entre los Particulares de Lerida, y los Possesores de la Lezda de Mediona, Escribano Armengol. *Secundò*, en 4. de Enero 1451. entre el Syndico de la Ciudad de Gerona, contra los Lezdarios de Barcelona. *Tertiò*, en 4. de Junio 1670. Actuario Fabra, entre los Herederos de la Lezda de Mediona, y el Syndico de la Ciudad de Gerona. *Quarto*, en 26. de Abril 1677. Actuario Fabregas, entre el Syndico de Tona, y el de la Ciudad de Viçque. *Quintò*, en 29. de Agosto 1684. Actuario Fabra, en el

B Pley-

(4) Ramon consil.9. num.21. circa fin. ibi: *Secundò quia talis observantia nocet descendentibus jus suum repudiantibus dumtaxat, & suis successoribus, sed non tertio :::: quia factum eorum etiam expressum non potest præjudicare aliis ex propria Persona vocatis. Leg. Peto 69. §. Fratres 3. ff. de Legat. 2. ibi: Nec tamen ideò sequentium causa propter superiores in posterum lædi debet, ex quo fit, ut nec millenaria præscriptio obstet ex propria Persona vocato, que majoris efficacis est quam observantia. Meres de Majorat. part. 4. quæst. 21. num.19. Peregrin. de Fideicom. art.41. num.16. ante fin. & num.17. Fular. de Substitut. quæst. 528. num.5. Leotar. de Usur. quæst. 54. num. 8. Cancer var.3. cap. 3. num. 24. Romaguera ad Conciol. lib. 2. rub. 30. num. 57. ibi: Bona autem majoratus, seu fideicommissio subjecta in præjudicium vocatorum ex propria Persona venientium ullo tempore, etiam immemorabili, præscribuntur.*

(5) Capic. Latr. consult.23. num.56. ibi: *Tot enim sunt concessiones quot sunt Personæ. Meres ibid. Fular. ibid.*

(6) Torre de Majorat. part.2. quæst.63. num. 30. Rota decis. 51. num. 1. & 2. part. 18. tom. 1. ibi: *In singulis Fideicommissariis, singule requiruntur prescripciones à die aperti fideicommissi; Y mejor que todos Palma Nepos tom.1. alleg.1. num.46. ibi: Additur præmissis, quod Testator noster voluit hujusmodi jus competere omnibus de familia jure proprio, ut ex lectura Testamenti apparet, quo casu non sufficit una prescriptio completa, contra unum ex vocatis, quia cum alter veniat ex propria vocatione, tot dicuntur vocationes, quot Personæ, & pariter tot prescripciones, quot Personæ requiruntur. Peregr. ibid. Romag. ad Conciol. ibid. Urceol. de Transact. quæst. 79. num. 17.*

(7) Cancer var.3. cap.3. à num.21. ad 25. Fontan. de Pañ. claus.3. gl.2. n.18. & claus. 4. glos.10. part.2. à num. 54.

4 Pleyto vertiente entre la Universidad de Vilanova, y la Geltrú, contra los Lezdarios de Barcelona. Sextò, y ultimo, en 8. de Julio 1598. en la Causa que seguia el Syndico de Miravet, contra el Castelan de Amposta, Actuario Vilella. Lo mismo sienten comunmente los AA. en los feudos, y en los Patronatos Gentilicios, (8) en quienes no tiene cabimiento la immemorial, por excluirla el derecho successivo, y peculiar de los llamados.

4 El segundo se funda, en que los successores en el mayorazgo, tienen el derecho dependiente de la condicion de sobrevivir al antecesor, en virtud de la qual no puede empezar, ni correr la prescripcion, por no poderse prescribir el derecho, y accion, que aun no existe. (9)

5 El tercero se zanja, en que el Successor no puede vindicar, ni accionar cosa alguna perteneciente al mayorazgo, y por consiguiente, contra él no puede empezar, ni completarse la prescripcion, (10) pues aun completa, en nada perjudica al nuevo Successor. (11)

6 A vista de estos motivos tan relevantes en lo juridico, ya no estrañamos, que nuestra opinion la siguiessen tan graves AA. assi Provinciales, (12) como exterios. (13) Que la abrafassen tan doctos Tribunales, como el de Cataluña; (14) el de

(8) Peregr. de Jure Fisci lib.6. tit. 8. num.17. Rocca cap.7. nu.6. ibi: Idemque habemus in feudalibus, quod prescriptio, que obest alienanti feudum passionatum, vel jus de presenti in eo habenti, nullo jure noceat agnatis futuris successoribus sub investitura comprehensis, utpotè nondum natis, vel agere non valentibus tempore alienationis, idque etiamsi versamur in prescriptione centenaria, & millenaria. Et melius num. 4. ibi: Idem dicitur de Jure Patronatus gentilitii, in quo non cadit, neque etiam immemorabilis prescriptio centum, & ultra annorum, quia negligentia antecessorum non infert successoribus prejudicium.

(9) L. Decem 116. ff. de Verb. obligat. L. Cum notissimi 7. §. Illud 4. Cod. de Prescript. 30. ann.

(10) L.1. §. Fin. Cod. de Annal. except. L. In reb.30. Cod. de Jur. dot. Authent. nisi Tricennale Cod. de Bon. matern. Urceol. de Transact. quest.79. num.16.

(11) Meres de Majorat. part.1. quest.6. num.51. Urceol. ibid.

(12) Cancer part.3. cap.3. n.25. & 26. Fontan. claus. 4. glos.12. num. 67. Romag. ad Conciol. lib.2. rub.30. n.57.

(13) Rolental. de Feud. cap.9. memb.2. conclus.84. n.4. & 5. Fular. de Substit. quest.528. n.4. & 5. Leotard. de Usur. quest.54. n.8. Cyarlin. contr.107. num. 62. Rocca Select. juris cap. 61. à num.15. ad 23.

(14) Cancer ubi supra.

de Granada, (15) y el Senado de Padua. (16) Que Ramon prorumpiessse en terminos, de que ni mil años bastaban para prescribir los bienes de mayorazgo: (17) y por fin, que el Obispo Rocca (18) diga haverse de negar los oídos à los defensores de la contraria, por desviarse de la comun, y de la authoridad de lo juzgado.

