



613
8º-13

MANIFIESTO

DE EL DERECHO QUE TIENE
el Colegio de la Compañia de JESVS de esta
Ciudad de Cadiz, para la effempcion del diez-
mo, que pretéde cobrar el Ilustrissimo Cabildo
de dicha Ciudad, en virtud de la Constitucion
de la Santidad de Leon XJ. y concordia
del año passado de 38.



OR parte del Ilustrissimo Cabildo de la Santa Iglesia Cathedral desta Ciudad de Cadiz se pretende introducir, que el Colegio de la Compañia de JESUS de ella, debe pagar por razon de la Heredad que tiene en la Isla de Leon, el diezmo a razon de treynta, vno, desde el año passado de 38. que se efectuó la concordia con las Iglesias destes Reynos, teniéndose atencion a lo dispuesto per la Santidad de Leon XI. que se mandó guardar en la dicha transaction cap. 4. cuya Bula refiere á la letra Ceuall. *de viol. 2. part. quest. 50. num. 36.*

1. La primera, y principal razon que puede aver motiuado esta nouedad, parece que se puede fundar, en que teniendo el dicho Ilustrissimo Cabildo para este intento la dicha Bula, que ordenó

A

fuesse

fuesse de solas quatro fanegas de tierra el Prediolo que se concedió libre de diezmos in agris à las Casas, y Colegios de dicha Compañia, tiene certeza en el derecho de cobrar de la demás tierra que excediere las dichas quatro fanegas, por ser caso de ley que quita la duda, & redit rem certam ad textum, in l. prospexit 12. ff. qui, & à quib. l. 1. C. de adul. & l. ancilla 12. C. de fure. Macerat. lib. 1. ref. 46. num. 1. & lib. 2. ref. 51. num. 55. & D. Valenç. conf. 96. n. 9. & in Bullis conf. 51. ex num. 1. & 4. in re Anald. de iurisd. 2. part. trat. 4. cap. 4. num. 6.

2. La segunda, el que mediante la dicha concordia se halla con seguro derecho, ex l. cum te 5. l. fratris 10. & l. cum propon. 17. C. de transf. Y con certidumbre femejante à la cosa ya juzgada, ex l. nō minorem 20. C. eod. y por el consiguiente con su intenció fundada, como se prueba de la misma Bula, ibi: *Saluis tamen quibus, unque concordijs, seu transactionibus inter partes innotis quas in suo robore remanere volumus, sic ad casum.* D. Valenç. conf. 88. à num. 6. & conf. 175. à num. 39. & 40. Valeron. de transf. in proem. à nu. 40. ibi: *Qui ea nititur fundatam habet intencionem,* & num. 42. & tit. 2. quæst. 1. num. 3.
3. La tercera, el que el dicho Colegio no se puede valer de legitima possessiõ, ni prescripciõ contra el dicho Ilustrisimo Cabildo, porque el no averse cobrado el dicho diezmo ha sido omisiõ de sus arrendadores, que no causa perjuizio alguno, l. fin. ff. de acquir. poss. l. litiatio, §. earum. ff. de public. & vestig. ibi: *Si præstari consuetum in diligentia publicani omissum sit,* & cum multis Posth. de manut. obs. 35. num. 64. Noguera. alleg. 2. num. 87. & D. Salg. in labyr. red. 1. parr. cap. 40. à num. 33. ubi num. 34.
4. La quarta, que el dicho Colegio no puede mostrar titulo que legitimo sea para eximirse de la dicha paga, ni el dicho Ilustrisimo Cabildo se lo pudo dar, a lo menos en perjuizio de los demás interesados, por ser en esta parte vn mero administrador de los diezmos; y quando sus antecessores ayan omitido la cobrãça y el poner en execucion la dicha concordia, y Bula del señor Leon XI. pareciendoles que la dicha pretension era de poco momento, y de exiguo valor; fue proceder con equiuocacion, porque en cosa perpetua no se puede dar parva materia, cum de omnibus debeantur decimæ, cap. non est in potest. 22. extr. de decim. D. Valenç. conf. 33. ex num. 174.
5. Y se confirma por vltimo, de que por esta razon se deben pagar los diezmos, etiam de rebus minutis: con que parece que en estos no se puede dar parvedad ratiõne perpetuitatis ad textum,

in cap. ex multiplici 3. ibi: *Exceptis minoris decimis, quas idem Presbyter quitas clarauit*, cap. cum in tua 30. ibi: *Decimas percipiant*. & minutas. de decim. & clarius in princ. tit. 20. part. 1. ibi: *Que maguer dezmauau las cosas menudas*, &c. Y a esta razon atendio el señor Presid. Valenç. dict. conf. 33. num. 176. ibi: *Et quia nihil est tam modicum, quod decimari, & exiari non possit*, &c.

6. Pero sin embargo de estos, y de otros fundamentos que se pueden ponderar para hazer probable la pretension del dicho Ilustrisimo Cabildo, no pueden hazer cierto su derecho para fomentar semejante nouedad; y no lo mostrando, no se debe, ni puede perturbar al dicho Colegio de la possession cierta, en que se halla de mas de cinquenta años a esta parte, de no pagar diezmo alguno de la dicha Heredad, por la costumbre de no dezmar de dicha Isla de Leon; no solo en los años siguientes a la dicha concordia, y Bula, sino en los antecedentes, que se continuan con los siguientes, y en esta atencion de ser claro el derecho del dicho Colegio, no se ha cobrado tal diezmo, ni se puede pedir, ex seqq.
7. Túm, & primo, porque el dicho Colegio (sin embargo de dicha concordia, y de la constitucion de la Santidad de Leon XI.) nunca ha pagado diezmo alguno de dicha Heredad, con que se halla en costumbre legitimaméte adquirida, a la qual debe estar dicho Ilustrisimo Cabildo, *per textum in cap. dilecti 8. cap. cum sine homines 18. ca. ad apostolica 20. & cap. in quibusdã 22. de decim. l. 17. & l. 19. tit. 20. part. 1. sic Graff. aur. decis. 2. part. cap. 27. à num. 4. Gutier. lib. 1. prac. quest. 19. nu. 3. D. Valenç. conf. 146. ex num. 6. Marin. lib. 1. ref. cap. 81. num. 11. & 12. D. Castill. de tert. cap. 2. à num. 4. & cap. 4. num. 1. & cap. 13. num. 28. D. Salced. ad l. 4. tit. 14. lib. 3. Recop. à num. 10. fol. mibi 308. Zypæo. consul. canon. tit. de decim. cõsul. 1. & 3. in princ. Delbenc. de immu. 1. part. cap. 8. dub. 29. sect. 2. per totam. P. Coton. tom. 1. contr. celebr. lib. 1. contr. 18. cap. vnic. num. 6. & 7.*
8. Y q̄ la dicha costumbre aya sido legitimaméte adquirida, es llano, porq̄ el dicho Cabildo nõca sobró, ni pidió el dicho diezmo, ni hizo acto alguno que interrumpiese la possession continuada de mas de cinquenta años, que tiene el dicho Colegio de no pagar diezmo por razon de dicha Heredad, *cum infere omnium sententia, basten quarenta años, etiam sine titulo, cap. fin. de consuet. & cap. de quarta 4. de præscr. (quidquid sit in præscriptione in qua diuersa militat ratio, cap. dudum 31. de decim. & cap. 1. de præscript. in 6.) in casu D. Valenç. conf. 114. à num. 8. vbi num. 12. & conf. 146 à num. 15. P. Coton. dict. contr. 18, cap. vnic. num. 7. & Zypæo. dict. consul.*

consul. 1. vers. Et quãuis. D. Couar. Lessi. Reginal. & Dian. sequuti à Delbene. dict. cap. 8. dub. 29. sect. 3. à num. 3. Faria ad Couar. lib. 1. v. r. cap. 17. num. 108. & 109. vbi ait, ad consuetudinem introducendam titulus, aut bona fides non desideratur. Pasqualig. de sacrif. nou. leg. tom. 2. quest. 1191. num. 3.

9. Ni se puede satisfazer con dezir, que la dicha concordia, y la constitucion de Leon XI. interrumpieron la continuacion de los años antecedentes, y subseqentes, porque esto procediera si la dicha concordia se huiera vsado, y practicado con dicho Colegio en dicha Heredad, y el dicho Ilustrissimo Cabildõ huiera hecho algun acto positiuo de cobrar, ó pedir el dicho diezmo, aliàs propter non usum perdió su fuerça, y no surtió efecto (vti accidit in quacumque lege ex infra citandis) ex Tond. *Questio. benef. 1. pare. cap. 61. ex num. 7. & cap. 72. num. 19. vbi ad allegandum concordiam; vti titulum, exigitur actus positivus in solutione decimarum. Valeron. de trans. tit. 6. quest. 3. num. 34.*
10. La misma razon milita, respecto de la dicha constitucion, y Bala, porque en tanto la ley surte su efecto, y tiene fuerça en quãto se vsa, y practica, y donde no se pusiere en execucion por el pueblo, ó comunidad in desuetudinem abijt per decennij solius tempus, l. de quibus 32. ff. de legib. ibi: *Leges nulla alia ex causa nos tenent, quam quod iudicio populi recepta sunt; & ibi: Rectissime receptum est, ut leges non solum suffragio legislatoris, sed etiam tacito consensu omnium per desuetudinem abrogentur, l. 1. & l. 2. C. que sit long. consue. cap. in istis 4. in 4. dist. ibi: Firmantur cum moribus vcentium approbantur, P. Layman. tom. 1. Theol. mor. lib. 1. tract. 4. de leg. cap. 3. à num. 4. P. Dian. 1. pare. tract. 10. ref. 7. P. Donat. Layneni. tom. 1. rer. regul. 1. p. tract. 1. de legib. in gener. quest. 17. à nu. 12. & 13. cum seq. & quest. 19. à num. 1. & quest. 20. cum seq. à num. 1. & 7. & tract. 2. quest. 10. à num. 7. P. Ant. Cotton. dict. tom. 1. lib. 1. contr. 1. cap. 6. nu. 122. & contr. 2. cap. 1. num. 7. & cap. 2. à num. 13. & 16.*
11. Y en todo genero de constituciones latè fundat Ciarlin. 2. par. controu. cap. 186. à num. 53. ibi: *Siquidem lex etiam canonica non ligat vbi non est moribus vcentium approbata, quia habet in se tacitam conditionem, dummodo vsu recepta fuerit, alioquin ea non ligantur transgressores textus est in cap. istis, §. leges, dist. 4. vbi Gloss. nar. Anch. num. 1. Bellam in prin. Cardinal. de Turr. Grem. num. 2. & 3. vbi latè tractat, & cõcludit leges firmitatè accipere ab vsu populi, &c. & n. 54. ibi: Et iã si lex esset acceptata quoad vnam partem, quia non obligat quoad partem non acceptatam, adeò ne neque Consilium Tridentinum obliget, vbi non est vsu*

resu receptum. Bonac. de matrim. quest. 2. part. 7. num. 1. & de legib. part. 4. num. 36. Sanch. de matrim. lib. 3. disp. 18. num. 6. vers. Ad confirmati. Idem Ciardin. 1. part. cap. 105. num. 15. ubi alios multos refert.

12. A estos terminos de costumbre de no pagar diezmos , segun la caridad que dispuso la Bula de Leon XI. por no averse usado, ni deberse estar a ella en la forma de su paga, sino a la costumbre que avia en el Obispado de Murcia; es cierto que se ajusta la defensa que hizo el señor Presidente Valençuela *conf. 49. ex num. 1.* por el Colegio de dicha Ciudad de Murcia : y el dudar que sea lugar en terminos, parece que es cerrar los ojos al conocimiento de la verdad, porque el primer fundamento que assentó el señor Presidente Valençuela por el dicho Colegio, fue la fuerça de la costumbre contra la constitucion de la Santidad de Leon XI. y aunque no expresó el tiempo, se debe confessar de contrario que habló de la quadragenaria; y en tal caso habemos intentum, por que sin assentar la continuacion del tiempo antecedente, no puede tener lugar, respecto de que desde 23. de Abril de el año de 1605. que se expidió la dicha Bula, al año en que se escriuió el dicho Consejo, pasó corto tiempo.

