



**POR
EL D. ALON-
SO DE LA VEGA**

**PREBYTERO, VEZINO DE LA
VILLA DE PRIEGO,
EN EL PLEYTO,
CON LOS LICENCIADOS DON PEDRO
Badrillo y Yrga, Beneficiado de la Iglesia Parro-
quial de la villa de Montefrío, y Benito del Arco,
vezino de la dicha villa,
OPOSITORES.
Todos a la Capellania que fundò doña Maria de
Molina muger que fue de Christoual Lopez
Moron, vezino de la dicha villa
de Montefrío.**

**En Graada, en la Imprenta Real de Francisco
Sanchez, en frente del Hospit al de Corpus.
Año de 1664.**



RETENDE el dicho Licenciado dō Alonso de la Vega (por quien escriuo este papel) que ha de fer preferido a sus coopositores, y se ha de declarar pertenecerle la Capellania sobre que se litiga, y mandar que

que se le haga colacion de ella, y despache titulo en forma.

2 ¶ Y para fundar con toda claridad la justicia que le assiste para ser preferido a dichos sus coopositores, y que estos queden excluydos, y en particular el dicho Licenciado don Pedro Badillo (porq̄ el dicho Benito del Arce no ay necesidad de excluyrle por auer sido solo opositor de nombre, porque ni ha especificado el grado de parentesco, ni hecho prouanças algunas) diuidiré este papel en tres puntos.

3 ¶ En el primero se prouará, que en las Capellantias no es causa de prelación la agnacion y descendencia per lineam virilem, y que assi hallandose dos en igual grado de parentesco, solo se deue preferir el que se hallare con mas calidades de las que se requireren, assi por la fundacion, como por derecho, no empero el que fuere pariente per lineam masculinam.

4 ¶ En el segundo, que aunque el dicho Licenciado don Pedro Badillo tuuiesse tambien por la linea paterna el parentesco que pretende, no se puede traer a consecuencia en el caso presente, ni darle causa de prelación.

5 ¶ En el tercero, y ultimo, que el dicho don Alonso de Vega se halla con calidades que no concurren en el dicho Licenciado don Pedro Badillo, assi de nombramiento de patron legitimo, como otras que se especificaran, y que en fuerça de ellas, quantumvis de tur paritas gradus, deue ser preferido en esta Capellania a el dicho Licenciado dō Pedro Badillo.

Y antes

106 2
¶ Y antes de proponer el primer punto, por que no acostumbro a hazer en el hecho diligencias que no son necessarias, solo supongo en el lo vno, que el llamamiento que por la fundación se haze es de pariente mas cercano a la dicha fundadora. Y lo otro, q por las prouanças (que es a lo q deuen atēder los señores luezes para la determinacion de qualquier pleyto, ad text. in l. *illicitas*, §. *veritas*, ff. de offic. *Præsidis*, ibi: *Et ideo. Praes Pro-nunciariū sequitur quod conuenit eum ex fide eorū, qua probabuntur*, Morl. in *empor. iur. 1. part. tit. 2. de iurisdic. comm. iudic. q. 1. n. 17*. Do. m. Præf. *Couarr. lib. 1. var. cap. 1. num. 4.*) esta justificado q el dicho Licenciado don Alonso de Vega es nieto de Ana de Vega, hermana legitima y natural de la dicha fundadora.

107
¶ Porque la dicha Ana de Vega contraxo matrimonio, segun orden de la Santa Madre Iglesia con Alonso Sanchez Nuño, y durante dicho matrimonio huieron y procrearon por su hijo legitimo y natural a Andres Sanchez de Vega, el qual casó con doña Maria Zambrano, que fueron padres legitimos y naturales del dicho Licenciado D. Alonso de Vega litigante.

8
¶ Y esto no solo por las prouanças que aora ha hecho el susodicho, si no tambien por las que ha reproduzido, vnas que hizo el dicho Andres Sanchez de Vega su padre en el pleyto que se siguió sobre el Patronato, y otras hechas por el dicho don Alonso de Vega quando litigó con el Licenciado don Francisco de Vega Lechao, ultimo poseedor de la dicha Capellania, en que asimismo fue colitigante el dicho Licenciado don Pedro Badillo, cuyos testigos estan abonados, y todos ellos deponen con toda expresion y distincion de textos conforme a la formalidad y decision del texto in *cap. licet ex quadam de test. Et testat*, ibi: *Es ab utroque latere singulos gradus clara computatione distinguant*, vbi Barb. & communiter DD.

9
¶ Porque auiedo concurso de opo-
tores

cores no basta probar in genero el parentesco con el
 fundador, sino que se requiere especifico y clara
 distincion de grados, vt vident Garcia de benefi.
 7. part. cap. 15. num. 29. in fin. ibi: *Tamen cum de-
 tor concursus, est testator, vult ut magis p[ro]p[ri]um
 sui sit p[ro]p[ri]e obituere. hanc capellaniam debet descen-
 dem. ita probari per gradus distinctos*, Lara de Ca-
 pellan. lib. 2. cap. 4. num. 12. Ioann. Garcia de His-
 panor. nobilitat. glos. 18. §. 1. num. 4. Dom. Gregor.
 Lopez in l. 2. tit. 21. part. 4. Sanchez de matrim.
 lib. 1. disputat. 71. num. 11.

¶ Y en el mismo grado pretende se
 halla el dicho Licenciado don Pedro Badillo, pero
 que es con distincion, de que su parentesco es per
 lineam virilem con la dicha fundadora, porque di-
 ze, que Mateo de Vega, su abuelo materno, fue her-
 mano de la susodicha, y asimismo pretende, que
 Pedro Badillo, y Catalina de Roxas, sus visabuelos
 paternos y fueron primos segundos de la dicha fun-
 dadora.

¶ Hoc supposito in facto, passo a cõ-
 trouertir los tres puntos que quedan referidos, de
 que han de resultar los fundamentos juridicos que
 asisten al dicho Licenciado don Alonso de Vega
 para ser preferido en dicha Capellania.

PRIMERO PUNTO

*En las Capellanias no es causa de prelación la
 agnacion ni descendencia per lineam
 virilem.*

¶ La controuersia de este punto la
 ha ocasionado el reconocer que vno de los princi-
 pales fundamentos de que se vale el dicho Licen-
 ciado don Pedro Badillo para introducir su preten-
 sion, y querer excluyr a el dicho Licenciado don
 Alonso de la Vega, es dezir, que su parentesco es per
 lineam virilem, por descender del dicho Mateo de
 la

La Vega su abuelo, y que el susodicho fue hermano de la fundadora, y que así no le puede hazer competencia el dicho Licenciado don Alonso de Vega, porque quantumvis sit in eodem consanguinitatis gradu, es por hemabra, porque desciende de la dicha doña Ana de Vega su abuela, hermana de la dicha fundadora.

13 ¶ Y si el pleyto fuera sobre la sucesiõ de algun vinculo, ò mayorazgo, esta parte le cederá, por reconocer que en semejantes sucesiones lo primero a que se atiende es la linea, vt ex cap. 1. de natura successiõ. fund. tenet Dom. Molin. de Hispanor. primogen. lib. 1. cap. 3. num. 12. & cap. 6. num. 22. in fin. & lib. 3. cap. 1. num. 10. & cap. 4. num. 13. ibi: *Primo namque consideranda est linea*, Tiraquell. de iur. primogenitura, quæst. 40. num. 156. Dom. Valençuel. Velazquez conf. 97. num. 13. Dom. Castillo lib. 5. controuers. cap. 67. num. 23. Menoch. conf. 172. num. 34. lib. 2. Alexand. Raudens. inter conf. ultim. voluntat. conf. 142. n. 125. Dom. Larrea decis. 2. num. 5. & decis. 53. num. 33. ibi: *Quia habet prælationem linea, quæ in maioratibus maximè attenditur.*

14 ¶ Y que el varon, aunque sea menor, constituye linea de primogenitura respecto de la hembra, y se prefiere a ella, aunque sea mayor, vt tenet Bald. in l. in multis, ff. de statu homin. Dom. Molina, de Hispanor. primogen. lib. 3. cap. 4. num. 4. ibi: *Masculus, & femina eiusdem gradus, ac linea concurrentibus masculus in ea successione preferendus erit, etiam si femina maior atq. sit.* Por cuya causa, si se tratara de sucesion de algun vinculo, ò mayorazgo, como era preciso que el dicho Mateo de Vega, respectiuamente a la dicha doña Ana de Vega, huuiera constituydo linea de primogenitura, exinde fuera que todos sus descendientes se auian de preferir a los de la dicha doña Ana de Vega.