7 Esta opinion tuvo tantos sequaces por las razones, que dexamos apuntadas, las quales son generales, y univocas à todos los fideicomissos perpetuos, y mayorazgos, pero en el nuestro, que resulta del Testamento de Don Ramon Folch arriba transcrito, concurren tres muy especiales. La primera es, la union de todos los Castillos, y feudos al Vizcondado de Cardona, de fuerte, que todos los que en él sucediessen los huviesse de poseer integramente. La segunda, la prohibicion de qualquiera especie de enagenacion, sea por el titulo que fuesse, de manera, que no pudiessen dividirse, y separarse del Vizcondado por qualquiera que le sucediessse, havendolos de poseer todos por entero, y cada uno de por sí. La tercera, y ultima, la obligacion del juramento con que el Testador ligó à todos los Successores en el Vizcondado de haver de observar lo que tenia dispuesto en su Testamento, antes de entrar à poseerlos, añadiendo para su mayor observancia la privacion *ipso facto* de ellos al Successor, que contravinie-re à su disposicion, llamando en este caso al immediato.

8 El conjuncto de estas tres circunstancias no dexa la menor duda para afirmar, que los bienes comprendidos en la union en Proceso fol. 271. ret. y vinculados en el Testamento de Don Ramon Folch (cas. 7.) fueron inagenables, è intransfribles por qualquiera causa, ò titulo que fuesse.

9 Verdad es, que aunque por disposicion legal, se halla pro-

(15) Larrea Decis. Granat. lib. 2. decis. 53. num. 23. & 24.

(16) Peregrin. de Fideicom. art.41. num.16. & 17.

(17) Consil. 9. num. 21. circa fin. ibi: Nec tamen ideò sequentium causa propter superiores in posterum ladi debet, ex quo fit ut nec millenaria prescriptio obstat ex propria Persona vocato.

(18) Select. dict. cap. 7. num. 3. ibi: Neque audiendi sunt contrarium asserentes, cum loquantur contra communem sententiam, auctoritatemque rerum judicatarum. Y en el num. 7. alli: Quidquid in contrarium dixerint respectu prescriptio-nis immemorabilis, aberrantes à communi sententia DD: potissimum Hispan.

6
prohibida la enagenacion de bienes de fideicomiso, (19) pueden estos enagenarse por varias causas, como son por satisfacer derechos de legitima, deudas del Vinculador, adotes, y otros de este jaez: pero tambien lo es, que siempre, y quando las palabras del Testador, ò Vinculador son tan claras, que por ellas quede privada toda alienacion, afectando la conservacion de los bienes en la Familia, para su lustre, y esplendor, subsiste el vinculo en los raices, habiendo el Successor de practicar estos pagos con los frutos de aquellos mismos: (20) y esto parece quiso significar el Vinculador con tan repetidas prohibiciones, conformandose con lo legal, que prohibe la enagenacion, aun en los casos permitidos por la Ley, en concurso de aquellas. (21)

10 Aun mas claramente se verá la mente del Vinculador, si se atiende lo por él dispuesto en su Testamento acerca del pago del funeral, y de las mandas que haze à sus hermanos, è hijos, por lo que se les estaba debiendo por el derecho de legitima en los bienes de su Padre, y propios, (22) pues previno à sus Albaceas, que seguida su muerte tomassen de sus muebles quanto fuesse necesario para pagar dichas obligaciones, y quando el valor de aquellos no bastasse, les consignó todos los redditos de los Lugares de Castellfollit, Ivorra, Ferrán, Claramunt, Mediona, Tarroja, y Montfalcó (que estaban comprehendidos en la union, à excepcion del Lugar de Ferrán) hasta la entera paga de aquellas, dandoles à este efecto el poder necesario. Lo propio hizo con Doña Maria Alvarez de Aro su muger, à quien despues de haverle hecho el reconocimiento de su adote, y esponsalicio, y de asegurarle

(19) L. Fin. §. Sin autem. Authent. Res, quæ. Cod. commun. de Legat.

(20) Fontan. de Pact. claus. 5. glos. 1. part. 2. num. 75. verfic. Bene verum. ibi: Bene verum est quod ubi multum enixa appareret paciscentium mens volentium bona conservari in Familia, & ex fructibus fæminæ dotari possent, non esset deveniendum ad corporum distractionem. Y mas abaxo, alli: Et videtur hæc resolutio multum æqua, ne disponentium voluntates facile, aut eludantur, aut defraudentur. Leg. Mulier 22. §. 4. cum proponeretur. ff. ad Senatuse. Trebell. ibi: Quod si tantos fructus ex hereditate mulier percepit, ut inde potuerit doti satisfieri: dicendum est, potius fructibus hoc expressum ferendum, quam fideicommissio.

(21) Gamma decis. 116. num. 5. Meres de Majorat. part. 4. quæst. 40. num. 12.

(22) Fol. 293. retro.

7
le estos derechos en el Castillo, y Villa de Solsona, de Lobra, y de Reyner, quiso que los poseyese, y disfrutasse durante su vida, quando algunos muebles que le mandó, se los dexó libremente.

11 Persuade aun mas lo referido la manda, que el mismo Testador hizo à Don Hugo Folch de Cardona (cas. 9.) su segundo, hijo de los Castillos de Maldá, Mandanell, y Vallmoll, de los feudos de Camarasa, y Cubells, y del Lugar de Ivars, los quales, si bien se los dexó con la obligacion de haverlos de restituir à su heredero en caso que muriesse sin hijos, no quiso comprehenderlos en la union, para el caso que el dicho Don Hugo (cas. 9.) llegasse à ser su heredero, como lo fué, por haver muerto sin hijos Don Ramon Folch (cas. 8.) su hermano mayor.

12 Con lo que se ve, que el Vinculador dispuso de tal suerte de sus bienes, que preveyendo los casos que podian suceder de poder ser legitimamente enagenados por la Ley, procuró evitarlos sin faltar à ella, pues la paga de sus deudas legítimas, quiso que se hiciesse de los muebles, y de los frutos, y que en quanto à la de los otros derechos, quedassen otras alhajas libres de la union, paraque esta fuesse inviolable, siendo los bienes incluídos en ella, entre los vinculados, los ultimos, y postreros, que pudieffen enagenarse por causa legitima; y como el Vinculador ya tuviesse otros, y los hayan tenido sus Successores, como se dirá; de ahi es, que siendo el Lugar de Jorba, otro de los bienes unidos al Vizcondado de Cardona, y como tal, totalmente inseparable, por qualquiera causa legitima que sea, por lo que llevamos dicho, no ha podido haver titulo legitimo, paraque fuesse transferido à la Condesa, ni à sus Causantes.