13. Y es cierto, que el señor Valençuela habló en el caso de este nuestro primero fundamento, sobre que la dicha constitucion no interrumpió la posesion, y costumbre antecedente, que era de pagar por la mitad del diezmo a razon de veynte y quatro, vno, que es menos que lo dispuesto por la dicha Bula, como se ve en el num. 6. ibi: *Et ita in dicto Episcopatu Cartaginense, & Murcia dictum Collegium solum debebit nomine dimidia decima unum ex viginti quatuor, &c.* Y esta dixo, que no se quitó, ni interrumpió, è inouó por el dicho motu proprio, como consta num. 9. ibi: *Non abstulit nec fuit iussa derogare Sanctitas Leonis XI. cap. 1. de const. in 6. Bald. in Auth. nauisgia, num. 1. & 2. C. de furt. quin potius in quocumq. Tribunali debet secundum eam indicari in favorem dicti Collegij.* Y lo mismo fundó por el Colegio de la Cõpañia de Jesus de Zamora el señor Valenç. *conf. 191. num. 4. ibi: Quare dicta commissio non poterat prejudicare, quin Societas predicta interim, quod sua privilegia non reducebantur, possit coram alijs iudicibus petere decimas, sibi debitas decimarum annorum, nec sua possessio poterat ipsis rurnari, aut impediri sub preetextu commissiois, & proprij motus praefati.*

14. Tú n, & secundo, porque sino se debiesse atender a la continuacion de los tiempos, se hallaria el dicho Colegio todavia con

derecho muy probable, que junto con su possession se haze cierto, porque aunque sea así, que el *ius decimarum*, no se puede adquirir si no es por la quadragenaria, *ex cap. dudum 31. de decim. cap. de quarta 4. de præscript. & cap. 1. eod. tit. in 6. vti ex Marefcot. lib. 2. resol. cap. 95. num. 22. & D. Castill. de tert. cap. 2. nu. 14. & cū multis, cap. 34. à num. 2. & Faria ad Couar. lib. 1. var. cap. 17. num. 78. dōde concluye: Quæ sententia verior est, siquidem in Ecclesiasticis cessatio incapacitatis possidendi ius spirituale, ex qua sola defenditur laicos decimas præscribere non posse, quæ sublata sicut privilegio, ita & præscriptione ius demas percipiendi per Ecclesiasticos adquiri poterit, cum eandem vim obtineant.*

15. Empero en el tiempo que sea suficiente para inducir la costūbre ad exemptionē solvendi decimas, no ay texto que lo expresse; y así es cierto que en esta corre distinta razon, y que *facilius inducitur, quam præscriptio*, porque falta la resistencia que ay para la prescripcion. Thom, Delbene. *de immun. 1. part. cap. 8. dub. 29. sect. 2. num. 30. Ricci. 2. part. ref. 336. num. 1. vers. Et ita consuetudo in 2. adit. Tondut. quæst. benef. 1. par. cap. 72. à num. 10. & Ansaldo. de iurisd. Eccles. 2. part. tit. 4. cap. 4. à num. 9. & 10. vbi ait: Ergo discretus est Monachus si in perceptione decimarum alleget consuetudinem contra Episcopum, vel Ecclesiam Parrochiale, & non præscriptionem.*
16. Por lo qual sienten muchos, q̄ para la dicha exemption es suficiente la costumbre, y observancia decennial, quanto mas la de treynta y mas años, que tiene el dicho Colegio, si se atiende desde la concordia acá, que puede tener bastante fundamento, per textū in *cap. 3. de præscript. cap. si de terra 6. de priuil. cap. 1. 13 quæst. 2. cap. 1. cū seq. cap. placuit 8. cap. si Sacerdotes 10. 16. quæst. 3. Iob. e cuya inteligencia ay variedad en las opiniones, y tiempo para inducir la dicha costumbre, y en nuestro Reyno se atiende à la decennial por la *l. 6. tit. 5. lib. 1. Recop. ex Avend. de exeq. mand. 1. part. cap. 1. num. 32. vers. Novitas, & Bobad. in polu. lib. 2. cap. 18. num. 148. & de iure Canonico fit probabilis ex relatis, & sequitis à Ricc. 2. part. ref. 69. num. 3. & ref. 208. num. 3. & ref. 244. à num. 2. & ref. 252. num. 2. in fin. optime Delbene. dict. cap. 8. dub. 29. sect. 2. à num. 17.**
17. Y muy al intento en el pleyto que siguió la Iglesia Colegial de Belmente con el Colegio de la Compañia de Jesus, sobre la constitucion de la Santidad de Leon XI. lo fundó el señor Valenc. in *cons. 88. num. 51. ita: Et quia dicta observantia 14. aut 15. annorum, qui decurrerunt postquam fuit facta concordia habita super dictis decimis est maximi momenti, & multum considerabilis cap. ad apostolica,*
cap.

4

cap. cum sint. de decim. cum ex soluta decem annis indicatur consuetudo, l. de quibus, vbi Bart. in princ. quaest. 2. ff. de leg. l. 1. & 2. C. de seruit. & a qua. Idem Bart. in l. 1. quaest. 3. C. qua. sit longa consuet. Abb. in cap. cum sint. 18. num. 6. de decim. Alciat. dict. Resp. 31. num. 5. Joseph Ludou. concl. unic. de consuet. illat. 138. post Berouiam cons. 19. num. 3. & 4. lib. 1.

18. Con que para assegurar la conciencia no se puede dudar, que sea este sentir muy probable, y asi lo confiesan aun los que son del contrario, vt videre est ex Thom. Delben. dict. cap. 8. dub. 29. sect. 3. num. 2. ibi: *Lex decimarum probabiliter abrogabitur per contrariam consuetudinem decem annorum interuallo praescriptam.* P. Diana 5. part. tract. 14. ref. 42. ibi: *At vero pro consuetudine non solvendi decimas sufficiat tantum spatium decem annorum probabile putat Castrus, &c.* P. Cotton. tom. 2. contr. celebr. lib. 1. controu. 18. cap. unic. num. 7. ibi: *Et Palao, tom. 2. tract. 10. disp. unic. punct. 4. num. 6. probabile putat sufficere consuetudinem decem annorum, & Zypæo. consul. canon. tit. de decim. consul. 1. vers. Et quamuis, & ita alij.*
19. Segun lo qual, aunque se quiera considerar solamente el tiempo que ha corrido desde dicha concordia, se hallara que el dicho Colegio tiene bastante probabilidad que le ponga en tuta conciencia; quanto mas, que como se fundó a num. 7. & 8. ad 13 se halla en costumbre de mas de quarenta años, porque la dicha concordia no interrumpió la posesion antecedente, para que los tiempos de la prescripcion no se continuassen, y q̄ la alegada por el dicho Colegio no sea mera prescripcion, sino costumbre, en que corre la diferencia ya alegada; se justifica, porque vna de las diferēcias es, el que aquella solam a persona priuata potest opponi, seu melius per eam adquiri exemptio a decimis, hæc vero a cōmunitate etiam Monachorum, seu Clericorū constituitur, D. Valenç. cons. 53. num. 203. Tond. *Quæst. benef. dict. cap. 72. num. 9. & Pater Cotton. dict. lib. 1. controu. 2. cap. 2. num. 13.* ibi: *Ita respondit Villalobos tom. 1. tract. 2. diff. 38. num. 4. vbi aduertit, communitatem Clericorum sufficere ad introducendam consuetudinem contra ius Canonicum, & Fermosin. in cap. causam 7. de prescrip. quaest. 1. a num. 38.*
20. Y quando respecto de nuestra ley Real no tuuiera tanta probabilidad como tiene la dicha decennial, debiera sin embargo el dicho Ilustrisimo Cabildo estar a ella solo ex dicto tempore, siquiera por el motiuo en que se fundó de impedir las nouedades por fer odiosas, y origen de muchos disturbios, *ex cap. consuetud. 9. de consuet. & cap. fin. dist. 11. que solo el temerlos es causa legitima para*

para que sea loable dicha accion, como late ponderan en justifi-
 cacion de dicha ley Real Greg. Lop. in l. 1. tit. 20. part. 1. Gloss. 3.
 Av. ind. dist. 1. part. cap. 1. nu. 32. vers. Ista. Gutier. lib. 2. Canon. cap. 21.
 num. 39. & ad casum D. Valenç. conf. 114. num. 30. ibi: *Quare novitas
 aliqua in petitione, & solutione decimarum quarumcumque non est indu-
 cenda, nec permitti debet, sed antiqua forma servari debet, & cens. i. 46. à
 num. 46. ubi num. 51. iiii: Quare novitas aliqua in decimis petendis, aut
 percipientis, nec inducenda, nec permittenda est, sed procedens servanda
 consuetudo.* P. Barbof. in l. Titia 35. nu. 47. ad fin. ff. solut. matr. D. Salg.
 de suphc. ad santis. 1. part. cap. 6. ubi num. 35. & D. Solorc. de iur.
 indiar. lib. 3. cap. 21. ex num. 6.

21. Y aunque a esto se puede dezir, que la dicha ley Real en quan-
 to para evitar las nouedades aprueba la costumbre, que dispo-
 ne el Derecho Canonico se guarde, y que así no habla de la de-
 cennal, sin embargo de que sea probable ex relatis num. 14. ad 16
 fino de la adquirida legitimamēte, y por legitimo tiempo. Se re-
 sponde con que el dicho Colegio tiene la quadragenal, ex eo quod
 deficit interruptio ex iam allegatis à num. 9. & 13. Pero quãdo el
 Colegio no se valiesse fino de la de treynta y mas años, que tie-
 ne desde la concordia acá, es suficiente causa para que el dicho
 Ilustrissimo Cabildo figa el loable consejo de Santo Thom. 22.
 quest. 87. art. 1. ad fin. & in quodl. 6. art. 10. y para que el espíritu
 del mas escrupuloso, ó timorato se quietasse, pues en tal caso aun-
 que no se hallasse completa la prescripcion de la costumbre, es
 cierto que el dicho Colegio está en tuta conscientia, aunque
 no pague.

22. Las palabras de Santo Thomás refiere Faria ad D. Couarrub.
 lib. 1. var. cap. 17. num. 139. y el dicho autor à num. 129. dize: *Posses
 nihilominus mens. Diui Thomæ aliter interpretari, asserendo loquuti fuisse
 non de consuetudine iam prescripta, sed usu aliquibus annis iam invete-
 rato, non soluendi decimas, nam tunc etsi ministri Ecclesie ius habeant ad
 exigendas eas, si illi cedant ob evitandum scandalum, quod ex in solita pe-
 titione temeretur laudandi sunt; fideles autem non soluentes à peccato ex-
 cusantur propter bonam fidem qua credunt se ex benignitate Clericorum
 debitas decimas retinere, quia ex diuturnitate temporis iusta causa siue
 titulus iure presumitur, y prelique num. 130. Es comprobatur ex com-
 muni Theologorum sententia, que docet non peccare facientes contra legem
 interim dum consuetudo contraria non est legitime prescripta postquam
 iam ita usurecepta est, & à plerisque etiam timorata conscientia viris
 sine scrupulo observatur.*

23. Y si bien nos consta, que a estas, y las demás razones que se pō-
deran por el dicho Colegio, la parte del Ilustris. Cabildo satisface
con el escrupulo, que dize le causa el derecho de los demás inte-
resados, porque en lo q̄ puede tocar a la S̄ta Iglesia, desde luego
cede qualquier derecho que se considere; porque en este asien-
tan la donacion, y remission, sin el escrupulo q̄ en el otro. A todo
ello se responde, así con lo que se dirà a la solucion de la quarta
duda, como con que la fortuna que corriere el vn derecho, y lo q̄
lo excluyere, ha de ceder, y excluir el otro por ser indiuiduo, y
deberse considerar solamente a la Iglesia, a quien tocan in b̄gigi-
ne los diezmos, aunque despues se reparta dellos lo que tocara a
cada interesado; y así la Iglesia es la parte legitima en todo, sin q̄
lo impidan, ni se deban atender los demás participes, quia solum
est attendenda causa principalis in perceptione decimarū, l. iiii.
C. de impon. lucr. descrip. quæ ab Ecclesia possidentur non à partici-
pantibus cum decimæ solum Dei respectu, non verò personarum
debeantur, Cap. decima, cum Glos. 16. q. 1. Laté ad omnia in terminis
D. Valenc. cons. 33. ex num. 113. ad 122.

