



*Domine, vim patior, responde pro me: exurge, &
iudica causam tuam.*

P O R
EL LICENCIA-
DO PEDRO ALONSO
PRESBITERO, CAPELLAN
perpetuo de la Capellania, que en la santa
Iglesia desta Ciudad, fundaron Anton
Lopez, y doña Ana de Medina
su muger.

EN EL PLEITO

*Con el Dean y Cabildo de la dicha santa Iglesia: sobre que
el Prouisor de la dicha Ciudad no haze fuerça en no otor-
gar las apelaciones que el dicho Cabildo tiene interpuestas
de no auerle admitido la informacion que ofrecio. Y
de auer mandado restituir, y mantener en
la possession de dicha Capellania
al dicho Pedro Alonso.*



PARA lo qual se ha de suponer, que el año pasado de 1546. hizo testamento el dicho Anton Lopez, baxo de que murió, y en el, con consentimiento de la dicha doña Ana de Medina su muger fundò la dicha Capellania de bienes comunes, en la forma siguiente.

Item, mando, que perpetuamente aya, y se sirua una Capellania en la Capilla de la Concepcion, adonde me mãdo enterrar: y que de mis bienes, y de los de doña Ana de Medina mi muger se paguen diez mil maravedis en cada un año, pagando ella la mitad, y de mis bienes la otra mitad. Y que destos dichos diez mil maravedis lleue la Fabrica de la dicha Iglesia mayor lo que segun de uso y costumbre le pertenece, y de lo que restare se digan tantas Missas por mi anima, y de la dicha Ana de Medina mi muger, quantas el dicho resto montare; pagando por la limosna de cada una de ellas un real de plata. Y que el Capellan que la huviere de servir, le nombre la dicha Ana de Medina, y despues de ella, la dicha nuestra hija Catalina Lopez, y despues de los dias de la vida de la dicha Catalina Lopez, sea Patron el Cabildo de la dicha santa Iglesia mayor, con que no se pueda dar menor limosna de a real por cada una de las dichas Missas. Y que los dichos diez mil maravedis pague en su vida la dicha mi muger, de los bienes comunes, y de ambos en cada un año; y despues de muerta, se dote la dicha Capellania de bienes suyos, y mios, que sean raizes, que renten los dichos diez mil maravedis; por que ella lo ha ansi por bien, y lo harà como yo aqui lo dispongo, por ser cosa que toca a ambos, y que se comunicò con ella. Y que en lo tocante a la dicha Capellania, no se pueda entrometer ningun Prelado para lo proueer, ni alterar lo que yo aqui dispongo: y si se entrometiere para lo alterar que la dicha Capellania cesse, y de los bienes que fuere dotada se digan tantas Missas, &c.

Lo

Lo segundo, que el año de 1552. la dicha doña Ana² de Medina otorgò su vltima disposicion. Y en quante a la dicha Capellania dize anfi: *Iten digo, que por quanto Anrò Lopez mi primero marido difunto, que Dios aya, en su testamento que hizo en su vltima voluntad, mando, que por su anima, y por la mia, y de nuestros padres, y madres se dixese y cantasse vna Capellania de Missas en la santa Iglesia de Seuilla, como se conuieue en su testamento, que fizò en su vltima voluntad, e yo consenti en ello. Por ende por aquella via y forma que mejor de derecho aya lugar, yo doto la dicha Capellania, la qual quiero que se diga y càte en el Altar de la Concepcion de nuestra Señora, que es en la santa Iglesia de Seuilla, donde yo me mando enterrar, en que cada vn mes se digan veinte Missas: y el Capellan que las cantare sirua el Coro como los otros Capellanes que sirven Capellanias perpetuas en el Coro de la santa Iglesia, y que sirua toda la Quaresma, y fiestas principales: y aya y lleue de dote veinte mil marauedis, los quales yo pongo, e situo sobre mis casas, que tengo en la calle de Bayona desta dicha Ciudad, que alindan con casas de Alòso de las Roelas, y con casas de la santa Iglesia de Seuilla; y nombro por Capellan perpetuo al Licenciado Gaspar Carrasco Cura de la santa Iglesia de Seuilla, el qual la sirua segun y como tengo dicho: y despues de los dias de la vida del dicho Licenciado, nombro por Capellan perpetuo a Andres de Ayala hijo del dicho Gregorio de Ayala mi marido, e quiero, y es mi voluntad, que el Capellan que la siruiere la gane patitur en el coro, y en el dezir de las Missas. Y nombro por Patron para que la las fagan dezir, y cantar, a los muy Reuerendos señores Dean y Cabildo de la santa Iglesia de Seuilla, como Administradores perpetuos de la Fabrica de la santa Iglesia, y despues de los dias de la vida de los dichos capellanes, que yo aora nombro, puedan nombrar capellan, como lo tienen de costumbre, en*

