



P O R

D. MARIA TRIVVLCIO,  
Duquesa de Casano, y Doña Catha-  
lina Trivulcio, Duquesa de Alesano,  
hermanas, y herederas ab intestato  
del Principe Antonio Teo-  
doro Trivulcio.

EN LA CAUSA CRIMINAL CON  
EL I.C. Y NOTARIO GE-  
ronimo Puteo de Milan, y los Pro-  
notarios Bernardo, y Gas-  
par Bosio.

S O B R E

*La suposicion, y falsedad del testamento de el  
Principe, en que se halla heredero instituido  
D. Gaetano Gallia, hijo del Duque del Vito.*





P O R

D. MARIA TRIVIALCIO

Duchessa de... y...

linea I rivale... Duchessa de...

hermana, y...

del Principe Antonio...

de...

EN LA CAUSA CRIMINAL CON

EL IC. Y NOTARIO CR

Donato Fico de Min... y los...

notarios Bernab... y Cal...

por Bello...

S O B R E

La... y...

Principes...

D. Giovanni...



**P**RETENDEN Estas partes que el S.S. R. C. de Italia avoque la causa que sobre esto se ha substanciado, y determinado en el Senado de Milan; para que en él se vea, y determine la accion criminal que intentaron, y han proseguido contra los Notarios, y la suposicion, y falsedad del referido testamento.

2 Para conseguir este intento acudieron à su Magestad, y por memorial hizieron relacion cierta, y verdadera del hecho, que ha passado en este negocio, y su Magestad fue servido de expedir su Real Cedula por este S.S.R.C. *en 13. de Setiembre de 1679.* mandando al Conde de Melgar, Gobernador de Milan, embiasse relacion distinta, y verdadera de los autos, y votos que diò el Senado, no por via de avocacion de la sentencia, sino para reconocer lo expressado por estas partes en su memorial.

3 El Senado pretendiò abreviar, y estrechar los terminos de esta causa, para que se feneciesse en él la suplicacion de su sentencia de vista, y aviendo dado para esto algunos terminos muy breves, el ultimo fue para que dentro de tres meses peremptorios estas partes la feneciesssen, con ciertos apercebimientos.

4 Reconociendo que el animo del Senado se dirigia à confirmar su sentencia, causando executoria para hazer mas dificultoso el recurso, y remedio de la avocacion intentada. Por otro memorial representaron à su Magestad estos procedimientos, y pidieron remediasse este inconveniente de tan irreparables daños, y perjuizios.

5 Con esto se diò nuevo despacho cometido

A

al





al Governador de Milan, mandando, *que en el interin que con vista de la relacion pedida se tomasse la resolucion conveniente, no se hiziesse novedad, aunque prescribiesse el termino señalado.*

6 En cumplimiento de estas Reales ordenes han entendido estas partes se ha remitido la relación de los autos, y votos que por ellas se manda, al Consejo, por averles participado estas noticias las personas que asisten à su defensa en Milan, y remitido vn apuntamiento del hecho del pleyto.

7 Y aviendo señalado el Consejo para la determinacion el Sabado 18. de este mes de Julio, por hazer las defensas arregladas al verdadero hecho, que resulta de los autos, por memorial pidieron se les confiasen los publicos, por el termino que pareciesse: y aunque insistimos los Abogados que concurrimos, ponderando, que demás de ser preciso, no avia inconveniente, ni perjuizio. Lo primero, porque estas partes son actoras, la causa se siguiò en el Senado de Milan en vn juicio contradictorio abierto, aviendose hecho por las partes sus probanças, y defensas en el ~~offensivo~~ <sup>defensivo</sup>, y plenario, y que la pretension no mirava à pedir los papeles secretos. Lo segundo, porque los reos estavan ex-carcerados con la sentencia del Senado, el heredero que parecia instituido en el impugnado testamento del Principe, en la possession de su herencia, y sin porcion alguna della estas partes, siendo sus hermanas.

8 El Consejo les denegò esta pretension, y señalò segundo dia para la vista, que fue el Sabado inmediato 25. de este mismo mes, y por ser feriado del glorioso Apostol Santiago, se trasladò al Martes 28.

9 Para discurrir, y fundar los motivos juridicos,



3  
cos, y legales que asistien al recurso, y remedio de la  
avocacion, nos parece preciso hazer vn compendio  
del hecho deste negocio, governandonos por el que  
de orden de las partes se nos ha participado de Mi-  
lan, y remitiendonos à lo que mas verdaderamente  
resultare de la relacion del Senado.

10 El dia 25. de Julio de 1678. hallandose el  
Principe muy fatigado de la enfermedad de que  
muriò, embiò à llamar (por Iuan Baptista Paleolo-  
go su Secretario) al Padre Sumarriba, Religioso  
Franciscano del Convento del Paradiso de Milan,  
su Confessor, y por señas diò orden à ambos para  
que baxassen à su Secretaria, y dispusiesen su testa-  
mento.

11 Passando à la Secretaria à executar la orden  
del Principe, les salid al encuentro el Duque del Vi-  
to, padre de Don Gaetano Galia, que se halla nom-  
brado heredero en el testamento supuesto; y enten-  
dida por el la orden cometida à los dos, dixo: *To-  
tambien quiero intervenir en la disposicion, porque  
no sufro se hagan sinrazones.* Menos decente fue la  
palabra; el Secretario testigo examinado la refiere.

12 Estando todos tres en la Secretaria, el mis-  
mo Duque del Vito fue dictando el testamento al  
Secretario que le escriviò, hasta los primeros siete  
capitulos, dexando en vno dellos en blanco el nom-  
bre del heredero.

13 El Confessor dictò otros cinco capitulos;  
hasta el doze, y el Secretario puso tres à su voluntad;  
excepto vno, que en voz dixo vn criado desde la  
puerta lo mandava el Principe su amo.

14 Subieron à la Camara donde estava, y co-  
mençandole à leer lo que avian dispuesto, por ha-  
llarse adormecido con la gravedad de la enferme-  
dad, llegando à vn legado que se dexava à vnas ni-



ñas, repitiò dos vezes: *No me tedie, nō me tedie.* A  
ynos capitulos dixo *si*, y à otros *no*: con que borrò  
el Secretario los à que dixo *no*, y dexò los à que dixo  
*si*.

15 Preguntandole al quarto, quien avia de ser  
su heredero? le respondiò, con voz flaca y un sonido, ò  
eco de Cayetan, que el Secretario imaginò avia dicho  
Cayetan; porque claramente no pudo entender lo que  
dezia, y no se atreviò à preguntarselo de nuevo, por  
averle dicho antes no le cansasse: y tampoco se atre-  
viò à replicar al Duque del Vito, por ser criado de la  
Casa, y dependiente del, temiendose hiziesse alguna  
accion indecente contra su persona, y por ver que el  
Confessor que tenia la comission lo consentia, y tole-  
rava.

16 Concluido esto el Secretario, se baxò à la  
Secretaria à trasladar, y poner en limpio el borra-  
dor del testamento, y oyò que en vna carroça del  
Principe fueron por el Notario Geronimo Poço.

17 Aviendo este llegado à breve rato, entrò en  
la Secretaria, y tomando en la mano el borrador, es-  
tando el Secretario copiando el tercer capitulo, y se  
alegrò de aver leído el nombre del heredero, y le su-  
plicò le fuesse dictando, y le fue leyendo desde el ter-  
cer capitulo al vltimo, añadiendo al Cayetan el Ga-  
llameo cugino, y los demás capitulos que no estàn en  
el borrador.

18 El Duque del Vito diò orden à dos criados  
del Principe (que lo deponen asì como testigos de  
estas partes, y son nueve, y diez) no dexassen entrar  
en la Camara del Principe à alguna persona, sin que  
le dieran noticia.

19 Desde la Secretaria fueron juntos el Nota-  
rio, y Secretario, y entrando en la Camara el Nota-  
rio, le dixo al Principe: *Este es el testamento de V.E.*

los



*los de más actos cancela V.E. quiere V.E. que se lea?*  
 A que dixo à lo primero *si*, y à lo segundo *no*; y estandole firmando, dixo que la pluma estava muy abierta, y hazia dos rayas; y al salir el Notario Poço, que pusiera 150. *escudos* para si; sin que huviesse dicho otra palabra.

20 Con esto salieron à cerrar el testamento en la primera plica, ò cubierta, la qual se sellò con el sello del Principe, y en ella se subscrivieron los Pronotarios Bernardo, y Gaspar Bolsio, y Geronimo Poço, afirmando solamente aver visto firmar al Principe en aquel acto: dexaron de poner los sellos, y listones, por ser corta la plana, y no aver en ella capacidad para que cupiesse: en este hecho contestan todos los testigos, lo confiesan los reos, y se dize se ve ocularmente de vna, y otra plana.

21 El dia siguiente 26. de Julio, vna hora salido el Sol, el Notario Poço llevò à casa del Principe la escritura del testamento desfellada, y fuera de la plana, ò cubierta, que la noche antecedente se le puso, y sin aver mostrado à los quatro testigos instrumentales sus firmas, ni averla abierto en su presencia, hizo que en la plana que puso de nuevo, firmassen, y el, y los Pronotarios de Bolsis añadieron en este segundo acto, *que el testador avia dicho, que aquel era su testamento escrito de la mano del Secretario por su orden.*

22 Murid el Principe el dia 27. del mismo mes de Julio, y año de 1678. y en el se abrió el llamado testamêto, leyendole *tan solamente* la extension del primer acto de la entrega, ò primera plana, sin leer nada de *testamento nuncupativo*, ni de que el Principe huviesse nombrado heredero; refiriendose à la escritura.

23 Esto afirman los dos Pronotarios de Bolsis; que



que dãn la causal, de nō poderse averleido sin que ellos lo huviesse oydo, y que no pudo ser: porque el testador quiso hazer testamento solemne in scriptis; porque dixo no se leyessse en toda su vida, ni se supiesse, y que lo mandassen sellar, y cerrar.

24 El Notario Poço, en su confesion dize: *Que el dia 25. le entregò el Principe la escritura, aviendose sellado, y puesto los listones en el acto del rogito, y las subscripciones, diziendo queria hazer testamento solemne in scriptis, y si no valia por testamento, valiesse por Codicilo, ò por ultima voluntad.*

25 Que en el acto de la presentacion dixo: *Que aquel era su testamento escrito de la mano de su Secretario por la orden del testador.*

26 *Que con su propia lengua nombrò al heredero, refiriendose à la escritura que le avia entregado: esta contrario en todo à los otros dos segundos Notarios, y à los testigos instrumentales del testamento, y à los demás que le hallaron presentes, y han de puesto. Los dos Pronotarios de Bolsis, en sus confesiones dicen: Averlo firmado assi en sus tabelionatos, llevados bien que de la buena fee de Poço que se lo dictò para que lo atestassen, y adverassen, confesando, que aunque han errado, les parece un acto permisible el que han hecho.*

27 Esto resulta del processo actuado por los Senadores Don Ioseph de Leiza, y Don Cesar Vizconte, à quienes por el Senado se cometìò substanciar la causa, y processo criminal contra los reos, que fueron encarcerados por ella: y aviendose hecho probanças en el ofensivo hinc inde per partes, estando conclusa.

28 El Senado en 27. de Febrero de 1679. diò su sentencia, por la qual dixo: *Suspensa criminalitate, tam contra dictum I.C. Putheum, quàm contra dictos*



5

dos Notarios de Bosis, causam interim civiliter cognoscendam; ideoque renovat a fideiussione scutorum bis mille respectu dicti causi dici Puthei, ac respectu DD. de Bosis prestitis fidei iussoribus scutorum centum pro singulo de se, respectivè consignando toties quoties, dimittendos esse e carceribus.

29 His in facto prænotatis, para fundar el derecho que asiste à las Duquesas de Casano, y Alesano, hermanas del Principe Trivulcio, se dividirá esta alegacion en dos articulos, y se probará.

30 En el primero, que el remedio, y recurso de la avocacion en el Principe, y en el Consejo, que inmediatamente le representa, es justo, y legitimo, y se deve conceder en causa ardua y grave, en que el Tribunal ha hecho notoria injusticia, ò retardado la justicia à la parte que lo intenta, y pretende.

31 En el segundo, que en la causa presente concurren estas, y otras circunstancias, que hazen llana la avocacion, mayormente en el estado en que se halla, con lo executado en virtud de las ordenes de su Magestad, que se han expedido à instancia de estas partes.

### Articulo Primero.

32 **L**O Primero, suponemos por principio cierto, è indubitado, que por la omnimoda y absoluta potestad, que el Pueblo transfirió en el Principe (*l. i. ff. de constitut. Princip. ut potè cum lege Regia, quæ de eius imperio lata est, populus ei, & in eum omne suum imperium & potestatem conferat*) in eo residet omnis iurisdicção & potestas, ut ab ipso in alios fluat, & ad eum refluat.

33 Lo segundo, que el oficio, y principal cuidado del Principe, es, conservar à sus vassallos en



justicia, y paz, y librarlos de las opresiones y violencias que padecen de los Superiores, ita Divus Hieronym. super Hieremiam relatus in cap. 23. quest. 5. *Regum officium est proprium facere iudicium, atque iustitiam, & liberare de manu calumniantium, vi oppressos, &c.* Bald. in l. illicitas, §. Ne potentiores, ff. de offic. Præsidis, & cap. 1. de pace tenend. in princip. Mar. Giurb. cons. 66. num. 22. *si vè mediati, vel immediati sint eius subditi.* De quo quam plura, & pulchra cumulat D. Salgad. de Regia protect. part. 1. cap. 1. pralud. 1. per tot. D. Regens de Tapia decis. 1. huius S. S. Cons. à principio, & vsque ad num. 10.

34 Lo tercero, que para que se cumpla con esta tan precisa obligacion, con menos gastos y expensas de las partes, tiene su Magestad creados, y constituidos diversos Tribunales, Audiencias, y Chancillerias en cada vno de sus Reynos, para que segun sus leyes, y constituciones municipales, puedan conocer, y determinar las causas, y negocios, que en cada Reyno, ò Provincia se ofrecen, fiando de la suma integridad de los Ministros que crea y nombra, el todo de su complemento, ex l. unica, §. unic. ff. de offic. Prætorio. *Credidit enim Princeps eos qui ob singularem industriam explorata eorum fide, & gravitate, &c.* De quibus, plures, & plura, vt adsolet, refert D. Ioannes del Castillo tom. 7. de tertijs, cap. 41. num. 163. Mastrill. de Magistratib. lib. 3. cap. 4. num. 122. D. Solorçan. de Indiar. gubernat. tom. 2. lib. 4. cap. 12. n. 14. & alijs.

35 Lo quarto, que no por esto se abdica el Principe, ni este S. R. C. de la suprema, y mayor jurisdiccion que en èl reside, de poder avocar la causa que estuviere pendiente en qualquiera Tribunal inferior, y determinarla, haziendo justicia à las partes, cessando, en lo respectivo à ella, la jurisdiccion con-



cedida à aquel Tribunal, Senado, ò Chancilleria, por la ley *iudicium solvitur vetante eo, qui indicare iussit*, ff. de iudicijs, cap. *ut nostrum*, de appellationib. cap. *sic eo tempore de elect.* in 6. l. 21. tit. 4. part. 3. ibi: Pero este poderio se desae a por alguna destas razones, que aqui dirèmos: la primera es, si aquel que ge lo mandò oir revoca el mandamiento, è quiere oir el pleito èl mesmo, ò encomendarlo à otro. Consonat l. 21. tit. 4. lib. 2. *Novæ Recopilat.* Y los otros, que por algunos respectos nos pareciere que se devan retener en el nuestro Consejo, limitando con esto la ley *ubi acceptum*, ff. *eodem tit.*

36 Esto procede por la mayoria, y jurisdiccion suprema, que siempre queda, y permanece en el Principe, y en sus Consejos superiores, *ex cap. dudum*, de rescriptis, lib. 6. Nos igitur attendentes, quod *Et si memorato Episcopo prædictam concessimus facultatem, penes nos, nihilominus remansit maior.* Y lo dixo nuestra ley de Partida, 18. tit. 23. de las alcadas, part. 3. ibi: Pero si alguno quisiessse luego tomar la primera alcada para el Rey, ante que passasse por los otros Iuezes, dezimos, que bien lo puede fazer: è esto, porque el Rey ha señorio sobre todos, è pue de los judgar, &c. A cuyo intento dixo Petr. Belluga in *speculo Principis*, rubr. 22. s. *Et quia poterat, n. 32.* *undè potest iurisdictiones suppressere aliorum, Et non solum singularum personarum, sed etiam Civitatum, ut notatur in l. omnes populi per DD. se cundum Bald. in l. qui se patris, C. undè liberi.*

37 De aqui nace, y resulta la potestad en el supremo Principe, de avocar la causa que està pendiènte en qualquiera Tribunal, *ut rectè, & cum iudicio tenet Rebuff. tom. 2. constit. tract. de evocationibus, 5. quæst. num. 36.* Nam sicut ex causa ab officio removere potest, ita interdicere *unam causam* cap.

Pasto



*Pastoralis, §. Item cum totam, de offic. delegat. §. l. quæ de tota, ff. de rei vindicat. quia is potest regulariter destituere, qui potest instituere, & sicut mandare iurisdictionem, vel non mandare, est in arbitrio suo, ita adimere mandatam l. solent, §. Sicut, ff. de offic. Proconsul, &c. Nam in potestate Principis est non solum iurisdictionem sui Magistratus moderari (l. 2. ff. de orig. iur. Roder. X Suarez alleg. 12. num. 56. Giurba cons. 44. num. 46. §. cons. 59. num. 17.) sed ipsam pro libito revocare, l. meminisse, ff. de offic. Proconsul. Et hic est vnus de modis quibus iurisdictionis finitur exornat Dom. Conf. & Reg. Valenç. tom. 1. cons. 85. n. 9.*

38 Entre los demás derechos de la suprema regalia, que refiere D. Ioannes Castillo de tertijs, cap. 41. num. 121. hoc enumerat his verbis: *Item evocandi ad se omnes causas tam incipientes, quam cæptas, & pendentes coram Ordinarijs, in quacunque parte iudicij, & in quocumque statu alijsque committere, & delegare, competit Regibus ratione maioria, seu regalia, estque ius Regale supremum: quod ex his inribus deducitur, atque comprobatur, quæ Didac. Covarrub. & alij referendi infra ponderarunt, atque exornarunt. Ad quod refert ipsum Dom. Covarrub. pract. cap. 9. Avendañ. Molin. de Medran. in responsopro Domino Rege, Rebuff. Casan. Guid. Pap. Fontanel. Cancer. Peguer. D. Carol. de Tap. Mastrill. & alios quam plures.*

39 Reconocen los Autores que tratan, y disputan el remedio de la avocacion, & nos libenter admittimus, quod fieri nõ debet, nisi ex maxima causa per Principem, ne ludubrio fiat Tribunalibus Iudicum Ordinariorum, & Reipublicæ magnum detrimentum, ut rectè considerat Avendañ. de exequend. mandat. part. 1. cap. 19. num. 2. vers. Hæc autem evoca-



7

catio, quem sequitur, & commendat Mastrill. de Magistratib. lib. 3. cap. 4. num. 250. & duob. sequentib. agnovit D. Tapia dict. decis. 1. num. 12. & seqq. D. Salcedo de lege politica, lib. 1. cap. 11. num. 18. & ex alijs pluribus id etiam notat, & advertit D. Solorcan. dict. lib. 4. de Indiar. gubernat. cap. 12. num. 14. & ex Marchelan. de commiss. cap. 4. num. 86. dixit idem Castill. ubi supr. num. 123. Quod evocatio causae, ex iustis causis facienda est, quia est maioris importantiae appellatione.