24. Las palabras del Sr. Presid. son dilatadas para infertarlas aqui
todas, pero no son para omitidas algunas dellas; dize, pues, a dict.
num. 113. *Et quod hoc ita sit verum constat, quia causa decimarum, quæ
debentur Ecclesia est indiuidua, quia non considerantur persona, sed ipsa
Ecclesia cui sunt debita, & non potest dici magis illas deberi uni parti
Ecclesie, quam alteri, sed debentur toti Ecclesie in solidum, ut ait Crauet.
cons. 206. n. 9. Ioan. Bapt. Ferret. cons. 138. n. 3. & 4. Dicens ea ratione
decimarum præstatione esse indiuiduam, ita ut quãuis plures participent
de commoditate decimarum non debeat hoc attendi, sed ipsa causa principa-
lis, &c. ut est dicta Ecclesia ex cuius origine, & iure decimæ percipiuntur,
Ecclesia enim ipsa est, quæ possidet. Inoc. in cap. cum super, col. 2. de caus.
posse. ubi Abb. n. 74. Borg. Furiæ a. dec. 45. n. 5. p. 1. cap. commissum, ubi
Abb. & in cap. Parrochianos de decim. Capyc. dec. 20. n. 26. Nam à pri-
mordio iuruli posterior formatur euentus, l. 1. C. de impon. Lucr. descrip.
lib. 10. Vldar. Zas. cons. 9. n. 15. lib. Rol. à Vall. cons. 76. n. 2. lib. 3. Et
origo spectanda est in omnibus rebus, &c. Y và profugiendo cō otros
fundamentos hasta el num. 122. vbi concludit: *Et ita considerandum
non est si est Parrochus, aut præstimoniaris, qui suam habet partē in his
decimis Ecclesia iure, cum omnes concurrant in perceptione quoad suas
quotas doct. Marc. Ant. columna in tr. de Eccles. redit. orig. & iure, par. 2.
cap. 10. num. 2. & cap. 14. à num. 1.**

25. Tambien oponen algunos contra la dicha ley Real, el que no
C obliga

obliga a los Eclesiasticos por defecto de jurisdiccion en el legislador secular, y mas siendo el derecho sobre que trata espiritual, en que no puede ordenar, ni mandar cosa alguna el secular, por cuyas razones asientan ser nula la disposicion de dicha l.6. tit.5. lib.1. *Recop. Thom. Delben. de immun. dist. 1. p. cap. 8. dub. 29. sect. 1. à num. 1.* Duas referens Dian. *dist. 5. p. rr. 14. ref. 42. in fin. & Fermol. in cap. causam 7. de prescript. q. 2. ex num. 26. vbi num. 27.*

26. Pero sin embargo, siempre he tenido por poco segura, imo, y por incierta la resolucion destes autores, porque la jurisdiccion en lo politico no se le puede negar al legislador secular, para q por lo menos su ley obligue in vim directiuam, y esto basta para que tenga fuerza de ley, y que la deban observar los Eclesiasticos, como miembros del cuerpo politico de la Republica (quidquid sit de vi coactiua) en que siempre juzgaré que esta servira para que el Juez Eclesiastico obligue, y còpela a la observancia de dicha ley, pues no es opuesta, antes còforme al Derecho Canonico. *Ex cap. lege 2. cap. si in adiutorium. 7. cap. de capitulis 10. & cap. si quis autem 12. cum seq. dis. 10. Gom. in l. 29. Taur. nu. 2. Guti. lib. 2. prac. q. x. nu. 13 Ceuall. de vit. 1. p. Glos. 6. à nu. 36. D. Salg. de reg. pror. 1. p. c. 1. nu. 25. Graf. de effect. Cler. effect. 2. n. 97. P. Layma. Theol. moral. lib. 1. rr. 4. c. 13 à nu. 1. P. Sanch. de matr. lib. 1. disp. 6. nu. 24. Zypæo. de inuis. dist. Eccl. & Civil. lib. 2. cap. 1. à num. 10.*

27. A que no obsta, que el derecho decimadi, vt sic sea espiritual, porque la ley manda lo mismo que el Derecho Canonico Eclesiastico, y en su fuerza debe obligar, *cap. 1. de nou. oper. nunt. & cap. venientes 19. de iur. iur. c. 1. de iur. calum. cap. vt inquisit. 18. de heret. in 6. & cap. Euphemium 8. 2. q. 3. ibi: Cum enim leges seculi, præsertim in matrimonijs sacros. Canones sequi non de dignentur.* Y este es el animo del legislador, *l. fin. tit. 13. p. 4. ibi: Por que auemos voluntad, que lo que la Santa Iglesia manda sea guardado.* P. Suar. *de legib. lib. 4. ca. 11. n. 11. & in casu Turrian. in sum. 1. p. cap. 137. dub. 4. concl. 2. & D. Solorç. de iur. indi. lib. 3. cap. 2. num. 29, & Zypæo. consul. Canon. tit. de decim. lib. 3. consule. 4. num. 4. fol. miki 258.*

28. Tùm, & tertio, porque lo cierto es, que el dicho Colegio ha possedido con legitimo titulo el derecho de la dicha exempcion, porque aunque entró en la dicha concordia con las demás Iglesias, no teniendo otra cosa que la dicha Heredad, es de creer, que los antecessores considerando su parvedad, y las demás causas q se expressaran, hizieron gracia, y donacion de dicho derecho al dicho Colegio; y para que se juzgue assi, y sea prueba legitima deste

de este titulo, solo su alegaci6n basta q se pruebe por c6jeturas. *Arg. l. si quis a liberis 5, §. si mater. ff. de liber. agnos. Antald. cons. 45. a n. 22.*

29. La primera conjectura que funda el dicho titulo resulta racione personæ tantis, que lo es el dicho Ilustri. Cabildo, en quib concurren todas las prerrogatiuas de dignidad grande, y mucha nobleza en todos sus Prebendados, que han sido, y son, de cuyo liberal, y magnifico animo, y mas siendo benefactor de el dicho Colegio, no le puede presumir menos, *ex l. filius 7. §. non nunquam ff. de donat. l. si longius 8, §. fin. de iudic. l. cum plures 17, §. cum tutor. ff. de adm. tut. cap. 1. de donat. & cap. & si quæst. 18, de simon. Clos. fin. per textum in l. uxori 32. §. fin. ff. de leg. 3. quain p6derat P. Sanch. de mari. lib. 6, disp. 25, num. 19. ibi: Vbi textus ait presumi donationem, cum vir solbit pro uxore, & reduratione Glossa, quia erat vir nobilis. Nig. Ciriac. lib. 1, conrou. 120. num. 72.*

30. La segunda racione personæ accipiētis, que lo es el dicho Colegio, en cuyos Religiosos, por lo muy vtilis que son al servicio de la Sãta Iglesia, a sus feligreses, y a la iuuetud, por sus estudios, y por la general doctrina, y enseñaça, concurren todos los meritos, y partes necessarias, no solo para q el dicho Ilustri. Cabildo le hiziesse esta tan corta liberalidad, sino para que le remunerasse, como lo acostumbra por su benefactor, y lo execut6 siendo la parte formal, para q se le vniesse por razon de dichos estudios la vigésima de las rétas dezimales, como se puede ver de los autos della; todo por el conocimiento de lo prouehosos que son los Religiosos de la Compañia de Jesus, de cuya Religión se puede ver lo mucho que todos en su gloria han escrito, que refiere el P. Mendo in sua stat. oppin. in apendic. dis. 15. Crisis de Societ. Iesu, ex §. 3. cum seqq. donde en 13. parrafos junto quanto se ha dicho.

31. Y a si no es mucho que por estas causas de meritos, y estudios se presuma que el dicho Ilustri. Cabildo, no obstante la dicha concordia, hiziesse dicha donacion; porque no es de entender fuesse incuriosidad, y omision de los antecessores, *ex l. 3. §. sed si sic ff. de in rem vers. ibi: Curiosus igitur debet esse creditor, quo vertatur.* Y concurriendo con tan legitimas causas el transcurso de 30. Y mas años, se sale de duda. *l. Procula 26. ff. de prob. Platea. in l. quicumque, C. de epoch. pub. 10. a Tiraq. tract. de prescrip. §. 1. Gl. 4. num. 23. & in casu Feria. aut. lib. 1. var. cap. 17. num. 129. ibi: Qua credunt se ex benignitate Clericorum debitas decimas recinere, quia ex diminutione temporis iusta causa, siue cuius iure presumitur.*

32. La misma conjectura inferē los autores, por la causa que estã alegada

alegada de los estudios, por ser el fauor desto muy grande, y sus priuilegios muchos, & in terminis q̄ en este caso se presume, la dicha donacion lo tiene, ex ratione l. Pomponius 35. ff. famul. ex sc. & l. 1. §. accedit. C. de rei uxor. act. cum Ruin. Horat. Lucius de priu. stud. prim. 28. ibi: *Fallit tamen, si quid scholaribus, detur non solum à parentibus & supra dixi, sed etiam ab extraneis, sicut etiam fauore dotis extraneis donare censetur, &c.*

33. La tercera racione rei datae nempe si parua fuerit, lo qual conbiene al caso presente, porque es constante, y notorio, y por tal se alega, que el año que mas fruto se cogiere de la dicha Heredad, a penas llegará a vna bota, de que es el diezmo a 30. vno, solamēte vna arroba, de la qual se han de hazer seys partes, y lo mismo procede respecto del trigo, y ceuada q̄ se sembró vn año para el gasto de los Religiosos, y siruientes de dicha Isla, y para las caualgaduras del dicho seruicio, de que se reconoce la paruedad de dicha pretension; y esto aun quando se debieffe pagar en vino, y no se verdeassen, como se verdean, muchos años las vbas: de forma que en esta pretension vendrá a arresgar mas el dicho Ilustre Cabildo que lo que puede cōseguir del dicho diezmo, pues para vn grano que puede tocar al año a cada Prebendado, avrá de costear vn pleyto tan dilatado, como será este, de que no se conseguirá vtilidad alguna, pues el gasto de cobrar el dicho diezmo es constāte importaria cada año mucho mas q̄ este, cosa q̄ se opone a la razón de toda buena administracion, como se fundará despues.
34. Y es in~~sal~~table moralmente, que considerandolo assi los antecessores del dicho Ilustre Cabildo, hizieron donacion de dicho derecho al dicho Colegio, y assi se debe presumir de personas tā illustres, y de cosa tan exigua, l. si quis 46. ff. locat. l. cum plures 12. §. cum tutor. ff. de adm. tut. l. uxori 33. §. fin. ff. de leg. 3. ibi: *Quod presumpsum esse debet nisi contrarium ab herede approbetur, vbi Gothofr. lit. 7. optimus, & singularis, & extus in cap. et si questiones 18. de simon. cap. fi quos 59. 12. q. 2. & cap. statutum 11. q. 4. Glos. in l. cum quid 3. ff. de reb. cred. & si cert. peccet. verb. Pro cauto, Gloss. in l. si filius 16. C. de don. inter vir, & uxor. verb. Proba. in fin. Bart. in l. que dotis. ff. solut. matr. num. 7. Tiraq. tract. de iudic. in reb. exig. num. 47. P. Sanch. de matr. lib. 6. disp. 25. num. 19. & Nig. Ciriac. lib. 1. controu. 120. num. 67.*
35. La quarta, y vltima propter exclusionē peccati, & iniquitatis in antecessoribus, porque no es de presumir, que tan doctos, y Christianos capitulares como los que han ilustrado el dicho Cabildo dexassen de proceder rectissimamente, y como buenos administradores

ministradores; y esto se debe presumir así, aun en caso en que no pudieffe caer parvedad de materia. *l. solent. 6. §. fin. ff. de offic. pro cōs. l. plenifico. 18. ff. de offic. praesid. cap. statutum 11. §. in super. de rescript. in 6. singularis text. in d. cap. & si quaest. 18. de Simon. vbi Closs. verb. Praetij, ait: In his enim inter, ratatur Ecclesia Simoniam non committi, quia non est verosimile, quod propter huiusmodi modica aliquis moueretur ad aliquid iniquum faciendum. Valalc. de iudic. pers. Rubr. 9. ann. 3. num. 24. ad med. & ann. 5. a num. 4. 7. & 8.*