15 ¶ Mas esto no procede en las Capellanias, porque in eis non agitur de conservanda agnatione, sed tantum de suffragijs spiritualibus, per lo

qual no se atiende cõmo en los mayorazgos al que es pariente mas cercano del vltimo poseedor, sino solo al que es mas cercano del fundador, aunque sea de otra linea, ita Nicol. Garcia de benefic. tom. 2. 7. part. cap. 15. num. 20. ibi: *Et in proposito resolutione dicendum est, attendendam esse proximitatem respectu fundatoris, vocatisque simpliciter consanguineis propinquieribus, etiam si non dicatur eis admittendum esse proximorem fundatoris, non vltimi Capellani, etiam si sit alterius linea.*

16 ¶ Probat etiam Lara de Capellan. lib. 2. cap. 2. num. 7. donde dize, que succede muchas vezes morir vn Capellan, y dexar vn hermano en quiẽ concurre la misma calidad de sangre y parentesco, y que sin embargo lo suele excluyr otro opositor que prueue ser pariente mas cercano del fundador, ait ergo in dict. num. 7. ibi: *Et sic sæpe contingit, quod mortuo Capellano, relicto fratre, in quo concurret illa met qualitas sanguinis, & proximitatis respectu fundatoris, nihilominus excluditur, ab alio tertio se opponente, & probante se proximorem fundatori.*

17 ¶ Probat etiam Dom. Castillo lib. 5. controuerf. cap. 67. num. 24. ibi: *A si que ita vocatis simpliciter consanguineis proximioribus attenditur proximitas respectu fundatoris, & illi proximior admittitur, etiam si alterius sit linea.* Dom. Larrea decif. 33. num. 33. Zeuall. commun. contra comun. quest. 398. donde disputa quando en la fundacion se llama al pariente mas propinquo, si esta propinquidad se aura de entender respeto de el fundador, o del vltimo poseedor. Y en el num. 7. concluye, que aun en caso que la clausula de la fundacion este dudosa, y se pueda adaptar, asì respeto del fundador, como del vltimo poseedor, siempre se ha de entender respeto de los parientes del fundador, ibi: *Et in dubio quoties clausula fundationis potest adaptari ad vtrumque sensum, magis ad propinquos testatoris, quam vltimi possessoris est adaptanda.*

Y solo

18 ¶ Y solo limitan esto los Doctores quando los llamamientos de las Capellanias son hechos ad instar maioratum, vt tenet Lambertin. *de iur. patronat. lib. 2. part. 3. quest. 5. art. 4. num. 15.* Cabed. *decis. 51. num. 4. part. 2.* Lara *de Capellan. dict. lib. 2. cap. 2. num. 7. ibi: Nisi uocationes ad Capellaniam fuerint ad instar maioratum, & uocentur per uerba de futuro posteri de familia, & nomine fundatoris.* Nicolaus Garcia *de benefic. 7. p. cap. 15. num. 20.* Dom. Castillo *dict. lib. 5. cap. 67. num. 24.* y entonces proceden en ellas todas las leyes y reglas de los mayorazgos, vt aitiu *num. 96.*

19 ¶ Cuya limitacion no se puede adaptar a la Capellania sobre que se litiga, porque los llamamientos de ella no son ad instar maioratus, y solo llamo la dicha fundadora a su pariente mas cercano, vt in ipsiusmet foundationis uerbis uide- re est, ibi: *Succeda en la dicha Capellania qual quie- ra que fuere mi deudo mas cercano*, que es solo a la calidad que se deue atender para la prelación; no emperò a que sea por linea de varon, ò hembra, como se atiende en los mayorazgos.

20 ¶ Luego si en las Capellanias no se atiende a la linea, si no a la proximidad de el paren- tesco con el fundador, Lara *dict. cap. 2. num. 8. ibi: Hoc tamen cessat in Capellanis, nam admittitur proximior alterius linea stante simplici consanguineorum uocatione.* Con euidencia se manifiesta que en ellas no puede dar, ni ser causa de prelación la linea; y consiguientemente que quantumuis el dicho Licenciado don Pedro Badillo pretenda que su parentesco con la fundadora es per lineam uul- lem, non ex eo deuera ser preferido al dicho Licen- ciado don Alonso de la Vega, aunque el suyo sea por hembra.

21 ¶ Y solo pudiera pretenderlo en caso que se hallara con la calidad de pariente mas cerca- no; no empero estando como estan ambos en un mismo grado, porque dando separidad de grados, es comun sentir de los Doctores que no obra efecto alguno

alguno la agnacion, eo quod per textum in l. *maximum vitium*, C. de liber. prater. suis sublata etus, & agnationis differentia, vt tenet Azeued. *conf. 2. num. 5. 4. ibi: Item, quia agnationis, & cognationis differentia est hodie sublata, & sic succedunt agnati, & cognati, secundam gradus prioritatem*, Anton. Gom. in l. 8. Taur. num. 3.

22 Y en lo especifico de Capellanias probat expresse Nicol. Garcia de benefic. *dict. 7. part. cap. 15. num. 21.* donde pone la duda, si concurriendo a vna Capellania dos parientes en igual grado, vno por linea de varon, y otro de hembra, se aura de preferir el que fuere por linea de varon; y resuelve, que como no se trata de conservar la agnacion, no es esta causa de prelacion, y que se aura de considerar lo mismo que si concurrieran dos parientes en vn mismo grado, ambos por linea de varon, ò de hembra, para que solo se prefiera aquel que fuere presentado por el Patron, ò el que tuuiere mas meritos, ò calidades.

23 ¶ Ait ergo in *dict. num. 21. ibi: Tertium dubium est, an concurrentibus ad Capellaniã duobus consanguineis eiusdem gradus, vno per lineam masculinam, & altero per lineam femininã, sit preferendus proueniens ex linea masculina, & breuiter respondetur, quod cum in Capellanijs non agatur de conservanda agnatione ista non est causa prelacionis, l. maximum vitium, C. de liber. prater. cum alijs, atque ita idem erit in hoc casu, ac vbi concurrent duo consanguinei eiusdem gradus, ambo per lineam masculinam, & femininam, vt qui sit presentatus à Patrono preferatur, seu qui maioribus inuatur meritis, & qualitatibus.*

24 ¶ Tenet etiam Lara de Capellan. *dict. lib. 2. cap. 2. num. 33. ibi: Et cum debeat esse penes vnum videbatur agnatum preferendum, quia lex magis fauet agnationi, quam cognationi, vt dicit Salicet, l. fratres, num. 4. C. de iust. testamenti. Sed re vera nulla est consideranda prelacio inter agnatos, & cognatos, per textum in l. maximum*

3
mum vitium C. de liber. prater. Maxime in his
Capellanis, in quibus non de conservanda agna-
tione agitur, sed de suffragiis spiritualibus.

25. Probatur etiam Dom. Castillo dict.
lib. 5. controuers. sur. cap. 67. num. 28. ibi: In appel-
lanis, nulla est consideranda prelatio in agnatis,
cum non agatur de conservanda familia, sed de
suffragiis.