40 Lo mismo procede en su Santidad, respecto de las causas Eclesiasticas, las quales siempre que le pareciere justo, y razonable, las puede quitar à los Ordinarios Eclesiasticos, avocarlas à si, ò cometerlas à otros, los que le pareciere, dummodo rescriptum sua manu sit signatum, derogando el S.C. Trident. in cap. causa omnes, 20. sess. 24. de reformat. in Collectanea plures cumulat August. Barb. Narbon. in l. 59. tit. 4. lib. 2. nova Recopilat. num. 195. usque ad 206. & cessat hoc modo subsidiarium remedium retentionis in S.R.C. ut docet Dom. Salgad. de supplicat. ad Sanctiss. 2. part. cap. 6. ferè per tot. & præcipue num. 15.

41 Et in eod. Sacri Concilij capite ita sancitur, ibi: *Ab his excipiantur causae quae iuxta Canonicas Sanctiones apud Sed. Apost. sunt tractandae, vel quas ex urgenti rationabilique causa iudicaverit Sum. Roman. Pont. per speciale rescriptum signaturæ Sanctitatis sua manu propria subscribendum, committere, aut avocare.*

42 El caso sobre que escribió D. Valenç. d. conf. 85. per totum, por los Religiosos de la Compañia de Jesus de Salamanca contra el Cabildo Eclesiastico de Zamora, y el Cura de la Iglesia Parrochial de San Pelayo, sobre diezmos, califica este discurso; pues

D

por



por el Breve de la Santidad de Leon XI. quedò extinguída la causa que sobre esto avia passado ante el Ordinario Ecclesiastico de Zamora, y se cometió despues à dos Cardenales por comission particular de la Santidad de Clemente VIII. y Paulo V. y avocada à la Santa Sede Apostolica en el plena manu, & ad staturitatem funda huiusmodi evocationis remediũ, & quomodò ei sit deferendum.

43 La milma autoridad que reside en el Principe para avocar las causas que le pareciere, tiene este S.S.R.C. vt testatur idem D. Valenz. cons. 94. num. 7. his verbis: *Et idem permittitur cuicumque Supremo Consilio, vt Regia authoritate, qua fungitur, possit de aliquibus causis sibi benè visis, cognoscere, imò quod plus est, ipsas evocare ab alijs Consilijs, seu Parliamentis inferiorib.* Boer. decis. 79. num. 9. Ioann. Montan. dict. tractat. de auctor. magni Cons. num. 155. allegans text. in l. solent, s. sicut autem, ff. de offic. Proconsul. Rebuff. vbi supr. num. 46. Covarrub. dict. cap. 9. num. 3. vers. Fortassis, Bobadill. lib. 2. Politic. cap. 16. num. 100. Et apud Castellanos sunt expressa l. 21. Et 22. tit. 4. lib. 2. nova Recopil. (num. 8.) Et ita non remittenda inferiori, sed in isto Supremo est prosequenda, iuxta text. Et ibi communiter notata per Canon. in cap. si duob. de appellat. Legista in l. contra pupillum, s. fin. ff. de re iudic.

44 Notorio, y sabido es el pleito que se siguió en el Reino de Sicilia entre Don Antonio Estatella, Marqués de Spaccafurno, con la Marquesa de la Floresta Doña Mariana Maruli Pati Quintana Dueñas, hija del señor Don Antonio de Quintana Dueñas, Decano deste S.S.C. de que escribió D. Regens Tapia dict. decis. 1. en el intentó la avocacion en el Consejo el Marqués de Espaccafurno, y con letras se traxo el processo, y estando en el, mudò de intento, pre-

ten-



rendiendo lo contrario, diziendo, que la avocacion se oponia à los capitulos exprestos del Reino de Sicilia (que inserta idem D. Tapia) à que se opulo la Marquesa instando en la avocacion; la determinaci6n la refiere num. 30. *In hoc articulo Supremum Consilium decrevit, causam esse avocandam, tum ob retardatam expeditionem, tum etiam stante partium consensu, quia pro parte D. Antonij Statella fuerat antepetitur, ut causa votaretur in Supremo Italia Senatu.*

45 Con cuidadosa diligencia buscò el señor Tapia los capitulos concedidos à los Reinos de Napoles, y Sicilia, para que las causas se determinen, fenezcan, y acaben por sus Tribunales, y no se puedan extraer dellos por avocacion, nec alio quovis pretextu, nec causa, inserto à la letra los de vno, y otro Reino: pero en el Estado de Milan, de donde es este pleito, no ay capitulo, ni privilegio que à esto mire; quapropter absque vlla difficultate in eo procedit evocatio, ut fuit decilum, & ipse D. Tapia testatur vbi supr. num. 43. his verbis: *Respectu verò Status Mediolani, cum hoc privilegium Neapolitanorum, & Siculorum non sit eis concessum, potest Rex noster causas avocare, ut in Supremo Italia Senatu decidentur, QVOD SERVATVM VIDI IN CAUSA D. MARGARITÆ DE FLORENCIA,* cum Duce Magdaloni super Castro Finarij, & post varias remisiones ad Senat. Mediolan. fuit finaliter causa terminata, & decisa per hoc S. S. R. Conf. Giurba de successione feudor. cap. 118. s. 2. glossa 12. num. 93. vbi Siculorum, & Neapolitanorum referunt capitula, & concessiones, quibus prohibetur causas extrahi, sed de statu Mediolanensi nullam facit mentionem.

46 Et licet in ipso Mediolani Statu adessent eadem



dem capitula, & concessiones, quæ sunt in Regnis Neapolis, & Siciliæ, his minimè refragantibus, hæc evocatio venit admittenda: porque los capitulos, las concessiones, ni los privilegios, por específicos, y claros que sean, no pueden perjudicar al derecho de la avocacion, que es de la Suprema Regalia, ni por ellos el Principe, ni sus Consejos Supremos están impedidos para concederla, precediendo justa causa, ut firmiter tenet idem D. Tapia in sæpius præfata decis. 1. num. 38. Trib. sequentibus. Horum omnium specialissima ratio est ea; quia licet Princeps possit Regalia concedere, non tamen potest à se abdicare in totum administrationem iurisdictionis, seu potestatis Regiæ, etiam quoad aliquem locum, vel personam Regni, ut tradit Avendañ. de exequend. mandat. lib. 1. cap. 5. num. 2. quia sic subverteret Maiestatem Imperij, quod Principi non licet, Bald. in cap. licet, num. 71. de probationib. Et eximeret subditum à sua obedientia, quod iure fieri non licet, cap. non licet, de prescriptionib. esset enim quadam implicatio iurisdictionis, scilicet, quia esset subditus, Et non subditus, quod admitti nullo modo potest, l. iudicatum, ff. de execut. rei indicata, Et c. & non nullos refert.

47 Este mismo discurso hizo, y fundò Tomàs Mieres ad Constitutiones Cathalonie, collat. 9. cap. 35. num. 116. y lleva por firme, y constante esta resolution, non obstantibus Constitutionibus concessis Regno Maioricarum per D. Regem Alphonsum, & concludit dicendo: Non enim potest Princeps alicui denegare iustitiam, Et dare Iudices suspectos, ut notatur extra de exceptionibus, cap. cum inter.



9  
Artículo Segundo.

48 **E**N Los numeros antecedentes re-  
conocemos, con las autoridades  
que referimos, que para que se conceda la avoca-  
cion, es necesario que la causa sea grave, y ardua.  
Estas calidades, por notorias, y constantes de los au-  
tos, las omitimos, pues no necesitan de otra com-  
probacion, ni ponderacion, *satis se ipsum commen-*  
*dat. l. 1. ff. de in integrum restitut. causa criminal, so-*  
*bre suposicion, y faldad de vn testamento, here-*  
*ncia del Principe Antonio Teodoro Trivulcio en*  
*Milan, quid gravius?*

49 Tambien reconocemos, que se ha de fun-  
dar en la retardacion, ò denegacion de la justicia en  
el Tribunal inferior à la parte que pretende la avo-  
cacion, *sic extat stabilitum per capitulum 33. Regis*  
*Joann. entre los concedidos à la Ciudad, y Reino de*  
*Napoles, placet in casu denegata iusticia, aut retar-*  
*data, relatum per D. D. Tapia, ubi supr. num. 21. §.*  
*cap. 391. Reg. Alphons. idem firmat Giurba de feu-*  
*dis dict. §. 2. gloss. 12. num. 93. declarat. 2.*

50 No solo es la quexa destas partes, ni fundan  
la avocacion en la retardacion de la justicia, sino  
tambien en la denegacion de la que les asiste, *ut ex*  
*sequentibus apparebit.*

51 En 27. de Julio de 1678. murió el Princi-  
pe Trivulcio, inmediatamente pusieron estas par-  
tes su querella, y acusacion criminal contra el I. C.  
y Notario Geronimo Pogo, y los Pronotarios de  
Bolsis, sobre la suposicion, è ilegalidad con que se  
obrò en el otorgamiento de su testamento, en las  
subscripciones, y publicacion, fueron encarcerados,  
se substanciò la causa, y deviendose determinar defi-  
nitiva y legalmente, estimando, ò desestimando la



suposicion, y falsedad, condenando, & absolviendo à  
los autores della, el Senado por su sentencia de 27,  
de Febrero, no determina vno, ni otro, ante sedize:  
*Suspensa criminalitate interim causam civiliter  
cognoscendam.* No el suplico sup. & minor sup.  
52. No determina el pleito comenzado, subs-  
tanciado, y concluso legitimamente para sentencia  
difinitiva, dexa pendiente la criminalidad, *interim  
& renovata fidei iussione de se respectivè, consignan-  
do toties quoties, y manda de dè principio à otra ci-  
vil, civiliter cognoscendam.* *belli & nobis quilibet*  
53. Vno de los principales cuidados del Prin-  
cipe, y de los Ministros, es, determinar los pleitos cō  
brevedad, no hazerlos inmortales, *l. properandum,  
C. de iudicijs, l. quisquis, 6. s. 4. ff. de postulando, l. qui-  
dam existimaverunt, 2. in fine, ff. de reb. credit. qui-  
bus consonat cap. 5. de dolo, & contumacia finem li-  
tibus cumpietes imponi, ne partes ultra modum gra-  
ventur laboribus, & expensis. Cap. 1. de appellatio-  
nib. in 6. Cordi nobis est lites minnere, & à laboribus  
relevare subiectos. Clem. Dispendiosam de Iudicijs.  
Dom. Salgad. de supplicat. ad Sanctis. 2. part. cap.  
31. num. 77. ex Cicer. lib. 1. de legib. dixit: Litesque  
esse immortales, Reipublica est contagium, quod omni  
connatu, Princeps cavere tenetur, ne vassalli sui dis-  
cordijs, & sumptibus vexentur. El Senado no solo  
cumplid con esta tan precila y legal obligacion, sino  
que suspende, y dexa sin determinar el pleito con-  
cluso, & in statu ferendae sententiae, y del suscita  
otro: *Nefas est litem alteram consurgere exprima-  
litis materia, dicunt Imper. Honor. & Theod. in l.  
terminato, 3. C. de fructib. & litium expensis.*  
54. De retardatione iustitiae aperte ex dictis pa-  
tet, sed de notoria iniustitia clarius, ex ipsis actis ap-  
paret, quae est omnium melior probatio, Rot. Rom.  
per*



per Burat. decis. 139. num. 7. ibi: *Et de iniustitia etiam visum fuit D.D. satis apparere ex lectura testium datorum in summario, & ibi Add. Ferentil. in annot. n. 19. nonnullos laudat.*

55 Y no solo devió el Senado determinar la causa criminal segun el estado que tenia, y no averse intentado otra alguna civil, sino que aunque se huviera propuesto vna y otra, y estuvieran igualmente para determinarse, primero devia hazerlo de la criminal, como mas grave, y principal, *expressus textus in l. fin. C. de ordine iudiciorum, hæc sunt verba: Quoniam civili disceptatione intermissa, sæpè fit, ut prius de crimine iudicetur: quod utpotè maius, meritò minori præferatur. Leg. per minorem, § 4. ff. de iudicijs, ibi: Maior enim questio minorem causam ad se trahit. Leg. unic. C. quando civilis actio criminali præiudicet, que hablò en concurso de vna y otra accion contra vn mesmo reo, y establece, que determinada la vna, no impide el exercicio de la otra; y poniendo el exemplo en el interdicto vnde vi Anton. Perez in dict. l. unic. num. 3. passa à la que compete en nuestro caso, ibi: Et suppresso testamento, cum ex interdicto de tabulis exhibendis fuerit actum; nihilominus ex lege Cornelia testamentaria poterit crimen inferri, &c. Rationem reddit Cujac. lib. 20. observat. cap. 25. Et sequentibus, eo quod lex non distinguat, Et Reipublica inter sit crimina, quam citissimè compesci. Ex vulgarib. iurib. in l. ita vulneratus, § 1. ff. ad leg. Aquil. l. si quis filio exheredato, § 6. s. Quid tamen, ff. de iniusto rupto ibi: Moram non recipiant, non pœna festinatione, sed præveniendi periculi causa, tunc punire permittitur deinde rescribere.*

56 Et quod magis, & de natura actionis criminalis est, quod intentata post civilem postulat, ut prius



101  
prius de ipsa terminetur; vt notant communiter  
DD. in l. fin. C. eod. tit. de ordine iudic. sequuntur Iub.  
Clar. in pract. crimin. §. fin. quest. 92. num. 4. vers. Sed  
quero nunquid, Cælar de Grasis decis. 3. de exceptio-  
nib. alias 91. num. 1. latissimè Farinac. in sua praxi  
crimin. quest. 100. num. 59. cum multis sequentibus.

57 El concurso de vna, y otra accion, deve ser  
non solum ex eodem facto, & delicto, sed inter eas-  
dem personas, vt doctè explicat Anton. Fab. ad dict.  
tit. C. quando civilis actio criminali praiudicet, defi-  
nit. 1. per totam. Et circa medium dicit: Et si enim  
dici solet, posse ius reddi in causa civili, prius quam  
in criminali, quoties actor negligens est in prosequen-  
da criminalis negotij decisione, ac multò magis si di-  
cat, nolle se criminalem falsi accusationem institue-  
re. Id tamen locum non habet, si de ijs, quæ ad causa  
civilis decisionem pertinent, non aliter ius certum  
statui queat, quam si de falso sit cognitum, & pronun-  
tatum.

58 Copiosius, & non minus sceleriter hanc  
quæstionem peregit Anton. Perez in prælectione  
ad dict. l. 1. C. quando civilis actio, &c. & postquam  
regulam generalem constituit, scilicet, quod ex om-  
ni delicto nascitur duplex iudicium, vnum civile, al-  
terum criminale, dict. num. 3. in fine, hæc ait: Potest  
etiam quis de instrumento postea quam egit civiliter,  
deinde experiri criminaliter, ex l. Cornelia, de falsis.  
Yaunque no niega el concurso de vna, y otra accion  
(y en esta forma entiende la palabra, quando, del tex-  
to, & quod per hoc non continet verbum semper, y  
pone el exemplo in l. qui nomine Pratoris, 25. ff. ad  
leg. Cornel. de falsis, de eo qui tradidit litteras falsas,  
qui licet ex causa actione in factum pœnali teneatur,  
tamen lege Cornelia reus est) poterit unamquamque  
actionem offensus intentare in eodem libello, licet non  
2179 aqñe



æquè principaliter, & tunc ordo iudicij servabitur, & de graviore causa, seu principali prius disceptabitur (& num. 6.) qua sententia vera est cum accusatio antecessit, quia interest ne retardetur per actionem civilem quam reus constituit; & eodem modo interpretatur per Carleval de Iudicijs, tit. 2. disputat. 6. num. 19. dict. l. fin. C. de ordine iudiciorum.

59 Solo se admite la suspension de la accion criminaliter intentata, quando præcelsit quæstio dominij directi inter dominum, & vassallum; nam tunc dominus non poterit iura dominicalia exercere contra vassallum, Hernia in cap. 1. si de investitura feudi inter dominum, & vassallum quæstio orta sit, à quien sigue Ioann. Cæphal. cons. 241. num. 28. ex Bald. in l. cum aliquis, in fine, C. de iure deliberandi, & ex Paulo de Castro ibidem num. 3. tenet Ioann. Petr. Surd. decis. 6. num. 8. & 9. quod limitatur quando dominus est in possessione exercendi talia iura; quia tunc manutenendus est in ea, cap. cum Ecclesia Sutrina, de causa possess. & propr. Dom. Covarrub. practic. cap. 17. tot. Giurba decis. 100. num. 2. Posth. de manutent. observat. 73. num. 3. ad quod facit l. 1. §. 4. ff. de abigeis, Qui pecora de quorum proprietate faciebat controversiam ~~in~~ <sup>in</sup> ~~begit~~, ad examinationem civilem remittendus est. Si non color abigeatus quasi- tus est, sed verè putavit sua iustis rationibus ductus; cui consonat textus in l. Praeses Provincia, 8. C. ad leg. Flaviam, de plagiarijs, ibi: Nam si proprietatis tua mancipium esse constiterit, expirasse criminis intentionem, emersa dominij luce, manifestabit. Si verò servum alienum esse constiterit, post disceptatam proprietatis quæstionem, & criminis causam audiet. Optimè, & latè Anton. Fab. ad tit. C. de appellat. tanq. ab abusu, definit. 19. per totam.

60 Al actor ofendido se le concede anteponer,



81  
d polponer la acusacion, y querella criminal à la  
accion civil, vt constat ex exemplis, & DD. cumula-  
tis: y en el caso presente la accion criminal se deuid  
intentar primero, y determinar contra los Notarios,  
que la civil contra el heredero, vt in terminis affir-  
mat Ioan. Petr. Ferrar. in pract. Pap. tit. forma libelli  
quo agitur, vt rescindatur seu annulletur sententia  
lata prætectu falsi instrumenti, summario 1. num. 3.  
fol. mihi 286. his verbis: Nunquid autem agi posset  
civiliter de instrumento falso contra partem, ante  
quam actum sit criminaliter contra Notarium, qui  
scripsit? plenè disputat Cyn. & DD. in l. fin. & in l. 2.  
& ibi per gloss. C. de fide instrumentor. & dixerunt su-  
per hoc quidam, aut Notarius viuit, & debet prius  
contra eum criminaliter agi, vt in dict. l. fin. C. de fide  
instrumentor. aut mortuus est, & tunc est in electione  
actoris, an prius velit agere civiliter, vel criminali-  
ter, quam opinionem gloss. & Iacob. Butrigar. & com-  
munis consuetudo in dict. l. 2. sequitur Anton. Fab.  
ad tit. C. ad leg. Cornel. de falsis, definit. 1. tot. & An-  
ton. Perez ad eundem tit. num. 14. & 15. pero al reo  
se le niega, quando post actionem civilem aduersus  
eum intentatam, obijcit criminis exceptionem, aut  
per viam quærellæ contra <sup>actorem</sup> ~~reum~~ opponit, l. 2. C. ad  
leg. Corn. de falsis, ibi: Cum moranda solutionis gratia  
à debitore falsi crimen obijcitur, nihilominus, salva  
executione criminis, debitorem ad solutionem compelli  
oportere, quod iuris ratio postulat; nam quid iniquius  
quam si institutam à creditore actionem obruere debi-  
tor conetur accusatione, & obiectione criminis, & si-  
militer, quādo præcessit accusatio criminalis, & reus  
quæstionem opponit civilem, non impedit cursum  
criminalis iudicij, optima ratione, ne retardetur per  
actionem civilem, quam reus instituit, & interim de-  
lictum maneat impunitum, vtrumque probat Anton.

Pe-



Perez in dict. l. unic. C. quando civilis actio, num. 5.

§ 6.

61 Y solo se admite al reo la querella criminal que propone contra el actor pendiente la accion civil; quando eius accusatio, seu exceptio, respectivè, præiudicialis sit, & alteram perimit, quod procedit; quia præiudicium maiorem vim habet, & præstat fortius impedimentum quam maioritas criminalis iudicij, optimè explicat Vant. tit. de nullit. sententia ex defectu processus, num. 50. Horat. Carpan. ad Statuta Mediolan. cap. 76. num. 71. & tenet Carleval dict. tit. 2. disp. 6. num. 7. 8. § 9.