36. Lo mismo se prueba ex ditpos. *l. 5. tit. 17. p. 1. & Glos. in d. cap. statutum 11. §. in super. verbo: Consumi, ita: Et tolerancur ista, quia non est verosimile, quod propter ista moueretur animus iudicantis, sicut & promodica re non datur actio de dolo, quia non est verosimile, & de modico non est cur adum de consecr. dis. 2. cap. reuera. Zypæo. lib. 1. consul. canon. tit. de consue. consul. 1. vers. Et quamuis, tol. mihi 23. ibi: Ad eò que autores citati, ac alij accipiendi videantur de ea, quæ originem quidẽ viciosam, sed subsequutam successorum bonam fidem habuit, qui non tenentur examinare facta antecessorum, praesumere possunt illos bonos, & factum bonum fuisse, nisi constet de malo sayrus in thesaur. casuum, lib. 3. cap. 11. num. 1.*

37. Y aunque tambien nos constar esta tolerancia de mera negligencia, omision, o descuydo de los señores administradores, o de los arrendadores de las rentas dezimales, no puede causar obstaculo a dicha presuncion, porque es escrupulo sin fundamento, supuesto que Zypæo, y Sayro, que quedan alegados, no lo tuuieron en assentar, que siendo el initio de la tolerancia, y costumbre vicioso, pueden no obstante los successores que la continuaron con buena fé praesumere antecessores bonos, & factum bonum fecisse; por que en cooperar en el mismo hecho (aunque es impropriedad dezir, que es cooperar) debiẽdo entender que fue bueno, nisi constet de malo, no sabemos q̄ pueda causarfe en la conciencia el menor escrupulo, pues no deben investigar su justifiçaciõ, ex multis P. Coton, tom. 1. contr. celebr. lib. 1. contr. 2. cap. 2. nu. 10. ibi: Unde posteri seruantes consuetudinem excusantur à culpa, quia praesumere debent in fauorem ipsius, nec de eius iniuria investigare tenentur. Y en esta probabilidad, o en igual duda se assegura la conciencia en seguir este sentir, vt cum Nauar. Acedim. Solon. Lopez, Suarez, Azor. & alijs P. Layman. Theolog. Moral. lib. 1. tit. 1. cap. 5. §. 2. num. 7. ex Dian. Pasqua. Caramuel, & alijs P. Coton, lib. 1. contr. 5. cap. 5. a num. 102. a d. 113.

38. Tampoco ignoramos, que se pretende dar a entender juntamente para satisfazer este tercero fundamento de la donacion

D

tacita,

tacita, que en el derecho decimandi no puede aver parvedad de materia, caso que la aya in ipsis decimis, hoc est in fructu earum percipiendo quasi *ias decimandi, ut sic*, sit graue habens perpetuam continuationem. Empero esta es vna euacion parvi momenti, sicut res ipa parua est; a que se responderá por estenlo à la quarta objeccion: y por aora baite el dezir, que aunque el mismo derecho, ut sic, sea graue, cum tamé verferetur circa rem parua, como se cõfiesa, no obliga grauemete, ni excluye la regla, nempe quod non decet ministris Dei de minutis inquirere, sicuti nec prætori de parvis curare, *ex l. scio 4. ff. de in iure rest. l. res bona fide 54. ff. de contrah. emp. l. solent 6. §. fin. ff. de offic. pro cons. l. habitatores 27. ff. locat. l. in rebus 18. §. possunt, ff. de admin. tut. l. omnino 12. ff. de impens. in reb. dotal. l. fin. C. de reuoc. donat. Burat. dec. 445. n. 3. p. 2. D. Franc. de Rox. *Ror. dec. 11. à n. 26. Ricci. m 2. edit. 1. p. ref. 36. à nu. 1. Ciarl. 1. p. cõtr. cap. 2. n. 98. & p. 2. ca. 192. n. 32. & Nouar. ref. forens. q. 37. & q. 54.**

39. Y para que se reconozca, que el ser el derecho graue no excluye la dicha regla, y que así no obliga grauiter in re leui, se prueba lo mismo in præcepto non furandi, audiendi Missam, & in simonia iure ex parte qua positium, & in alijs similibus, ex dict. *cap. etsi quæst. 18. de Simon. cum Glos. verb. Præiij, cap. statutum 11. §. in sup. de rescript. in 6. cap. reuera de consecr. dist. 2. & cap. Episcop. 11. q. 4. Ricci. in d. 2. edit. 1. p. ref. 244. à nu. 1. & p. 4. ref. 59. à nu. 4. P. Layma. Theol. & Cor. lib. 1. tr. 3. ca. 5. à nu. 6. P. Cotton, lib. 3. cõtr. 3. cap. 2. à nu. 28 & latiff. Scobar de vtroque foro, art. 3. à nu. 1. cõ seq. P. Donat. Laynenf. tom. 1. rer. regul. 2. p. tr. 14. q. 36. nu. 1. & tr. 7. q. 15. Pasqualig. de sacrif. nou. leg. tom. 1. q. 400. à nu. 6. & tom. 2. q. 1028. nu. 3. & q. 1077. nu. 8. vbi concludit: Nam modicum augmentum non habetur in consideratione tanquam nihilo æquiparatum, & ideò propter modicum incrementum non est aliquid inuouandum. Valasc. de iudic. perfect. rubr. 9. à nu. 5. per coram, & alij à num.*

40. Tùm, & quarto, porque el dicho Colegio se halla en legitima possession de no pagar diezmo alguno de la dicha Heredad; y estando afsistida esta possession de la probabilidad ab intrinseco que resulta de todos los fundametos deste papel, & ab extrinseco por la autoridad de tantos, y tan doctos Capitulares como ha tenido el dicho Illust. Cab. a que se puede llegar la que se causa por los Religiosos que han sido, y son del dicho Coleg. el derecho q̄ le afsiste viene a ser cierto: lo qual se prueba del comun axioma de todos los Theologos morales, que afirman, que para vlar de la compensacion oculta es menester que el derecho del compensante

fante sea cierto, y no probable cōtra el poseedor, porq̄ la possessi-
on asistida de probabilidad, *transit in rem certam.*

41. Así lo asientan el P. Molin. *de iust. & iur. tom. 3. disp. 891. nu. 1.*
P. Vazq. *in opus. de restit. cap. 6. §. 3. dub. 5. nu. 83.* P. Säch. *in De. alog.*
lib. 6. cap. 3. nu. 7. in hæc verba: *Sicut haberi opinionem probabilem, imò*
probabiliorum dicentem suam esse rem ab altero possessam, non licet alteri um
spoliare sua possessione, quia dum est certitudo, probabile non est licitum esse
spolium alterius. Y mas claro en sus cōsejos morales, *lib. 4. cap. 1. dub.*
14. nu. 12. Lo proprio dize Suar. *de legib. lib. 1. cap. 18. nu. 20.* y con-
cluye con la misma razon, ibi: *Quia tunc non potest applicare ad opus*
prius illud inditium probabile, cum sciat in simili euentu meliorem esse cō-
ditione possidentis, Villalob. *in summ. tom. 1. rr. 1. diffic. 17. n. 4.* Rebell.
de iust. & iur. 1. p. lib. 2. q. 18. nu. 4. & Lefius, *eod. rr. lib. cap. 1. dub. 10.*
num. 58. Caranuel. *Theol. fundamental. fund. 37. nu. 889.* ita: *Super reg.*
standum est possessioni, & iusta semper censenda est, quæ diu in iusta non
demonstratur; sic ait, consuleo demonstratur dixi: Nulla enim ratio pro-
babilis tanti momenti potest esse, ut præualeat possessioni. Layman. *Theol.*
moral lib. 1. rr. 1. cap. 5. Sanch. disp. 44. num. 3.

42. Deinde sin mendigar iuffragios de argum. esta regla es segura
de derecho, porque la possessiõn por si sola, si no consta de su vi-
cio, assegura el derecho del poseedor, *l. usufrui §. ff. si usufr. pezet,*
ibi: *Vincet tamen iure, quo possessores sunt potiores, licet nullū ius habeãt,*
l. fin. C. de rei vind. mucho mas con tanta probabilidad, aunque
fueße igual la del dicho Ilust. Cab. *l. si seruus 91. §. sequitur, ff. de*
V. O. Quæ in sententia, & factõ antiquorum concluye: *Et sane*
probabilis hæc sententia est, quam quidem, & Iulianus sequitur: Nam dum
queritur de damno, & par. verius que causa sit quare non potentior sit, qui
tenet, quam qui per sequitur? Y esta razon prouiene ex regula, *l. in*
p. pari causa 171. ff. de reg. iur. & cap. in pari. 65. eod. tit. in 6. Villalpand.
de iur. spirit. lib. 15. cap. 7. à num. 58. Ualasc. *de iud. perfect. rubr. 14. an-*
not. 8. nu. 15. ex multis Pasqualig. *sing. qu. est. iuridi. tom. 1. q. 146. nu. 3.*
& de sacrific. *nona leg. tom. 1. q. 502. num. 4.* ibi: *Iniqua esset sententia, quæ*
instum possessorem ex iure dubio decurbaret possessione, nam etiam in pari
causa fauendum est potius possidenti. Y así el P. Gran. *1. 2. p. 2. contr. 2.*
rr. 12. disp. 4. sect. 4. nu. 40. in fin. no escusó, ni al Abogado en estos
terminos, ibi: *Notandum est præterea non licere aduocato defendere par-*
tem minus probabilem contra bonum possessorem in civilibus, & contra reū
in criminalibus, siue sint res parvi momenti, siue magni, quia tunc certissi-
mum est, illis esse fauendum.