26. **Z**uall. commun. contra commun.
qual. 30. s. num. 24. donde dize, que hallandose
dos parientes en igual grado, vno por linea de va-
ron, y otro de hembra, por estar ya quitada la dife-
rencia de la agnacion, y cognacion, se ha de diuidir
la Capellania, ibi: Et similiter in causis Capella-
narum, si duo consanguinei reperiantur in eodem
gradu, etiam si alter proueniat ex linea masculina,
Et aliter ex linea feminea (cum sit iam sublata
agnationis, Et cognationis differentia, ut in Au-
thent. de heredib. ab intest. venient. s. nullam, col-
lation. l. l. maximum vitium, C. de liber. prater.)
Capellania inter eos dividenda est.

27. Doctrina que expressamente prue-
ua nuestra conclusion, aunque en quanto a la diui-
sion esta refutada, y en lo que toca a dicha diuision
el mismo Zualllos se limita en el numero siguién-
te diziendo, que en caso que la diuision repugne a
la voluntad del testador, por auer querido viniessse
a vn solo pariente, que entonces se ha de recurrir a
otras coniecturas, ibi: Si vero testatoris voluntas
repugnet huic diuisioni, ex eo quod disposuit, quod
predicta Capellania perveniat ad unum consan-
guineum, Et quod non dividatur, tunc recurren-
dum est ad alias coniecturas.

28. Luego con euidencia se manifesta,
que en las Capellanias no es causa de prelación la
agnacion, ni descendencia per lineam virilem; y
consequentlymente, que aunque el dicho Licenciado
don Pedro Badillo, descienda por linea de varo,
esto es de hermano de la fundadora, no por esso de-
uiera ser preferido al dicho Licenciado don Alonso

de la Vega quando oviese de ser de los hermanos de
de la dicha fundadora. Con que queda desvaneci-
do este primer fundamento que hazia con pater-
to de ser su parentesco por linea de varon, y vien-
a quedar los dichos don Alonso, y don Pedro con
vna misma igualdad de parentesco, para que preci-
samente se aya de recurrir a reconocer quien tiene
nombramiento de Patron, o si ninguno lo tiene,
quis maioribus iuuatur meritis, seu qualitatibus,
para que en atencion a ellas se prefiera.

SEGUNDO PVNTO.

*Que aunque el dicho Licenciado don Pedro
Badillo iuuiese tambien por la linea paterna el
parentesco que pretende, tampoco le pue-
de dar causa de prefercion.*

29 ¶ El segundo fundamento de que
pretende valerse el dicho don Pedro Badillo es de-
zir, que demas del parentesco que tiene por la linea
de Mateo de Vega su abuelo, pretende asimismo,
que Pedro Badillo, y Catalina de Roxas, sus visabue-
los, por parte de su padre fueron primos segundos
de la dicha fundadora, y que assi hallandose con
dos parentescos deve ser preferido al dicho don Alon-
so de Vega, que solo se halla con vno, ex eo quod
duo vincula sunt fortiora vno, cap. 1. de iure qua, §
paca. l. 1. ff. de prou. credit. §. sed bodie. In usus. de
adoption.

30 ¶ Buen fundamento fuera este si es-
tunieramos en terminos de que se pudiera traer a
consideracion la duplicidad de parentesco, mas no
lo estamos, porque para ello era necesario que di-
chos parentescos fuesen dentro de los limites de la
*Authen. cessant. C. de leg. i. in hared. §. Authen-
t. de hared. ab intest. venient. §. siqitur defunc-
tus. 2. vers. Vnde consequens, collat. 9. esto es de her-
manos, o hijos suyos.*

Por-

31. Porque fuera de estos grados no puede obrar efecto alguno, ni trae esta consecuencia la duplicidad de parentesco, vt ex predictis iuribus expresse tenet Matienq. in l. 5. in l. 8. lib. 5. noua Recopilacion. glof. 1. n. 8. ibi. Quia ambo sunt in pari gradu, & qualiter as duplices coniunctionis, non considerantur ultra fratres fratrumque filios, probat etiam Paulus Castro in doli. Avila. post scartas. in l. 4. & ibi Conicus. l. col. Jacob. Velouit. in dict. Avila. no. 10. ibi. in d. ab intest. venient. §. si de ord. neque penult. qua. ff. Bartol. in l. 2. §. legitimo. ff. de suis. & leg. in spec. Azq. in summa. (com. de succes. Anton de l. q. tel. in ar. act. de succes. ab intest. num. 154. Anton. Gomez in l. 8. Tau. in hum. 8. Anton. Rub. conf. 102. et in ar. testans. communem. Curt. iun. conf. 46. codum. l. 2. D. Diddois. Couarr. in epiom. de succes. ab intest. in. 91. D. Gregor. Lopez in l. 5. in verbo, o. berrama. tit. l. 2. de succes. ab intest. pari. 6. in d. in l. 2. q. 1. or. §. Tenet etiam expresse A. neued. conf. 2. q. 1. §. ibi. Item quia qualiter as duplicis coniunctionis non consideratur ultra filios fratrum, y solo dicitur que podrá esta considerarse por causa para gratificar quando se da igualdad de parentesco, de meritos, y proba. ibi. licet non erraret qui data paritate gradus meritorum, & paupertatis ad hac causa suffragium haberet in hac elemosina, & esset hoc causa suffragium gratificandi.

32. Luego siendo la consanguinidad que quiere dar a entender el dicho Licenciado don Pedro Badillo tiene con la fundadora por la linea paterna, y los hermanos y sus hijos, no se puede traer a consecuencia, ni hazer fundamento en el parentesco de prelación, ni tampoco tendrá lugar la gratificación que institua Azeuso, porque aunque ay igualdad de parentesco, no lo ay en las demas calidades que notan los Doctores para dar prelación, y que se ponderaran en el punto vltimo.

34. Y aunque se quiera dezir, que la duplicidad y conjuncion de parentescos en las Capellanias

lanias se effiende abba filios fratrum, vt tenet Lara
de Capell. lib. 2. cap. 9. n. 84. Nicol. Garc. de benefi-
cijs. dict. 7. part. cap. 19. n. 22. in fin. D. Castill. lib.
5. cap. 67. n. 26. esto es y. lo deue entender dentro
de los limites de auer y considerarse con sang. uini-
dad, y verdadero parentesco, como lo manifiestan,
y dan a entender los mismos Doctores que se han
referido, Nicol. Garcia in dict. n. 22. ibi: *Qu. dupli-
ci con sanguinitatis nexu est conunctus fundatori-
bus*, Don. Cast. d. n. 29. ibi: *Alter duplici sit con san-
guinitatis nexu con iunctus.*

¶ Por manera, que suponen, que para
traerse a consideracion y consecuencia la duplici-
dad de parentescos para la prelación ha de auer con-
sanguinidad y verdadero parentesco, y este no lo
ay, ni se puede considerar en el dicho don Pedro Ba-
dillo, contra dicha fundadora, por la linea de su pa-
dre, quantun vis fuisse cierto que los dichos sus vi-
saba los fuesen primos segundos, como pretende
la susodicha, o ya sea atendiendo a la computa-
cion Canonica, o a la Civil.