62 Pone el exemplo en la l. si quis libertatem, 7. ff. de petit. hereditat. diciendo, que la question de la libertad es perjudicial à la petition hæreditatis. No es esta la especie del texto, ni la question; sino que la quærela in officiosi es perjudicial à la libertad dexada en el testamento, vt patet ex eius verbis: Si quis libertatem ex testamento sibi competijse dicat, non debet Iudex de libertate sententiam dicere ne præiudicium de testamento cognituro faciat, & ita Senatus censuit. Sed & Divus Trajanus rescripsit DIFFERENDVM DE LIBERTATE IVDICIVM, DONEC DE INOFFICIOSO IVDICIVM, AVT INDVCATUR, AVT FINEM ACCIPIAT. Y en la l. 8. C. eodem, hæc sunt verba: Liber nec ne fuerit testator, ante omnia disquiri debet, cum hereditas petitur. En vno, y otro texto se determina que la accion perjudicial, postulat vt prius de illa iudicetur in concursu aliarum, estimando en vno que lo es la quærela à la libertad dexada en el testamento, y en otro la del estado del testador à la question de su herencia, y en ninguno se mezcla accion criminal con civil.

63 Mas à nuestro intento es la l. quoniam Ale-

xan.



*alexandrum, 26. C. ad leg. Iul. de adult.* en aquel texto se proponen tres acciones, dos criminales, y vna civil. Ticio acusò criminalmente del delito de adulterio à Alexandro; este le opuso excepcion, ò acusacion de lenocinio à Ticio, el qual intentò repelerle, por dezir que era esclavo; y propuesta la questio à los Emperadores Diocleciano, y Maximinian. que actio prius discutienda esset? la deciden his verbis: *Ita ordo questiois dirimendus videtur, ut in primis quidem de statu Alexandri queratur, &c.* A que alude textus in *l. 9. C. de his, qui accusat. non possunt.* Non ignorat competens Iudex, eam quæ ultionem, & mortem filij persequi allegat, non temere ad accusationem esse admittendam, nisi prius matrem se esse probaverit. Virumque rectè procedit, ea nimirum ratione quam assignat idem Carleval *ubi supr. num. 9.* quia præiudicium maiorem vim habet, & præstat fortius impedimentum quam maioritas, probat leg. *1. C. de appellat. dict. l. quoniam Alexandrum, C. ad leg. Iul. de adulterijs,* ad quod plura alia iura, & DD. auctoritates.

64 Sed quid inde, & ex alijs iuribus ad nostram quæstionem? si quidem omnia loquuntur in concursu diversarum actionum, inter vnas easdemque personas; præsens quæstio tantum agitatur inter AA. & Putheum de crimine falsi accusatum, civilis verò quæstio respicit directè, & principaliter personam hæredis nominati, quid commune habet delictum cum venia ætatis? *l. Papinianus exuli, 20. ff. de minorib.* ubi sententia, quæ sit conformis libello, & iudicio præparato, & legitimè instructo? ad vulgata iura in *l. ut fundus, 18. ff. communi dividund.* & cap. *licet Hely, de simonia?* ubi cupiditas votum, vel desiderium Principis, & Senatorum diminuendi lites, & relevandi subiectos à laboribus, & expensis? & quo



quo iure, aut ratione defendi posse prædictam Senat. Mediolan. sententiam ad sensum, & ad oculum non continere expressè, & retardationem iustitiæ, & denegationem notoriæ iustitiæ?

65 Igitur iure optimo intrat avocatio huius causæ, cum nequeat dubitari de iniustitia, & gravamine illato per dictam sententiam Senat. Mediolan. quæ voluit causam esse civilem, quæ sua natura criminalis existit, ut rectè consideravit, & nervosè tenuit D. Regens Valenç. *conf. 176. num. 48. ex l. solemus, 61. §. Latriunculator fin. ff. de Iudicijs, Authent. sed hodie, C. de Episcop. & Cleric. ibi: In qualibet causa criminali, vel pecuniaria, Authent. sed nono iure, C. de Iud. qui male iudicavit.* Et hoc remedium nec novum, nec impossibile dici potest, ut ait Casiodor. *lib. 9. epistola 1. ibi: Impossibilia non dicimus, non querimus.* Siquidem sic invenimus S. S. C. censuisse, & præcipuè in causis criminalib. testè eodem D. Reg. Tapia *dict. decis. 1. num. 37. vers. Vidi etiam, & num. 43. D. Valenç. dict. conf. 94. & 176. num. 51.*

66 Sic etiam censuit S. C. R. G. in causa satis nota, & valdè gravi inter Principem de Astillano, & Marchionem de Leganès, super Statu de Sanlucar, die 28. Maij 1681. cuius decreti verba hæc sunt: *Avocase el conocimiento, y determinacion del pleito, que se ha litigado en la Chancilleria de Granada entre el Marqués de Leganès, y el señor Principe de Astillano, y Don Domingo de Guzman su hermano, sobre la propiedad del Estado de Sanlucar, y despachese cedula para que el dicho pleito, y autos originales se traigan al Consejo, para que en él se vea, y determine.*

67 Las determinaciones de tan grandes y tan supremos Senados faciunt ius, & legem constituunt respectu aliarum causarum, ut in Regno Neapolit.



affirmat Anton. Thesaur. in *præfat. suarum decisionum*, num. 32. ex *Præsid. de Franch. & in Statu Mediolani* ex Iul. Claro, quam plura, & plures cumulat D. Ioann. del Castillo *de tertijs*, cap. 30. num. 4. Perez de Lara *in compend. vite homin.* cap. 1. num. 57. versicul. 4. his verbis: *Sed quid ego sentiam quæres? quid ergo sentire possim, si à S. Rota, & S. Hispania Senatus est decisum, nisi exemplo Pauli I. C. in l. filius, ff. ad leg. Cornel. de fals. dicere: Sic inveni Senatum censuisse, & Imperat. Constantin. in l. 3. C. de legib. ait: Ea quæ incertis negotijs statuta sunt, similium quoque causarum facta componere, &c. ad quod quam plura congerit.*

68 Con que las Duquesas de Calano, y Alefa no fundan su pretension en las disposiciones de derecho, y en los exemplares referidos, & possumus dicere quod Innocent. III. *in cap. venerabilem*, 34. *de elect. iure patet pariter, & exemplo, l. 1. s. ait Prætor. 4. ff. de postulando, in fine, idque multis comprobatur exemplis, l. si ego, 9. s. ceterum, versic. Planè, ff. de iure dot. ut Roma vulgò fieri videmus, y no deven esperar que se les niegue lo que à otros se les ha concedido, l. 1. s. planè 44. ff. de aqua quotid. & aestiva, nec est beneficium, sed iniuria, si quis fortè non impetruerit, conducunt tradita per Afflict. ad constitut. Neapol. rubr. 97. in princip. num. 22. Castillo dict. tract. de tertijs, cap. 9. num. 53. D. Solorg. de Indiar. gubernat. lib. 1. cap. 17. num. 20.*

69 Restat nunc agere de crimine falsitatis patrato per dict. I. C. & N. Geronym. Putheum, quod resultat ex serie facti supra propositi ex num. 10. usque ad 26. y dèl las circunstancias que le califican reo de la falsedad, que son.

70 La primera, averañadido en el capit. 4. del testamento escrito en borrador por el Secretario del

Prin-



Principe à la palabra *Cayetan*, que solo contenia las de *Gallia meo cugino*.

La segunda, que tambien añadió otros capitulos sobre los que pusieron el Duque del Vito, el Confessor, y el Secretario del Principe.

La tercera, no aver leído el testamento al Principe al tiempo de su otorgamiento, no averle recibido de su mano, ni oídole nombrar proprio ore el nombre del heredero, ni que se remitiesse à la escritura.

La quarta, no aver signado, ni puesto las cintas, listones, ò vindeles incontinenti en el acto del otorgamiento del testamento.

La quinta, averse llevado à su casa la escritura, y quitado la primera plana, ò imbreviatura, quitandola los sellos que tenia, sacado la escritura, y puesto otra plana, todo de su propia autoridad, sin orden, ni voluntad del Principe, y sin noticia, ni asistencia de los testigos, y Pronotarios.

La sexta, aver puesto en la segunda plana el rogito, ò otorgamiento, añadiendo à esta lo que le faltava à la primera, hoc est, *que el testador se la entregò, y que dixo era su testamento escrito de mano de su Secretario por su orden*, y hecho que los testigos, y los dos Pronotarios firmassen en esta segunda plana, ò cubierta, sin averles mostrado las firmas de la primera.

La septima, aver leydo en el acto de la apertura, y publicacion, tan solamente el contenido de la primera plana, ò cubierta, y aver dado copia al heredero con la extension, y adiciones de la segunda.

71 Contra los dos Pronotarios de Bosis resulta aver intervenido, y autorizado con Poco la primera, y segunda plica, ò cubierta del testamento, en que estàn confessos.

72 Aunque cada vna destas siete circunstancias



referidas no concluan vna prueba manifesta y clara  
ad constituendum reum N. & condemnandum de  
crimine falsi, omnes debent coacervari, & attendi,  
*ex l. Spadonem, s. qui iura, ff. de excusationib. tutoris,*  
cum similibus, quia tendunt ad vnum totum, vt in  
nostris terminis tenet Ioseph Ludovic. *decis. Lucens.*  
*13. num. 49. & declarat August. Barb. axiom. 209.*  
*singula, ibi: Intellige etiam, & declara axioma pro-*  
*cedere quando ad perficiendum eorum totum plura*  
*tendunt, secus si ad diuersa.*

73 El Principe quiso hazer testamento solem-  
ne in scriptis, como lo afirman los dos Pronotarios  
de Bosis, y que mandò no se leyese en toda su vida,  
ni se supiesse, y que se cerrasse, y sellasse, vt retulimus  
*num. 23.* en que conviene Poço; para que valga co-  
mo tal, y que el Notario cumpla con la obligacion de  
su officio, y se escuse de dolo, y de presumpcion de  
falsedad, observare tenetur omnes solemnitates re-  
quisitas in huiusmodi testamento in scriptis celebra-  
to, aliàs poena falsi venit puniendus, vt magistraliter  
*ex Cyn. Alberic. Angel. & Castrens. in Liubemus,*  
*C. de testament. tenet Menoch. de arbitrarijs, lib. 2.*  
*cent. 4. casu 370. num. 4. & hanc esse magis receptam*  
*opinionem, & ab ea in iudicijs non esse receden-*  
*dum ex sententia Cornei, Curt. Senior, Beroi. Alc.*  
*& Thob. Non.*

74 Y aunque alij dissentiunt, diziendo, que esta  
opinion solo se deve practicar y admitir quãdo con-  
stat de verò dolo Notarij, non verò quando tantum  
adest dolus præsumptus, & licèt voluntariè conce-  
damus non adesse dolum verum ex parte Notarij,  
sufficit præsumptus, vt teneatur poena falsi extra or-  
dinaria saltem: sic componit has opiniones idem Me-  
noch. *ubi supra num. 5.* in hæc verba: *Ego ita conci-*  
*liarem hanc controversiam: Aut loquimur de poena*  
*falsi.*



falsi ordinaria, quæ capitalis est, & tunc procedat opinio contra communem, quod scilicet hic Notarius ea pœna non puniatur: Aut loquimur de pœna falsi extraordinaria, quæ iudici arbitraria est, & tunc procedit opinio communis, ut hac puniatur negligens hic Notarius, & consuetudinis transgressor, ex supradictis. Et hanc Menoch. opinionem in Notario omitte[n]te solemnitates in testamento taxat, & sequitur idem Ludovic. d. decis. Lucens. 13. num. 71. per DD. in dict. l. iubemus, C. de testamento, & Boss. in sua pract. crimin. tit. de falsis, num. 75. ubi affirmat hanc præsumptionem aduersus Notarium esse iuris, & de iure, ex sententia omnium DD. in dict. l. iubemus, & clarius dixerat num. 59. versic. Et ideo punitur de falso, cum alijs idem tenet Paul. Rubeus resolut. pract. cab. circa testamenta, resolut. 43. num. 25.

75 La misma ley iubemus, 29. C. de testamentis, despues de aver puesto las solemnidades que se requieren en el testamēto, dize en el fin, ibi: Scituris, & tabellionibus, & his qui conficienda testamēta procurant, quod si aliter facere ausi fuerint, pœnam falsitatis non euitabunt, quasi dolosè in tam necessaria causa versati, quod etiam caveretur statutis Status Mediol. testante Horat. Carpan. ad cap. 342. num. 2. (generaliter loquens de solemnitatum omissione in instrumento, ut Menoch. dict. casu 370. num. 4.) his verbis: Falsitatem pariter committere præsumitur in instrumento Notarius, si facit aliquid sibi prohibitum, vel omisit quod sibi incumbibat, ita not. Boer. decis. 37. num. 4.

76 Lo qual procede securè, & sine vlla hæsitacione, in testamentis, ut firmat idem Carpan. ad cap. 344. n. 9. ibi: Crimen falsi incurrit Notarius omitte[n]s solemnitates requisitas in instrumento, nec admittitur ad probandum errorem, ita notat Orianus



cap. quoniam contra, cap. 9. de instrument. product.  
num. 24. vers. Plus est, de probation. Boer. decis. 37.  
num. 4. Clar. suis communib. in verbo Notarius omit-  
tens. Verum quod habeat locum hac pena falsi in ca-  
sibus expressis, veluti in testamento, notat Afflict. de-  
cis. 21. num. 6. idem confirmat Clar. dict. s. falsum,  
versic. Præterea etiam.

77 Qualquiera Notario està obligado à saber  
todo lo tocante à su oficio, sin que le sea disculpa la  
ignorancia para el castigo que merece, por la culpa  
que comete, tàm in agendo, quàm in omittendo, ar-  
gum. text. in l. 2. s. servius cum in causis orandis, 43.  
ff. de origine iur. ibi: Turpe esse patricio, & nobili, &  
causas oranti, ius in quo versaretur ignorare, & præ-  
cipuè quando constaret ipsum Notarium scivisse  
conclusiones iuris (vt in nostro l. C. Puteo) vt ait  
Bolsius vbi supr. num. 55. in fine, & n. 59. ex Angel.  
in dict. l. iubemus, & Paul. Castrenl. Turpe enim est  
cuique ignorare id, quod ex suo officio, & in quo quo-  
tidie versatur secundum Cyn. & Salycet. ibidem, & c.  
Et ibi: Quod si omittatur aliqua solemnitas, vel for-  
ma, de qua ibi, potius præsumitur falsitas, quam iuris  
ignorantia: & ideò punitur de falso, & est præsumptio  
iuris, & de iure contra Notarium, & c. Et postea ex  
Imola in l. 1. s. in fundo, ff. de heredib. instituend. vbi  
dicit: Quod Notarius præsumitur litteratus, non illi-  
teratus, & hoc sine dubio procedit, quod probata scien-  
tia conclusionum iuris in Notario contra eum esset  
suspicio.

78 Solemnidad, y requisito preciso para la vali-  
dacion del testamento in scriptis est, quod scriptura  
tradatur per testatorem Notario, consignata, vel li-  
gata, vel tantum clausa, involutaque scripta siue  
manu ipsius, vel cuiuslibet alterius, septem testibus  
præsentibus, & subscribentibus. Sic est stabilitum in  
leg.



*leg. hac consultiſſima*, 21. C. de testament. cui conſo-  
nat cap. 319. Statut. Milanen. irritans testamentum  
aliter factum, vt habetur in fine, ibi: *Et aliter non*  
*valeat testamentum factum, nec eius expletio, non ser-*  
*vatis dictis ſolemnitatibus, ſingula ſingulis congruè*  
*referendo*, ſin que el teſtador pueda omitir alguna  
dellas, ſic Præſ. de Franchis *decif.* 429. vbi plures, &  
Add. Capyc. Latc. tom. 1. *conf.* 14. & 15. & tom. 2.  
*conf.* 160. D. Regens de Marinis *lib. 1. reſolut.* 331.

79 No ſe obſervò eſta ſolemnidad al tiempo  
del otorgamiento del teſtamento, faltò à ella el I. C.  
y N. Poço; pues èl le llevò en la mano deſde la Secre-  
taria haſta la Camara donde eſtava el Principe, no ſe  
le leyò, ni recibì de ſu mano, ni paſò otra coſa mas  
de averle preguntado ſi le otorgava, y ſi cancelava  
los anteaçtos, y reſpondido que ſi, vt diximus num.  
19. & 20.

80 Y quando ſe concediera, que el Principe  
quiſo hazer ſu teſtamento nuncupativo in ſcriptis,  
como ſe permite per *dict. l. hac consultiſſima*, ſ. per  
*nuncupationem*, & *dict. l. in bernus*, 29. C. de testament.  
& per Statum Milan. 320. no lo podia autorizar, nec  
adverar el Notario, quin ipſe Princeps ſuo ore no-  
minaret heredes coram teſtibus, vt expreſſè Cave-  
tur in *dict. leg.* ibi: *Nomen, vel nomina haredis, vel*  
*heredum ab eo nuncupari, vt omninò ſciant teſtes, qui*  
*ſint ſcripti haredes. Et ibi: Quòd ſi non fuerit obſerva-*  
*tum, & nomen haredis, vel heredum non fuerit manu*  
*teſtatoris ſcriptum, vel voce coram teſtibus nuncupa-*  
*tum, hoc teſtamentum ſtare minimè patimur.* L. 21.  
ff. qui teſtament. facere poſſunt. heredes palam ita ex-  
audiri poſſent, nuncupandi ſunt. Licebit ergo teſtan-  
ti, vel nuncupare heredes, vel ſcribere, ſed ſi nuncu-  
pare, palam debet. Idem ſanxit ſtatutum 320. Si au-  
tem quis voluerit teſtari ſine publica ſcriptura, hoc



*facere possit, presentibus quique testibus idoneis, qui cognoscant testatorem, & testator nominet heredem proprio ore, alias non valeat. Et solemnitates quae debent adhiberi in hoc nuncupativo testamento refert Dom. Vazquez Menchac. de successione creat. lib. 2. §. 2. ex n. 1. Petr. Gregor. Tholosan. Syntagma iur. uniu. lib. 42. cap. 5. tot. Paul. Rub. ubi supra cap. 37. num. 38. & 39.*

81 No ignorò el I. C. y Not. Geronim. Poco esta, y las demás solemnidades que se requieren para la validacion, y subsistencia del testamento, ò sea solemne in scriptis, ò sea nuncupativo in scriptis; antes reconociendolas por precisas, y necesarias, y que las omitió en el acto del rogito, las añadió; vna en la segunda cubierta, ò plica, que por su autoridad puso el dia siguiente, afirmando en ella, *que el testador avia dicho que aquel era su testamento escrito de la mano del Secretario por su orden.* Y en su confesion: *Que el dia 25. le entregò el Principe la escritura auiendo-se sellado, y puesto los listones en el acto del rogito, y las subscripciones, diziendo queria hazer testamento solemne in scriptis, y si no valia por testamento, valiesse por codicilo, ò por ultima voluntad: y en el acto de la presentacion, que aquel era su testamento escrito de la mano de su Secretario por su orden: que con su propia lengua nombrò al heredero.*

82 Todo lo que refiere Poco devia preceder; nada se executò; pero continuando la obra comenzada en este negocio desde su principio, y alegrandose de ver en el borrador el nombre de Cayetan por heredero del Principe, y el empeño que contraxo con el Duque del Vito, para que su hijo se lleve la herencia; con juramento tenaciter affirmat, quòd verè non fuit, & còtrarium quod apparet, eo que pràcisè poenam falsi evitare nequit, tenet firmiter Bolsius dict.

tit.



tit. de falsis, num. 64. ibi: Sed quando non allegatur error, imò dicitur quod testator ore aperto nominavit heredem, & quod ipse scripsit sicut testator dixit, & postea appareat contrarium ex testibus instrumentarijs, vel alijs, dixi supra quod propter hoc mendacium ponitur ad torturam, sed clarius dic, & notabilius, quod si perseveret in hac opinione affirmando se scripsisse, sicut dixit est falsarius: quia apparet nitidè quod sciebat qualis esset forma, & illam omisit, sed tamen scripsit intervenisset, & c. plura, & pulchra alia refero quem sequitur Ioseph Ludovic. in d. decis. Lucens. 13. num. 20.