13 El juramento con que el Vinculador prohibió à todos sus Successores la enagenacion de los bienes unidos al Vizcondado, es otro poderoso motivo para anularla, è impedir la translacion del dominio, y possession; (23) y no es de estrañar una vez que aquel es libre de imponerles los gravámenes que quiere, (24) y por consiguiente la obligacion del juramento.

C

De

(23) Afflictiis decis. 331. Meres de Majorat. part. 4. quæst. 40. num. 17.

(24) Roxas de Incompatib. part. 3. cap. 1. à num. 23. ad 28.

8
14 De la validad de este precepto no puede dudarse por tener fuerza de estipulacion, pacto, ò contrato, (25) y mucho menos de la necesidad en cumplirlo, (26) que por este motivo nuestros gloriosissimos Monarcas obligados à preferirlo al tiempo de su Coronacion, tan religiosamente lo observan, (27) y lo guardaron igualmente muchos de los antiguos Vizcondes de Cardona al entrar en el goze de sus Estados, como lo acreditan las escrituras, que están en los autos à fol. 259. ad 266. y à fol. 434. ad 471. ret.

15 Y si prohibida la enagenacion, lo es assi mismo la prescripcion, (28) y no por otro motivo, que por contradecir à aquella la Ley, que hará en nuestro caso, en donde concurren à tropel las prohibiciones de alienacion à lege, & ab homine, produciendo el efecto de no haver podido empezar à correr la prescripcion (de que se trata) contra los Successores de los bienes incluídos en el Vizcondado de Cardona, (29) por hallarse expressamente inhibidos de alienarlos, y mucho menos completarse; con lo que queda del todo desvanecida la pretension de la Condesa.

16 Los motivos que apoyan la opinion contraria seguida por los AA. de la margen, (30) y de que se assyla la Condesa para elidir la pretension del Duque, se reducen à tres. *El primero*, que por aquella quasi infinidad de años, que resulta de la prueba de la possession immemorial, quedaria justificado, que los bienes posehidos por tantos años fueron enagenados, antes de la institucion del mayorazgo. *El segundo*, que pueden concurrir muchas causas, por las cuales se haga licita su enagenacion. *El tercero*, que aunque no tuviese lugar la prescripcion immemorial, pero sí el alegar el mejor

(25) Cancer var. 1. cap. 8. num. 43. Gutierrez de Juram. confirm. cap. 37. nu. 3.
Cancer Var. resolut. part. 3. cap. 7. num. 266. Olea de Cession. jur. tit. 4. qu. 9. n. 34.
(26) Cap. Intellecto 33. de Jur. jurand.
(27) Roxas de Incompatib. in apend. part. 7. cap. 2. à num. 22.
(28) L. Si duobus 3. §. Sin autem 3. Cod. commun. de Legat. L. Alienat. 28. ff. de Verb. signific. Rocca Select. jur. cap. 61. num. 17. & 18.
(29) Salgado in Labyrinth. cred. part. 1. cap. 40. num. 29.
(30) Molina de Hispan. primog. lib. 4. cap. 10. num. 10. Salgado in Labyrinth. credit. part. 1. cap. 40. num. 61. Trobat. de Effect. immem. quest. 14. art. 5. num. 9. 10. & 11. & ibi addentes.

12
mejor titulo, el qual resulta justificado por el transcurso de tanto tiempo, quien induce la presumpcion de que la enagenacion fue hecha por justissima causa, con decreto superior, y demás solemnidades necesarias, para assegurar al Possessor en el goze de su possession.

17 La insubsistencia del primer motivo, aplicado à nuestra hypotesi, la manifiesta, no solamente la union del Lugar de Jorba al Vizcondado de Cardona, hecha por el mismo Vinculador Don Ramon Folch (cas. 7.) al tiempo que lo vinculó en su Testamento, como queda dicho; sino tambien la ereccion del Vizcondado de Cardona en Condado, hecha por el Rey Don Pedro de Aragon en el año de 1375. à contemplacion de la persona de Don Hugo Folch de Cardona, segundo de este nombre, (cas. 10.) nieto del Vinculador, en la qual quedó expressamente incluído el Lugar de Jorba. Prueba à la verdad concluyente, de no quedar enagenado antes del vinculo, una vez que el mismo Vinculador lo posehia, y aun despues de su muerte su nieto.

18 El segundo tambien queda desvanecido, à vista de lo que tenemos deducido desde el num. 7. al 12. en donde manifestámos no haver podido concurrir causa legitima para la enagenacion del Lugar de Jorba, y que quando la huviesse havido, havia de ser en subsidio, y à falta de bienes muebles, y raíces en la Casa de Cardona, lo que no puede verificarse por haverlos tenido esta desde Don Ramon Folch de Cardona Vinculador: lo que à mas de ser notorio, lo justifican los varios instrumentos, que nuevamente se han producido, y se leen en los autos à fol. 383. ad 433. ret.

19 Es digno de reparo, que haviendose erigido el Vizcondado de Cardona, en Condado en el año de 1375. y assi cinquenta y seis años despues del vinculo dispuesto por Don Ramon Folch (cas. 7.) en 1319. se hallan continuados en la ereccion diez y nueve Pueblos mas, de los que enuncia el instrumento de la union, y sea lo que fuere de si estos los posehia el Prom Vinculador, y que no quiso unirlos al Vizcondado, lo cierto es, que de estos se ha havido de echar mano antes que de los unidos, para no faltar à la mente del Vinculador en la expressada union, y à lo dispuesto por la Ley,

13
10 Ley, de que se observen los contratos, y las disposiciones del Testador, assi como lo dispone, por la misma razon, entre los mismos bienes del mayorazgo, haviendo de ser los muebles, ò frutos los preferidos en la enagenacion, à los raíces: (31) luego porque no se ha de observar lo mismo entre los muebles del mayorazgo? De manera, que aunque generalmente todos sean enagenables por causa legitima, admitida por el derecho, pero deben ser los postreros, y ultimos aquellos, de que con especialidad ha prohibido el Testador la alienacion, por afectar su conservacion en la Familia, como se comprehende del testamento de Don Ramon Folch, en lo respectivo al Lugar de Jorba, por haverlo comprehendido en la union: luego no ha podido haver causa admitida por el derecho para validar su enagenacion à favor de los antecessores de la Condesa.