¶ Porque si se atiende a la Canonica (q
es la que afirma Zcuillos, se deue atender en mate-
ria de la successio de las Capellanias *comm. coner. com-
mun. q. 398. n. 26. et 25. ubi ait: Ita fuisse iudica-
tum per consilium Dom. Archiepiscopi Toletani
in quadam Capellania opidi de Valdeuoro se, et
alio ad vocato Toletano patrocinantibus, & cum
refer. & sequitur Parlad. in sesquicent. dis. 129. nu.
11*) viniere a estar en sexto grado con la dicha fun-
dadora, *vt expresse deciditur in l. 3. tit. 6. part. 4.*

¶ Y si a la computacion civil (que es
ala que comunmente dizen los Doctores se deue
atender en semejantes casos, *et quod est materia suc-
cessions*, Garcia *de benefi. 7. part. cap. 15. nu. 25.*
donde despues de auer referido la sentencia de Ze-
uillos, que se ha referido en el numero antecedete,
ita resoluit. Sed ita sententia nullo modo michi pla-
ceat.

est certumque existimo servandam esse computatio-
nem legalem, nam quoad ad successiones. Et earum
materia servanda est in utroque foro computatio
legalis non Canonica. Y despues concluye el nume-
ro diziendo: *Et quamvis in beneficijs, Et Capella-
nijs no succedatur iura hereditario, Et successions
mere, tamen negari non potest, quin ubi consanguini
nei vocatur sit materia successions saltim aliquo
modo.*

38. ¶ Probat D. Castillo d. lib. 5. cap. 67.
n. 42. donde dice, que en qualquiera materia que
se trata de proximidad se ha de hazer computacion
legal, aunque sea en el fuero Ec. efiastico, y tierras de
la Iglesia, ibi: *Rursum in quacumque materia ubi
agitur de proximitate, Et considerationis proximo-
ris procedit sine dubio computatio legalis, etiam in
foro Ecclesiastico, Et in terris Ecclesia.*

39. ¶ Probat etiam glos. in §. hactenus.
Instit. de grad. Et in l. Iurisconsultus, verbo, ite
liberi, ubi Bartol. §. fin. ff. eodem, Immol. in Rubr.
ff. solut. matrim. nu. 6. Alex. in l. fin. C. unde legit.
nu. 7. Bart. cons. 224. lib. 1. Bald. Salicet. Alex. Iafon.
& alij, in l. fin. C. de succes. edict. Felin. in cap. ex lit-
teris. m. 4. de consuet. Gozad. cons. 19. Guill. Benedict.
in cap. Rainont. de sefam. verbo, Et uxorem no-
mine Adela fia. n. 85. Tiraquell. de retract. lignag.
§. 1. glos. 9. nu. 23. Couarr. in 4. 2. part. cap. 6. §. 6.
n. 8. Micr. de maiorat. lib. 2. quest. 7. n. 1. Enriquez
in summ. lib. 12. cap. 9. §. 2. Thom. Sanch. de matri-
mon. lib. 7. disp. 50. n. 8. Zifuent. in l. 73. Taur. ad
fin. Matienç. in l. 7. tit. 11. glos. 5. nu. 7. lib. 5. Recop.
Azeu. in l. 12. dict. tit. 11. num. 6.)

40. ¶ Viniera a estar en duodezimo gra-
do con la dicha fundadora, porque en la computa-
cion ciuil cada dos personas (dempto communi
stipite) constituyen dos grados; esto es, que los her-
manos estan en segundo grado, los primos herma-
nos en quarto, los primos segundo en sexto, & sic
de reliquis, vt expresse probatur in l. 3. tit. 6. part.
4. ibi: *Grado es manera de personas de paridas q*

se ayuntan por parentesco, por la qual manera de
deparamiento se demueſtra en quatro grados featte
gada a la vna persona de la otra, as mardo toda via
la rayz, onde ouieron començo, è segun el fuero de
tos legos, los si, os deste a tal que es llamado rayz fa-
zen en el segundo grado, quier sean dos, ò mas, è los nie-
tos del faiz en el quarto grado, e los vnietos faiz en el
sexto: è segun esto pueden contar adelante.

41 ¶ Notat Pater Thom. Sâchez de ma-
trism. dict. lib. 7. disp. 50. n. 7. ibi: *At ius ciuile longe
alter cõputat, non enim numerat gradũ in quo al-
tera persona distat à stipite, vt facit ius Canonicũ,
sed numerat gradus omnes vtriusque persona, &
tot constituit gradus distantia inter illas quot ha-
bent distantia à stipite numeratis vtriusque perso-
na gradibus (verbi gratia) duo fratres distant à cõ-
muni parente in primo gradu, numerat ius ciuile
gradum primum, quo vterque distat à parente
tanquam duplicem, alterum in vno fratre, & alie-
rum in altero, & ita iure ciuili distant inter se in
secundo gradu, similiter filij duorum fratrum dis-
tant in quarto gradu, quia quislibet distat à stipite
in secundo gradu, &c.*

42 ¶ Con que precisamente, siendo sus
viabuelos del dicho Licenciado don Pedro Badillo
(como quiere dar a entender) primos segundos de
la dicha fundadora, venian a estar entre si en sexto
grado, y consiguientemente el dicho Licenciado
don Pedro Badillo por aquella linea viniera a estar
en duodezimo grado con la dicha fundadora, attẽ-
ra iuris ciuilis computatione.

43 ¶ Luego si conforme a la computa-
cion Canonica viniera a estar en sexto grado, y
conforme a la Ciuil en duodezimo, en vna, ni en
otra computacion se pudiera considerar con verda-
dero parentesco, antes si fuera de los limites y gra-
dos que por ambos derechos se considerã para que
vno se entienda verdadero pariente, y consanguineo
de otro.

44 ¶ Porque conforme al derecho Ca-
nonico solo llega la consanguinidad y parentesco
hasta

hasta el quarto grado, y en los vltiores cessa y l
 acaba, ad textum in cap. fin. de cōsanguin. & affin. c
 ubi glof. verbo, remotior, ibi: Et distat quinto gra-
 du a Petro, & sic exiuit iam consanguinitatem Pe-
 tri, Pat. Thom. Sanch. lib. 7. disp. 53. per tot. Ioann.
 And. cap. fin. nu. 2. de consanguinitate, & supra ar-
 bor. consanguin. in fin. de consanguin. & affin. An-
 gel. verb. matrimonio 3. impedi. 6. nu. fin. Siluester,
 verbo, matrimonium 8. quest. 6. dict. vltim. Enri-
 quez lib. 22. de matrim. cap. 9. nu. 2. Couarr. 4. de-
 cret. lib. 2. part. cap. 6. §. 6.

45 ¶ Sin que obste de zir, que lo referido
 solo se podrá considerar en quanto a los matrimo-
 nios, no empero en lo q̄ toca a las sucesiones, por-
 que en ellas se ha de guardar la computacion Ciuil,
 vt probat vtrumque dict. l. 3. tit. 6. part. 4. ibi: Et la
 razón por que cuenta el fuero seglar los grados de
 parentesco de vna guisa, è de otro la Iglesia, es esta:
 por que el fuero seglar cuenta tan solamente en que
 manera deuen heredar los vnas a los otros quando
 mueren, è no faz en testamēto, è la Iglesia cae en q̄
 manera deuen casar.

46 ¶ Et tenet Pat. Thom. Sa disput.
 50. n. fin. ibi: Id demum obseruandum compu-
 tationem graduum iuris Canonici seruandam esse
 quoad matrimonia, quia circa hac ius Ciuile dispo-
 nere nequit, at quo ad successiones seruandam esse
 iuris Ciuilis computationem, cuius est de his dispone-
 re, tenet etia Palud. 4. distinct. 40. quest. vnic. art.
 3. conclus. 3. n. 20. Diu. Anton. 3 part. tit. 1. cap. 14.
 §. 2. conclus. 3. Alexand. de Nebo cap. fin. nu. 5. de
 consanguinitate, & affin.

47 ¶ Porque aunque antiguamente se
 consideraua el parentesco en materia de las suce-
 siones hasta el dezimogrado, iuxta decisiōe textus
 in l. 6. tit. 13. part. 6. ibi: E sobre todo esto dezimos,
 que si alguno muriese sin testamento, que non ouiesse
 se parientes de los que suben, ò descendien por la li-
 nea derecha, nin ouiesse hermano, ni sobrino, fijo de
 su hermano, que de estos adelante el pariente que fue
 re fallado que es mas cercano del defuncto hasta el

de 7eno grado, esse heredar à todos sus bienes. quod
etiã fuit glose in Auth. de heredib. ab intest. veniet,
§ si vera, neque fratres. Et in Authent. in successi-
one. C. de suis, Et legitimis heredib. vbi etiã Bart.
& DD. Azon. in summa. C. de legitimis heredib.
column fin.