83 Et licet Francisc. Becc. conf. 102. defendidit vn Notario del crimen de falsedad, que se le imputava, por aver dicho en vn testamento, quod testator nominaverat heredem suo ore, cum re vera non nominaret, sed ad interrogationem alterius nominavit, quod etiam voluit Corn. conf. 26. num. 16. lib. 4. esto procede quando el Notario no niega la verdad del hecho que pascò, sed dixerit: Se putare idem quod testator ore proprio nominet heredem, vel ad alterius interrogationem. Lo qual se verifica en los dos Pro-notarios de Bossis, que claramente confessaron su error (vt diximus supr. num. 26.) Sed quando Notarius super hoc interrogatus precisè, & non vult se tueri quod putaverit esse idem, ac si testator ore proprio nominasset heredem, sed quod testator ore proprio nominaverit heredem (quod fecit Puteus) isto casu Notarius non excusatur à pœna falsi, cum demendacio convincatur à testibus testamentarijs, vt affirmat ipse Ludovic. dict. num. 20.

84 Lo mismo reconoce, y siente Socin. conf. 229. num. 5. versic. Secundo principaliter, volum. 2. Bertrand. conf. 2. num. 2. volum. 6. relati, & sequuti per Ioann. Petr. Surd. conf. 414. num. 3. volum. 3. y



aunque escriviò aquel conſejo, y el 378. pro validi-  
tate teſtamenti contra Cæſar. Manent. conſ. 7. en  
quanto à eſta circunſtancia, no diſculpa al Notario,  
contra quien ſupone averſe procedido criminalmē-  
te, ſolo dize dict. conſ. 414. num. 43. & 44. *Quòd eius  
depoſitio facta in cauſa criminali contra Notarium  
non nocet heredi, qui non intervenit in eo iudicio, nec  
fuit citata, valiendole para eſto de las doctrinas ge-  
nerales, facta in vno iudicio inter alias perſonas, in  
alio, alijs præiudicare nequeunt tototit. C. res inter  
alios acta DD. in l. 2. C. de edendo.*

85 Pero procediendole criminaliter contra el  
Notario, que afirmò, quòd verè non fuit, licèt præ-  
ceſerit æquipollens, el teſtamento ſe eſtima por falſo,  
y al Notario ſe le caſtiga pœna falſi, vtrumque in ter-  
minis tenet idem Paul. Rub. d. reſolut. cap. 43. num.  
26. & trib. ſequentib. ita ait: *Vndè & falſum redditur  
teſtamentum, in quo legitur fuiſſe ore proprio nomi-  
natum heredem, ſi teſtator reſponderit per interroga-  
tionem, vt poſt Socin. Crauet. Bertrand. probat Surd.  
in conſ. 414. n. 3. verſ. Falſum redditur, & c. num. 3.  
Intellige tamen id verum, nec Notarius punietur de  
falſo quando ipſe non negat, teſtatozem nominasse hæ-  
redem per reſponſionem ad interrogationem, ſed ſcrip-  
ſiſſe heredem fuiſſe ore proprio teſtatoris nuncupatũ,  
licèt id præciſè non fuerit, tamen putasse fuiſſe idem,  
quòd teſtator ore proprio nominauerit heredem, vel  
alterius interrogationem, prout verè eſt idem ex iuris  
diſpoſitione. Sed quando Notarius ita non ſe defen-  
deret, ſed mordicus iſiſteret, quòd verè teſtator hære-  
dem ore proprio nuncupauerit, & teſtes teſtamentarij  
aliqui id negant, ſcilicèt teſtatozem nominasse hære-  
dem per reſponſionem ad interrogationem, & tunc  
Notarius non excuſatur à pœna falſi, vt benè id de-  
clarat Joſeph Ludovic. deciſ. Lucenſ. 13. à num. 20.*

Re-



86 Reflectendo has securissimas auctoritates, & iuris fundamenta ad nostrum calum, in eo maiori, & superiore ratione militant, & procedunt; porque es mucho mayor la culpa que del resulta contra el I. C. y N. Poço; pues lo contrario de quanto dize en su confesion con juramento, declaran todos los testigos instrumentales del testamento, y se dize que ocularmente se ve de vna, y otra plana, ò cubierta.

87 En los casos precedentes que refieren los DD. citados para proceder contra los Notarios, no se dudava de la institucion del heredero por el testador, la causa de processarlos vnicamente fue, porque aviendola hecho per responfionem ad interrogationem, afirmavan, ipsum testatorem ore proprio hæredem nominasse. En nuestro caso es incomparablemente mayor la culpa del Notario Poço; siquidem al tiempo del rogito del testamento del Principe, *nec ore proprio, nec per interrogationem, nec se referendo ad scripturam nominavit heredem*. Lo mismo passò al tiempo de la publicacion.

88 En esta particularidad están contestes los dos Pronotarios de Bossis, que como tales asistieron à autorizar y adverar el acto: con que nos hallamos en los terminos de la conclusion, que reconocen los DD. por corriente y llana; vt affirmat Boss. *dict. tit. de falsis, num. 32. vbi post aliquas limitationes an ponit quæstionem: Quæro quando duo instrumentarij contra dicunt? Dic breuiter, siue directè contra tenorem, siue indirectè quòd non fuerunt presentes instrumentum remanet falsum*, ad quod refert Bart. Imol. Felin. & alios, quòd securè procedit, quia isti duo Pronotarij negant vnum quod est ex solemnitate actus, scilicet, quod testator ore proprio nominet hæredem, aut se referat ad scripturam *dict. cap. 319. ibi: Hæredem instituendo, quem ore suo proprio*



81  
nominare debeat. Et cap. sequenti, ibi: Et testator  
nominet heredem proprio ore, alias non valeat, quo  
casu unus tantum testis ex instrumentarijs contra  
testamentum deponens facit illius fidem vacillare, &  
suspectum reddit ex auctoritate ipsius, Boff. ubi supr.  
num. 2. & 3. quem sequitur Menoch. de arbitrarijs,  
lib. 2. cent. 2. casu 105. num. 13. in fine, Ioseph Ludov.  
vil. dict. decis. Lucens. 13. num. 17. & 18. Paul. Rub.  
cap. 42. num. 312. & sequentibus.

89 En alguno de los actos publicos que prece-  
dieron, y se subiguieron à la disposicion del Princi-  
pe Tribulcio, no se halla nombrado heredero, nec  
suo ore, nec per interrogationem, nec per relatio-  
nem ad scripturam, y tan solamente se halla escrito  
D. Gaetano Gallia suo cugino en la escritura q̄ hizo  
el Secretario dictante ipso I. C. & Not. Poço, en que  
se descubre otra culpa contra el no menos grave.

90 En quanto à que el testador nombrasse he-  
redero, de toda la serie de los autos, se nos asegura  
que no ay mas razon, ni probança que de la declara-  
cion del Secretario Paleologo, la qual referimos su-  
pr. à num. 15. en la qual solo dize oyò al Principe en  
el nombramiento de heredero CON VOZ FLA-  
CA VNSONIDO, O ECO DE CAYETAN;  
porque claramente no pudo entender lo que dezia.  
Y aunque la institucion del heredero, *etiam si testa-  
tor balbutiet, & inarticulatè loquatur est valida*, se  
limita, *quando est in articulo mortis*, ita Carpan. ad  
d. cap. 319. num. 13. ex Alexandr. Marf. & Menoch.  
conf. 45. num. 9.

91 Et in his terminis maximo studio, & cura  
debet animadverti, & inspicì, quo statu, & infirmi-  
tate esset testator. En el nuestro no se puede negar,  
que el Principe se hallava valdè gravatus eius infir-  
mitate, & ægrè ferebat alloqui, & quod sibi interro-  
ga-



garètur, testante eodem Paleologo affirmante sibi iterum, atque iterum dixisse *nome tedie*, *nome tedie*, quo casu testamentum esse nullum, & invalidum affirmant Roman. Alexand. Dec. Bos. Soc. & Menoch. quos refert idem Carpan. *ubi supr. num. 29.* ibi: *Fallit secundo, ut non habeat locum si testator tunc temporis esset ita infirmus, & turbatus agitudine, & oppressus ita morte, ut non possit articulatè loqui, &c.*

92 Idem Menoch. *dict. conf. 45. num. 18. tom. 1.* refiere punctim las mismas circunstancias que concurren en nuestro caso, quapropter licet nobis eius verba transcribere, quæ sic se habent: *Secundo magis, ac magis vera demonstratur hæc sententia ex illa doctrina eorum, qui dixerunt, quod quando interrogatus testator modo in hanc, modo in alteram partem lecti, in quo moribundus iacebat, se vertit nolens loqui, ut paulò antea faciebat; ostendens agrè ferre quod in ea perturbatione agitudinis, & anxietate de his molestia afficiatur, non valet testamentum ad alterius interrogationem conditum, &c.* pro quo nonnullos refert, & postea ibi: *Quod equidem ita evenit nostro in casu, cum testibus fuerit probatum, Iacobum testatorem iam seminece aures non præbuisse interroganti, cum multum se retorqueret, & modo in hanc, modo in illam partem se vertens non responderet.*

93 Y como el nombre de heredero deve proferirle el testador, como disponen las leyes *hæredes palam, 21. ff. qui testam. facere pos. & iubemus, 29. C. de testam.* y los Estatutos de Milan referidos, ita clarè & distinctè, ut percipi, & intelligi possit, con el apellido, porque el nombre propio no basta, quia per solam nominis expressionem non dicitur hæres nominatus, *l. 1. §. 1. ff. de hæredib. institu. Cyn.*



Ruin. Vincent. Paleot. Veg. & Bertazol. laudati per  
Cæsar Manent. *dict. cons. 7. num. 19.* ad quem se re-  
mittit idem Paul. Rub. *dict. cap. 47. num. 33.* dicens  
ibi: *Dictaque claritas inheredis institutione, tam  
patens esse debet, ut per solam nominis expressionem  
non dicatur haeres institutus, &c.* Et agnovit Rota  
Roman. coram Coccino in vna Regien. hereditatis,  
27. Februarij 1636. & habetur apud ipsum tom. 5.  
decis. 1157.

94 Poco importa que el Derecho, y los Esta-  
tutos de Milan requieran esta, y las demás calidades  
por precisas y necesarias para la validacion de los  
testamentos, con clausula irritante, y que faltassen en  
el del Principe Trivulcio, si la gran literatura, prac-  
tica, y experiencia del I. C. N. Poco todo lo suple,  
añadiendo al nombre *Caietan*, que solo profirió el  
testador las palabras *Gallia meo cugino*, y lo procu-  
ra defender tenacitèr cum iuramento, con todo lo  
demás que en ella refiere, addens iniquitatem super  
iniquitatem, abyssus abyssum invocat, & vnum ab-  
surdum expectat aliud Gloss. in l. divortio, s. *Papi-  
nianus in verb. Alioquin, ff. solut matrim. § in l. 1.  
s. Hec autem in verb. Putamus, ff. quod quisque iu-  
ris.* Muchos achaques padece el testamento, todos  
los procura sanar el agua santa deste Poco, cui dicere  
possumus, quod Iurgent. Valentin. in suo *Parthen.  
litig. lib. 1. cap. 9. num. 36. vers. Volunt Notarij om-  
nibus morbis litigiosis vno collyrio mederi, &c.* que  
refert idem Rub. *dict. cap. 43. n. 23. § 24.*

95 Y si el Senado de Milan à vista de vna fal-  
sedad tan manifesta, y circunstanciada, devriendole  
castigar con pena grave cõdigna à su delito, *ut eius  
conspetu deterreantur alij ab ijsdem facinoribus,  
ex l. Capitalium, 28. s. Famosos. ff. de pœnis,* suspende  
la criminalidad, y remite este negocio à lo civil, que  
en-



enmienda tendrá Poço en lo de adelante, y què exemplo se dà à los Notarios?

96 Accedit que (como afirman los Pronotarios de Bolsis, vt diximus *num. 23.*) el Principe qui- lo hazer testamento solemne in scriptis; y dà la ra- zon, ibi: *Porque dixo no se leyesse en toda su vida, ni se supiesse, y que lo mandassen sellar, y cerrar, sin de- zir queria valiesse omni meliori modo: con que pa- ra su validacion devia contener todas las solemni- dades que en semejantes testamentos le requieren,* Afflic. *decis. 244.* Parlador. *in sexquicenturia, dif- fer. 15. num. 8.* Tell. Fern. *in l. 3. Taur. num. 7.* y en- tre las demás solemnidades que le faltan, es la de no averle entregado por su mano al Notario, ni dicho que aquella era su voluntad, de qua latè Spinus no- ster de *testam. de in rubr. part. 1. num. 28.* his verbis: *At verò testamentum in scriptis est illud quod fit à testatore, vel explicata voluntate sua scriptum, vel manu alterius, & sic clausum tradit tabellioni co- ram septem testibus, dicendo: Hoc quod tibi trado est meum testamentum, & ultima voluntas in eo conti- netur, & tunc tabellio coram prædictis testibus non lecto, nec aperto illud claudit suis filis, & suo signo in medio posito, & statim septem subscriptiones testium insuper appositæ, & subscriptio ipsius testatoris appo- nitur, qua præmissa testamentum corrumpit, vt deci- sum affirmat Afflic. *decis. 143. num. 1.* vbi refero casum similem, & testamentum nullum iudicatum, Capic. Latr. *tom. 2. consult. 160. num. 23.* quæ clau- sula non invenitur in prima plica seu clausura, eam addidit Poço in secunda, vt ex earum oculari inspe- ctione apparet.*

97 Esta solemnidad se tiene por tan precisa, que faltando, el testamento no se puede sostener, ni aun como nuncupativo, *quia nomen hæredis non est*



expressum coram testibus, ex dict. l. iubemus, C. de testam. pues la relacion à la escriptura debet fieri per ipsum testatorem eam tradens ipsi Notario, probat cum multis Mich. Craſ. de ſucceſſionib. §. Testamentum, quaſt. 10. num. 8. Gutierrez practicar. lib. 3. q. 45. num. 22. Azeved. in l. 1. tit. 4. lib. 5. Recopil. n. 66. Matienç. in l. 1. eod. tit. §. lib. gloss. 4. num. 6. Cancer. lib. 1. var. cap. 4. num. 114. his verbis: His accedebat, quod iidem testes instrumentarii, & etiam alius tertius attestabantur in causa supplicationis, quod testatrix cum rogaverat Notarium, ut levaret testamentum, quo dilla schedula erat suum testamentum, dixerat, quod volebat valere iure testamenti nuncupativi, & omni meliori modo, & idē in dicto testamento erat scriptum, & eo casu non posse dubitari quin illud testamentum valeret, ut nuncupativum, &c. ad quod refert plures.

98 Tampoco contiene la codicilar, esta tambien la añadiò en la segunda clausura, la qual aunque sea de Notariorum consuetudine, requiritur tamen quod testator eam expreſſerit, & quod de eius voluntate, & ordine apponatur, ita Guid. Pap. decis. 513. & ea deficiente nō opitulabitur, ex Bald. Dec. Curt. Iun. Barbat. & Gramm. tenet idem Capic. vbi supr. num. 64. & 65. & licet hæc opinio habeat suos contradictores, in nostro casu probabilior est, cum non fuisset apposita in corpore testamento, sed in eius clausura, & testator dixit se velle condere testamētum in scriptis, absque tali clausula, vel omni meliori modo, ita intelligit idem Capic. Menoch. de arbitrar. casu 144. num. 11. Gabr. comm. conclus. lib. 6. tit. de conclus. conclus. 4.

99 El testamento no le notò, ni dispuso el Principe, ni se ordenò, ni escrivio en su presencia, ni en la pieça donde estava, fue dictado del Principe del



del Vito, del Confessor, y del Secretario, in alia camera, en el acto del rogito no se nombrò el heredero, y aunque le huviera nombrado ad interrogacionem Notarij, en estos terminos no podia subsistir, vt sentiant Gloss. & DD. in dict. l. iubemus, C. de testam. Paul. de Castr. in dict. l. hac consultissima, §. At cum humana fragilitas, C. qui testam. fac. poss. §. conf. 366. volum. 1. num. 194. Socin. lun. conf. 156. num. 1. volum. 2. Vrsil. ad dict. decis. 143. Afflict. num. 3.

100 Al tiempo de la apertura, y publicacion del testamento solo se leyò la extension del primer acto de la entrega, ò primera plica, sin leer nada de testamento nuncupativo, ni de que el Principe huviesse nombrado heredero, refiriendose à la escritura, vt constat num. 22. y el Notario Poço diò al heredero nombrado copia del testamento con la segunda extension, que el dispuso à su voluntad, reconociendo los defectos que padecia la primera, y que no podia obrar los efectos que la segunda; obrando en esto, como en todo lo demás, à su arbitrio, faltando, y excedièdo à lo que se le permite por su oficio de Notario, y reasumiendose la autoridad de Iuez, vt comprobatur Bald. in l. Imperator, ff. de statu hominum, num. 12. quem sequitur idem Capic. ubi supr. num. 19. 20. §. 21. quitar vna clausura, y poner otra, magnam constituit suspensionem falsitatis, ex Cravet. conf. 28. num. 8. Menoch. de arbitrar. casu 187. num. 48. tenet ipte Ioseph Ludovic. dict. decis. 13. n. 21.

101 La dependencia, è inclusion de Poço con el Duque del Vito, y su hijo Don Gaetano Gallia, heredero instituido, la manifiesta la alegria que mostrò luego que viò su nombre en la institucion de heredero, vt retulimus supr. n. 17. lo que ha obrado



desde este aeto; los muchos empeños que el Duque  
ha hecho, y continúa en Milan, y en esta Corte para  
librarle desta causa, hasta defender à ambos en el Cō-  
sejo vn Abogado como lo començò el primer dia à  
la vista deste pleito, y por nuestro reparo, mañoso-  
mente en el segundo, solo hizo la defensa por Poço,  
aver dado orden el Duque luego que llegó à los cria-  
dos del Principe para que no dexassen entrar à per-  
sona alguna en la Camara sin su orden, bastava qual-  
quiera destas sospechas para la presumpcion de fal-  
sidad del testamēto, ex auctoritate Decian. *cons. 64.  
n. 37. lib. 2. & Menoch. cons. 313. n. 41. § 42. vol. 4.*  
*qui cum Tiraquell. in tractat. de pœn. leg. temperand.  
caus. 22. anteponit amicitiam vinculo consanguini-  
tatis, facit textus in l. 3. §. sed quod dicimus, 6. ff. de pe-  
nu legat. ibi: Et amicorum eius, Narbona de etate  
anno 14. q. 43. n. 5. Bobad. lib. 3. polit. cap. 9. n. 19. ex  
sententia Aristotel. lib. 2. Rethori, § lib. 9. Ethicor.  
Amicitia est amor super abundans, qui oculis amico-  
rũ non numquam excacat, amicus enim est alter ipse.*

102 No ha obrado con poca ceguedad Poço en  
nuestro caso en favor del Duque del Vito, pues por  
sus disposiciones ha conseguido que su hijo D. Gae-  
tano le aya apoderado de la hazienda del Principe  
Tribulcio, privando della à sus hermanas las Du-  
quesas de Casano, y Alesano, y en lo verisimil y na-  
tural no cabe que las quisiessse preferir de vn parien-  
te, argum. text. in *l. cum avus, ff. de condit. & demon-  
strat. l. cum accutissimi, C. de fideicommiss. l. generali-  
ter, §. cum autem, C. de institut. & substitut. de quo re-  
sultat alia suspicio falsitatis contra testamentum, cum  
de illis nulla mentio fiat, nisi ad adimplendam dotem  
d. Ducisæ de Alesano, quam considerant Menoch.  
*vbi supr. num. 43. Afflictis dict. decis. 143. num. 4.*  
*ibi: Tamen quia d. testamentum erat indiscretè condi-*  
*tum,**



rum, quòd in eo instituit uxorem suam in uenem hære-  
dem, & fratres carnales non instituit hæredes, com-  
probat Capyc. ubi supr. num. 45. quòd eo maximè  
procedit cum ipse Princeps testator, nec suis forori-  
bus, nec eius maritis fuisset malè affectus, nec profe-  
quutus amore hæredem institutum, nec antea, nec  
postea talem enuntiasset institutionem, ut rectè con-  
sideravit Rota Romana in vna Romana testamenti  
9. Decembris 1620. apud Coccin. ~~1003~~. decis. 1266.  
tom. 3. & in dict. decis. 2167. num. 23. & 24. tom. 5.