20 El tercero, y ultimo, aunque parezca à primera vista el de mas relevancia, pero en efecto no lo es, pues à poco que se sondee, se echa de ver su poca subsistencia, y lo evidencian las siguientes reflexiones.

21 La possession immemorial fundada solamente en el solo curso del tiempo, como es la que alega la Condesa, no puede inducir titulo alguno, que haya dado causa à la prescripcion contra el titulo legitimo, y verdadero que assiste al Duque. Es literal doctrina de nuestro Romaguera, (32) enseñado por Urceolo, quien tratando la question de si en los mayorazgos, feudos, y fideicomissos tiene lugar la prescripcion contra los nacidos, y naceros, sobre la transaccion que

(31) Molina de Hispan. primog. lib.4. cap.7. num.24. & lib.4. cap. 6. num.15. L. Mulier 22. §. Cum proponeretur 4. ff. ad Trebel. Fontan. de Pact. claus.5. gl.1. part.2. num.75. L. A Divo Pio 15. §. In vendit. 1. ff. de re judic.
(32) Ad Conciol. lib.2. rub.30. num.60. sequendo doctrinam Urceol. de Transact. quest.79. qui dicit num.27. Quando vero possessor nullum titulum suæ possessionis demonstraret, præter solum cursum temporis, aut titulum ostenderet improprium, & abusivum habitum ab eo, qui facultatem alienandi, & transigendi non habebat, & clarè constaret de majoratus fundatione, ordine succedendi vocatorum descendencia ac bonorum idempitate, teneo cum DD. secundè sententiæ, natis scilicet postea præscriptionem appositam minimè nocere, iniquum enim esset prædecessorum negligentiam, aut dolum, & proterviam eorum præjudicium afferre futuris vocatis ex proprio jure, & Persona succedere debentibus, & sui juris ignavis, & agere non valentibus.

14
11 que hizo uno de sus possessores; y si bien lo afirma de la immemorial, siempre que aquella fue valida, de manera que prestasse al possessor justo, y legitimo titulo de poseer, y prescribir, juzgando por imposible el poder justificar con la centenaria, è immemorial el dolo, temor, ò lesion enormissima para recindirla: pero lo niega siempre, y quando no media mas que el solo curso del tiempo, por no ser este poderoso para dar al possessor titulo bastante para la prescripcion, en perjuicio de los que lo tienen tan legitimo como el Successor del mayorazgo: y buscando la razon de esta razon, discurremos ser, porque el titulo que causa la sola diuturnidad del tiempo, es solamente presumpto, y por lo mismo debe ceder al legitimo, y verdadero, como es el del mayorazgo, por la regla legal *presumptio cedit veritati*. (33)

22 Otra razon puede darse igual à la antecedente, y es; que siempre, y quando consta de la fundacion del mayorazgo, del orden en sucederle, y de la idempitud de los bienes à él sujetos, jamás reside en el possessor de los bienes del fideicomisso la verdadera, y propria possession, respecto que esta sigue al verdadero Successor del mayorazgo, al qual aunque ignorante, se entiende transferida por ministerio de la Ley, de manera, que el possessor se reputa como un mero detentor, è intruso, y en ninguna manera verdadero possessor para poder prescribir contra el que realmente lo es. (34)

23 Ni se diga que esta razon milita unicamente en los
D mayo-

(33) L. Si Chirografum 24. ff. de Probat. Urceol. de Transact. quest.79. n. 21. Tristany decis. 18. num. 4.

(34) Urceol. de Transact. quest.79. num.25. ex doctrina Larrea Decis. Granat. 53. num.23. & 24. alli: Contra nacturos nullam prescriptionem etiam immemorabilem locum habere quando verè constat de fundatione majoratus, ordine succedendi, & idempitate bonorum subjectorum cum tunc ab eo, penes quem bona vinculata existunt, legitima possessio nunquam dicatur acquisita, quoniam illa semper comitatur verum Successorem in majoratu, in quem etiam ignorantem translata censetur legis ministerio, quapropter ille tertius sit nudus tantum detentor intrusus, & quasi non verus possessor, qui propterea non potest prescribere contra verum Successorem. Peregrin. de Fideicom. art. 47. num. 16. & 17. L. Equissimum ordinem 2. §. Si servus 9. ff. de Bonor. possess. secund. Tabul. Latè, & pulchrè Vedoia in Speculo ver. Jurisprud. lib.3. disc. 2. de Majorat. Cathalon. per tot. & disc. 4. de Concurr. Vidug. & Success. Majorat. per tot. Salgado de Reg. protect. part. 3. cap. 10. num. 153. 154. 155. & 156.

12 mayorazgos de Castilla, pero no en los de Cataluña; porque del uno al otro corte igual el argumento. (35)

24 La perpetuidad expresada en el Testamento del Vinculador con la clausula irritante, y comprehendida en la ereccion del Condado, y no menos la inseparabilidad de los Lugares incluidos en la union, con ambos titulos prevenida, son totalmente exclusivas de qualquiera prescripcion: (36) aquella, por impedir, y anular su causa, que es la possession; (37) y ésta, por retenerla, y conservarla, aun del cuerpo enagenado, el que la tiene verdadera en los demás; (38) infiriendose de ahi, que en la Condesa, y sus Causantes, jamás ha havido una verdadera possession, si solamente una pura insistencia, ò detencion del Lugar contencioso, inhabil para la prescripcion.

25 La prescripcion no procede en derecho con el titulo nulo, ò vicioso aunque sea immemorial, porque de tal manera inficiona la possession, que no puede esta dar causa de prescribir, aunque sea por espacio de mil años, ò de tiempo immemorial. (39) Por tal debe reputarse el que tuvieron los Antecesores de la Condesa para poseer el Lugar de Jorba, por-

(35) Vedoia *ibid.*

(36) Salgado de Reg. protect. part. 3. cap. 10. à num. 53. ad 55. & num. 56. *ibi*: Sed sic est quod quando privilegium, vel aliquis alius actus continet verbum inductivum perpetuitatis tollitur prescriptio omnino.

(37) Salgado *ibid.* num. 65. *ibi*: Et ratio hujus effectus clausule irritantis; scilicet ut excludat prescriptionem: illa redditur evidens etenim nulla huic prescriptioni datur causa, à qua possit principium assumere, cum supra dixerimus, prescriptionem sine possessione non procedere. Decretum irritans hujus est nature, ut non solum inficiat, & annullat titulum beneficii in contrarium collati, verum etiam, & possessionem ipsam, itaut talis possessor non possit juvari ex aliquo remedio possessorio, retinendæ, nec recuperandæ, vel alias, nam talis possessio caret omni effectu num. 66. 67. & 69.