48 ¶ Ya oy por derecho mas nueuo del
Reyno no ay distincion entre la computacion Ca-
nonica, y legal, porque si la Canonica cõsidera solo
el parentesco para los matrimonios vsque ad quar-
tum gradum, cap. fin. de consanguin. Et affinit.
tumbien las leyes del Reyno lo cõsideran para
las sucessiones solo hasta el quarto grado, vt ex-
presse probatur ex text. in l. 3. tit. 9. lib. 1. noua
Recopilat. ibi: Por ende mandamos, que las tales
personas que assi murieren sin hazer testamento de
xaren hijos legitimos, ò parientes dentro del quarto
grado que de derecho puedan y deuan heredar sus
bienes, que no se les pida, ni demande, ni a ellos, ni a
los testamentarios de los tales difuntos cosa algu-
na por causa de auer muerto abintestato.

49 ¶ Et clarius deciditur in l. 9. tit. 20. lib.
1. noua Recopilat. ibi: Mandamos a los Presidentes
y Oydores de las nuestras Audiencias, que no se en-
trometeran a conoer de las causas y cosas tocantes
a la hazienda de las Bulas, y composiciones, parti-
culares, y cuentas de ellas, y que dexen a los Tesore-
ros, y factores de la Cruzada pedir, y demandar los
abintestatos de los que no dexan herederos dentro
del quarto grado.

50 ¶ Probat don Francisc. de Alfaro de
officio Fiscalis. glos. 20. de patrimonio Regio. y. 9. de
bonis vocantibus, num. 125 el qual aunque no viò,
ni hallò las leyes del Reyno que se han referido, solo
lleuado de que en el repertorio de la nueua Recopi-
lacion se dize, los bienes y herencia de el que muere
abintestato sin dexar parientes dentro del quarto
grado son del Rey, lo resolvió assi, como refiere el
feñer don Iuã del Castillo de tertijs, cap. 41. n. 153.
(el qual tãpoco viò, ni hallò las leyes del Reyno.)

Dize,

51 ¶ Dize, pues, in dict. num. 153. refriēdo la doctrina de Alpharo: *Inquit etiam aductum fuisse auctoritate collectoris legum noua compilationis, qui in repertorio inquit bona intestati, qui nullum vsque ad quartum gradum reliquit heredem sisco applicari, & quāuis, l. 12. tit. 8. lib. 5. noua Recopil. Hoc non dixerit expresse verisimile nō est, nec credi potest, tantum virtum Regiumque Consiliarum dictum in quam collectorem aliās Dida cum de Atiença sine fundamento, aut casuū experientia, scripsisse ius succedendi ab intestato quartū gradum non excedere, idque, & alijs medijs comprobat ex nu. 129. vsque ad num. 136. Vbi videri potest in effectu namque concludit, & resoluit bona intestati, ad consanguineos ultra quartum gradum non extendi, (cosa bien digna de reparo, que dos hombres tan grandes no hallassen dichas leyes, que tan expresa y literalmente comprueuan lo que se enuncia en dicho repertorio.)*

52 ¶ Luego si por ambos derechos, Canonico, y del Reyno, no se considera parentesco, ni extiende la consanguinidad fuera de el quarto grado, y en suposicion de ser cierto el parentesco que el dicho Licenciado don Pedro Badillo pretende por la linea de su padre, viniera a estar en sexto grado con la fundadora, conforme a la computacion Canonica, y conforme a la Ciuil en duodezimo, con toda llaneza corre lo que se ha propuesto de que, ò ya se atienda a vna computacion, ò ya a otra, no es, ni se puede considerar verdadero pariente por dicha linea, *& dist. s quinto gradu à Petro, & sic exist iam consanguinitatem Petri, dict. glōf. in cap. fin. de consanguinit. & affinitat. verbo remotior, Dom. Castillo de tertijs, dict. cap. 41. nu. 153. ibi: Hodie apud nos consanguinitas vsque ad quartum gradum solummodo attenditur.*

53 ¶ Y consiguientemente queda ajustado este segundo punto, para que se entienda, que quantumvis el dicho Licenciado Pedro Badillo tuuiesse tambien por la linea paterna el parētesco que pretende, por ser tan remoto, y que sale ya de las re-

glas y limites del derecho, no se puede traer a consecuencia para dezir que tiene duplicidad de parentesco, ni en fuerza de ello pretender prelación, y que solo se aura de atender al parentesco que tiene por parte de su madre, que es en el mismo grado en que está el dicho Licenciado don Alonso de la Vega, y que así es preciso passar a reconocer quien tiene nombramiento de Patron, y en caso que ninguno lo tenga, en qual de los susodichos concurren mas calidades para ser preferido.

PUNTO TERCERO,

Y ultimo.

Que el dicho Licenciado don Alonso de la Vega se halla con nombramiento de Patron legitimo, y quando no se pudiera considerar por tal, el que ha presentado concurren en su persona calidades que no concurren en el dicho don Pedro Badillo, bastantes, para que en fuerza de ellas deua ser preferido en esta Capellanía a el susodicho.

54 ¶ Escierto, y constante de los autos, que el dicho Licenciado don Alonso de la Vega al tiempo y quando hizo su oposicion entrò pretendiendo un nombramiento de Capellan, hecho por don Andres de Vega su hermano, que lo hizo mediante auerle dexado nombrado Andres de Vega su padre por clausula de su testamento, debaxo cuya disposicion murió, por Patron de la dicha Capellanía, en conformidad de la voluntad de la fundadora, que diò facultad a qualquiera Patron para que pudiese nombrar en el dicho Patronato a la persona que tuuiesse voluntad, de cuyo nombramiento tambien se hizo presentacion.

55 ¶ En fuerza de lo qual pretende el dicho Licenciado don Alonso de la Vega, que se halla con

con nombramiento de Patron legitimo, porque es cierto que el ultimo Patron, que fue don Iuan Garcia de Vega, por nombramiento que le hizo el Doctor Christoual de Vega, segund llamado a la dicha Capellania, y Patron que fue de ella por nombramiento del Licenciado Iuan de Vega, primer Patron, y Capellan, murió sin dexar nombrado Patron.

56 ¶ Por cuya causa el dicho Andres de Vega, padre del dicho don Alonso de Vega, reconociendo que le tocava legitimamente el dicho Patronato como pariente mas cercano, entrò haziendo oposicion a el, y se pusieron editos en la forma ordinaria, y por no auer comparecido, ni salido otro opositor se fue substanciando la causa con el Fiscal general de este Arçobispado, y notificando los autos en los Estrados, segun y de la forma que se acostumbra en este Tribunal en semejantes pleytos; y auiendo hecho sus prouanças, y constando por ellas como era sobrino legitimo de la dicha fundadora, hijo de doña Ana de Vega su hermana, con cluso legitimamente el pleyto por el año passado de seys-cientos y quarenta y cinco se pronunciò sentencia por el señor Prouisor que entonces era, declarando tocarle y pertenecerle la sucession del dicho Patronato.

57 ¶ Luego si la sentencia declaró tocarle y pertenecerle dicho Patronato al dicho Andres de Vega, precisamente supuso que era verdadero y legitimo Patron de la dicha Capellania, alias no lo declarara.

58 ¶ Porque la sentencia no dà derecho alguno que no aya, sino solo declara el que tiene aquel a cuyo fauor se pronuncia, vt probatur ex *exta in l. ex diverso, §. i. ff. de rei vindication. l. licet minimam ff. de petition. heredit. at. l. Pomponius, §. sedis, ff. de Procurator. l. sicut 8. §. et si quidem 4. ff. si seruitus vindicetur, ibi: Quia per sententiam non debet seruitus constitui, sed qua est declarari, glos. in cap. forus, de verbor. significat. verbo, iuris status,*

status, ibi: *Quia per sententiam ius non constituitur, sed status iuris declaratur*, Bartol. in l. milles, §. fin. num. 5. ff. de re iudicat.

59 ¶ Et faciunt notata per Abbatem in cap. 1. de concession. Præbend. Casiodor. de rescriptis, decis. 11. num. 11. ibi: *Licet in beneficiis sententia adiudicatoria non det titulum, sed declarat ius ad victorem pertinere, & illud Viuiani in præxi iuris Patronat. decis. 40. num. 12. ibi: Nam testimonium ordinarij, & præsertim sententia plene probat ius Patronatus*, tenet etiam Puteus decis. 237. lib. 2. in nouis. Anton. Gabriel conf. 198. num. 40. volum. 2.