103 His attentè perpensis, & consideratis quis  
excusabit I. C. & Not. Putheum à pœna falsi? (cum  
sola solemnitatum omisio sufficiat, ex dict. l. iube-  
mus, C. de testament. Afflict. decis. 244. & alij per  
Capyc. dict. consultat. 160. num. 30.) quis Senat. Me-  
diolanens. per dictam suam sententiam. Sed si con-  
tineat retardationem iustitiæ, aut eius denegationem,  
ut utrumque continere demonstramus, quis reme-  
dium, & quomodo remedium adhibebit? Princeps  
qui est Dei Vicarius, & gerit eius vices, & tenetur  
protegere, ac defendere subditos à violentijs, ut dixit  
Bart. in procem. seu prima constitutione, ff. verbo om-  
nem, num. 3. & 7. Abb. in cap. qualiter, & quando,  
num. 8. de iudicijs, relati per Sesse de inhibiti. cap. 8.  
§. 3. num. 59. & 60. & à Dom. Salgad. de Reg. protect.  
part. 1. cap. 1. prælud. 1. num. 45. & hoc S. S. R. C. qui  
eum repræsentat D. Valençuela d. conf. 94. num. 7.  
remedio avocationis intentato, ut ibidem affirmat,  
& latiore calamo ostendit D. Tapia d. decis. 1. num. 8.  
& sequentibus.

104 A este fin se han encaminado las diligen-  
cias de estas partes, las repetidas Reales ordenes de  
su Magestad, para que el Senado remita relacion de  
los autos con los votos de los Iuezes, y que cesse en  
la prosecucion de la causa, todo se halla en el Conse-



jo, bolverla al Senado seria contra lo que dixo el texto *in dict. cap. cum inter. de except. ibi: Cum periculosum sit coram suspecto Iudice litigare, ac suspectis Iudicibus Sed. Apost. causam de certa scientia non committat.* Dos son las sospechas que asisten à las Duquelas respecto del Senado.

105 La vna nace de la determinacion de su sentencia, *dict. cap. ut debitus honor, de appellat. ibi: Ille ante sententiam ad superiorem Iudicem, absque rationabili causa non pronocet, cap. ut nostrum, eod. tit. cap. 1. de appellat. in 6. cap. licet, de offic. delegat. cap. Ecclesia, ut lite pend.*

106 La segunda, que favorece conocidamente mas al Duque del Vito que à las Duquelas, como ha manifestado la experiencia, asì en la determinacion desta causa, como en la que se le hizo, y à su hijo, y otros complices, sobre aver abierto con fuerça, y violencia el archivo del Principe, donde tenia todas las escrituras originales de su Casa, y Estados, rompiendo el sello del Senado, con que de su orden se cerrò luego que murió el Principe, fue processado ante el Notario Octavio Machiso, preso con su hijo, y los demàs en la carcel publica del Capitan de Iusticia, y aviendose verificado plenamente la efraccion en el processo: oy se hallan todos libres de la prision, sin que se sepa que el Senado aya passado à alguna demonstracion: causa justa de recusacion es quando el Iuez se ostendit magis favorabilem vni parti, quam alteri notant DD. *in cap. postremo, eod. tit. de except. Et in cap. ad hac, de rescriptis, Farinac. in fragmentis crimin. part. 2. verb. Iudex, num. 785. Aufrer. de recusat. num. 18. versic. 18. quam plures, & plura cumulat Carrasc. del Saz in nou. Recopil. cap. 9. de causis recusationis validis, num. 161. vsque ad 265. y si en sentir de Farinac. ubi supr. num. 786. debent ex primi*



mi causæ cur Iudex magis favet vni parti, quam alteri, & hæc remittitur Iudicis arbitrio, vt dicit *num. sequenti*, & comprobat Menoch. *de arbitrarijs, casu* 152. *num. 13.* causæ expressæ iam sunt, arbitrium speramus.

107 Finaliter no se puede negar la superior ventaja con que litiga en Milan el Duque del Vito por su autoridad, y mano: tiene alli su Casa, y Estados: està apoderado de vna tan opulente herencia como la del Principe Tribulcio, y las Duquesas, y sus maridos despojados dellas, y ausentes; exposicion manifesta y arriesgada seria si se les obligasse à litigar en Milan, afsi lo advierte el texto del Ecclesiastico *cap. 8. Non litiges cum homine potente, ne fortè incidas in manus illius, non contendas cum viro locuplete, ne fortè contrate constituas litem tibi; Bald. conf. 218. num. 1. lib. 3. cum pari contendere, anceps est, cum superiore furiosum, cum inferiore sordidum.*

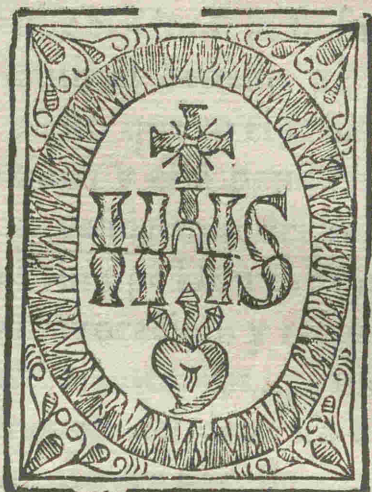
Ex quib. omnibus ita fieri speramus S.S.C.D.V.

*Jo. D. Juan de Mantua*









P O R

GERONIMO POZO CAUSIDICO,  
Colegial de la Ciudad de Milan.

EN EL PLEYTO CON

DOÑA MARIA TRIBVLCIO,  
Duquesa de Casano.

Y C O N

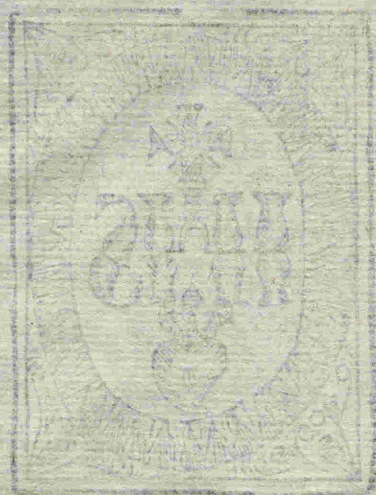
DOÑA CATALINA TRIBVLCIO,  
Duquesa de Alexano, hermanas de el  
Principe D. Antonio Teodoro  
Tribulcio.

S O B R E

*Que se debuelvan al Senado de Milan los autos que en él  
penden, tocantes à la supuesta falsedad del testamento  
del dicho Principe.*







P O R

GERONIMO POZO CAVENDISH

Colégio de la Ciudad de Milán

EN EL PERITO CON

DOÑA MARIA TRIBALCIO

Duchessa de Caluso

Y C O N

DOÑA CATALINA TRIBALCIO

Duchessa de Alexano, hermana del

Príncipe Antonio Teodoro

Tribalcio

S O B R E

Que se ha hecho en el año de 1711 por el autor que en el  
presente, por el Sr. Jefe de la Real Audiencia  
del dicho Principado



1



A Pretension desta parte es, que el Consejo se sirva de re-  
mitir al Senado de Milan el  
pleito que en el se ha introdu-  
cido, y està pendiente, sobre  
la validacion del testamento

*el pleito no esta pendiente  
sobre esto; sino sobre falsed-  
dad con Geronimo Puteo =*

que otorgò el dicho Principe Don Antonio Tri-  
bulcio, desestimando la avocacion, y recurso que se  
ha intetado por las partes contrarias: y aunque pa-  
ra hazer clara demostracion del derecho que le as-  
siste para la debolucion, no era necesario molestar  
con la relacion de los autos, ni con los fundamentos  
que tiene en exclusion de la falsedad que se le impu-  
ta, es inescusable tocar vno y otro, para convencer  
la incierta relacion que se hizo por los Abogados  
contrarios à la vista deste pleito, y desvanecer la  
afectada malicia con que se quiso pretextar el re-  
curso que en contrario se ha introducido.

2 Es hecho constante, que estando enfermo el  
Principe Tribulcio, y deseando, por la gravedad de  
su enfermedad, prevenir su testamèto, y vltima dis-  
posicion, en el dia 25. de Julio del año passado de  
1678, manifestó su animo, y voluntad à su Secreta-  
rio Iuan Baptista Diana Paleologo, dandole orden  
para que la estendiera, y pusiera por escrito; y para  
su otorgamiento hizo llamar al Notario Geronimo  
Puteo, que no aviendo tenido noticia desta orden  
hasta la noche del mismo dia 25. (en que vn criado  
del Principe le bolviò à llamar) fue à su casa, y avien-  
dole advertido vn criado que entràra en la Secreta-  
ria, hallò en ella escribiendo al dicho Secretario  
Iuan Baptista Diana, al qual instò el mismo criado  
para que acabàra con toda brevedad lo que estava  
escribiendo, y pasàra inmediatamente à la presen-  
cia del Principe.

*Vnde tibi amice constat  
constantia huius facti*

Tamè



301 Tambien es cierto, que luego que acabò de  
escribir el dicho Secretario, tomò el papel que avia  
escrito, y juntamente con el Notario Puteo passò al  
quarto del Principe, y aviendo entrado en la pie-  
ça en que estava, se quedò en la antefala el dicho No-  
tario, y hallando en ella à dos Pronotarios, y à otras  
personas, le dixerón estavan llamados de orden del  
Principe, para ser testigos, è intervenir en su testa-  
méto: y con esta noticia, avièdo mandado inmedia-  
tamente, que entràra el Notario, entraron con èl  
los dos Pronotarios, y otros cinco testigos, y estan-  
do todos en presencia del Principe, le preguntò el  
dicho Notario, què era lo que le mandava? A que le  
respondiò, que le avia llamado para el otorgamien-  
to de su testamento, y vltima voluntad.

4 Y estando presentes el dicho Notario, los  
dos Pronotarios, y los cinco testigos, tomò el Prin-  
cipe el papel que avia escrito el dicho Secretario Pa-  
leologo, y despues de averleido algo del, le firmò, y  
reparando el Principe, que por estar la pluma abier-  
ta, y mal cortada, avia duplicado algunas letras de la  
firma, le quietò el dicho Notario, diziendole, no avia  
defecto alguno, alsì por estar clara y distinta la sub-  
cripcion del nombre, y apellido, como por averle  
visto firmar los mismos testigos, à quien avia con-  
vocado, y rogado.

5 Inmediatamente tomò el dicho Notario la  
escritura, y papel que avia firmado el Principe, y le  
preguntò, què escritura era aquella? A que le respò-  
diò, que era su testamento, y vltima voluntad, para  
cuyo otorgamiento le avia llamado: y replicandole  
el Notario, era necesario que declaràra, y expresà-  
ra delante de los dichos testigos el nombre del he-  
redero, le dixo, que su heredero era el que nombra-  
va en el dicho papel, ò escritura, y que su voluntad  
era,

*hecho q. refiere el Abogado como  
le parece conviene al intento de su  
parte, sin q. desto conste en parte  
alguna de los autos.*

*Lo contrario dice*

*esta particularidad midio Pozo  
en la segunda cubierta, q. passò en el  
testamento q. sellado a su casa, lano.  
che del dia 25. de Julio de 1678.*

*q. no contenia laprimera =*

*Consta de la inspeccion de Unagoba  
y en esta esta contrario Pozo aludor  
Pro Notario de Bosis y alor 31<sup>or</sup>  
instrumentales-*



3  
era, no se manifestasse hasta aver muerto. Y en este mismo acto, en presencia de los dichos testigos, diciendo el Principe, que se avia olvidado de dexar alguna cantidad al dicho Notario, diò orden al Secretario Paleologo para que le pusiera en la misma escritura vn legado de 150. ducados, el qual se puso al margen della, por no aver otro blanco capaz.

6 Incontinenti, estando presentes los mismos testigos, tomò el Notario Puteo el dicho papel, ò escritura (que se reducía à solo vn pliego) y embolviendolo en otro, lo cerrò, y sellò, advirtiendoles, asì à los dos Pronotarios, como à los cinco testigos, que para mayor certeza, y seguridad, avian de subscribir, y firmar en la cubierta, testificando aver visto firmar al Principe, y averle oïdo dezir, que aquella escritura, ò papel que estava dentro, era su testamento, y vltima voluntad: y respecto de ser muy tarde, y reconocerse que en la cubierta no se podian poner con claridad, y extension las atestaciones, y firmas de los testigos, y que estos hazian falta al servicio del Principe, en los officios que tenian en su casa, fue necesario acomodarse con la vrgencia del tiempo, poniendo por entonces las subscripciones de los Pronotarios, y testigos en abreviatura, y sin bastante division, y reservando para el día siguiente poner con mayor extension, y claridad las dichas subscripciones.

7 El día siguiente por la mañana, viviendo todavía el Principe, bolviò el dicho Notario Puteo à su casa, y aviendose juntado en la Secretarìa los dos Pronotarios, y los cinco testigos que avian intervenido al otorgamiento del testamento, les mostrò el dicho pliego cerrado, y sellado, con las mismas firmas que avian echado la noche antecedente, y sacando el papel, ò escritura de la cubierta que tenia,

*lo contrario dicen los pro  
Notarios y testigos*



lo embolvió en otro pliego mayor, el qual le cerró,  
è hizo sellar del Secretario del Principe, y aviendo  
puesto las subscripciones, y firmas, así los dos Pro-  
notarios, como los cinco testigos, le sellaron, y sig-  
naron todos con sus sellos particulares.

8 Murió el Principe el mismo dia 26. por la  
noche, y teniendo noticia el Duque Don Ptolomeo  
Galio, que podia ser interessado en el testamento  
que avia otorgado, acudió al Luez Ordinario de Mi-  
lan, y pidió que el dia siguiente 27. el Notario Pu-  
teo exhibiera el dicho testamento, y que se manifes-  
tara en presencia de los dichos dos Pronotarios, y  
cinco testigos, reconociendo sus firmas, y tomando-  
les juramento en orden à lo que avia pasado en su  
otorgamiento: y auiendo se mandado por el Luez,  
que los dichos Pronotarios, y testigos reconocieran  
sus firmas, las reconocieron todos, declarando con  
juramento, ser cierto lo que contenian: y pasando  
el Luez à sacar de la cubierta el papel, ò escritura que  
avia firmado el Principe, se la manifestó à los dichos  
Pronotarios, y testigos, y todos afirmaron con jura-  
mento, que era la misma que en su presencia avia  
firmado el Principe, y la que avia entregado al No-  
tario Puteo, diziendo ser su testamento, y ultima  
voluntad. Y con esta solemnidad, auiendo se leído el  
testamento de orden del Luez, le mandó protocoli-  
zar en la forma ordinaria, y con efecto se protoco-  
lizó, y autorizó.

9 Con la noticia que tuvieron las dichas Du-  
queñas Doña Maria, y Doña Catalina Tribulcio,  
hermanas del Principe, de aver dexado por su here-  
dero vniversal à Don Gaetano Galio su primo, è hi-  
jo del Duque Don Ptolomeo Galio, hizieron fun-  
damento de su ofensa la libre disposicion del dicho  
Principe, y para contrastarla, sin embargo de la au-  
to-



toridad pública que tenía, y de la certeza que les constava, solicitaron à algunos de los testigos instrumentales, y en especial al dicho Secretario Paleologo, para que depusieran contra el testamento del Principe; y vencidos con la sugestion, ò con la industria, deduxeron la acusacion, que ha dado motivo à este pleito, contra el Notario Puteo, diciendo, que el testamento que avia otorgado era falso, y falsamente fabricado. Y representando el Duque Don Ptolomeo Galio, y su hijo la gravedad desta causa, acudieron al Governador de Milan, y obtuvieron rescripto para que se substanciara, y determinara por el Senado, y no por jueces delegados, como es estilo.

En el Senado se admitió la acusacion, y aviendo hecho la sumaria, examinando todos los testigos instrumentales, y otros muchos, se proveyò el auto, que ha ocasionado el recurso al Consejo, en que se mandò sobreseer en la causa criminal, y que en el interin se substanciara civilmente sobre la sucesion de la herencia del dicho Principe, y que el Notario Puteo fuesseuelto de la prision en que estava, con fiança de 200. ducados.

Con el supuesto deste hecho (que es la verdad constante, que se cree resultará de los autos) se manifestará la justicia que le assiste à esta parte para que se debuelvan los autos al Senado de Milan, y se desestime el recurso, y avocacion intentada por las otras partes, dividiendo la defensa en tres articulos, fundando en el primero, que esta causa, por el estado, y naturaleza que tiene, es incapaz del recurso, y avocacion que se intenta. En el segundo, que el auto proveido por el Senado de Milan, es sumamente justificado, por la conexion, y dependencia que tiene esta causa criminal con la civil sobre la sucesion

*El Duq. del Vito D. Ptolomeo Galio assiste en Milan y las Onquesas de Casano y Alessano estan ausentes y en partes remotas.*

*El Duq. del Vito y su hijo obtuvieron decreto para q esta causa se substancie y determinara por el Senado, y no por jueces delegados.*

*en subota; pero no en los autos*



en la herencia del dicho Príncipe. Y en el tercero, que tambien es justificada la dicha resolucio[n] del Senado, por no aver fundamento probable para la criminalidad.

### Artículo Primero.

**E**N El mismo recurso que intentan las partes contrarias, están manifestando la justa desconfianza que tienen de su derecho, y la mala fee con que litigan, pues siendo principio constante, que conforme a las Constituciones del Estado de Milan, aprobadas, y confirmadas por el señor Emperador Carlos Quinto, las causas pendientes en el Senado, así civiles, como criminales, se deven fenecer, y terminar en él, sin que se puedan extraer con el titulo de apelacion, suplicacion, recurso, ni otro alguno, pretender que se avoque esta causa, y que se quite su conocimiento al Senado de Milan, a quien toca su fenecimiento, y donde está pendiente, es huir de la luz, para ofuscar la justicia en las sombras que puede ocasionar la distancia, vt interminis notat Rebut. in tract. de evocat. art. 2. num. 6. ibi: *Presumi potest contra impetrantem evocationem quod iustam causam non habeat, quia fugit: Et fugiens de iure suo diffidere videtur, Et sic non videtur esse de iure suo benetutus.*

139 No se duda que el Príncipe, y sus primeros Tribunales, que inmediatamente le representan, tienen la suprema regalia, y potestad de avocar el conocimiento de las causas pendientes en los Tribunales inferiores, vt communiter docent DD. in *l. iudicium solvitur, ff. de iudic.* Et in cap. vi nostrum, de appellat. cuya regalia generalmente se practica en

es necesario q. el q. se funda en  
tales constituciones las muer-  
te y puebe su observancia  
como fundamento de su intencion  
alioquin nec in iudicio debet admitti  
ex doctrina Baldi in l. non ignorat  
competens iudex 2. n. 2. cum sim. balijs  
en terminis de calidad q. pide el Statuto  
Pense de in iudic. edit. tit. 6.  
2. resolub. 2. n. 1). Et seq. 6.