(38) Salgado *ibid.* à num. 100. *ibi*: Sed usus privilegii in parte illud operatur, ut quamlibet prescriptionem adversus illud inductam, penitus interrumpat n. 101. & seqq. num. 108. *ibi*: Sed per usum in parte conservamus nobis jus in toto, quod olim competebat, quia aliud est acquirere, aliud conservare. Y mejor num. 16. *alli*: Ideo propter jurium unitatem ratione cause generalis possessio retenta, & quesita in parte, retinetur in toto. Ne desinas videre num. 126. & seqq.

(39) Fontan. decis. 441. nu. 2. & decis. 445. nu. 1. Idem de Pact. claus. 4. gl. 13. part. 4. nu. 47. & seqq. & alii ab eo citati. Faber in Cod. lib. 1. tit. 2. de Sacrosanct. Eccl. defin. 5. Amoltaz. de Caus. p. lib. 2. cap. 11. num. 8. Tristany decis. 39. nu. 11. Salgado de Reg. protect. part. 3. cap. 10. num. 285. & seqq.

13 porque siendo prohibida su enagenacion à lege, & ab homine, y aun por causa legitima, segun lo que dexamos arriba ponderado, lo ha de ser igualmente su adquisicion.

26 Que à la enagenacion del Lugar de Jorba haya resistido el derecho, no hay sino echar los ojos en el vinculo arriba mencionado, y en la ereccion del Condado de Cardona, en que va incluido el Lugar de Jorba, pues por uno, y otro consta, que la union de los Lugares fue real, y relativa à los bienes unidos, y erigidos en Condado. Lo primero, lo manifiestan las mismas clausulas de aquél, *alli*: *Mandamus quod omnia Castra, feuda, juraque nos dicti heredi nostro universali relinquimus sint incorporata, & unita Vicecomitatu Cardona.* Y mas abaxo, *alli*: *Et quod predicta Castra, feuda, & jura non possint dari, vendi, excambiar, sive permutari, nec alio genere alienationis alienari, aliquo modo juris rationis nec causa, nec dividi, de dicto Vicecomitatu.*

27 Lo segundo, porque siendo el titulo de Condado Dignidad Real, segun enseñan los AA., (40) se sucede à el por derecho proprio, y de fangre, perteneciendo al heredero indivisible, unido, integro, y sin disminucion en todo lo que fué aquél erigido, (41) verificandose esta indivisibilidad, è inseparacion, no solamente en quanto al titulo de la Dignidad, sino tambien en quanto à la substancia, y comodidad de aquella, mayormente quando la ereccion de Dignidad tiene mira à las cosas que se unen, y se constituyen en Dignidad, como se hizo en el privilegio de que se trata, *alli*: *Ac latitudinem, & multitudinem ipsorum Castrorum, & Locorum, ac Terminorum suorum, & ad alia multa que notabilem Comitatum decent, DEBITUM HABENTES RESPECTUM, &c.* Y la razon es, porque todas las cosas que concurren en esta union, y ereccion del Condado, se visten de la misma naturaleza de Dignidad Real. (42)

De

(40) Cancer Var. part. 1. cap. 12. à num. 46. Fontan. de Pact. claus. 5. gl. 10. part. 1. num. 25. Ramon. consil. 100. num. 310. Peguera tom. 1. decis. 115. num. 4.

(41) Molina de Hispan. primog. lib. 1. cap. 11. num. 6. Fontan. de Pact. tom. 2. claus. 5. gl. 1. part. 2. num. 115. Ramon *ibid.* num. 305. Peguera *ibid.*

(42) Altograd. Junior. tom. 1. controv. 1. num. 13. 14. & signanter num. 42. *ibi*: Quarto non parum urget modus quo Serenissimus Dux, ad Marchionatus Dignitatem,

14
28 De este juridico fundamento nace, que el Successor en la Dignidad Real puede por derecho proprio rescindir, y anular qualesquiera alienaciones hechas de cosas de la misma Dignidad por sus antecessores, recobrandolas, y vindicandolas de qualquier possessor. Pruevanlo los AA. de la margen, (43) y canonizó esta verdad nuestro Real Senado, con varias Sentencias otorgadas sobre igual assumpto, y en particular en varias Causas que han seguido los antecessores del Duque, las cuales se omiten por sabidas.

29 A esto es consequente, que siendo el Lugar de Jorba parte integrante del Condado de Cardona, oy Ducado, pertenece legitimamente al Duque la accion para reunir dicho Lugar con todas sus pertenencias al Condado, ò Ducado de Cardona, y vindicarle de la Condesa su possessora, por mas que ésta lo fuesse de tiempo immemorial.

30 Es constante en derecho, que la prescripcion de larguissimo tiempo, como de 30. ò 40. años, no tiene lugar contra los Successores del mayorazgo, (44) porque en él, qualquier Successor viene, y sucede *ex proprio jure, & Persona*, siendo tantas las vocaciones, quantos los llamados, segun lo dexamos plenamente justificado arriba num. 5. y 6. de la margen: de lo que se sigue, que en cada uno de aquellos se requiere nueva prescripcion, de manera, que la prescripcion que ha empezado, y cumplido contra uno obsta à él, pero no al que sobreviene, y entra à suceder, quedando desvanecida la

tem, Comitem Franciscum, ejusque primogenitos elevavit. Primo enim plura feuda dicti Comitis Francisci simul univit, & ex pluribus unum novum feudum erexit, & in eo titulum Marchionatus instituit sub nomine Marchionatus Somesii, & postea de tali feudo noviter ipsum Comitem Franciscum, ejusque filios, & descendentes masculos, cum ordine primogenituræ, investivit, ex quo duo notabiliter resultant. Primum &c. Secundum quod dictus titulus Marchionatus dicatur Realis, & inseparabiliter ipsismet bonis feudalibus affixus. Capic. Latr. conf. 3. nu. 55. lib. 1.

(43) Fufar. de Substit. qu. 558. num. 1. Peregrin. de Fideicom. art. 45. num. 154. Marin. Resol. lib. 2. cap. 45. num. 27.