43. Y en el caso presente es cierto, que el dicho Colegio demás de
la

la dicha posesion se halla con mejor derecho, porque se reduce á la conservacion de sus privilegios, y por ello agit de damno vitando, y el dicho Ilust. Cab. de lucro adquiriendo, *d. l. si servum 91. §. sequitur, ff. de verb. oblig. l. procul. 26. ff. de d. m. in sect. & l. fin. §. si quæst. C. de codicil.* Las quales razones se ponderaron en semejante caso, y de la constitucion de Leon XI. contra la Iglesia Colegial de Belmonte, por el Colegio de la Cõpañia de Jesus, q̄ defendió el Sr. Pr. Valenç. *cons. 88. ex num. 31. ad 34. in hæc verba: Et ita est applicabilis casus nostro, quædam notabilis resolutio Crauet. d. cons. 21. n. 11 quod habens privilegium de non soluendis decimis agit de iure quæsito conservando ex parte vero Ecclesia, quæ decimas præcedebat de lucro quaerendo, ut eas lucri faciat, & causa tractantis de iure quæsito conservando & sic de vitando damno præfertur, &c. Et causa privilegiati favorabilior est, &c. Et non est attendenda innovatio, quam prætendunt resultasse, & provenisse ex breui Sanct. Leonis XI. quia debet inspicisci utilitas principij, non exitus ex futuro eventu causæ.*

44. Por lo qual no se puede excluir el derecho del dicho Colegio con sola probabilidad, sino con evidencia que se muestre en contrario por legitima prueba, ad text in cap. pen. de inst. ibi: *Nos igitur in interlocuti fuimus Archidiaconum esse in plena libertate eiusdem Archidiaconatus possessione tuendam; donec probatum legitime fuerit ex adverso libertates ipsas Archidiaconis ab Archiepiscopis personaliter fuisse concessas, & cap. Inquisitione tua 44. de sent. ex com. D. Valenç. cons. 58. nu. 17. & 18. & Pasqualig. in select. quæst. canon. cent. 3. q. 245. n. 6. ibi: Ex quo fit, quod quando quis possidet mansueneri debeat in sua possessione quoad usque clare constat de non iure possidendi, & de sacrif. non. leg. d. quæst. 502. num. 5. ibi: Quia possessio est omnique manutenda donec de contr. iure constat.*

45. Y el dicho Ilust. Cab. no puede mostrar derecho cierto, porq̄ destes principios se infiere esta razon, que parece evidente: Probabilidad con posesion hazen la cosa cierta, y moralmente evidente: la Cõpañia de Jesus en el caso presente tiene probabilidad, como consta de todos estos fundamentos; y se halla en posesion de 30. y mas años, si se atiende solo desde la concordia aca; luego es cierto su derecho de la exempcion de la paga de diezmos de dicha Heredad. Luego no lo puede fer el del dicho Ilust. Cab. porque no es posible aya certeza de dos partes contradictorias, aunque pueda aver assenso de probabilidad, *l. Tutia 99. ff. de cond. & demonst. l. 1. ff. rer. permu. l. hæc verba 124 ff. de V. S. l. si pater 9. §. fin. ff. de liber. caus. l. 1. §. 1. C. de latim. liberr. coll. Colleri. de process. execut. 1. p. cap. 5. n. 86. D. Valenç. cons. 189. à n. 88.*

optime Villalpand. *de iur. spiritali* lib. 15. cap. 7. nu. 62. P. Layman. *Theol. Moral.* lib. 1. r. 1. cap. 5. §. 2. a nu. 5. & P. Cotton. *tom. 1. contr. celebr.* lib. 1. contr. 5. cap. 3. a nu. 42. & 44. cum seq.

46. Tum, & vltimo, porque la probabilidad que quiere fundar el dicho Illust. Cab. por las razones que por su parte se ponderaron, fuera de no ser suficiente, ex iam dictis, se excluye, y desvanee por ser los dichos fundamentos muy flacos, y antes de los que se alegarán en su satisfacion, demàs de lo dicho hasta aqui, resulta mas fuerte fundamento à favor del dicho Colegio, y se haze mas infalible su derecho, y mas llana la justicia de su pretension, tanto en el fuero interno, como externo, para q̄ se quiere qualquiera escrúpulo, que assi la juzgamos, porque procede en este caso lo q̄ dize el P. Layman. *Theol. Moral.* lib. 1. r. 1. cap. 5. §. 3. num. 37. ibi: *Sed nota hic primo, quod resolutio ista non datur sit pro scrupulosis, quippe quorū dubia rationabilia esse non solent.*
47. Ad primam igitur difficultatem, q̄ mira a fundar derecho cierto por la Bula de la Santidad de Leon XI. se responde no ser lo mismo tener Bula cierta, q̄ ser acreedor cierto; cierta es la Bula, pero todo el derecho della se ha hecho incierto por la costūbre en contrario, y por los demàs fundamentos hasta aqui alegados de prescripcion, donacion presumpta, parvedad de materia, y por no averse hecho acto alguno en su observãcia, lo qual era necesario para que interrumpiessa la possession que siempre ha tenido el dicho Colegio, por los priuilegios cōcedidos à la Compañia de Jesus; y esto es lo que dixo el S. Valenz. *d. conf. 151. num. 4.* ibi: *Quam licet pendente super reductione, & moderatione dictorum priuilegiorum coram D. D. Cardinalibus. siue quibuscumque alijs iudicibus dicta Societas, & illius domus, & Collegia non peccant primari sua possessione non solvendi decimas virtute dictorum priuilegiorum.*
48. La razon es clara segun Juristas, y Theologos, nempe, por no estar recibida, y entonces es contrario el no vfo, quãdo el precepto es positiuo, ó afirmatiuo, como lo es el de los diezmos, y entōces es cierto que deroga la falta de la observancia à la ley, y no es menester que el no vfo corra por mucho tiempo, porque basta la repugnancia de dos, ó tres contrarios actos consentidos, y sabidos para la abrogacion de la ley positiua humana (como lo es respectu quorū, vel quatenus non respicit congruam, la de pagar diezmos) P. Suar. *de legib.* lib. 7. cap. 18. & cap. 7. a nu. 7. & lib. 4. cap. 16. num. 3. P. Dian. 1. p. r. 10. ref. 7. & p. 6. r. 5. ref. 6. & 7. & ref. 18. & par. 10. r. 15. ref. 6. & par. 11. r. 2. ref. 69. P. Cotton. *ditom. 1. contr. celebr.*

celebr. lib. 1. contr. 2. cap. 2. n. 21. & P. Donat. Layn. tom. 1. rer. regul. 1. p. 1. q. 17. ex nu. 11. cū scq. & q. 18. nu. 3. cū allegatis sup. n. 10. & 11.
 49. Mucho mas en la derogacion de los privilegios de la Compañia de Jesus, porque hasta en la forma della tiene especial privilegio la dicha Religion para que no baste la expedicion, ni la promulgacion, segun Bula de la Sãtidad de Greg. XIII. que sigue el P. Cotton. d. lib. 1. contr. 4. in princ. num. 14. ibi *Singularis porro forma requiritur ad renocãda privilegia Societatis Iesu ex privilegio Greg. XIII nimirum, ut renocata non censeantur, nisi eadem Societati renocatio per trinas lueras eundem tenorem continentes, tribus distinctis vicibus imitata fuerit,* y cita a Amico, y Diana, &c.

50. A la segunda duda que mira a que la concordia tiene fuerça de cosa juzgada, y mas estãdo confirmada, y aprobada de la Santidad de Urbano VIII. por Bula dada en Roma en 20. de Nouiẽbre de 1623. respecto de la qual parece que se haze cierto el derecho del dicho Illust. Cab. por venir a tener fundada su intenciõ en dicha concordia, como se fundó, y se prueba mas del cap. *veniens* 8. de trans. ubi Clof. & DD. ab Augustin. Barbof. in collect. super eod. se responde.

51. Lo primero, que no basta que sea como cosa juzgada, sino que sea practicada, y observada, segun se ha fundado respecto de las leyes, que no observadas no paran perjuizio a tercero, ni tienen fuerça alguna, ex d. l. de quibus 32. ff. de legib. cum iam late dictis num. 10. & 11. siendo asì que la ley es sentencia, & *res indicata*, y aun mas que esta, como con Triquel. Farinar. Bozmo. & D. Couarr. probat Scobar de erroque for. arr. 4. §. 2. num. 60. ibi: *Quia lex ipsu sententia est, & quidem fortior, quam lata à iudice,* & num. 61. ibi: *Quia sententia est, & habet plenius omnes effectus iudicialis sententia,* & Caramuel. 1. p. de su Theolog. fund. fol. 391. al margen de su fundamento. La razon es la que ya se fundó, de que las leyes no observadas no tienẽ fuerça alguna; luego la cõcordia no observada 31. años, que son otros 31. actos negativos contrarios a la ley, ó sentencia, ó concordia afirmatiua del diezmo, no tiene fuerça, y está abrogada, quoad hoc.

52. Lo segundo, porque toda sentencia executiua, que es cosa juzgada, no priua al possedor de su derecho, hasta que se execute despojandole, y en el interim adhuc retinet dominium rei, y la puede gastar como suya el reo contra quien se pronunció: luego aunque la concordia tenga la misma fuerça, y los mismos efectos de cosa juzgada, si no se lleuó a debida execucion, ni observó, no
 causa

causa perjuizio á la possession de no pagar diezmos, y vino a quedar derogada per non usum, como la ley que es mas que cosa juzgada: pruebate expr^{ss}. *ex cap. contigit 3. de transact. ibi: Transactio nem, quam fecerit (si fuerit aliquod annus servata) capitulum ac si non concenserit in eam non poterit reuocare.* Y esto es lo que in casu dixo el Sr. Valenç. *conf. 88. nu. 51 & 52. ita: Observata concordia super decimis est maximi momenti, & multum considerabilis.* Luego no es considerable, ni de algun momento no observada, latè Nig. Cyriac. *lib. 1. contr. 3. ex num. 40. & Valeron, de trans. tit. 6. q. 3. à num. 30. & 34. ibi: E conuerso tamen si obseruancia transactio nis contraria sit eam destruit, immo & derogat si per legitimum tempus fuerit prescripta.*

53. Lo tercero, porque es axioma llano, y sabido, que la concordia fit solum super re dubia iuridice, & litigiosa, l. 1. ff. de transact. l. eleganter 23. §. si post. ff. de cond. indeb. l. si causa 26. C. de trans. cap. 1. ex eod. tit. Joseph Lambert. in cõpend. iuris. Canon. lib. 2. tit. 20. D. Valçç. *conf. 11. num. 31. & 32. ibi: Transactio restringitur ad ea super quibus erat lis, & conf. 175. nu. 6. 7. 8. & 14. P. Layman. Theolog. Moral. lib. 3. tr. 4. cap. 31. num. 1. Pasqualig. de sacrif. non. leg. tom. 2. q. 1038. nu. 9. & q. 1040. à num. 1. & 3. Nig. Cyriac. controu. 3. num. 18. & 20. & contr. 128. à num. 10. & 90. Pegaz. lib. 1. ref. cap. 7. ex num. 63. cum seq. Paul. Emil. in obs. ad Castill. de alim. in Roia dec. 72. num. 2. dec. 105. num. 9. & dec. 126. num. 6. & multi per Valeron, tr. de transact. tit. 2. q. 1. num. 5. ibi: *Atque idèõ firmiter asseuerandum, ac pro regula statuen dũ est, transactio nem non nisi de lite, ea que incerta, & dubia fieri posse.**

54. Sed sic est, que en el prediolo de la Isla jamàs le puso el Cabildo obieccion, en quanto al diezmo, al dicho Colegio; ó porq̃ lo desestimó por leue, ó porque le hizo gracia, y donacion dél, como se ha fundado; ni el dicho Ilust. Cab. mostrará pedimento, ni auto en contra de la dicha Heredad: luego la transaccion no recayó, ni pudo (segun las doctrinas citadas) recaer sobre el dicho pedaço de tierra, ó Heredad de la Isla; y así solo dió forma para lo que en adelante pudiera tener la Compañia de Jesus, que es el efecto para que el dicho Colegio entró con los demás en la dicha concordia, en que no puede aver duda, porque el efecto effencial del ser la concordia *res iudicata*, es para la extincion de los pleytos, y dar forma á la dezimacion futura, *ex ratione l. cum re. 2. C. de transact. & ita D. Valenç. d. conf. 88. num. 48.* Y esto se salva sin lastimar la possession anterior de la Compañia; luego no vale la consecuencia: *La concordia est res iudicata, luego dirime la possession antecedente.*

55. Lo quarto, porque la dicha concordia se fundó en la Bula de Leon XI. que es cosa clara que no se huiera concordado la Cõpañia a no averle salido Bulã tan contraria, por estar en su possessiõ amparada de los Pontifices Paulo III. Pio IV. y Greg. XIII. en la Bula *Pastoralis officij*, dada en Roma a 1. de Enero de 1578. con expressã derogacion del *cap. nuper de decim.* cuya effempcion à decimis observada desde el año de 1549. que fue el de la fecha de la Bula de Paulo III. que empieza: *Paulus Episcop.* tiene mas de 120. años de possessiõ; led sic est, que la Bula de Leon XI. no extinguió la que tenia el dicho Colegio anterior a dicha cõcordia ex allegatis á num. 12. y consta del tenor de la misma Bula, ibi: *Ex nunc, & deinceps, &c.* porque solo habló por lo venidero, y no de lo passado; luego ni la dicha concordia dirimió la dicha anterior possessiõ, quod patet, porque la dicha Bula a que atendió la dicha concordia, est de iure quærendo, & non de quæsito, vt ad rē probauit D. Valenç. *cõf. 88. à n. 10. ad 30. & conf. 151. ex n. 16.*