5

en todas las Provincias de Europa, vt in Imperio  
 testantur Vultei. in l. 1. C. de iurisd. omn. iudic. num.  
 169. & cum Gail. & alijs Berlich. decis. 158. & in  
 Curia Romana, Lancelot. de attent. part. 2. cap. 10.  
 Marchelan. de commiss. evocat. §. 3. D. Salgad. de re-  
 tent. Bullar. part. 2. cap. 31. à num. 60. Y en Francia  
 Pedr. Greg. de Republ. lib. 9. num. 36. Rebuf. in dict.  
 tract. de evocat. & apud Belgas, Paul. Christin. decis.  
 259. En Portugal, Cabed. part. 2. decis. 85. Barbof.  
 in praxi exigend. pens. part. 2. quest. 11. num. 9. Y en  
 nuestra España, por lo tocante à los Reinos de las  
 Indias, Dom. Solorçan. de Indiar. gubern. lib. 4. cap.  
 12. num. 14. Y por lo que mira à las que se compre-  
 henden en la Corona de Aragon, Dom. Laurent.  
 Mathe. de regimin. Regn. Valent. cap. 12. §. 7. Y por  
 lo que toca à las de Italia, Francisco Milanens. decis.  
 2. Dom. Regens Tap. decis. 1. Faxard. alleg. 48. à  
 num. 762. Y vltimamente, en lo respectivo à Casti-  
 lla, Dom. Covarrub. practicar. cap. 9. Castill. de tert.  
 cap. 41. à num. 120. Dom. Valeng. cons. 85. §. 171.

14 Pero tambien es principio cierto, que el  
 Principe, y los Tribunales superiores no usan, ni  
 practican esta regalia, sino es interviniendo gravis-  
 simas, y vrgentissimas causas, y reconociendose que  
 los Tribunales inferiores han agraviado, y hecho  
 alguna injusticia manifesta à las partes, iuxta text. in  
 cap. inter ceteras, de sentent. §. re iudic. ibi: Nec de-  
 bet ei stare, si iniquitatem contineat manifestam. En  
 vltra DD. suprà citatos, Fontanel. decis. 390. num.  
 23. quem cum alijs refert D. Lorenç. Math. dict. §. 7.  
 num. 3. §. 4.

15 Y discurrendo los DD. qual deve ser la  
 injusticia, para que tenga lugar la avocacion, y el re-  
 curso, se remiten todos, y en especial Fontanel. loco  
 iam citato al cons. 324. de Surd. y à Gracian. dis-



16 Siendo la razon fundamental desta conclu-

17 Deluerte, que no aviendo en nuestro caso motivo, ni fundamento para dezir que el Senado de Milan ha hecho agravio, ò injusticia à ninguna de las partes, como se reconocerà por lo fundado en el segundo, y tercero articulo, es totalmente improbable la avocacion que se pretende en perjuizio de esta parte, y en indecoro de tan grande Tribunal, como el Senado, donde està pendiente esta causa; sin que obste si se dixere que en el Estado de Milan no ay

+ et ut plurimum nulla alia  
ex causa, quam solo regis  
motu fiat.

author iste conqueſtus de abusu  
auſcationum Enimui fuerunt  
et paſſim obſeruato in curia Fran-  
cia. praeterim quia maxima  
eſt diuerſitas, aut potius contra-  
dictas ſuadiſſionum in duabus  
curiis illius regni nempe Parisi-  
e et Tholoſana. Cuius quimalam  
cauſam forebat in curia Tholoſana  
eam cauſari anxie curabat a  
curia Parisienſi. Vbi ſolum ex  
diuerſitate, aut contrarietate  
ſuadii obſequalemque propoſitione  
obſinebat. exemplum ponit  
in teſtamento nuncupatiui.  
at vero incaſu hſo. hoc minime  
fieri queſt, nam determinatio  
ſuui cauſa poſtulanur fieri  
ſecundum ſtatuta ſenat-  
ſenat-Me-  
diolanenſis.



Estatuto, ni Constitucion que prohiba la avocacion,  
como le ay en los Reynos de Sicilia, y Napoles; por,  
que siendo, como es el Tribunal superior, donde se  
deven fenecer y acabar todas las causas civiles, y cri-  
minales, que en el penden, sin que de sus sentencias  
aya recurso, apelacion, ni otro remedio alguno, cõ-  
forme à las Constituciones que se han referido, es  
necessario para que se difiera à la avocacion, el mis-  
mo concurso, y gravedad de causas, que requieren  
los Autores para practicar esta regalia en otro qual-  
quier Reino, vt advertit D. Regens Tap. dict. decis.  
1. num. 43. ibi: Non tamen hoc fit passim, & indi-  
stinctè, sed cum maxima causa cognitione, & quando  
de violentia superiorum Magistratum aliquid ap-  
paret. Y de otra forma, se pudiera dezir lo que dixo  
Rebus. dict. tract. de evocat. in prefat. num. 59. ibi:  
Sicut Princeps non debet alicui auferre dominum  
sine causa, ita nec propriam iurisdictionem, alio qui  
instar pueri esset, qui nunc daret, & statim auferret.  
 18 Pero atendiendo à la calidad desta causa, y  
 al estado que tiene, conforme à la determinaciõ que  
 ha tomado el Senado, tiene mayor resistencia la  
 avocacion que se pretende, porque la causa por su  
 naturaleza es criminal, mediante la acusacion que se  
deduxo contra el Notario: y en este genero de cau-  
sas, ò no se permite avocacion, ò por lo menos se  
concede con mayor dificultad, atendiendo à los ries-  
gos que se pueden ocasionar con la distancia, à los  
gastos que se aumentan à las partes, y à la dificultad  
de las probanças, en que ay mayor facilidad, hazien-  
dose en el lugar donde se supone cometido el deli-  
to, Rebus. in dict. tract. de evocat. art. 2. num. 27. ibi:  
In criminalibus, non fit evocatio. Et infra: Nam for-  
tè, si delinquentes alio ducerentur evadere possent,  
etiam multa expensæ, & litis anfractus essent, etiam

pro-

aquí reconoce que en  
 el estado de Milan las  
 constituciones, dice en la  
 12. q. prohiben la avocacion

donde estan?

in principio numeri en Alberico  
 et Jacob. Subig. affirmat prin-  
 cipem cum causa velint con-  
 curre. quia vani capiti e. existimare  
 superiorem si posse prohibere, nec  
 esse potest. in prefat. q. 2.

n. 58. dicit Sed ego non impono  
 legem principi, unde quando  
 vult hoc potest, tamen de honestate  
 non debet evocari sine causa  
 per cap. penult. de iuram. caluma.  
 verba ponderata non iunguntur.  
 Debus. sed ea re-ert ex iur. con.  
 144. circa primum (q. 2. vlt. m.  
 2. Et ipse Debus. n. 60. ita ait  
 Nec valeret constitutio curie  
 si diceretur nullam debere impe-  
 trare evocationem, nisi causa  
 curie ostenderit, & curia admi-  
 serit, aliter decerneret evocatio-  
 nem nullam.

prosequitur dicens Sed si suspecti  
 sunt consilij illius parlamen-  
 ti princeps committeret causam  
 illam decem viris qui iudicabant  
 illic & deciderent causam illam  
 sine appellatione, cum a prin-  
 ce ad hoc deputati sint per cap.  
 pastoralis de appellat.



en nro. caso c. a. esse inconve-  
niente, por o. tar pantes no  
pretend. q. el G. Jebraiga de  
Milan acite Lorenzo.

en el n. 37. vers. 1.º. ubi affir-  
mat in alia c. a. criminali in  
faisse et fieri relatio nec proce-  
detur ad actum irrevocabile  
inconsulta J. M. Et vota trans-  
mittentur cum iuris motibus et  
justificandis.

*probationes in loco criminis facilius habentur.* Y  
aunque D. Regens Tap. dict. decis. 1.º. num. 43. refie-  
re vn exemplar de avocacion en causa criminal, no  
por esto excluye la mayor dificultad que tiene la  
avocacion destas causas, en comparacion de las civi-  
les, y mas quando en aquel caso estava el processo  
instruido de todas las probanças, y defensas que se  
podian hazer por las partes, y se avia pronunciado  
sentencia definitiva.

19 Tambien es impracticable la avocacion,  
por el estado que tiene la causa, pues siendo, como es  
constante, que el auto que proveyò el Senado de  
Milan, suspendiendo la criminalidad, es auto de vis-  
ta, de que se puede suplicar, ò pedir revision en el  
mismo Senado por la parte que se sintiere agravia-  
da, conforme à las Constituciones de aquel Estado;  
aun en caso de que la dicha determinacion fuesse in-  
justa (quod nefas est dicere) no podia tener lugar la  
avocacion, ò recurso al Consejo, teniendo la parte  
que se sintiere agraviada el remedio ordinario de la  
suplicacion, ò revision, *ex regul. text. in l. in causa;*  
*16. ff. de minor. ibi: Nam si communi auxilio, & me-*  
*ro iure munitus sit, non debet ei tribui extra ordina-*  
*rium auxilium.* Y es terminante à nuestro intento  
el texto *in l. 1. C. Theodosian. de relationib. ibi: Ne*  
*occupationes nostras interrumpas cum litigatoribus*  
*legitimum remaneat arbitrium à sententia provo-*  
*candi.* D. Geronim. de Leon decis. 2.º. num. 34. Fon-  
tanel. decis. 287. num. 20. ibi: *Benè posset dicere Se-*  
*natus istis recurrentibus, utimini remedio ordina-*  
*rio, sicut debetis, forsam ibi reperietis via ordinaria,*  
*quod hic quaritis tam extraordinariè.* D. Lorenç.  
Math. de regim. cap. 12. §. 7. n. 8.

20 Vltra de que el auto que ha proveído el Se-  
nado de Milan, suspendiendo por aora la crimina-



7  
lidad es meramente interlocutorio, y no siendo permitida la apelacion de estos autos para evitar la dilacion de los juizios, *iuxta leg. Apertissimè, C. de iudic. leg. Ante sententia, C. quor. appellat. non recipiant*, multò minus se deve permitir vn remedio tan odioso, y exorbitante como el de la avocacion, *ex cap. Vt nostrum, de appellat. ibi: Cum plus sit Romanum Pontificem ad se aliquod reuocare negotium, quam quemquam ad eum super aliquo negotio provocare, & ita in terminis ratiocinator D. Valenz. conf. 171. num. 64.*

21 Ex quibus pater la resistencia legal que tiene la avocacion, y recurso que en contrario se intenta, y la justificacion que le asiste à esta parte, para que se debuelva el conocimiento de la causa al Senado de Milan, donde està pendiente.

## Articulo Segundo.

22 **D**ixi supr. num. 17. que el auto, y determinacion del Senado, en que mandò suspender la criminalidad, y que se disputara civilmente sobre la sucession de la herencia de el Principe Tribulcio, era sumamente justificado, y aunque para comprobacion de esta verdad era bastante argumento la solemnidad con que se pronunciò por Tribunal tan grande, con asistencia de el Conde de Melgar, Governador de aquel Estado, y del gran Chanciller, por la presuncion favorable que asiste à las sentencias de los Tribunales superiores, *ex l. unic. ff. de offic. Praefect. Praetor. ibi: Credit Princeps eos, qui ob singularem industriam, explorata eorum fide, & gravitate ac tanti officij magnitudinem adhibeantur, non aliter iudicatueros esse pro sapientia, ac luce dignitatis suae, quàm Princeps foret iudicatueros.*



23 El empeño de la defensa obliga à fundar la justificacion de esta determinacion. Es innegable que en la pretensia falsedad que suponen las partes contrarias, pudieran deducir dos acciones, vna criminal para el castigo del delito, y otra civil, para que se les difiriera la sucesiõ del Principe, como herederos ab intestato, intentaron artificiosamente la primera contra el Notario Puteo, pareciendoles, que siendo el contradictor menos poderoso, se lograrian mas facilmente los officios que avian hecho, prevaricando à algunos de los testigos, y que con esta ventaja podian tener color para inquietar à D. Gaetano Galio en la dicha herencia, y así deduxeron la acusacion contra el Notario, imputandole la falsedad del testamento otorgado por el dicho Principe: y pareciendo al Senado que el juicio criminal tenia conexion, y dependencia con el civil sobre la dicha sucesiõ, y que este era perjudicial à aquel, suspendiò la criminalidad, mandando que se disputara sobre la sucesiõ.

24 La regla que pudo tener el Senado para esta determinacion, es vna conclusion elemental de derecho, porque siempre que incide accion civil, y criminal, y la civil es prejudicial à la criminal, se debe sobreleer en el juicio criminal hasta que se determine el civil: son textos formales, leg. 1. C. de appellat. ibi: Prius de possessione pronunciare, & ita crimen violentiæ excutere, leg. Quoniam Alexandrum, C. ad leg. Iul. de adult. ibi: Ita ordo questionis dirimendus videtur, ut in primis quidem de statu Alexandri quaratur, leg. Praeses, 8. C. ad leg. Flav. de plagiar. Aimon Cravet. conf. 280. vbi latissimè Menoch. conf. 301. Farin. in prax. crim. quest. 100. à num. 61. Gratian. discept. 394. à num. 23. Guacin. de defension. reor. defens. 1. cap. 24. Peguer. decis. 9.

Fon-

como si el Duq. del Vito no estuviera ala vista defendiendo totis virib. a Pozo, y lo hace en el Consejo y la primera vez q. se habla en la causa. Los Abogados començaron la defensa por el Principe: y con el reparo y advertencia q. yo hice: despues se agnoscido este mal paso: si bien no se ignoran las diligencias q. secretamente se hacen por parte del Duq. acordando a Pozo.

Conuenio de acciones entre vnas mismas partes, vna pretendia conservarse en la posesion, enq. se hallaba de vna cosa: otra intentaba el interdicto vnde vi. y así dice el trto. prius de possessione pronunciare: lo mismo int. l. Si quis peccata ff. de abigis y lo mismo en los textos q. agora se citan: en nro. caso las acciones son distintas y separadas y lo son las personas, quid commune habet delictum cum vendit etatis? L. Iulianus exult. ff. de minorib.



Fontan. de cis. 71. à num. 3. Xammar. de offic. Iud. & Advocat. part. 1. quest. 15. à num. 123. Carlev. tit. 2. disput. 6. num. 9. Tondut. de pravent. part. 1. cap. 15. num. 25.

25 Sicut e contra quando actio criminalis, præiudicialis est civili, se deve sobreseer en el juizio civil, hasta que se fenezca, y determine el criminal, *ut in leg. Si testamentum, leg. Si quis libertatem, ff. de petit. heredit. leg. Liber, 8. C. eod. tit. l. 1. & 2. C. Si quis aliq. test ar. prohib. l. Si crimen, l. fin. C. de ordin. iudic. l. 11. tit. 3. part. 3. & præter DD. iam citatos, D. Larr. decis. 53. num. 8.*

26 Y la razon consiste en la regla general de que siempre que vna causa es prejudicial à otra, se deve sobreseer en esta, determinando primero la que fuere prejudicial, iuxta *l. Fundum, 16. leg. Fundi, 18. ff. de except. cap. 1. & cap. Tuam, de ordin. cognit. cap. lator, 5. cap. Causam, 7. qui filii sint legit. Balb. Barbol. Fermosin. & D. Gonzalez in d. cap. Tuam, de ordin. cogn. vbi latissimè D. Larr. decis. 64. per tot.*

27 Ex quibus patet la limitacion legal *ad reg. text. in leg. Per minorem, 54. ff. de iudic. cui consono, leg. Qui prior, ff. eod. tit. leg. fin. de ordin. cognit. vbi habetur, que en concurso de accion criminal, y civil, la criminal es prejudicial à la civil ratione maioritatis, & præeminentiæ, porque esta resolution se limita quando qualquiera de dichas dos acciones es prejudicial à la otra, tunc enim non maioritas, sed præiudicium attenditur, vt ex iuribus iam citatis probat Carlev. dict. disp. 6. num. 9. ibi: Nam quamvis criminalis causa sit maior civili præiudicium tamen maiorem vim habet, & præstat fortius impedimentum quam maioritas.*

28 Resta aora el fundar, que en nuestro caso  
lea

*habiam en caso q. mayor  
accion & contenta inter eadem  
partes & ad hoc e. terminari  
deuio. Nota coram Cardinali  
Mellini 444.*



8  
sea prejudicial el juicio civil sobre la sucesion de la herencia del Principe, al criminal, sobre la falsedad del testamento: y aunque son infinitos los casos, y exemplos que ponen los Autores para discurrir quales son los juicios prejudiciales, sin que ninguno de ellos traiga definicion absoluta, que comprehenda todas las especies, vt videre est apud DD. in *§. Præiudiciales, Institut. de action. & in rubric. quand. civil. act. crimin. præiudic.* (y Carlev. *dict. disp. 6. num. 7.* que se empeñò en definir las, diciendo, que era causa prejudicial la que pedia previa determinacion, està convencido, porque como dicen los Filósofos, esta definicion se convierte con su definido) basta para nuestro intento referir dos especies de causas prejudiciales, conforme al común sentir de los Autores.

29 La primera es quando vn juicio tiene precisa conexion con otro, ex Cravet. & Farinac. *dict. quæst. 100. num. 78.* Y la segunda, que es mas general, y comprehensiva, quando la determinacion de vna causa parit exceptionem rei iudicatæ in alia, tunc enim, nulli dubium est, que la primera sea prejudicial, ex doctrina original. Bart. in *dict. leg. Fundum, ff. de except.* Beltramin. ad Ludouil. d. 470. num. 17. Farin. *dict. quæst. 100. num. 79.* vbi quod sufficit probabile præiudicium, Fontan. *dict. decis. 71. num. 8.* Tondut. *dict. cap. 15. num. 16.* Dom. Larr. *dict. decis. 64. num. 8.*

30 Ambas especies de juicios prejudiciales son formales de nuestro caso para el juicio civil, sobre la sucesion de la herencia del Principe, porque siendo preciso que se dispute en el la solemnidad de el testamento, si fue nuncupativo, aut in scriptis? Si tuvo necesidad de expresar proprio ore el nombre del heredero? Si bastò la tradicion al Notario de la



la escritura de testamento? y todo lo demás que se ha deducido en el juizio criminal sobre la falsedad, no solo tienen precisa conexion, y dependencia, sino es que determinandole (como parece preciso) que el testamento es valido, esta determinacion hará cosa juzgada para todos los motivos que se han deducido en el juizio criminal de la falsedad.

31 Quod patet evidenter, porque en la question, y disputa general, *utrum sententia lata in iudicio civili faciat rem iudicatam in criminale*, la resolution corriente es, que quando la sentencia pronunciada en juizio civil se funda en el hecho, y supuesto de no aver intervenido delito, produce excepcion de cosa juzgada para el juizio criminal, taliter, *ut amplius reus molestari non possit*, Bart. *in l. 2. §. 1. ff. vi bonor. rapt. vbi num. 3.* distinguit plures calus, & in primo scilicet, quando sententia absolutoria fertur super facto, quasi crimen non sit commissum, ita inquit: *Primo casu obstat exceptio rei iudicate primo per textum in l. Preses, C. ad leg. stat. de plagiar. secundo per rationem, quia quodcumque; illud quod est examinatum, & decisum in uno iudicio venit examinandum in secundo, obstat exceptio rei iudicate, ex l. si quis cum totum, §. Planè, §. Si ancillam, ff. de except. rei iudicat.*

32 Con mas extension, y especialidad para este pleito funda la misma conclusion Bald. *in l. ex morte, 3. C. ad leg. Aquil. vbi num. 4.* ita inquit: *Hoc videtur expressum, quia si civiliter est pronuntiatum instrumentum esse verum, non potest postea criminaliter retractari tanquam falsum, ut in l. fin. in fin. C. de fid. instrum. & prosequitur ultra: Aut reus est absolutus, quia non deliquit: & tunc à modo super eo facto non potest criminaliter inquietari; quia ipsum factum videbatur abolitum: ergo omne ius*



quod ab eo nascitur est sublatum. El mas copioso lugar desta materia es de Curt. Iunio lib. 3. cons. 350. per tot. ubi num. 3. haze memoria de Egidio Bos. su discipulo, Tulch. litt. S. conclus. 178. num. 10. Guac. cin. de defens. reor. defens. 35. cap. 25. n. 4.

33 Deluerte, que siendo preciso para que se declare à Don Gaetano Galio por heredero, y sucesor vniversal del Principe Tribulcio, que se estime por valido el testamento que otorgò, y consiguiientemente, que tiene todas las solemnidades necesarias por derecho, asì en el nombramiento de heredero, como en los demàs requisitos, esta determinacion absorvet iudicium criminaliter intentatum, taliter vt postea nullo iure, se le podrà molestar, ni inquietar al Notario.