60 ¶ Luego si el dicho Andres de Vega era verdadero y legitimo Patron, y que por serlo lo declarò dicha sententia, muy bien pudo, en virtud de la facultad que por la fundacion se dà, nombrar a su hijo don Andres de Vega por Patron de dicha Capellania para despues de sus dias, como lo nombrò por su testamento, y consiguientemente fue legitimo el nombramiento de Capellan que el dicho don Andres hizo al dicho don Alonso de la Vega su hermano.

61 ¶ Y asì en fuerça de dicho nombramiento deue ser preferido al dicho Licenciado don Pedro Badillo, vt ait Dom. Castillo lib. 5. cap. 97. num. 28. ibi: *Quando duo consanguinei eiusdem gradus concurrunt, vnus per lineam masculinam, & alter per femininam, vt scilicet, qui sit presentatus à Patrono, seu maiori parte Patronorum, preferatur*, Lara de Capellan. lib. 2. cap. 3. num. 22. Zeuallos communes contra communes, quest. 693. num. 28. Garcia de benefic. 7. part. cap. 15. num. 21. Corneo conf. 49. num. 9.

62 ¶ Sin que obsten las objeciones que se hazen por el dicho Licenciado don Pedro Badillo contra la dicha sententia. La primera, diziendo, que este pleyto se substanciò sin parte legitima, ni auer citado los interessados, y que asì, respeto de ellos no puede hazer cosa juzgada: *De vno quoque negotio*

negotio presentibus omnibus quos causa contingit iudicare oportet, aliter enim iudicatum tantum inter presentes tenet: l. de uno quoque, ff. de re iudicat. l. nam ita Diuus, ff. de adoptione, l. ultim. C. si per vim vel alio modo, cap. inter quatuor de maioribus, Et obediens, cap. cum existeris de integritate, res inter alios actas, in princip. Dom. Valencuel. Velazquez conf. 21. num. 14.

63 ¶ La segunda, por dezir, que de dicha sentencia apelo el Fiscal general de este Arçobispado, y que así en fuerça de dicha apelacion quedò sin efecto, ad textum in l. 1. §. ultim. ff. ad Senatusconsultum Turpillian. ibi: *Quia probocationis remedio condemnationis extinguitur pronuntiatum: cap. cum Ioannes, de fide instrumentorum, Ioan. Andreas in cap. contractus, num. 4. de regulis iuris in 6. Baldus in l. tale pactum, §. qui proboc. ii, num. 7. Et 10. ff. de pactis. Paulo de Castro conf. 1. num. 29. volum. 3. Maranta in specul. de ordin. iudic. part. 4. distinct. 6. num. 16. Couarr. in practica question. cap. 18. v. 4. vers. 5. circa finem, Dom. Valenc. Velazquez conf. 7. num. 20. Et 21.*

64 ¶ La tercera, y vltima, diciendo, que fallò a dicho pleyto Francisco Ximenez de Vega, vezano del lugar de Margalica, en el Reyno de Toledo, como tercero excluyente, de cuyo perjuizio se tratava, y que como tal deuio admitirse, y subttanciar de nueuo el pleyto con el susodicho, vt notant DD. in l. is a quo 57. ff. de rei vindicatione, notat Bald. in cap. 1. §. duo de pac. tenenda, Dom. Præses Couarr. practica question. 7. cap. 14. num. 4. ibi: *Nos vero contrarium iure respondendum esse censemus, assuerantes tertium oppositorem, quoties non accesserit ad defendendum Rem, audiendum quidem esse, como se hizo, y admitiò, y siguiò nueuo pleyto, que toda via no se ha determinado, y que así hasta tanto que lo este no se puede saber quien sea verdadero Patron.*

65 ¶ Porque la primera se desvanecce cõ
F el

el estilo y practica incoñensa de este Tribunal, pues en el nunca en pleytos de Capellanías, ni de Patronatos se dita personalmente a nadie, si no solo se ponen edictos para que salgan, y se opongán los que quisieren, y entre los que salen se sustacia el pleyto, y cen el Fiscal general de este Arcobispado, y se notifican en los Estrados los autos por los ausentes, y que no han comparecido, y les para el mismo perjuizio que si personalmente se les huuiesse citado, porque no saliendo se considera que renuncian el derecho que en aquella vacante podian tener, por ser interes particular suyo, y que a cada vno le es libre y lícito el renunciarlo, *ad textum in l. si quis in conscribendo, C. de Episcop. & Cleric. ibi: Cum regula sit curis antiqui omnes licentiam habere, his qua pro se indulta sunt renuntiare: l. si quis in conscribendo, C. de pactis, l. si malier fin. ff. ad Senatusconsult. Velleian. l. si iudex 41 ff. de minoribus, l. pactum 46 ff. de pactis, Barbof. de vniuerso iure Ecclesiast. lib. 1. cap. 39. §. 2. num. 11. Doni. Larrea decis. 4. num. 27.*

66 ¶ Y así auiendo se guardado el estilo y practica que se tiene para substanciar semejantes pleytos, no se puede dezir que el pleyto que siguió el dicho Andrés de Vega se bre el dicho Patronato no se substanció legítimamente, y antes se pudiera dezir esto si no se huuiera guardado.

67 ¶ Porque en qualquiera Tribunal lo principal a que se atiende, así para substanciar los pleytos, como para su determinación, es la practica y estilo que en el ay, *ad textum in cap. quatuor grauis 6. ibi: Quam in stilo de crimin. falsi, cap. ex litteris 11. de constitution. l. fin. C. de in iuris, tenet D. Anton. Cabrer. meritisimus filius Regalis Granatensis Cancellarij Senator in suo tractatu de transactis: & eorum penas preclud. 4. num. 18. ibi: Hinc diuina a solum curarum seruandum esse: siue sit actus pmissioem, siue ad decisionem causarum, tenet etiam Dom. Amaya in l. 5. de bonis vacantibus, lib. 10. num. 5. ibi: Sempet solum curia in qua cumque*

etiamque dispositione in dicta esse attendendum, ut
 ibi. non ser uato actus sit nullus, Garcia de benefi.
 2. part. cap. 3. num. 87. ibi: Et stilus curia facit ius,
 Felin in dicti. cap. ex litteris de constitution. num. 4.
 Menoch. de presumption. lib. 2. presump. 8. Gu-
 tierriez lib. 1. Canoniar. cap. 33. num. 35.

68 ¶ Y mas quando dicho estilo es ajusta-
 do a la disposicion de derecho, por que todas las ve-
 zes que no ay opositor cierto a quien citar perso-
 nalmente, se cumple con fixar edictos, ad textam
 in cap. fin. de election. in 6. ibi: Vocationem autem
 huiusmodi nominatim, ubi est coelectus, vel appa-
 ret oppositor, alias generaliter in Ecclesia in qua
 electio facta est, ut si quis sint, qui se velint oppone-
 re compareant assignato peremptorio termino com-
 petenti, faciendam esse censurus, Lambertin. de iu-
 re Patronatus, part. 2. lib. 2. quest. 6. art. 22. nu. 2.
 15. 1777.

69 ¶ Probat etiam Viuian. in praxi iu-
 ris Patronatus, lib. 9. cap. 2. num. 1. 2. vbi ponit
 formam edicti, & in num. 3. dize, que aunque son
 varias las opiniones que ay sobre donde se deuen
 fixar los edictos, se deue guardar la que ay de que se
 fixen en las puertas de la Iglesia Cathedral, y de la
 Iglesia donde se fixo el Beneficio, ait ergo in dicti.
 2. Vbi autem ale edictum affigi debeat variæ
 sunt opiniones, sed ea ser uatur, ut affigatur ad va-
 luit Cathedrales Ecclesie, & Ecclesie vacantis,
 seu in valuit Ecclesie, ubi fixum est Beneficium va-
 cants, & ita de stilo ser uatur Pisis, & Tuderis, &
 alibi.