56. Lo quinto, y eficaz, porque la possessiõ no se pierde sine proprio factõ possessoris contrario, segun el axioma del derecho: *Ius alicui quæsitum non tollitur sine illius factõ, l. fin. ff. de pact. l. id quod nostrum 11. ff. de reg. iur. l. fin. C. de nouat. l. cum à facere 7. C. de iure dot. D. Valenç. conf. 114. num. 31. ibi: Imò cum dictum ius adquisitum ad singulares spectet personas absque eorum factõ euelli nequit, & nu. 32. ait: Quia ius in alicuius personã radicatum ab eo ex factõ alieno euelli nequit, & cõf. 146. num. 44. & possessorem non esse sua possessiõne priuandum sine ipsius proprio factõ etiam per rescriptum Principis, dixit in *conf. 58. num. 16.**

57. Y esta regla es llana en el derecho, y possessiõ effemptionis à decimis, porque este priuilegio no se puede perder, ni su possessiõ, a lo menos sin multiplicidad de actos contrarios a el; luego si aqui la Compañia de Jesus no ha hecho, ni vu solo acto contrario a su possessiõ, y effempcion, porque ni ha pagado, ni se le ha pedido diezmo alguno de la dicha Heredad en fuerça de la dicha Bula, y concordia, es constante que el dicho Colegio se halla en la observancia de su possessiõ, y priuilegios, sin embargo de la dicha Bula, y concordia, por no averse practicado, ni executado, lo qual era preciso, vt probat textus in *cap. contigit 3. de trãfact.* ibi: *Si fuerit aliquod annis seruata.* Y con esta misma calidad habla el *cap. veniens 8. eod. & in casa D. Valenç. conf. 88. num. 51.*

58. Y en propios terminos que la dicha possessiõ, y priuilegios no se puedan perder sin multiplicidad de actos contrarios per legiti-

legitimum tempus factos a privilegiato, hoc est per actualement solutionem probatur, ex cap. si de terra 6. ibi: Per 30. annos eis decimas per scripsisti, & c. cum cap. accedentibus 15. de privileg. Burat. 2. p. dec. 704. a num. 8. & 11. Y en caso de la possessione de 10 dezmar ex certo genere D. Valenç. conf. 114. num. 43. ibi: Quando privilegium est consuetudine inductum, eo, quod non est inductum unico actu, sed pluribus, ita multiplici contraventione tolli debet. Y que esto aya de ser con ciencia, y animo de renunciar dichos privilegios, probat; & decisum refert ex alijs Tamburin. de iur. Abbatis. disp. 17. q. 5. a num. 5. ibi: Quod exemptio a solutione decimarum cum sit privilegium Religioni concessum, si ex negligentia, ignorantia, vel omissione regulares persone illo non utantur etiam per aliquos actus contrarios non praeiudicant iuri suo, & hoc probat ex compendio privilegiorum Societatis Iesu, & c. Et cum multis P. Donat. Layn. tom. 1. rer. regul. 1. p. 11. q. 13. num. 12. ibi: Proinde si Monasterium habeat privilegium non soluendi decimas si illas solvat bis, semel, & iterum etiam ex communi consensu capituli, non obid amittet privilegium, & c.

59. Lo sexto, porque el tener la concordia la misma fuerza que la cosa juzgada, se entiende quoad ius, non verò, quoad factum, como se prueba de la definicion comun del *ius ad rem*, y *ius in re*, porque el *ius ad rem* lo dà el contrato ante rei traditionem, pero el *ius in re* solo lo dà la entrega, y possessione que resulta de la observancia de la transaccion, ita Dicastillo. de iust. & iur. lib. 2. tr. 1. disp. 1. dub. 2. num. 16. ibi: *Ius ad rem* acquiritur ante rei traditionem, sed *ius in re* sequitur rei traditionem. Y en el num. 9. dize, que es tan esencial la possessione al *ius in re*, que sin ella no puede passarse a otro: *Quia iusta vulgarem satis regulam iuris, id quod nostrum est sine facto nostro ad alium transire non potest*, ita ille: luego aunque la concordia sea el *ius ad rem* no interrumpio la possessione del dicho Colegio, ni dirimio el *ius in re* que este tiene, porque sine facto proprio ad alium transire, non potest, segun Dicastillo, y todos los Juristas.

60. De todo lo qual resulta, que el dicho Colegio estubo siempre en la observancia de su antigua possessione del no dezmar, sin que se la interrumpiesse, ni la dicha Bula, ni la cõcordia que se fundò en ella, y assi no es necessario recurrir a su prescripciõ, puesto que nunca se produjo el *ius in re*, ex defectu observantiae dictae concordiae, sin embargo de la aprobacion que tuvo de Urbano VIII porque demàs desta se requiere juntamente otra cosa, que es la dicha observancia, & ita patet ex d. cap. veniens 8. de trans. Pero quando respectu del *ius ad rem*, que es la accion para pedir en vir-

tud de dicha concordia, se quiera fundar la pretension del dicho Cabildo, se halla afsimismo excluida por el transcurso de los 30. y mas años que despues acá han corrido, *quo tempore omnium actionum completur præscriptio, & tollitur obligatio*, l. 2. *C. de const. pacu. l. 1. §. ad hæc, C. de ann. excepr. l. omnes 4. l. competis 6. §. illud autem, C. de præscr. 30. vel 40. ann. D. Valenç. 168. num. 34. & ad rem Grat. tom. 5. cap. 994. num. 8. Tond. quæst. benef. 1. par. cap. 61. à num. 8. & Valeron. de transf. tit. 6. q. 3. num. 34.*

61. Y aunque háziendo todo su estuérço en la dicha concordia, la parte de la Santa Iglesia pretende excluir la dicha prescripcion, valiendose del remedio del quadrienio, dentro del qual dize que se halla para restituirse, *adversus lapsum temporis dictæ præscriptionis*, por contarse aquel desde el dia que se cumplió la dicha prescripcion, per text. in cap. 1. *cum seq. de in integr. rest. & cap. 1. cum seq. eod. tit. in 6. & clem. 1. eod. tit. cum l. 5. & l. 10. tit. 29. p. 2. & l. 7. tit. 29. p. 3. vbi Greg. Lop. Glos. 8. idem in l. fin. tit. 19. p. 6. Glos. 5. & 7. D. Couarr. in reg. possessor. de reg. iur. in 6. 3. p. §. 3. num. 4. Garc. de nobil. Glos. 6. §. 1. num. 17. vers. Vnde. Gom. lib. 2. var. cap. 14. nu. 7. Genuent. in practic. Eccl. q. 122. à num. 1. D. Valenç. conf. 33. à num. 244. Ricci. ref. 32. num. 4. p. 1. in 2. edit. Cancer. 2. p. var. cap. 1. nu. 238. & 239. in nouis. edit. Reuert. dec. 328. nu. 3. & ibi Marin. num. 2. D. Valenç. conf. 168. à num. 42. D. Hier. de Leon. lib. 2. Valen. dec. 183. num. 45. P. Dicastill. de iust. & iur. lib. 1. tr. 1. disp. 1. dub. 13. num. 268. cum seq. & Valasc. de priu. i. serab. person. 2. aliàs 3. p. q. 8. à num. 105. & 107.*

62. Se responde: Lo vno, que in pari causa, & priuilegio, no puede el vn priuilegiado en perjuizio del otro vsar de su priuilegio, l. *verum 12. §. fin. ff. de min. l. & si milites 8. ff. de excus. l. assiduis 12. C. qui prior. & l. 1. C. de priu. dot.* Sed sic est, que toda Religion es lugar pio y Ecclesiastico, y tiene el mismo priuilegio, *ex l. omnia 35. C. de Episc. & Cleric. cū cap. 2. de in integ. rest.* Luego no puede la Sata Iglesia en perjuizio del dicho Colegio valerse del dicho quadriennio, y priuilegio de la restitucion iusta præ allegatam regulam. DD. in Auth. *quas actio. C. de sacros. Eccl. vbi Cinus, num. 1. Salicet. & Bart. nu. 3. Abb. in cap. auditis 3. col. 2. de in integ. rest. D. Couarr. in d. reg. possessor. 2. par. §. 2. num. 4. Mazerat. lib. 2. var. cap. 8. num. 58. Grat. dec. 196. num. 18. & D. Valenç. conf. 168. num. 44. ibi: Quartum, quod hoc foret post tot annorum curricula, & in præ iudicium aliarum causarum piarum, & certiorum, &c.*

63. Lo otro, porque el dicho Colegio traça de conservar su possessiõ, y essempcio a decimis, & ita de iure quæsito non amittèdo,
&

& de damno vitando, y el dicho Cabildo de lucro adquiriendo, como lo fundó el Sr. Valenç. sup. num. 43. y en concurso de dos priuilegiados, se prefiere el que trata de damno vitando, al q̄ trata de lucro sibi captando, l. *verum* 12. §. *pen. ff. de minor. l. fin. ff. ex quib. caus. maior.* D. Couar. d. 2. p. §. 2. nu. 4. Mazerat. d. lib. 2. cap. 8. nu. 59. & 60. Greg. XV. dec. 473. ex nu. 13. Cancer. 2. p. var. cap. 1. nu. 189 & 262. D. Valenç. conf. 18. num. 88. & conf. 174. num. 82. & conf. 175. num. 45. Ciurlia. 2. p. coner. cap. 139. num. 28. P. Donat. Laynen. tom. 1. rer. reg. 1. p. 27. 7. q. 19. num. 13. & P. Patqualig. de sacrif. nou. leg. tom. 1. q. 642. num. 4. Marin. lib. 2. ref. cap. 200. num. 14.

64. Y en propios terminos de diezmos, defendiêdo á la Cõpañia de los Padres Cartujos de Mallorca, que los pedian por el benefiçio de la restitucion, como menores, contra la possessiõ del Colegio de no dezmar, resolviõ que no les vale a los Cartujanos el remedio del Canon: Reintegr. 3. q. 1. el Sr. Valenç. conf. 71. à nu. 47. ita: *Quia tam Ecclesiasticum, & priuilegiatum est dictum Collegium Societatis Iesu, quam dictus Conuentus Carthusiensium, & priuilegiatus non videtur priuilegio contra pariter priuilegiatum, ut in auct. quas actiones, C. de sacros. Ecl. præferitur cum dictum Collegium agat de damno vitando ne soluat decimas suorum fructuum, quas coligit proprijs sumptibus, Conuētus verò Carthusiensium agit ut sibi soluantur, ut capret lucrum ex illis, & quando vnus priuilegiatus agit de damno vitando præferitur alteri prætendenti simile priuilegium.* Ita ille cum Molin. Jesuita, y otros muchos, y con vna decisiõ de la Rota.

65. Esto es regular en qualquiera caso que vna Iglesia agat cõtra aliam, para no poderse valer de sus priuilegios contra la otra que se halla con la possessiõ de los suyos, y que trata de iure quæsito conservando; ita P. Sanch. de matr. lib. 6. disp. 4. num. 15. a quiê sigue el P. Dicaitill. de iust. & iur. lib. 2. 27. 3. disp. 1. dub. 16. à num. 354. ibi: *Si Ecclesia de lucro cessante agat aduersus alteram Ecclesiam, cui lucrum illud adquisitum iam est, præferitur illa altera Ecclesia, tamquam in possessiõne existens, & certans de iure adquisito non perdendo, nam Ecclesia contra Ecclesiam pariter priuilegiatã non restituitur, si ex tali restitutiõne altera Ecclesia, aut magis lædenda est, aut æque.* Late D. Valenç. conf. 18 ex num. 52. & num. 86. cum seq.