(44) Salgado in Labyrinth. credit. part. 1. cap. 40. num. 61. Urceol. de Transact. quest. 79. num. 17. Peregrin. de Fideicom. art. 41. nu. 16. Fufar. de Substit. qu. 528. sub nu. 4. Leotard. de Usur. quest. 54. nu. 8. Fontan. de Pact. claus. 4. glos. 12. n. 67. Trobat. de Effectib. immemor. quest. 14. art. 5. num. 10. Molina de Hispan. primog. lib. 4. cap. 10. num. 3.

18
la primera prescripcion: (45) luego jamás puede haver, ni concurrir la prescripcion immemorial, que objeta la Condesa, como excepcion de presumir el mejor titulo, por ser sabido, *quod non entis nullæ sunt qualitates*.

31 Quando la prescripcion ha empezado en vida del Testador, no tiene duda, que entonces obsta aquélla al Substituto, mediante la negligencia del Heredero, que la permitió, (46) y la razon es, porque el derecho del Substituto es originado de aquél: y como la prescripcion de que se trata, no empezasse en vida de Don Ramon Folch Vinculador, (cas. 7.) porque siempre poseyó el Lugar de Jorba, y lo continuó à poseer Don Hugo de Cardona su nieto: (cas. 10.) de ahí es, que de preciso hubo de tener origen despues de la muerte de aquél, y en vida de alguno de los Herederos gravados; y como en cada uno de ellos empezasse nueva prescripcion, y feneciesse al entrar el nuevo Successor, por ser tantas las prescripciones quantas las successiones, (47) no se alcanza como puede verificarse haver prescripcion immemorial, à menos de juntarse las prescripciones de tantos Herederos gravados interrumpidas, quando

E este

(45) Gamma decis. 84. num. 2. ibi: In rebus majoratus quilibet novus possessor interrumpit prescriptionem decursam contra suum antecessorem, licet enim contra quemlibet possessorem sufficiant 40. anni, eo ipso quod is decidit, requiruntur alii 40. anni contra novum successorem.

(46) Fufar. de Substit. part. 2. quest. 528. num. 1. ibi: Primum est, quando prescriptio est capta in vita defuncti, sed heres negligentia sua passus est rem prescribi, vel hereditarias actiones tempore finiri, & tunc prescriptio nocet substituto. Peregrin. de Fideicom. art. 41. nu. 18. ibi: In secundo autem casu principali cum heres gravatus non præbuit causam prescribendi, quia prescriptio incepta sit in vita defuncti, sed negligentia sua passus fuit rem prescribi, vel actiones hereditarias tempore finiri, prescriptio quidem nocet fideicommissario substituto. Cancer var. 1. cap. 15. num. 65.

(47) Fufar. de Substit. part. 2. quest. 528. num. 5. ibi: Idem esset in prescriptione decursa contra unum ex fideicommissariis, quia nocet sequenti in gradu qui vult ex Persona propria succedere, sive sumus in fideicommissis, sive in majoratibus. Et in terminis majoratus considerat aliam rationem, quia scilicet tot sunt successiones, quot sunt gradus descendantium, quibus singulis dicitur facta concessio, nimirum si prescriptio decursa contra unum, non nocet aliis. Peregrin. de Fideicom. art. 41. num. 16. Rota Rom. decis. 51. num. 1. & 2. part. 18. tom. 1. recent. ibi: In singulis fideicommissariis singula requiruntur prescriptiones. Romag. rub. 30. n. 58. ibi: Quia ex quo vocati veniunt ex propria Persona, tot requiruntur prescriptiones quot Personæ.

16 este mismo motivo es por sí solo bastante para elidirla. Y aunque se pudiesse decir (lo que no, por constar del tiempo en que no poseyó) que la Condesa ha posehido de tiempo immemorial por sí, y por medio de sus Causantes el Lugar de Jorba, por ignorarse su principio, pero no el que lo haya prescrito por faltar en los Pacientes (que son los Herederos, ó Successores llamados al vinculo) la aptitud para prescribirseles el derecho que se intenta, requisito necesario para la prescripcion. (48)

32 Mas aun, la prescripcion que tuvo origen en vida del Testador, continúa contra el Heredero negligente en la misma conformidad, que continuára contra el Testador si viviere, por reputarlos el derecho por una misma Persona, (49) y como esta razon no milita entre los llamados entre sí, no puede la prescripcion contra uno juntarse con la del otro, à efecto de producir la immemorial, lo que sería preciso para verificarse; assi como no pueden juntarse las possessiones de los que pretenden prescribir, no teniendo el uno el derecho dependiente del otro. (50)

33 El mejor titulo que podria alegarse en favor de la immemorial, sería la autoridad Real, en virtud de la qual se hazen enagenables los bienes que no lo son, por obstarle el derecho. Este titulo no puede alegarlo la Condesa, aunque hiciessse constar de la immemorial, y la razon es, porque la misma autoridad le obsta por dos motivos. El primero, porque al tiempo de erigir el Rey Don Pedro en Condado el Vizcondado

(48) Larrea decis. Granat. 53. num. 23. ibi: *Initium præscriptionis non potest accipere antequam competat successio ei contra quem præscribitur.* Y mas abaxo, allí: *Ad præscriptionem requiri aptitudinem in præscriptivo agentis, & in præscriptivo patienti.* L. Si servus 4. ff. de Divers. & temporal. præscript. ibi: *Intueri enim debemus an experiundi potestas fuerit adversus eum qui obligatus est, non an is agere poterit qui rem in obligationem deduxerit: alioquin erit iniquissimum, ex conditione actorum obligationes reorum extendi.*

(49) L. Heredem 59. ff. de Reg. jur. Surdus decis. 310. num. 2.

(50) Tufcus lit. P. consil. 523. num. 33. ibi: *Quia quod dicitur præscriptionem non procedere sine possessione, procedit in possessione ex eodem jure, secus ex diverso, quia non jungitur possessio unius ad possessionem alterius, qui non habet causam à primo, sed ut simul jungantur, requiritur, quod ex eodem jure proveniant, & quod ultimus possessor habeat causam, à primo, alias non potest juvari ex possessione alterius; & citat Baldum const. 159. lib. 3.*

17 dado de Cardona, tuvo mira à los 79. Pueblos, que posehia Don Hugo (cas. 10.) ultimo Vizconde, y primer Conde de Cardona, uniendolos entre sí con union real, y verdadera, (como evidenciamos) la qual incluye una total inseparacion. El segundo, que de tal suerte los quiso unidos, è inseparables, que por dos veces expreso en la ereccion *cum omnibus dictis Castris, & Locis*, constituyendo parte essencial del Condado à todos los Lugares que posehia, y como uno de ellos fuesse el Lugar de Jorba, se sigue por necesaria consecuencia, que lo mismo fue comprehenderle en esta union, que mandar su inseparabilidad de los demás: luego la presupuesta, y alegada possession immemorial de la Condesa, no puede comprehender el mejor titulo en el caso concreto, aunque *in abstracto* lo pudiesse incluir por su naturaleza.