34 Et in terminis, que el juizio civil sobre la validacion, ò subsistencia de qualquier instrumento, sea perjudicial al criminal que se intètare super eius falsitate, post Cavaller. & alios Burat. decis. 415. n. 1. ibi: Quando agitur in civili de executione instrumenti, quod deinde in criminali dicitur falsum, vel usurarium firmata fuit praeiudicialis civilis cum criminali. Clement. Merlin. decis. 155. per tot.

35 Ex contrario verò, continuandose el juizio criminal contra el Notario, en que no ha litigado, ni litiga Don Gaetano Galio (aunque las oposiciones que se hazen contra el testamento son tan frivolas, que nunca puede vacilar su fee, y autoridad) ninguna determinacion que se tomare en definitiva perjudicará, ni aprovecharà à las partes para el juizio civil sobre la sucession de la herencia, ex doctrin. Bart. in l. denunciasse, s. fin. n. 1. ff. de adulter. Surd. decis. 135. num. 2. & 3. vbi Hodiern. eius Addition. Giurb. cons. 78. num. fin. & cum alijs Francisc. Bordoni in pract. crimin. cap. 89. n. 46.

Con

o d. decis. 444. coram Millino.

quid tibi cura est quando Ad.  
solum agunt criminaliter q.  
Notarium?



36 Con que se infiere la justificacion con que el Senado de Milan suspendiò la criminalidad deste juizio, mandando que las partes disputaran civilmente sobre la sucession, con la atencion, y providencia de que este juizio civil es perjudicial al criminal, & id totaliter absorbet, de calidad, que estimandose por valido, y solemne el testamento, no queda fundamento para la criminalidad.

37 A que no obsta lo que se propuso à la vista, diciendo, que hasta agora no ay pleito pendiente sobre la sucession de la dicha herencia, y que no se les puede obligar à las partes contrarias à que le sigan, porque el Senado no precisa, ni obliga à las partes à que litiguen, sino es que reconociendo que en el juizio criminal, que se ha intentado, incide la accion civil sobre la sucession de la herencia, y que esta es perjudicial à la criminal, asì por la conexion, como por absorber totalmente el juizio criminal, manda que primeramente se substancie la causa civil, para cuyo efecto no es necesario que estè introducida la demanda, y el pleito pendiente, sed quod emergat actio, & speretur iudicium, vt patet expressè in dict. l. Praeses, C. ad leg. flav. de plagiar. vbi non erat actio inchoata super iure dominij, & ita loquuntur Cravet. conf. 280. Alvar. Valasc. consult. 90. num. 5. vbi loquendo de iudicio universalì praeiudiciali, inquit: *Quod debet supersederi in iudicio particolare, non solum quando universale erat prius inchoatum, sed etiam si postea inchoari speretur.* Peguer. dict. decis. 9. num. 2. ibi: *Si vè causa praeiudicialis principaliter moveatur, si vè modum incidentis, aut emergentis.*

38 Ultrà de que en concurso de acciones civiles, y criminales, es arbitrario à los luezes anteponer la civil à la criminal, ò al contrario, haziendo el juizio



zio conforme à las circunstancias que ocurren, ò para evitar la dilacion, y dar mas facil exito à los juizios, ò para escusar los inconvenientes que pueden resultar à las partes, ò para preservarles indemnes sus derechos en la justicia que tuvieran, *ex l. 1. C. de appellat. l. 7. C. ad leg. Jul. de vi*, probat Anton. Per. in *C. ad tit. de ordin. iudicior. num. 2.* vbi in l. mma-

rio ita inquit: *In iudicis arbitrio est actionem civilem criminali antepone, vel cumulare*; y en el texto pone diferentes reglas para formar la suspension de los juizios, y anteponer vnos à otros.

39 De que resulta, que aunque las disposiciones de derecho no fueran tan claras, y terminantes, como son, para que se aya de estimar por juizio, y accion perjudicial la civil sobre la sucesion de la herencia del Principe Tribulcio, à la criminal que se ha intentado contra el Notario con el pretexto de ser supuesto el testamento, y que por la naturaleza de accion prejudicial, se deve determinar antes que el juizio criminal en el arbitrio libre que tuvo el Senado para anteponer, ò posponer este juizio, deuidò preferir el civil, alsì porque siendo, como es este el centro adonde se dirigen las lineas que se han tirado en la acusacion que se ha puesto contra el Notario, se deve evitar la dilacion, conduciendo à las partes al fin que han tenido para introducir estos pleitos, como para escusar los graves inconvenientes que pueden resultar de su duracion entre personas tan grâdes como las que litigan, y son partes interesadas en estos juizios.

40 Et sic patet, que el auto proveido por el Senado de Milan, en que mandò suspender la criminalidad, & quod ageretur civiliter inter partes de successione, no solamente fue justificado, sino estimamente cuerdo, y provido conforme à las circun-

cunf.

*hac res vera ratio sed quomodo  
tradit ipse author. ibidem  
sic dicens. Si tamen causa ci-  
vili, qua concurrat ad criminali-  
eiusmodi sit ut dilacione eius  
plus sit periculi, quam in causa cri-  
minali, certe civilis criminali  
erit preferenda: ut si agatur de  
possessione recuperanda interdic-  
to vendi, cum duobus predictis  
actionibus. Prius civilis de posses-  
sione agendum, constituerunt Senatus  
in l. 1. C. de appellat. & Consti-  
tutioni in l. 1. C. ad leg. Jul. de vi  
Cur ita? quia in causa civilis  
de possessione iam plus est  
periculi, quam in dilacione  
cause criminalis, nam interim  
dum ageretur de criminali,  
privaretur dominus commodo  
possessionis quod est magnum &c.  
Et quia in l. 1. de interdict.  
& periculum esset, ne interim  
dum de crimine disceptaretur, veniret  
ad manus.*



cunstancias , y gravedad de esta causa.

11

### Articulo Tercero.

41 **P**ero quando en lo referido huviesse alguna duda (que no la ay) ex alio capite, se devia suspender la criminalidad, scilicet, por ser desestimable, y sin fundamento la falsedad que se le imputa al Notario, pues reconociendo se, como se reconoce con evidencia, que aun en el juicio civil no ay motivo probable para la falsedad del testamento, multò minus le puede aver para la acusacion criminal que se ha puesto contra el Notario, donde las probanças deven ser claras, y concluyentes, *ex l. fin. C. de probat. & sic se deviò remitir la causa à lo civil, iuxt. l. 1. §. fin. ff. de abig. ibi: Ad examinationem civilem remittendus est, cum vulgatis.*

42 Y antes de entrar à discurrir la improbabilidad de la asserita falsedad, es preciso hazer tres supuestos constantes en la disposicion de derecho: El primero, que para que tenga lugar el crimen de falsedad, es menester que concurren tres requisitos, nempè mutatio veritatis, dolus, & aptitudo nocendi, *iuxt. l. nec exemplum, 20. C. ad leg. Cornel. de fals. Bart. in l. quid sit falsum, ff. eod. tit. Bertazol. cons. 172. num. 7. vol. 1. Baiard. ad Iul. Clar. in §. Falsum, num. 7. Cyriac. controu. 131. num. 12. § 636. num. 19. D. Lorenç. Math. de re crimin. controu. 5. n. 27.*

43 El segundo, que asì en el juicio criminal, como en el civil, la presumpcion de derecho està en favor del testamento, y del Notario que le otorgò, *iuxt. l. si quis Decurio. C. ad leg. Cornel. de fals. cap. ad audientiam, de praescript. & ita omnis interpretatio facienda est ad exclusionem falsitatis, & ex sola possibilitate falsitas excluditur, vt latè fundat Bosio*



tit. de fals. num. 133. Honded. cons. 109. à num. 14. Farinac. in pract. crim. quest. 152. num. 8. Cyriac. controu. 408. n. 25. & seqq.

44 El tercero supuesto que resulta de la conclusion antecedente, es, que para impugnar qualquiera instrumento publico, y comprobar que es fallo, non satis est, que algunos de los testigos instrumentales le reprueben, sed opus est, que todos vnanimis y conformes testifiquen contra el, & vltra, que el Notario, ò Escriuano que le otorgò sea sospechoso, ex doctrin. Gloss. in l. optimam, C. de contrah. & commit. stipul. Ioann. Andr. in cap. Ioannes, col. penult. de fide instrum. cuya resolucion està canonizada de iure nostro per l. 115. tit. 18. part. 3. vbi Gregor. Lop. Dom. Covarrub. lib. 2. var. cap. 13. num. 12. Cevall. comm. conclus. part. 1. quest. 43. Gu-tierr. cons. 38. num. 12. Faria in addit. ad D. Covarr. dict. cap. 13. n. 126.

45 Quibus suppositis, con el examen individual de las oposiciones que se han hecho contra el testamento otorgado por el Principe Tribulcio, se manifestará con evidencia quan sin fundamento se ha introducido, y se insiste en la acusacion criminal. La primera que se haze es dezir que este testamento no tiene la solemnidad de testamento in scriptis, porque la escritura que entregò el Principe, non erat clausa, & sigillata, ni se subscriviò, y sellò por el testador, y los testigos que intervinieron al otorgamiento, ni se observaron las demás solemnidades que se requieren, iuxta l. hac consultissima, C. de testam. & sic Notarius crimen falsi commisit, ex l. iubemus, C. eod. tit. ibi: Scituris, & tabellionibus, & his qui conficienda testamenta procurant, quod si aliter facere ausi fuerint pœnam falsitatis non evitabunt.

46 Pero esta oposicion se excluye evidentemente,



mente, porque atendiendo à la naturaleza del testamento que otorgò el Principe, es constante que no fue testamento in scriptis, sed merè nuncupativo, nuncupatione implicita, pues aviendole llevado el Secretario el papel, ò escritura que avia escrito de su orden, y aviendole firmado en presencia de los dos Pronotarios, y cinco testigos, preguntandole el Notario, què contenia aquella escritura? le respondió, que era su testamento, y vltima voluntad, y queria fuesse su heredero el que nombrava en ella, mandando que no se manifestàra, sino es que estuviessse en poder del Notario hasta que muriesse.

47 De qua testandi formula discurren latissimamente los DD. y la resolucion vniforme de todos, autorizada con el estilo, y calificada con la observancia de todos los Tribunales, es, que este genero de testamentos es verdaderamente nuncupativo, quamvis mixto, y que para su validaciõ, y subsistencia, no ha menester los requisitos del testamento in scriptis, *ex doctrin. origin. Bart. in l. si ita scripsero, ff. de condit. & demonstr. Gutierr. lib. 2. pract. quæst. 41. num. 4. & 5. Francisc. Barri. de succes. lib. 1. tit. 1. in fin. Rovit. decis. 95. à num. 10. Gracian. discept. 605. à num. 36. Castill. lib. 4. controu. cap. 20. à num. 28. Capic. Latr. decis. 5. num. 26. Thomat. decis. 82. à num. 8. Ioann. Bapt. Coccin. decis. 2151. & 2167. Rot. Roman. part. 4. recentior. tom. 2. & 3. decis. 263. & 581. Othobon. decis. 181. Iuan Baptist. Luc. in tract. de testam. discurs. 1. usque ad 5. vbi expresso, licet non more solito congerit omnes DD. de hac materia tractantes.*

48 Y la vnica dificultad que se suele ofrecer quando se trata de la validacion, y subsistencia destas disposiciones, no consiste en el examè de las solemnidades, sed tantũ in probanda identitate schedulæ,

leu



seu scripturæ, vt inquit Iul. Clar. in §. *Testamentum*,  
quest. 36. in fin. Guttierr. dict. quest. 41. num. 4. Rot.  
Rom. dict. decis. 58. num. 12. ibi: *Quod autem scrip-*  
*tura ad quam fit relatio sit certa, & indubitata, in*  
*quo stat tota vis.* Luc. dict. discurs. 2. y así lo advier-  
ten todos los DD. ya citados.

49 Pero en nuestro caso, sin embargo de que  
la cabilacion, y el poder de los contrarios es tan grã-  
de, aun no se ha podido formar este escrúpulo; por-  
que demás que el papel, ò escritura que quiso el  
Principe fuesse su testamento, està subscripta, y fir-  
mada dèl mismo, quod satis erat, ex his quæ probat  
Rot. dict. decis. 581. num. 13. Luc. discurs. 4. num. 6.  
concorre la fee publica del Notario, à quien se deve  
dar entero credito, especialmente quedandose, co-  
mo se quedò en su poder la dicha escritura, vt præ-  
ter antiquiores probat Burat. decis. 475. num. 21.  
Othobon. dict. decis. 181. num. 10. y 11. ibi: *Et cedu-*  
*la testamentaria, quando est dimisa in manibus No-*  
*tarij, vt in proposito casu, nihil aliud requiritur pro*  
*verificatione identitatis illius, quam fides eiusdem*  
*Notarij pœnes quem cedula dimisa fuit.* Latè Luc.  
discurs. 2. à num. 6. ibi: *Deferendum est Notario, cu-*  
*ius fidem tam lex, quàm ipsemet testator probaret.*

50 Et vltra previno la circunstancia de embol-  
ver la dicha escritura, ò papel en vna cubierta, ce-  
rrandola, y sellandola, y subscriviendola de todos los  
testigos que se avian hallado presentes, que es la ma-  
yor prevencion, y cautela, que aconsejan los DD.  
para probar la identidad, ex traditis à Fulgol. conf.  
56. Iul. Clar. in §. *Testamentum*, quest. 4. ibi: *Consulo*  
*tamen quod testator faciat per Notarium, attergo*  
*ipsius schedula, seu scriptura clausa apponi tempus,*  
*& nomina testium, & rogatum, ne postea contingat*  
*dubitari circa identitatem scriptura.* Cum alijs

Tho-



Thom. *dict. decis.* 82. *num.* 23. § 24. Luc. *dict. discurs.* 2. *num.* 9. vbi quod sufficit, que esta cautela se ponga in folio involvente schedulam.

51 De que resulta, que aunque en el otorgamiento deste testamento no intervinieron las solemnidades que requiere el Derecho para el testamento in scriptis, estando, como està perfecto en la linea de testamento nuncupativo implicito, seu relativo, que fue el que quiso otorgar el testador, y con todas las circunstancias que se pudieron prevenir para que no se dudara de su certeza, no ay fundamento, ni motivo para la falsedad que se imputa.

52 Y lo que mas concluye, siendo hecho cierto, en que no se ha puesto la mas leve duda por las partes contrarias, que la escritura que se manifestó, y publicò ante el Iuez Ordinario, como testamento, y vltima disposicion del Principe, es la misma que quiso fuesse su testamento, y para cuyo otorgamiento llamò al Notario Pateo, y à los demás testigos, qua fronte, se puede dezir que ay crimen de falsedad, no aviendo variacion, ni mudança en la verdad de la disposicion? que es el requisito mas essencial para que tenga lugar el delito de falsedad, vt dixi *suprà num.* 42.

53 La segunda oposicion consiste en dezir, que el testador no expressò, ore proprio el nombre del heredero, siendo este requisito indispensable en los testamentos nuncupativos, alsì por la disposicion de derecho, *iuxt. text. in leg. heredes palam, ff. de testam. leg. hac consultissima, s. Per nuncupationem, C. eod. tit.* como por el estatuto particular de Milan, que es el 319. ibi: *Heredem instituendo quem, ore suo proprio nominare debeat.*

54 Sed ista exceptio tiene clara y concluyente satisfacion: Primò, quia vt aliqui DD. tenent, la



formalidad de nombrar al heredero ore proprio,  
& verbis expressis, de qua *in dict. leg. haredes pa-*  
*lam. ff. de testam. l. hac consultissima, §. Per nun-*  
*cupationem, C. eod. tit. y el estatuto 319. del Estado*  
*de Milan solamente hablan en el testamento nun-*  
*cupativo explicito non vero in nuncupativo impli-*  
*cito, seu per relationem ad scripturam, de quo in*  
*nostro casu, vt post alios advertit Ferentil ad Burat.*  
*decis. 475. num. 22. Othobon. decis. 181. à num. 4.*  
*ibi: Solemnitates scribendi nomen haredis, aut cum*  
*proprio ore nominandi, testibus exaudientibus, pos-*  
*sunt quidem habere locum in testamento in scriptis,*  
*Et in testamento nuncupativo explicito, non autem*  
*in testamento nuncupativo nuncupatione implicita,*  
*per relationem ad cedula[m] Notario consignatam in*  
*qua testator dixit adesse haredis institutionem, Et*  
*suam ultimam voluntatem, de qua rogatus Nota-*  
*rius coram septem testibus: hoc enim genus testamen-*  
*ti nuncupativi impliciti valet eo modo, ac si testator*  
*ore proprio haredem nominasset, absque eo quod testa-*  
*tor scribat nomen haredis, aut eum ore proprio nomi-*  
*net.*

55. Secundo, quia vt alij DD. dicunt, & me-  
lius con el nombramiento de heredero implicito,  
& per relationem ad cedula[m] certam, se cumple  
con el requisito, y formalidad de nombrar al here-  
dero perinde, ac si ore proprio testator eum nomi-  
nasset, vt latè comprobant Gutier. *dict. lib. 2. pract.*  
*cap. 41. num. 3. Et 4. Paris. conf. 19. num. 13. lib. 3.*  
*Rot. Roman. p. 4. recentior. tom. 3. decis. 581. num.*  
*6. Iuan Bautista Coccin. dict. decis. 2151. num. 5.*  
*Et 6. Thomat. decis. 82. à num. 15. ubi num. 17. in-*  
*quit, quod hæc nominatio haredis est specialis, Luc.*  
*discurs. 3. num. 2. ibi: Et vaquatur plenè obiectum*  
*deductum ex leg. haredis palam, ff. de testam. Et leg.*



iubemus, C. eod. tit. quod nomen heredis ore proprio testatoris enunciatum non esset, cum omnino verius sit, ac communiter receptum, ut hæc implicita, & re-  
lativa nuncupatio sufficiat.

56 Y en terminos del estatuto 319. de Milan; es lugar formal el de Egid. Bos. tit. de fals. num. 55. Horat. Carpan. ad statut. Mediolan. in dict. statut. 319. num. 31. ibi: *Nominatio hæc heredis sufficit, etiam quod fiat per testatorem, per relationem implicitam ad certam scripturam.*

57 Insurgit acculator, & inquit, que el testador no dixo, que la escritura, ò papel firmado de su nombre, y escrito por su Secretario, queria fuesse su testamento, nec etiam dixit, que nombrava por su heredero la persona que dexava nombrada en la dicha escritura, ò papel, y que assi no hubo nombramiento de heredero tacito, ni expreso, y cometió falsedad el Notario en aver testificado en la extensión del instrumento que el testador nombrò por su heredero el que estava nombrado, y escrito en el papel, ò escritura que avia firmado.

58 Cæterum esta oposicion fallit in facto, & in iure: porque aunque à la vista supusierõ los Abogados contrarios por hecho cierto, que los testigos instrumentales, y otros presenciales avian depuesto que el testador no dixo que la escritura fuesse su testamento, ni que nombrava por heredero el que en ella se referia. Lo que se tiene entendido por esta parte, es, que de los siete testigos instrumentales, los quatro solamente, y otros tres, que dicen aver sido presenciales, deponen la dicha negativa, y que los dos Pronotarios, y el otro testigo instrumental de-  
ponen lo contrario, afirmando, que el Principe dixo, que su voluntad era que la dicha escritura fuesse su testamento, y que dexava por su heredero al que nombrava en ella.