70 ¶ Que es lo mismo que se obseruò
 en el caso de que yamos hablando, porque auien-
 dose opuesto el dicho Andres de Vega al dicho Pa-
 tronato se fixaron edictos, assi en las puertas de la
 Iglesia Cathedral de esta ciudad, como en las de la vi-
 lla de Montefrio, y no salio otro ningun opositor a
 quien se requiesse citar personalmente: Lo que que-
 da de suuancida la primera objeccion que se haze
 contra la dicha sentencia, y pleyto en que se pronu-
 ciò,

ció, queriendo dar a entender que no se substanciò legitimamente, con pretexto de que se deuieron citar personalmente los interesados, porque para que corriese esto era necesario que huuiesse salido, y opuestose, y ninguno salió, ni se opuso en todo el discurso de dicho pleyto, como consta de los autos.

71. ¶ Ni tampoco tiene fundamento la segunda, porque aunque sea cierto que la apelacion suspende el efecto de las sentencias, esto procede prosiguiendose, ò estando en tiempo de poderse proseguir, no empero quando ni se ha prosseguido, y se ha pasado ya el tiempo de poderlo hazer, como sucedió en dicho pleyto, pues aunque el Fiscal general apelò de dicha sentencia no traxo mejora de ella, ni ya oy està en tiempo de poderla traer, ni proseguir dicha apelacion.

72. ¶ Porque el termino establecido por derecho es vn año, ò a lo mas largo dos, auiendo causa, y pasado este tiempo queda firme la sentencia, ad coxtum in *Authent. ei qui, C. de tempor. appellacion. ibi: Et qui appellat, imperitur annus intra quem secundum se communiter vè cum aduersario litem exequatur, aut si iusta causa intercesserit alius annus indulgeatur, quo transacto lite non completa rata manet sententia.* Et in cap. cum sit de appellacion. Et in *Clement. sicut eod. Fachin. lib. 1. controuersiarum iuris, cap. 79. in princip. ibi: Annus appellanti conceditur ex die appellacionis interposita ad eam prosequendam, Et finiendam, Et ex causa biennium.*

73. ¶ Cuyo termino està limitado a dos meses por la ley de la Partida 2.ª. tit. 23. part. 3. ibi: *Mandamos, que sea tenido el que se algo de seguir el alçada fasta dos meses, e si en este tiempo non lo fiquere finque el iurytialdo que se agrauò por firme.* Y por la ley 2.ª. tit. 18. lib. 4. noua Recopilat. està restringido a quarenta dias, tres de aquella parte de los Puertos, y siendo de esta parte acá a quinze, ibi: *Mandamos, que sea tenido el que se algo de la se-*
guir,

guir. y se presentar ante el Rey hasta quarenta dias, si fuere allende los Puertos, y si fuere aquende los puertos hasta quinze dias.

74 ¶ Luego si han passado diez y nueue años desde que se pronuncio, è interpuso la apelacion (por que fue el año de 45.) sin auerla proseguido, justa causa tiene el dicho Licenciado don Alonso de Vega para dezir que quedò firme la dicha sentençia, y juyzio en que se pronuncio, y que así no tiene fundamento lo que se opone con pretexto de que el Fiscal general de este Arçobispado apelò de ella, porque no traxo mejora, ni ya oy està en tiempo de poderla traer, ni proseguir dicha apelacion.

75 ¶ Tampoco tiene fundamento la tercera y vltima que se haze por dezir, que salio al juyzio Francisco Ximenez de Vega, vezino del lugar de Margalica, y que toda via està pendiente, y hasta tanto que se determine no se puede saber quic sea verdadero y legitimo Patron de la Capellania sobre que se litiga.

76 ¶ Lo vno, porque quando salio y se opuso ya no estaua en tiempo de poderlo hazer por que se auia passado, no solo el termino de los edictos, si no que estaua ya fenecido el juyzio, y pronunçiado la sentençia que se ha referido a fauor del dicho Andres de Vega, declarandole por Patron, y para que se le pudiera oyr era necessario que se huiesse opuesto dentro del termino de los edictos, porque passado no se puede ni deue oyr en aquella instancia a ninguno que pretende ser interessado, vt probatur ex argum. text. in l. si eotempore, C. de remission pignor. & in terminis probat Viuian. in praxi iuris patronatus, part. 2. lib. 9. cap. 3. num. 1. ibi: *Lapsus edicti, & termini peremptorijs in eo appo sui excludit, nō cōparentur in illius edicti terminum, adeo, vt post dictum terminum nullatenus sit audiendus.* Oldrad. conf. 3. Lambertin. de iure patronat. lib. 2. p. 2. quæst. 6. art. 26. Bald. conf. 191. n. 3. & sequent. volum. 1. Surd. conf. 50. nu. 4. Afflic-

37
Cis decif. 28. Mar. Antonin. *variar. resolution. lib. 1.*
resolution. 2. 1. num. 15. Riccius in praxi rer. fori Bo-
clefiast. decif. 162.

177. ¶ Y esto, aunque fuera, o se pudiera
considerar por verdadero Patrono el dicho Francis-
co Ximenez de Vega, ve tener Viuian. *dict. lib. 9.*
cap. 3. num. 5. ibi: Si postea compareat verus Patro-
nus, et perat repocari institutionem predictam,
non debet audiri, tenet etiam Rech. de Curt. de iu-
re patronatus, in verbo, competens ab eum, quast. 32.
column. 1. Lambertin. ibi supra art. 27. ex doctrina
Geminiani in capitul. 2. de officio Vicarij, lib. 6.
column. 2.

78 ¶ Y lo otro, porque aunque huuiesse
solido en termino quo se le deuiesse oyr, con el trá-
cuito de diez y ocho años que han pasado desde el
año de quarta y seys, sin proseguir el pleyto, ni in-
star en su vita y determinación, es visto auerle feneci-
do dicho pleyto, e instacia, y q̄ así no se puede traer
a consequencia para efecto alguno, porque se juzga
auer delamparado el pleyto el que le seguia, y eñ no
eñnd dicho tenia buen derecho, porque de otra
forma no se puede entender que auia de dexar de
proseguirlo, e instar en su determinación, ve tener
Cahodori decif. 51. *in fine pendente in vna Geminensi*
Benefic. el qual habla en los mismos terminos de
diez y ocho años, at ergo in nu. 2. Pro qua opinio-
ne facit, qui a vna coniectura ad presumendum ca-
lumpetiam, ad dolum, hitem sufficit, h dolum, inue-
ta et glo. de dolo. Et capit. de renunt. in 6. que ex
longi temporis diuturnitate, hoc est decenij, C. de
prescription. long. tempore. vel 30. ann. Et sic mul-
ta magis 18. annorum obligatur ex quo non est veri-
simile, quod si instantia esset, aut dubitabilis, aut
ab actu malicia calumiaque libera fuisset tanto te-
poris neglecta, que sic videtur prode relicta habita.

79 ¶ Y auia bastara el transcurso de solos
diez años, conforme a la doctrina del señor Salgad.
de Reg. projection. 4. part. cap. 2. num. 10. ibi: Ta-
men vnus modus quo illi eximantur, seu instantia
perit

perit ipso iure, nempd quando a prosequutione eius
fuit effectum per longum tempus, scilicet, 10. annos
vbi plures refert.

80 **P** Luego si han pasado no solo diez
años, sino diez y ocho, bastante fundamento tiene
el dicho Licenciado don Alonfo de la Vega para
dezir que no se puede traer a consequencia el pley-
to que despues de la sentencia se introduxo por
del dicho Francisco Ximenez de Vega para embar-
acar el efecto de la dicha sentencia y derecho que
en fuerza della le quedo firme y radicado al dicho
Andres de Vega, para que se entienda que fue ver-
dad etc. Patren, y que como tal fue legitimo el nom-
bramiento que hizo para despues de sus dias en el
dicho don Andres de Vega su hijo.