34 La prescripcion immemorial no es superior à la Ley, pues esta la anula, y la destruye. Assi lo vemos practicado en punto de Decima sobre ciertos, y determinados frutos, cuya libertad no puede prescribirse aun por la immemorial, si del mismo predio diezmario se percibe la de los otros frutos, segun la Pragmatica del Señor Carlos Quinto dada en Monzon en 10. de Septiembre de 1542. confirmada por el Señor Phelipe Tercero en las Cortes de Monzon en 1553, (51) la que está en este Principado en su viril observancia. (52) Ni tampoco à los contratos, y testamentos, pues unos, y otros tienen fuerza de Ley: (53) Y aunque el bien del publico es el que da la fuerza à la prescripcion immemorial, en doctrina de los que tanto la patrocinan, no es menor el que concurre en la observancia de aquellos; (54) y pues tenemos en nuestra hypotesi dos Leyes, que claman por la inseparabilidad del Lugar de Jorba de la Casa de Cardona, como son el vinculo,

y

(51) *Constit. 6. & 7. lib. 4. de las Pragm. y altres drets de Cathaluña, de Delmes, y Primicias tit. 14. volum. 2.*

(52) *Fontan. de Pañt. tom. 1. claus. 4. glos. 19. part. 1. num. 62. ubi varias Senat. decisiones adducit.*

(53) *L. Contractus 23. ff. de Reg. jur. Surdus decis. 260. num. 13. L. Legem 10. Cod. de Pañt. Surdus decis. 62. num. 6. De Luca de Renunciat. disc. 18. nu. 4. Tufcus lit. T. conclus. 90. num. 3.*

(54) *Tufcus lit. T. conclus. 90. num. 12. L. Vel negare 5. ff. Quemadmodum testamenta aperiantur.*

y la ereccion del Condado, con mayoría de razon debe quedar excluida la prescripcion immemorial, habiendo ésta de ceder à la ley del mayorazgo *à lege*, & *ab homine*, mayormente siendo erigido el Condado de Cardona por los particulares meritos, y servicios, que el citado Don Hugo, y sus Antecessores havian hecho à la Corona, por razon de los quales se hicieron acreedores de esta gracia, la qual cede en gloria del Principe, y en honor, y provecho de la Republica.

35 La Ley del juramento de guardar lo dispuesto por el Vinculador impuesta à los Successores en el Condado de Cardona, no es de poca relevancia para elidir el mejor titulo fundado en la immemorial, y lo evidencia este dilema. O el que enagenó el Lugar de Jorba, y lo segregó del Condado de Cardona, prestó el supuesto juramento, ò no. Si lo primero, (como assi es de presumir por constar de los autos haverlo prestado todos los Herederos, que han mediado desde la muerte de Don Ramon Folch (*cas. 7.*) hasta el año de 1402. *à fol. 259. ad 266.*, y *à fol. 434. ad 471. ret.*) no pudo legitimamente practicar la enagenacion, assi por obstarle la voluntad del Testador, (55) como porque juró de no alienarlo. A mas de que, para alienar, aun por causa legitima, necesitaba de la absolucion del juramento. Si lo segundo, no tenia todavia el dominio del dicho Lugar, por haver el Testador vinculado la adquisicion de su herencia al juramento, que havia de prestar antes de adirla; y por consiguiente no pudo transferirlo à nadie: luego la prescripcion immemorial causada de dicha translacion, no puede incluir el mejor titulo. Assi es, en tanto que Cancer (56) à los que assi se lo persuaden dize, que se engañan,

(55) Surd. *consil.* 284. num. 1. Fufar. *de Substit.* *quest.* 717. num. 1.

(56) *Variar.* 3. *cap.* 3. *de Privileg.* *à num.* 24. *ad 26.* *ibi*: Et licet aliqui in *prescriptione immemoriali contrarium sentiant*, quos refert Molina *de Hispan. primog.* *lib.* 4. *cap.* 10. *in fine*, hac ratione quod *prescriptio immemorialis habeat vim legis, pacti, privilegii, & presumptionis juris, & de jure, & ex lapsu tanti temporis censeatur res legitime acquisita, & quod intervenerint ea omnia, que ad ejus legitimam acquisitionem necessaria erant: verum falluntur.* Y mas abaxo, *ibi*: *Vel secundo, quod possessio immemorialis non habet vim tituli, legis, privilegii, nec presumptionis juris, & de jure, ubi in rei veritate longè abest à verosimili quod intervenerit titulus. Vel tertio, possessio immemorialis non habet vim tituli, quando per rerum naturam, & rei veritatem non potuit intervenire titulus, qui erat presumendus ex immemoriali. Ut puta Testator prohibuit rem imperpetuum*

ñan, porque mal puede presumirse el titulo, donde no puede haverlo.

36 De ahi es, que aunque la Condesa haya producido en los autos algunas escrituras, que justifican la antiquada posesion de Jorba en sus Antecessores, no puede quedar por ellas probada la immemorial; (57) y la razon es clara, porque siendo uno de sus requisitos la pública voz, y fama, puede ser esta en contrario, no obstante los instrumentos; (58) A mas de que, constando de los autos, y en particular de la ereccion del Condado, que el Lugar de Jorba estaba posehido por los de la Casa de Cardona cinquenta y seis años despues de la union, bastaba esta sola circunstancia para excluir la immemorial. (59)

37 Pero paraque nos cansamos en desvanecer los efectos, ò fuerza de la immemorial, en que funda la Condesa su excepcion, quando de los autos aun no consta quedar justificada. La prescripcion immemorial es en dos maneras: la una propria, y la otra impropria, ò abusiva. La propria, es la que à mas de no constar de su principio, se justifica por Testigos, que declaren con los quatro requisitos prescritos en la Glosa Magistral sobre el *cap. 1. de Prescript. in 6.*, sobre los quales han escrito largamente los AA, (60) que son las vistas de 40. años antes de la introduccion del Pleyto, oídas públicas de Personas viejas, y mayores, y sin haver visto, ni oído decir lo

Flores con-

tuum alienari: constat quod res fuit Testatoris: si centum ab hinc annis reperitur penes te non potes te defendere ex immemoriali, quia non potuit utiliter tibi titulus contingere, cum illa Testatoris dispositio, nec per Principem mutari poterit. Et Senatus decisionem adducit.