Sub

+ n. 63. dice y otros en plural  
por lo a menester



59 Sub qua hypothesis, es despreciable la oposición que se haze en contrario. Lo primero, porque aviendo testificado los quatro testigos contrarios en las subscripciones que pusieron en la cubierta del testamento que el Principe dixo, queria fuese su testamento la dicha escritura: y aviendose despues afirmado en estas deposiciones, quando reconocierõ sus firmas, y se les recibió el juramento por el Iuez ordinario (al tiempo de manifestar, y publicar el testamento) no se deve hazer estimacion de las deposiciones contrarias que hizieron posteriormente, *Surd. cons. 414. à num. 76. Rot. Roman. dict. de ris. 581. num. 35. ibi: Vnde si testis contrarius postea asserat dicendo se non audiuisse non nocet, Farinac. cons. 170. num. 8. ibi: Dum enim modo audent iudicialiter affirmare contrarium eius quod tunc per scripturam asseruerunt, præsuntur à parte subornati, & sic attendendum est eorum primum testimonium, non autem secundum.*

60 Lo segundo, porque siendo las deposiciones que han hecho en este juicio contrarias à las subscripciones que pusieron en la cubierta del testamento, y à las declaraciones que hizieron con juramento al tiempo de su publicacion, no se pueden escusar del perjuro, y contrariedad, en cuyos terminus ad minus nullam fidem merentur, *iuxta leg. qui falso, vel variè, ff. de testib. leg. eos qui, ff. ad leg. Cornel. de fals. Menoch. de arbitrar. lib. 2. Centur. 2. cas. 108. num. 23. vbi refert Bosi. attestantem scita vidisse servari, Cevall. comm. conclus. quest. 803. num. 1. Farie. ad D. Covarr. lib. 2. cap. 13. num. 89. vbi plures refert.*

61 Desuerte, que siendo requisito necessario quando se trata de reprobar, ò impugnar algũ instrumento publico, que los testigos sean de entera fee, y



credito, y mayores de toda excepci6n, *ex leg. optimam, C. de contrab. § commit. stipulat. ibi: Per testes undique idoneas, § omni exceptione maiores, & de iure nostro l. 115. tit. 18. part. 3. Alexand. Ludovif. decis. 459. num. 5. § 6. Farin. de falsit. quest. 158. n. 92. Cevall. dict. quest. 43. num. 9. § 10. Leli. Altograd. conf. 50. lib. 1. à num. 122. vsque ad num. 125. Noguer. alleg. 32. num. 54. no se puede hazer aprecio de los testigos que deponen contra el testamento, aun en caso de que no se deviera estar à las primeras deposiciones que hizieron quãdo se publicò.*

62 Lo tercero, porque es necesario, para que los testigos concluyan la negativa en el caso presente, que dèn razon concluyente de sus deposiciones, sin que baste el dezir que no le oyer6 dezir al Principe que queria que la dicha escritura fuesse su testamento, y que en ella dexava nombrado su heredero, vt in terminis notat Surd. conf. 414. à num. 81. vbi num. 84. ita inquit: *Cum ergo dicti testes deponunt non audiuisse, atque ita non contradicant directè instrumentum, non faciunt illud vacillare, neque illud impugnant.* Farin. conf. 97. num. 3. Iuan Bapt. Coccin. dict. decis. 2167. à num. 16. vbi num. 21. ita inquit: *Et ideò si dicit se non recordari, vel non audiui, non probat.* Et latissimè Leli. Altograd. conf. 50. lib. 1. à num. 61.

63 Lo quarto, porque siendo cierto, como se supone, que los testigos mas autenticos del dicho testamento, como son los dos Pronotarios, y otros de los instrumentales, deponen en favor del testamento, se deve estar à ellos, aunque sean inferiores en numero, ex latè traditis à Farin. de falsit. q. 158. num. 143. § 144. Noguer. alleg. 32. num. 81. y en nuestros terminos Farin. conf. 170. n. 10. ibi: *Adhuc magis credendum est testibus stantibus pro testamento,*



etiam paucioribus, quam illud reprobantibus, quando presertim criminaliter agitur.

64. Lo quinto, quia dato, & non concesso, que el testador no huviera dicho verbis expressis, que era su voluntad fuesse su testamento la dicha escritura, y queria fuesse su heredero el que dexava nombrado en ella, del hecho mismo de aver mandado à su Secretario que escriviera la dicha disposicion, de aver llamado al Notario, y à los demás testigos para otorgar su testamento, de averlo firmado, y subscrito en presencia dellos, y averlo entregado al Notario Puteo para que lo guardara, y no lo manifestara hasta despues de aver muerto, se infiere la expresion de su voluntad, siendo cada vna destas acciones virtual assercion del testador, vt docet Ferentil. in addit. ad Burat. decis. 475. num. 23. Leli. Altograd. cons. 58. lib. 2. num. 28. & seqq. ibi: Ex hoc patet integram, & validam esse testatoris subscriptionem, cum non solum se subscripserit, sed virtualiter asseruerit illud esse suum testamentum, non secus, ac si hoc idem propria manu scripsisset, & simplicem hanc testatoris subscriptionem, in qua solum dicat, EGO TALIS, MANU PROPRIA, satis superque esse, nec requiri specialem, eo quod testator presumatur, bene prius vidisse institutionem heredis, ac alia omnia in dicta schedula aliena manu conscripta, &c. At id sufficit, absque eo quod opus fuerit testes audiuisse nuncupationem nominis heredis ex ore proprio testatoris.

65. Et ex inde, siendo el animo, y concepto del Principe, que la dicha escritura fuesse su testamento, y vltima voluntad, y que fuera su heredero el que nombrava en ella, aunque no lo huviera expressado como lo expreso en presencia de los testigos, pudo el Notario, absque vicio falsitatis, poner las dichas

clau-



clausulas en la extension del instrumento, vt in pun-  
cto affirmat Lel. Altograd. lib. 1. conf. 50. à n. 223.  
ibi: *Notarij circa ipsamet substantiam negotij, licet  
non possint addere, possunt tamen intellectam quem  
partes habuerunt in rogando latius exprimere secun-  
dam consuetudinem, & formularium suum.*

66 Et denique vno de los testigos que depu-  
sieron contra el testamento, fue Iuan Baptista Dia-  
na, Secretario del Principe; y este es constante, que  
aviendo despues enfermado, y estando in articulo  
mortis, declarò que la deposicion judicial que avia  
hecho en este pleito, era falsa, y contra la verdad, y  
que lo cierto era, que el Principe nombrò por su he-  
redero à Don Gaetano Galio; de que se ha presenta-  
do vn traslado autorizado en el Consejo: con que se  
reconoce la suposicion con que se sollicitaron los  
testigos que deponen en contrario, y que la verdad  
fue la que declarò este testigo in articulo mortis, por  
ser, como es lo mas verosimil, y cierto lo que se de-  
pone en aquella hora, vt cum alijs notat Guacin. de  
fens. 19. cap. 16. n. 17. Cravet. Farin. & alijs quos re-  
fert Faria in addit. ad D. Covarrub. lib. 2. cap. 13.  
num. 97.

67 Con que se manifiesta la falencia que tiene  
la oposicion contraria, por ser, como es hecho cier-  
to, que el Principe dixo, y expresò, que el papel, y  
escritura que firmò en presencia de los testigos, era  
su testamento, y queria fuesse su heredero el que de-  
xava nombrado; y que aunque no lo huviera expres-  
sado con esta claridad, en el hecho mismo lo mani-  
festò, y expresò.

68 Tambien se han ponderado otras circuns-  
tancias anteriores al otorgamiento del testamento;  
y siendo cierto, como se tiene entendido, que todas  
ellas no tienen mas justificacion, que la deposicion  
del

+ v. n. 59.

+  
nada desto consta  
La Verdad es q. el Duq. del Vito  
hizo haer esta declaracion  
a Paleologo y para q. nos e des-  
cubra como de esta di. posici-  
on lo a hecho auentari de  
Molan. Ciceron criado del  
Duq. de D. q. esta en M<sup>de</sup>  
sano con el de Milan y lo  
llebo a la Cua. de Maza de  
Carrara



del dicho Iuan Baptista Paleologo, no se puede ha-  
zer estimacion dellas, alsí por oponerle à la declara-  
cion jurada que hizo al tiempo que se manifestó el  
testamento, y quando reconoció su firma, como por  
la retractacion posterior; concurriendo con esto ser  
testigo vnico en todo lo que depone en orden à  
ellas, por cuya causa no se le deve dar credito, *ex l.  
iuris iurandi, C. de testib. cap. auditis, eod. tit. cap.  
cum dilectus, in fin. de accusatio. D. Valenç. cons. 78.  
num. 45.*

69 Iterum insurgit accusator, diziendo, que el  
Notario en la extension del testamento, añadió la  
clausula, *ut valeret sive in vim solemnisi testamenti  
in scriptis, sive in vim testamenti nuncupatiui, sive  
iure codicillorum, &c.* Et infra: *Rogans Principem,  
& Senatum ad suplenos defectus si qui, &c.* siendo  
alsí, que el testador no exprelsó que se pusieran es-  
tas clausulas.

70 Sed hæc oppositio facile diluitur; porque  
siendo, como son estas clausulas ordinarias, y de es-  
tílo en todos los testamentos, tacitè censetur Nota-  
rius rogatus de eis apponendis, y no solamente pue-  
de, sed tenetur eas apponere para mayor perfeccion  
del acto, vt notant DD. *in leg. fin. C. de fideiussorib.  
Aymon Cravet. cons. 75. à num. 2. Menoch. cons. 37.  
à num. 20. & cons. 49. à num. 44. Farinac. de falsit.  
quest. 157. num. 75. Lel. Altograd. cons. 50. n. 223.  
lib. 1. Cyriac. controu. 406. num. 20.*

71 Especialmente siendo las clausulas, demás  
de ordinarias, y frequentes, proporcionadas, y con-  
formes à la voluntad del testador, tunc enim nulli  
dubium est quod potest eas apponere, vt cum alijs  
advertit Menoch. *dict. cons. 37. num. 127. ibi: Aut  
clausula id importat, quod non potest rationabiliter  
dici contra mentem contrahentium esse, & tunc stādum*

est



17  
*est illi clausula tamquam apposta consensu, & voluntate partium.*

72 Quod puntualiter contigit in nostro casu, pues en la escritura, y papel que firmò el Principe, y se escribiò de su orden por el Secretario, ay clausula especial en que manda que valga y subsista su disposicion *omni meliori modo, &c.* y que se estienda, y amplie en la forma ordinaria, para que en todo tiempo conste de su vltima voluntad.

73 Tambien se ha opuesto que el Principe no entregò al Notario manu propria el papel, ò escritura que avia firmado, fino que el mismo Notario la tomò, de que se infiere en contrario que cometió falsedad por aver afirmado en la extension del instrumento testatorem sibi præsentalfe dictam schedulam, y que no aviendo consignacion inmediata, ò entrega de la escritura hecha por el mismo testador al Notario, falta el principal requisito del testamento nuncupativo implicito, seu per relationem.

74 Sed ista exceptio nimia subtilitate laborat, & nullo nititur fundamento: porque quando fuesse cierto que el Principe no huviesse entregado propria manu la dicha escritura, ò papel, esta circunstancia nullo iure, era necessaria, quia idem est, que el testador entregara la dicha escritura al Notario, ò que este la tomara despues de firmada, aviendole ordenado, como le ordenò, que no se manifestara hasta despues de aver muerto, vt in fortiori casu, nèpe quando el papel, ò escritura estava sobre vn bufete, y de alli le tomò el Notario, fundat latè Luc. discurs. 5. num. 5. vbi num. 8. refiere, que sin embargo desta oposicion, se estimò en la Rota por valido, y legitimo vn testamento, contra el qual se oponia el mismo defecto; y en cuya impugnacion escribiò Espada el *conf. 92. & num. 14.* ita inquit: *Dum*



enim Bartholus originarius Author huius formula testandi exemplificat casum in testamento condito per relationem ad schedulam absentem, existentem penes Guardianum Sancti Francisci, non videtur in qua iuris ratione unquam dici valeat, ut dicta forma consignationis propria manu desideranda sit pro solemnitate.

75 Prosiguen las partes contrarias en las cabi- laciones, y dizen, que siendo asì que las subscrip- ciones de los testigos, en la segunda cubierta, y los sellos se pusieron el dia 26. de Iulio por la mañana; la data fue del dia 25. de que infieren falsedad por averse faltado à la verdad en el tiempo.

76 Pero se responde con evidencia. Lo prime- ro, que siendo, como es cierto, q los testigos subscri- vieron, y firmaron el dia 25. por la noche; y que el dia 26. nil de novo actum fuit, sed solum, se esten- dieron, y pusieron con claridad en la segunda cu- bierta las subscripciones, y firmas que se avian pue- sto en la primera abreviate, & in confuso, en el rogi- to se deviò poner la data del dia 25. *ex doctrin. Bart. in leg. illa institutio 32. de heredib. inst. num. 6. y es conclusion general, vt id, quod accedit ad confir- mationem alterius cēsetur eodem tempore factum; ita vt primi data apponi debeat, Gabriel cons. 193. num. 2. & seqq. Loteri de re benefic. lib. 2. q. 23. à n. 18. Bichio d. 360. num. 11.*

77 Lo segundo, porque en la inteligencia del estatuto 319. de Milan (en que se dà forma para el testamento nuncupativo de quo fiat publica scriptu- ra; y entre otras circunstancias, vna dellas, es, que el Notario ea die qua rogatus fuerit faciat testamenti in breuiaturam, & subscribatur à duobus ex septem testibus) la costumbre inconcusamente practicada, es, que la subscripcion de los testigos, & tabellio-

na



natus appositio possit fieri, dentro de las 24. horas à tempore rogatus, entendiendo el dia naturalmente, vt complectitur viginti, & quatuor horas (de cuya practica suplicò el Notario al Senado, que siendo necessario se informara extrajudicialmente) cõ que si en intervalo tan breve, como el que passò, que aun no fueron seis horas, pudo el Notario, conforme al estylo inconcusamente practicado, poner de novo, & ex integro el rogito con la fecha del dia 25. in quo rogatus fuit, multo magis le pudo, y deviò poner en el caso que sucediò, vbi re vera rogatus, & subscriptiones testium, se avian pnesto el dia 25. y en el dia 26. no se hizo mas que estenderlas, y ponerlas con mas claridad.

78 Y aunque en la extension del instrumento que hizo el Notario el dia 26. por la mañana, añadió vna clausula, scilicet Principem dixisse illã scripturam esse suum testamentũ re vera no fue adicion, sino es declaraciõ del primer rogito; pues no aviendo sido posible, por la cortedad del papel, poner con extension y claridad todas las clausulas que podian conducir à la validacion, y subsistencia del testamento, y à la perfeccion de su otorgamiento, puso las mas principales, como fueron, aver firmado el Principe la escritura en presencia suya, y de los testigos, aver nombrado por su heredero el que se contenia in scriptura clausa, & omnia alia necessaria; y en la extension del dia 26. declarò mas la dicha disposicion, poniendo con claridad la clausula referida, scilicet Principem dixisse illam scripturam esse suum testamentum: cuya declaracion nil novidat, nec inducit, iuxt. leg. adeò, s. Cum quis, ff. de acquir. rer. domin. leg. haredes palam, s. Sed si notam, ff. de testam. Castill. lib. 5. contrav. cap. 182. D. Sabgad. de retent. part. 2. cap. 2. num. 5.



79 Vltra, de que por los autos se reconocerá, que el Notario procedió con tan buena fee, que la primera cubierta donde estavan las firmas abreviadas, & in confuso, la guardó entre sus protocolos para que constasse en qualquier tiempo la verdad de lo que avia pasado, y luego q se le pidió por el Senado, la exhibió, y manifestó, confessando sinceramente el hecho como avia sucedido; con que se excluye absolutamente el dolo, cuyo requisito es vno de los necesarios para el crimen de falsedad, vt dixi *supr. numer.*

80 Y lo tercero, que excluye absolutamente el aserto crimen, es, que no sirviendo, como no sirven las subscripciones, y signos de los testigos para otro fin mas que para probar la identidad de la escritura à que se refirió el testador, vt dictum est *suprà num.* tan concluyente prueba era la de la segunda cubierta, como la de la primera; con que cessa el perjuizio, aut aptitudo nocendi, que es otro de los requisitos para la falsedad, y se reconoce que el fin del Notario no fue otro que asegurar la certeza, y validacion del testamento que avia otorgado el Principe, y quitar las confusiones que podian resultar de lo estrecho, y abreviado con que se avian puesto las subscripciones en la primera cubierta.

81 Oponen asimismo las partes contrarias, que el Notario en la extension del instrumento afirmó que los testigos avian reconocido sus firmas, y sellos in ipso actu præsentionis, siendo assi, que este reconocimiento fue despues de la muerte del Principe al tiempo de manifestarse el testamento.

82 Pero este reparo está satisfecho con el tenor del instrumento que otorgó el Notario in extensione testamenti; porque refiriendo, como refiere en él, que el testador firmó la escritura en presencia de  
los



los testigos, que aviendosela entregado al Notario, y aviendo dicho queria fuesse su testamento, y vltima voluntad, le mandò no la manifestasse hasta despues de su muerte; y que aviendola cerrado, y sellado en vna cubierta, la firmaron, y subscrivieron los testigos; està claro y evidente el hecho como palsò: y asì consta, que el reconocimiento que hizieron los testigos de las firmas, fue posterior, y que se executò al tiempo que se abrió la cubierta, y se manifestó el testamento ante el luez ordinario, & sic verba illa testes in actu præsentationis recognoverunt eorum subscriptiones civiliter solum intelligi possunt, scilicet quatenus actus complectitur totum tempus actionis rogatæ, asì el del otorgamiento, como el de la publicacion del testamento, iuxta gloss. in leg. *Thais*, ff. de fideicommiss. libert. y aunque no estuviera esta narrativa tan clara, y patente, como està, en qualquiera duda verba Notarij civiliter intelligi debent, ex Bart. in leg. quod si nepotes, ff. de testament. tutel. Mascard. de probat. conclus. 9. num. 12.

83 Estas, Señor, son todas las presunciones que se forman por las partes contrarias para impugnar vn testamèto autentico, solemne, y sin vicio alguno, y para contrastar vna vltima voluntad cierta, en cuya substancia no se ha dudado, ni puede dudar; siendo asì, que aunque todas ellas no tuvieran exclusion, y satisfacion tan manifesta como la que se ha referido, no podian ser bastantes para emprela tan grande como la que se intenta, quia ad impugnandum testamentum non sufficiunt præsumptiones leves, & suspicionis hominis, vt in nostris terminis docet Rot. dict. decis. 581. num. 39. part. 4. recent. tom. 3. Luc. dict. discurs. 4. de testam. num. 5. in fin.

84 Especialmente concurriendo la fama, y credito del Notario Geronimo Puteo, cuya legalidad



138  
125  
dad en el Estado de Milan es de la primera satisfaccion, sin que en el manejo de los primeros negocios que han tenido à su cuidado, y en que ha intervenido como Notario, aya auido la mas leve sospecha, bastandole solamente la presumpta legalidad que deve tener por su oficio, vt ponderat Bart. in l. 1. §. si quis neget, num. 12. ff. quem adm. testam. apper. Surd. conf. 414. à num. 97. Rot. dict. decis. 581. num. 49. Luc. discurs. 2. à num. 6.

85 Con que siendo necessario para practicar vn remedio tan exorbitante, è insolito como el de la avocacion, vna injusticia manifesta, cui aliter succurri non possit, vn agravio indubitable, que no pueda tener otro reparo, y vna violencia conocida de los Magistrados inferiores, no discurre la razon motivo probable para el recurso que intentan las partes contrarias, en descredito de tan gran Tribunal como el Senado de Milan, y de resolucion tan autorizada como la que se tomó en esta causa, en perjuizio de la causa publica, por la turbacion que pudiera causar este exemplar, valiendose las partes de el para extraer las causas de los Tribunales à quié toca, y en agravio desta parte, que como se reconocerà por todo el contexto de los autos, ha procedido tan legalmente, que todas las sospechas que se han formado no tienen mas fundamento que el de la cabilacion: y asì espera que el Consejo, informado de la justicia que le asiste, debuelva esta causa al Senado, diziendo con la resolucion lo que el Emperador Iustiniano in Authent. de mandat. Princip. §. si tibi, ibi: Si verò cum te non adierit, venire ad banc Regiam presumpserit Civitatem, & remitteremus eum cum omni correctione, & responsu non damus. Salva in omnib. T.S.C.

Lic. D. Pedro Londaiz.