66. Lo otro, porque al dicho Colegio le asiste la Regla: *Quod in pari causa, etiam priuilegiatorum, potius est fauendum reo, quam actori, l. verum* 12. §. *fin. ff. de minor.* de mas de ser priuilegiada su causa tam ratione conservandæ suæ possessiõnis, & priuilegiatorum, ex d. n. 43 quam damni vitandi, ex l. *si seruum* 91. §. *sequitur, ff. de U. O. cum dictis*

- dictis à num. 63, & in casu dictæ regulæ Greg. XV. dec. 473. n. 14. & D. Valenç. conf. 18. num. 98. & in 2. casu Menoch. de adipisc. Rem. 4. num. 778. Mastr. dec. 280. à nu. 89. & 97. Capic. Latr. 2. p. dec. 195. à n. 18. & 23. Tusc. lit. P. cõcl. 336. à nu. 1. & Ciardin. d. ca. 139. à n. 39.
67. Lo otro, y vltimo, porque la dicha Sãta Iglesia no puede ajustar al caso presente las condiciones necessarias para valerse del beneficio del quadriennio, vt intra illud restitatur, principalmente la lesion que para ello requiere el derecho en el menor, porque ha de constar que sea graue, y enorme, *ex l. si ex causa 9. ibi: Si grande damnum sit minoris, & l. pen. ibi: Si grande damnum pupilli vel adolescentis versatur. ff. de minor. & cap. i. cum cap. auditis 3. de in integ. rest. ibi: Graui iactura ledatur.* Y juntamente que fue involuntaria sin conocimiento della, ni descuydo culpable, vtrumq; probatur, *ex cap. i. cum seq. de in integ. rest. in 6. & Clem. 1. eod. tit. cum l. fin. tit. 19. p. 6. Latif. D. Valenç. conf. 26. ex num. 47. Surd. dec. 136. à nu. 2 P. Molin. de iust. & iur. com. 2. disp. 574. num. 2. P. Dicast. eod. tr. lib. 7. tr. 3. disp. 1. dub. 16. à nu. 352. Herm. in l. 4. tit. 5. p. 5. Clos. 12. nu. 25. & Zypæo, consul. canon. lib. 1. tit. de in integ. rest. consul. 2.*
68. Y que las dichas condiciones no se puedan ajustar a este caso, es llano, porque abinitio concordia procedió el dicho Cabildo con pleno conocimiento, y ciencia de la gracia, y donacion del excesso á la medida del prediolo, por las razones que ya se han fundado, y en especial ser modicæ rei, en que el gasto de recoger su diezmo avia de ser mayor que su fruto, y esta ciencia excluye la razon de lesion, y engaño, ó negligencia; y aunque en lo regular se presume la ignorancia, *ex l. verius 21. ff. de prob.* en este caso ni la permite lo illustre de tan doctos Prebendados, por la irreuerencia y aver estado presentes a todo, D. Valenç. conf. 33. num. 197. ni se puede presumir siendo fundamento de su intencion. *Caualec. dec. 151. n. 2. & 3. Nig. Ciri. lib. 1. contr. 128. nu. 12. & Caren. ref. 39. nu. 1.*
69. Fuera de que propter rem exiguam, seu modicam, no se dá el beneficio de restitution, *ex l. scio 4. ff. de in integ. rest.* ni puede la Iglesia, ni otro priuilegiado maximè contra priuilegiatum gozar del dicho quadriennio, y beneficio; in tali casu D. Couar. lib. 1. var. cap. 3. num. 10. per tot. Suar. alleg. 21. nu. 3; Garc. de expens. cap. 18. num. 21. Nig. Ciriac. lib. 2. contr. 303. à num. 62, Ricci. 1. par. ref. 36. à num. 3. in 2. edit. Fabius apud Marin. com. 2. alleg. 4. num. 13, & 14, & alij latè per Faria, ad Couar. d. cap. 3. ex num. 57. & 72.
70. A la tercera razon, que mira a dezir, que el dicho Cabildo no ha administrado por sí las rentas dezimales de la Isla de Leon,

fino que las ha arrendado, y que assi no puede ser de perjuizio el hecho de sus arrendadors, si no han cobrado el diezmo de la dicha Heredad; en que no pueden aver tenido noticia, ni fuera suficiente qualquiera particular de los señores Prebendados, sino que les conitasse capitularmente congregados, a que parece alude dezir la parte del dicho Cabildo, que no se ha hallado ninguna razon en los papeles del dicho Cabildo, ni acto capitular que pruebe su ciencia, ex *Surd. conf. 28. num. 104. Giurv. dec. 106. nu. 14. Rota coram Comit. dec. 21. num. 9. & 10. Ricci. 1. p. ref. 19. num. 2. in 2. edit. & Grat. tom. 4. cap. 601. num. fin.* Se responde.

71. Lo primero, que en el caso presente, y con las circunstancias q̄ constan de todo lo alegado hasta aqui (a que se llega aver tambien administrado por si algunos años el dicho Cabildo, en los quales procedió en la misma forma que sus arrendadores, y aver tomado las cuentas por si de todas las rentas dezimales) no cabe la presuncion de ignorancia, y mas en cosa tan notoria, y que ha passado tan á la vista del dicho Cabildo, y de todos sus Prebendados, y propios administradores de dichas rentas; y assi procede lo dicho en el num. 68. & præcipue D. Valenç. d. *conf. 33. n. 197. ira: Et certum est, quod si Parrochi habuissent aliquam rationem, ex qua dicto præstimonio non pertineret dicta pars decimarum efficere, quod hoc declararetur ad suum fauorem contra absentem nam presentia Parrochorum arguit scientiam, & consensum.*
72. Lo segundo, porque no es hecho para que se deba presumir ignorancia, siendo tan notable, y memorable el de dicha Bula de Leon XI. tan fauorable á las Iglesias destos Reynos, sobre que demás a mas cayó la dicha cõcordia por los pleytos que sin embargo resultaron con la Compañia de Jesus, en que se capituló la forma del prediolo que se ordenaua en dicha Bula, en que no se innovó cosa por dicha concordia; y a no aver el dicho Cabildo assignado por tal prediolo toda la dicha Heredad, por no ser de momento, ni utilidad el excesso sobre que oy se duda, no se pudiera aver puesto en olvido hecho, y derecho tan singular, ad *text. in cap. quanto 3. vers. Ne autem de transl. Episc. cap. illud 5. de Cleric. ex com. cap. quosdam 7. cum seq. de præsump. D. Valenç. conf. 168. num. 40. Marin. lib. 1. ref. cap. 194. num. 10.*
73. Lo tercero, porque el refugio comun de que la dicha ciencia debe ser iptius capituli cõgregati, no tiene lugar quando con lo alegado concurre el transcurso de 30. y mas años, en q̄ presumiendose solemne el consentimiento, se presume tambien la ciencia; y esta

esta es la segunda resolucion, y que sigue la Rota contra otros que requieren 40. años, olvidados del *cap. peruenit 4. de empt. & vend.* Farin. *dec. 506. num. 4. p. 2.* Grat. *dec. 150. num. 4.* Ricci. *d. 1. p. ref. 32. num. 1.* multos Casen. *ref. 102. num. 1.* multos etiam P. Donat. Laynen. *com. 1. r. r. regul. 2. p. r. 14. q. 30. a num. 1.* Cui in verbis cōuenit Ciardin. *1. p. contr. cap. 39. num. 16.* ita: *Et lapsum est tempus 30. annorū, ut hic, tunc omnia præsumentur solemniter acta, etiam si non probetur scientia Pontificis, quia huiusmodi probatio non est necessaria, quia si præsuntur assensus Pontificis, sequitur necessario etiam illius scientia præsumptio, nec dicuntur duæ præsumptiones, sed una tantum, quia una de-
bet in consequentiam alterius.*

74. De que resulta no ser de substancia la dicha tercera replica, porque todo su fundamento consiste en la ignorancia, y assi lo dizen expressamente los Autores alli citados, la qual cessando ex dictis, cessa dicho fundamento; sic constat ex *Posth. de man. obs. 35 num. 64.* ibi: *Nec arrendarij possunt præ iudicare Ecclesia, seu domino in soluendo, & constituendo alium in quasi possessione contra dominum, nisi cū illius scientia, & patientia, vel consensu, cum congeitis a D. Valenç. conf. 26. ex num. 63. & conf. 33. in initio num. 254.*

75. A la quarta duda, aunque contiene varios medios, y el principal a que se reducen, de negar la parvedad de materia para destruir la presunta donacion que se ha fundado, y hazer dudosas otras razones que se han ponderado en el discurso deste papel, se satisface sin embargo facilimo negotio; asseñtando que es mas cierto, y mas probable que in decimis ay, y se dá parua materia por ser doctrina de Santo Thom. *2. 2. q. 87. art. 2. fol. mihi 205.* de quien la tomaron Astens. *in rubr. de decim. art. 4. in fin.* Rebuf. *de decim. q. 13. num. 31.* in hæc verba: *Sicut de minimis non curat prætor, l. scio. ff. de in integr. rest. sic non congruit, honestati ministrorum Dei de huiusmodi minutis perquirere, & Ricci. com. 2. in 2. edit. 4. p. ref. 295. nu. 3.*

76. Ni obsta la autoridad del señor Valenç. citado en fundamēto de dicha quarta duda, porque en la razon que trae por su sentir padeciò equiuocacion, por ser la que ay para lo contrario, mas teologica, que juridica; nam aliud est, quod in decimis detur parua materia, aliudque dicere, quod etiam de minutis solvatur, por q̄ no se destruye por esta razon la primera, como quiere el señor Valençuela, sed vtraque simul stare potest; porque los textos que dizen, que se deben pagar diezmos etiam de minutis, no niegan por esto que aya parua materia en ellos, nam verbum: *De minimis,* loquitur de partu animalium Late, Caseo, & similibus, quæ decimæ minutæ

minuta vocantur text. in cap. 3. & cap. cum in tua 30. cum Ciof. verb.
*Minutas de decim. ipse D. Valenç. conf. 33. num. 159. ibi: Quia decima
 minuta sunt ille, quæ proueniunt ex partu animalium, caseo, pullis, ouis, &
 horris. Ergo non est bona ratio hæc ad negandum in decimis par-*
uitatem materiae.

77. Tan poco lo es legitima en la diferencia que se quiere poner
 entre el ius ipsum decimandi, *ve sic*, y entre los mismos diezmos; esto
 es, los frutos que se perciben dellos, quasi in his nõ debeat de mi-
 nutijs magnum scrutinium facere in perceptione, at in iure ipso
 é contra, por ser perpetuo, y por ello graue, en que no puede caer
 parvedad; porque sin embargo de dicha perpetuacion, fuera de q̄
 no se puede responder bien con esta diferencia á la opinion sup.
 num. 74. porque los diezmos tienen continuacion perpetua en su
 perceptione ratione iuris decimandi, y sin embargo, esto no im-
 pide la parvedad; se responde clarius.
78. Túm, porque segun doctrina de todos los Theologos, no basta
 que el precepto, ley, ó derecho sea graue ex se, para q̄ obligue
 grauemente, si la materia circa quam es leue, porque como son
 correlatiuos *preceptum, & res praecepta*; siendo ia materia leue, la
 relacion del precepto es absolutamente leue, aunque secundum
 quid, & quantum ex se sea graue, quia secundum iuristas: *Correla-*
tionum eadem est ratio, ex l. 3. §. iudicio contrario, ff. de contr. act. tut. l.
proinde, ff. ad leg. Aquil. cap. praeterea de offic. de leg. sic Tusc. l. C. concl.
626. Mendez á Castro, in prax. lib. 5. cap. 1. y Surd. de alim. tit. 9. q. 31.
& dec. 199. num. 13. dize: Conexa dicuntur indiuidua. Scaci. de appell.
q. 17. lim. 21. num. 25. Conexa repantur & num.
79. Sed sic est, que el precepto, y la materia dél, tienen conexion;
 como la tienen la materia, y la forma, luego se reputan vn indiui-
 duo; luego si la materia es leue, el ius, que dize relacion a ella, es
 leue ratione conexionis, & relationis: esta es doctrina de todos,
 y me admiro no se aya visto siendo tan comun, & cunctis triuijs
 per via; oygase al P. Suarez de legib. lib. 3. cap. 25. num. 1. *Quantum ex*
communi doctrina Doctorum colligi potest, tria capita designari solent ad-
hanc grauitatis obligationem, in lege discernendam, & grauitas materia,
& uerba, quibus praecipit lex, & intentio praecipientis; y en el num. 2.
 dize: *Certum est grauitatem materiae praecipiti esse necessariam ad grauem*
legis obligationem, ita ut non sit in potestate legislatoris humani obligare
sub mortali in materia leui, etiam si id velit maxime, & intendat. P. Co-
ton. tom. 1. contr. celebr. lib. 1. contr. 1. cap. 4. ex num. 74.
80. Y es de notar, que este punto es axioma comun; claro, y cierto,
 fin

fin opinion probable en contra, y en lo que ay opinion es, si el legislador puede en materia graue obligar leuiter, y en esta queſtion vtrumque probabile; pero que ſiendo la materia leue obligue grauiter, nadie lo opinó con probabilidad, dize Caramuel en su *Theolog. fundam. 1. p. fund. 25. num. 720. fol. 240.* de la impresion Romana, anni 1656. y Suarez notó de improbable a Corduua in *sum. 2. p. q. 188. ras. 1. 2. & 3. Ratio Corduua improbabilis est*, dixo Suarez, *d. cap. 25. num. 5.* Y al argumento del precepto de Adan graue, que dixo Ce duua, fue sobre cosa leue, como de vna mançana, con q̄ quiso probar su sentēcia; dize Suarez que no fue la materia leue, sino graue ex circumstantijs, porque fue tributo del vassallage humano, y reconocimiento primero del soberano Señorio de Dios: *Dico ergo* (dize Suar. *dict. num. 5.*) *preceptum Ada impossiu fuisse de re graui, quia illa abstinentia acibo verito imposita fuit in recognitionem obedientia Deo debita, & quasi tributum humane subiectionis.*