(57) Fontan. *decis.* 305. num. 3. Marescot. *Var. resol. lib.* 2. *cap.* 100. n. 16. *Rota recent. part.* 2. *decis.* 58. num. 4. *in fine.*

(58) Molina *de Hispan. primog. lib.* 2. *cap.* 6. num. 46.

(59) L. 2. §. *Idem labeo ait.* 8. ff. *de aqua & aquæ pluv. arcend.* *ibi*: *Cum queritur an memoria extet facto opere: non diem, & consulem ad liquidum exquirendum, sed sufficere si quis sciat factum, hoc est, si factum esse non ambigatur: nec utique necesse esse superesse qui meminerint verum etiam si qui audierint eos, qui memoria tenuerint.* Pereira *de Man. Reg. cap.* 29. num. 13. *ibi*: *Prescribi non posse eo nempe, casu quo Rex aliquando presentavit, quia tunc quacumque post presentationem effluxit possessio in prelato, neutiquam dici potest immemorabilis, aut cum de illius principio constet planum fit quantum ab immemoriali distet.*

(60) Molina *de Hispan. primog. lib.* 2. *cap.* 6. num. 31. Leo *lib.* 3. *decis.* 7. *per tot.* Fontan. *decis.* 337. *à num.* 15. Ripoll *de Regal. cap.* 43. num. 114. & 116.

20 contrario; y por ultimo la pública voz, y fama. Para la prueba de estas circunstancias no ha ministrado la Condesa Testigo alguno, Testigos los autos.

38 La impropria, ò abusiva es la que por instrumentos consta ser de ciento, y mas años, sin que se le reconozca principio; pero es preciso, que concurren en aquellos dos circunstancias. La primera, que no sean otorgados sobre los mismos actos, ò possession de la misma cosa, que se supone posehida. La segunda, que à mas de ser antiquísimos, y mas allá de cien años, enuncien la antiquísima, ò immemorial. (61)

39 Nada de esto vemos verificado en las varias escrituras, que ha producido la Condesa de 23. de Diciembre 1459: 2. de Junio 1520: 23. de Octubre 1579: 14. de Noviembre 1583: 18, y 28. de Septiembre 1584, y otras, (62) para cuya justificación no hay mas que su propia lectura.

40 A mas de esto, en la primera de las citadas escrituras de 23. Diciembre de 1459. (que fue una Sentencia Arbitral, proferida por los Arbitros, y amigables Componedores elegidos por Juanot de Rejadell, y Damian de Rejadell, sobre la successión de Manuel de Rejadell, padre de entrambos, en virtud de la qual dicho Juanot de Rejadell fue condenado à dimitir, como en efecto dimitió el Castillo de Jorba à favor de su hermano Damian) reparamos dos cosas. La primera, que está notada de inconsequente, è imperfecta. De inconsequente, porque en el nombramiento de Arbitros no se lee interviniere el consentimiento del Curador de Damian de Rejadell, que era menor de dias, quando en los demás actos, que se subsiguieron à la Sentencia Arbitral, se encuentra su concurrencia: à lo que se añade, que los Particulares de Jorba prestaron el sacramento, y homenaje à Juan, y à Damian, quando al primero no se debia, respecto de cederse al segundo la jurisdiccion del Termino, y Castillo de Jorba. De imperfecta, porque

(61) Fontan. decis. 305. à num. 3. ibi: Id est intelligendum de scripturis confectis super actibus ipsis, tunc enim cum in eis appareat de initio, non probatur immemorialis: secus est quando dantur scriptura antiquissima ultra centum annos in quibus enuntiatur immemorialis, tunc ex dictis scripturis enuntiantibus, probata illa manet. Garcia de Benef. 5. cap. 9. num. 112. Ripoll de Regal. cap. 43. n. 120.

(62) Fol. 361. 360. 339. 340. 337, y 338. retro.

21 que no se halla firmada por Juanot de Rejadell la cession, y dimission, que en virtud de lo juzgado, havia de ser requisito necesario para la efectiva dimission, y translacion en la Persona de Damian.

41 La segunda, que esta Sentencia Arbitral, se debe considerar como titulo primordial, en virtud del qual los Antecessores de la Condesa entraron à poseer el Termino, y Castillo de Jorba, como assi se puede muy bien inferir de lo que ella misma deduce en el num. 7. de su ultimo pedimiento resolutorio de 27. de Febrero 1747. fol. 50. tela: assi que, constando del principio de esta possession, ha de quedar de preciso desvanecida la immemorial, por faltarle su principal constitutivo.

42 Y aunque de valde concediésemos à la Condesa de Aranda la centenaria possession, ò la immemorial abusiva en virtud de los titulos que la favorecen, de nada le serviria una vez, que aun, en opinion de los AA., que están à favor de la immemorial, para prescribir los bienes de mayorazgo, se necessita de la verdadera, y propria tal. (63) Por lo que, no quedando esta debidamente justificada por la Condesa, en ninguna manera obsta à la vindicacion del Lugar de Jorba, que compete al Duque de Cardona, en virtud de los titulos, y motivos que acaba de manifestar à V. Exc., de quien espera Sentencia favorable. Assi nos lo persuadimos. Salva la mejor censura. Barcelona, y Octubre 31. de 1764.

(63) Meres de Majorat. part. 4. quest. 21. num. 52. Bonfin. de Jur. fideicom. tit. 2. disp. 78. nu. 16. ibi: Præterea lapsus centenariæ nullum in casu nostro præsidium afferre valet contra substitutos ex propria vocatione aspirantes ad hujusmodi successionem quibus negligentia, vel fortè collusio antecessorum in tutandis juribus fideicommissi præjudicare non potuit, cum ad hunc effectum requiratur vera, ac propria immemorabilis, nec centenaria sufficiat. Molina de Primog. lib. 2. cap. 6. n. 45.

Cebrià, y Font.
De Busquets.