81 **Y** configuientemente, que lo fue el
quede Capellan le hizo el dicho don Andres, para
que en fuerza del aya de ser preferido en la dicha
Capellania al dicho Licenciado don Pedro Badillo,
porq. se la principal causa para la prelacion es el
nombramiento y presentacion del Patrono, y esto
en tanto grado, que la solacion que no se hiziere a
el opo sito que tuviere nombramiento y presenta-
cion de Patrono se anula; ad text. in cap. ex insi-
nua. de rnr. Patronat. cap. decemnius 16. quast. 7.
cap. illud de iure Patronatus tradit Corn. conf. 47.
num. 9. volum. 3. Guid. Papa quast. 374. Roland. a
Valle conf. 47. num. 22. volum. 1. Lara de Capellan.
lib. 2. cap. 3. num. 22. Garcia de benefic. 7. part. cap.
15 num. 21. Dom. Castillo lib. 3. cap. 67. num. 28.

82 **¶** Probat etiam Zevall commun. contra
cominon. quast. 693. num. 28. ibi: Ex quibus solet
dubitari, que qualitates sint precipue in presenta-
to ad Capellantiam, et in equali gradu consanguini-
tatis (prout quotidie contingit) ceteris opposito-
ribus preferatur, & dicendum est, quod si ad Ca-
pellantiam concurrant duo consanguinei testatoris
in equali gradu, quod ille est preferendus in quo
concurrat una ex qualitatibus sequentibus, prima
quod unus sit presentatus a Patrono Capellanie
alio

alius non; quia ordinarius tenetur conferre Capellania[m] consanguineo à Patrono presentato, aliàs prouisio erit nulla.

83 ¶ Sed dato, & non concesso, que non sepudiera considerat por verdadero Patron el dicho don Andres de Vega, ni por nombramiento legitimo el que le hizo a el dicho Licenciado don Alonso de Vega, toda via corriera con llaneza su prelación, porque vinieramos a estar en terminos de concurrir dos parientes en igual grado de la dicha fundadora, y ambos sin nombramiento de Patron (por que es constante que no lo tiene el dicho Licenciado don Pedro Badillo, por que el Licenciado don Francisco de Vega, vltimo Capellan de esta Capellania, que pretende auerle dexado nombrado por su testamento, no fue Patron de ella, ni tal se ajusta, ni consta de toda la contextura de los autos.

84 ¶ Por ser cierto que vacò dicho Patronato por muerte del Licenciado don Iuan Garcia de Vega, como se justifica por los mismos autos, y en particular por vn alegato hecho por el dicho Licenciado don Pedro Badillo en peticion de veynte y quatro de Abril del año pasado de seyscientos y quarenta y cinco, ibi: *Lo otro, porque el dicho Licenciado don Iuan Garcia de Vega murió abintestado sin nombrar Capellan, ni Patron en dicha Capellania, que fue la causa que motiuò al dicho Andres de Vega, padre del dicho Licenciado don Alfonso de Vega, para que saliesse haziendo oposicion al dicho Patronato, y se pronunciara a su favor la sentencia que se ha referido, declarandole por legitimo Patron de la dicha Capellania.*

85 ¶ Y todas las vezes que concurren dos opositores en igual grado, que ninguno tiene nombramiento de Patron, se prefiere aquel en quien concurren calidades que no tiene el otro, vt tenet *Nicolas Garcia de benefic. 7. part. cap. 15. num. 21. Lara de Capellan. cap. 2. num. 33. Zauillos quest. 793. a. num. 28. Dom. Castillo lib. 5. in nouer. iur. cap. 67.*

cap. 67. num. 28. Y en nuestro caso se hallan y concurren en el dicho Licenciado don Alonso de Vega calidades q̄ no concurren en el dicho Licenciado don Pedro Badillo, en fuerça de las quales precisamente deue ser preferido.

86. Vna de ellas es, el ser de mas edad que el dicho Licenciado don Pedro Badillo, porque tiene mas de cincuenta años, como consta de la fee del Bautismo que esta presentada, contra la qual no se ha dicho cosa alguna, y el dicho Licenciado don Pedro Badillo aun no tiene quarenta, causa bastante esta por si sola para dicha prelación, porque concurrriendo dos parientes en igual grado, sin otro fundamento de Patron, se deue preferir el de mas edad, *inquitur. textus in l. fin. ff. de fide. instrumentor. & textus in l. 7. tit. 15. part. 6.*

Et in terminis Capellanie probant *l. de lib. a. cap. 3. tit. 15. ibi. At. as. est. et. in causa prelatio. ibi. Dani. Gutierrez. 4. 9. h. 2. num. 37. ibi. et. ob. in. r. in. officij. conferend. 3. est. preferendus. ibi. Z. uallos. ob. in. r. not. r. cor. in. d. i. q. uasi. in. y. m. d. no. abb. Ni. in. si. con. cur. r. an. senex. & iuuenis. (data. paritate. in. ceteris. rebus.) senex. in. l. r. o. q. i. p. r. a. f. u. d. u. a. N. u. i. a. n. in. p. r. a. x. i. i. u. r. P. a. t. r. o. n. i. d. u. m. f. 5. 9. V. e. r. a. b. o. i. b. i. l. e. t. r. o. t. m. a. g. i. s. q. u. a. l. i. f. i. c. a. t. u. q. u. a. n. a. c. l. o. s. i. d. i. a. m. l. l. a. n. b. s. r. u. s. i. s. a. c. t. a. 7. a. r. t. 8. q. u. e. s. t. i. p. r. i. d. i. c. i. p. u. l. t. i. s. q. u. a. n. d. u. o. m. i. t. a. l. l. o. n. o. b. i. t. u. r.*

Y dize de que el dicho Licenciado don Alonso de Vega se halla sin Beneficio, y el dicho Licenciado don Pedro Badillo es Beneficiado de la dicha villa de Montefrio, y todas las vezes que concurren los opositores, uno que tiene Beneficio, y otro que no le tiene, se prefiere el que se halla sin el, vt probat Rota in vna Legionensi Capellania de Mansilla 10. Octobris 1578. coram domino Blanqueto, & in Calagurritana Beneficij 20. Februarij 1587. coram domino Serafin. & in Burgensi Beneficij de Portugalete 27. Notēbris 1595. coram domino Pamphilo, in quibus fuit resolutum quod concurrentibus ad Beneficium uno habente aliud,



aliud; & alia non habente, non habens preferendus est habenti.

89 ¶ Probatum etiam ex argum. textus in cap. is qui 19. de Prebend. & Dignitat. lib. 6. probant itidem Nicol. Garcia de benefic. 7. part. cap. 9. num. 13. ibi: Regula enim in hac materia est, quod non habens Beneficium preferendus est ei qui habet. Hostiens. in cap. tuam, & ibi Butrius de aita, & qualitat. Rochus de Curte de sur. patronat. verbo, honorificum, quaest. 15. Lambertin. lib. 2. eod. tractat. part. 3. quaest. 5. art. 23. in princip.

90 ¶ Luego quantumvis el nombramiento presentado por el dicho Licenciado don Alonso de Vega no se pudiese considerar de Patron legitimo (que filo es) toda via , hallandose con las calidades referidas de ser de mas edad , y no tener Beneficio, y que en el Licenciado don Pedro Badillo no concurre alguna particular que no se halle en el dicho Licenciado don Alonso de Vega , porque aunque por aora no tenga la de ser vezino de la villa de Montefrio, tiene ofrecido, como lo hara dandosele la dicha Capellania, de venirse a viuir a la dicha villa.

91 ¶ Bastante fundamento tiene el dicho Licenciado don Alonso de la Vega para que se declare que le pertenece la dicha Capellania, y preferirle en ella, sin embargo de la oposicion y contradicion hecha por el dicho Licenciado don Pedro Badillo, y asi lo esperamos. *Salua in omnibus V.D.C.*

L. D. Philippe de Samos

y Cañavate.