81. Prueba afsimismo Suarez la sentēcia, de que no ay ius, ni precepto graue grauiter obligans in re leui, con este argumento de la ley natural, y diuina, q̄ no obligan grauiter in leui materia: *Tertio probatur* (dize *d. lib. 3. cap. 25. num. 2.*) *quia lex naturalis, & diuina non obligant sub mortali in materia leui, ergo multo minus lex humana, alijs Principes, & Pralati possent pro suo arbitratu imponere graues obligationes, circa res minimas, quod est absurdum, & contra Christi reprehētionem Matt. 23. alligant onera grauia, & importabilia.* Y San Agustín *lib. 2. de Bapt. cap. 6.* riñe a los que por su antojo califican lo graue, y lo leue, siendo falso el peso de su iuzio: *Inique sunt statera eorū, qui pro arbitrio suo dicunt hoc graue, hoc leue est.* Leandro, y Caramuel que le sigue, *2. p. The. l. fundam. fund. 53. q. 12. num. 1487. fol. 57.* en dicha impresion anni 1656. dizen assi: *Superior, etsi imperet de plenitudine potestatis sua non potest aliquē obligare grauiter si materia sit leuis, quia humana decreta non obligant strictius, quam diuina, & hoc admittitur ab omnibus Theologis.*

82. Esto lo prueban los dichos Autores con los Mandamientos diuinos, y naturales de Dios, que son ex se graues, y no obligan in re leui grauiter, videlicet: *El 4. honrar padre, y madre, nec peccat grauiter filius fam. qui omisit rem leuem preceptam. El 5. de no matar, & leuiter peccat, qui leuiter proximum offendit. El 7. no hurtar, y tiene materia parua, y ventral la ley quoad illam materiā. El 8. no mentir, nec peccabit grauiter el que mintiere sin perjuizio de tercero. Luego aunque el ius decimandi, q̄ en quanto a la quota y cātidad determinada es humano, y natural, y diuino en quanto*

si sustēto de la Iglesia, sea tan graue ex se, y obligue in perpetuū, es cierto que no lo es absolutamente en materia leue, y parua, y consequentemente la auia *in iure decimandi correlatiue ad materiā*; y se confirma, porque en esta forma minutæ decimæ non dicuntur de præcepto, quod secus esset. Si se debiera atender solamente *et in decimandi*, sine respectu ad materiam circa quam, *ex Diu. Thom. Burr. Filin. & alijs per D. Valenç. dist. conf. 33. num. 162. ibit Quasi bæ non sint de præcepto.*

83. Aviendo satisfecho esta vltima objecion, resta solo advertir q̄ en esta atencion nunca tuieron, ni pusieron el menor escrupulo tan doctos, y Christianos Prebendados, como los que ha tenido tan Ilustre Cabildo, y mas siendo en materia tan leue; porque como con otros dixeron Tiraq. *in l. si unquā, C. de reuoc. don. verb. Donatione largitus, à num. 123. & 124. atque Nig. Ciriac. lib. 3. cõtr. 454. num. 5. & 6. Modicum non inducit contrauentionem punibilem, ut per Tiraq. in tr. de iudic. in reb. exig. col. 8. vers. 6. Ubi inquit, quod qui parū transgre. licet non vituperatur, & non mortificatur, hoc est non debet mortificari; & quod si parum discedatur à medio non est contra virtutem.*
84. Y que en esto procediesen como buenos administradores, y que lo contrario a ello sea saltar à la buena administraciõ, es mas que cierto, porque no cabe en ella el disponerse a litigar vn derecho tan dudoso, y aun incierto (ni fallimur) y hazer gastos tan excessiuos, como se requiere en tantas, y tan dilatadas instancias para conseguirlo, mucho mas quando despues de hechos, y conseguido cõ tantos disturbios como se originarån desta nouedad, no se vendrà a facar la menor vtilidad, segun lo manifestado en el num. 33. ad text. *in l. sed am vltra. 10. §. 1. ff. de neg. gest. l. 1. §. pen. ff. ad S. C. Tereyl. & l. Mediterrana 8. C. de ann. & trib. vbi Bart. à num. 1. & l. pactum 22. C. de pact. vbi Jaf. num. 3. Baez de decim. tut. cap. 2. num. 111. Gutier. de rute. 2. par. cap. 9. num. 39. & 3. par. cap. 1. num. 95. & D. Valenç. conf. 176. num. 115. & 116. cum seq.*
85. Ni se puede satisfacer con el refugio al derecho, y quota de los demas interesados, quasi nõ liceat administratoribus de rebus alienis donare, vel remittere; porque demas de estar desvanecida esta replica en proprios terminos, sup. num. 23. y 24. se responde, que in rebus modicis non datur excessus in mādatis, nec in facultate administratorum, *ex l. continuus 137. ff. de V. O. & l. ex annuo. 15. ff. de don. inter.* Ni es prohibida a ningun administrador semejante donacion, y mas con tantas causas, *l. cum pluris 12. §. cum tuor. ff. de admin. tut. cap. 2. eum Glos. verb. Grauis, & cap. 3. de donat. & cap. 3. de sent.*

sent. & re iud. in 6. Glos. in l. contra iuris 29. verb. Non habere ff. de pact. sal. in d. l. pactum 22. C. eod. num. 2. Barbal. conf. 74. col. 2. lib. 4. Duñ. reg. 31. l. m. 8. Scobar. de re. cap. 23. à num. 8. & 21. P. Dian. 5 p. tr. 8. ref. 35. & facit Nig. Ciriac. lib. 3. contr. 402. à num. 41.

86. Y esta facultad, y la verdad deste fundamento se comprueba expressamente de la misma concordia, pues por ella reduxo el dicho Illustr. Cab. no solo su derecho, sino tambien el de los interesados, a razon de 30. vno, remitiendo lo que ay de diferencia de 20. vno, que disponia la Bula de Leon XI. y de presente, quando no huuiesse otra causa que lo dudoso q̄ se ha hecho el derecho, y lo inutil que es aunque se configa, era suficiente para que se pudiesse remitir etiam ab administratoribus, *d. l. pactum 22. C. de pact. & l. pr. eses 12. C. de transf. Deci. conf. 297. num. 2. Panor. conf. 39. num. 1. Rom. conf. 56. nu. 3. Tiraq. in d. l. si vnquam, C. de reu. don. verb. Donacione largitus, num. 196. & a num. 200. & Gutier, de iur. 2. part. cap. 6. num. 25.*

87. Con que por todos caminos parece llano, y seguro el derecho de la essempliõ à decimis de la Heredad de la Isla, que pretende el dicho Colegio, y que con tanta probabilidad, y aun certeza, debe, y està obligado el dicho Cabildo a deponer qualquiera escrupulo in vtroque foro; y antes lo debiera formar de executar lo contrario sin certeza del que pretende tener, la qual esta en contra, y sin vtilidad, exponiendose a grauisimos gastos, y a no menores disturbios, a que no darán lugar tan ilustres, doctos, y Christianos Prebendados, y assi se puede esperar de sus liberales animos, y de averle siempre manifestado benefactores del dicho Colegio. Salvo in omnibus, &c.

RESUMEN, Y RESOLUCION.

PReguntase en la question deste papel, si en virtud de la constitucion de la Santidad de Leon XI. que en quanto à la forma del prediolo se mandó guardar en la concordia del año de 38. podrá la Santa Iglesia desta Ciudad cobrar de la Heredad que tiene en ella el Colegio de la Compania de Jesus, el diezmo a razon de treynta, vno, de la tierra que tuviere mas de las quatro fanegas de que se ha de componer el dicho prediolo?

Respondese, y resuelvese, que no se puede pedir, ni cobrar el dicho diezmo; lo vno, porque la dicha Bula nunca se puso en vso, ni se practicó con la dicha Heredad, ni se pidió, ni cobró en su virtud diezmo alguno, y el dicho Colegio continuó sin embargo la posesion

señal de sus privilegios, y lo mismo acaeció con la dicha concordia, con que su derecho quedó prescripto per non usum. Lo otro, porque por la misma causa se halla de presente el dicho Colegio con costumbre legitimamente adquirida para la essemplación à decimis, por mas tiempo de 40. años, respecto de q se continuan los tiempos, porque ni la dicha Bula, ni la concordia interrumpieron la dicha posesion antecedente. Lo otro, porque es probabilissimo, que no se trató de prescriptione, vel de prescribendo iure decimandi, sino de consuetudine in essemptione decimarum, basta el tiempo de diez años; y por la ley Real siguen este sentir los Autores de estos Reynos, en los quales obliga a los Ecclesiasticos a su observancia saltem vidirectiva. Lo otro, porque el dicho Colegio se halla con legitimo titulo de donacion presumpta, por quatro razones, y conjeturas que la prueban plenamente, que se contienen desde el num. 28. al 37. Lo otro, porque de más de la probabilidad abintrinseco de estos fundamentos, y doctrinas en propios terminos, que en cada vno se ponderan, se halla el dicho Colegio con la posesion, y es reo, y privilegiado, & agit de conservacione privilegiorum, & sic de damno vitando, con que tiene por si todas las reglas del Derecho, y el que la posesion con probabilidad transít in rem certam. Lo otro, porque el derecho de que trata el dicho Cabildo es de cosa parva, modica, y exigua, en que no puede tener utilidad alguna la Santa Iglesia en litigarlo, ni aun en cõseguirlo, porque ha de ser mayor el gasto de cada año para la ~~prescrip~~prescripcion del dicho diezmo, que lo que puede importar este; y en esta atencion es constante lo donaron, y remitieron los señores Capitulares quando se hizo la dicha concordia, la qual de más dello está prescripta, y contra esta prescripcion no se puede restituir la Santa Iglesia, ni gozar del beneficio del quadriennio, por tener el mismo privilegio el dicho Colegio, y tratar de conservar los suyos, y de damno vitando, de más de ser reo, y poseedor; causas por las quales no puede el privilegiado contra pariter privilegiatum usar de su privilegio, como todo ello mas por estenso está fundado con muchas doctrinas especificadas en este papel; y por todo ello lo sentimos, y resolvemos assi. Salvo, &c. Dado en esta Ciudad de Cadiz a 19. dias del mes de Junio, de 1670. años.

Lic. D. Luis de Salva Sierra.