capellanias. *Y es mi voluntad, que el dicho Licenciado durante el tiempo que no firuiere la dicha capellania, pueda poner quien la sirua. Y mando, que mis albaceas den a los dichos señores De an y cabildo lo que les pareciere por la ad ministracion que han de tener de la dicha capellania, y lo que fuere menester para ornamentos y otros recaudos necesarios a la dicha capellania, &c.*

Lo tercero, que estando vaca la dicha capellania por el año passado de 1629. se pusieron editos en las puertas de la Iglesia mayor, como se tiene de costumbre en las prebendas, y curatos, y capellanias perpetuas, cuya provision, o nombramientos toca a la dicha santa Iglesia, y su Cabildo; y en concurso de muchos opositores nombraron al dicho Pedro Alonso por capellan de dicha capellania, para que la sirua y goze en la forma que sus antecessores, con las obligaciones de su fundacion, y por la voluntad del Cabildo, como parece en el primero ramo del pleito a fol. 6.

Lo quarto, que el año passado de 1641. en 27. de Setiembre el dicho Pedro Alonso parecio en el dicho nombramiento ante el Prouisor deste Arçobispado, y pidio se le hiziesse colacion de dicha capellania, y en virtud de las fundaciones referidas, y dicho nombramiento se le hizo colacion, e canonica institucion, y en virtud de ella se le dio la possession en la dicha santa Iglesia, y en la Capilla donde està sita dicha capellania, en seis dias del mes de Octubre del año de 1641. como parece de los autos en el ramo primero a fol. 17.

Lo quinto, que llegando a noticias del dicho Cabildo, como se auia hecho colacion de dicha capellania al dicho Pedro Alonso, y a su instancia, decretò en nueue de Octubre de 1641. años, que se le quitase la dicha capellania; y se mandò a los ministros no le admitiesen en el coro, ni en la dicha capilla de la Concepcion, y en efecto se cumplio, expeliendo violentamente al dicho Pedro Alonso, segun consta de los autos en el ramo primero a foj. 13 & 14. Y en el dicho decreto pusieron por causas expresas

expresas, que ocasionaua varias inquietudes, ruidos y escandalos con su condicion , y por otros inconuenientes. que se hallan en dicho Pedro Alonso, que por la modestia, y autoridad del Cabildo , y ser el Sacerdote no se expreslan , como consta todo por el dicho decreto en el segundo ramo a fol. 1.

Lo sexto , que el dicho Pedro Alonso se querellò ante los señores Regente , y Oidores desta Real Audiencia, y con vista de autos remitieron al dicho Prouisor el conocimiento desta causa: y auiendo procedido en ella, sin atender a lo pedido por el dicho Pedro Alonso , se querellò por via de fuerça del dicho Prouisor ante los dichos señores Regente, y Oidores de la dicha Real Audiencia. Y dixeron, que re poniendo el dicho Prouisor, y determinando sobre el despejo, no hazia, ni haze fuerça. Con lo qual auiendo el dicho cabildo alegado largamente en orden a que se le auia de recibir informacion de ciertas razones que dezia, se proueyó auto de restitucion, y que fuese restituido , y mantenido en la dicha capellania el dicho Pedro Alonso: y se le notificò con censuras, y otras penas ansí lo cumpliese dicho Dean, y Cabildo: de que apelarò, y se querellaron por via de fuerça del dicho Prouisor , y de no otorgarles las apelaciones interpuestas , y de auerles denegado la informacion que ofrecieron, fundandose en las siguientes razones.

Lo primero, que dicha capellania era amouible ad nutum, y voluntad del dicho cabildo, y que de su fundacion se colegia , y de aquellas palabras de la dicha doña Ana de Medina, ibi: *T despues de los dias de la vida de los dichos Capellanes , que yo aora nombro , puedan nombrar capellan , como lo tienen de costumbre en otras capellanias.* Con la qual relacion se hizo de la naturaleza que tenian las capellanias que el dicho cabildo prouenia , sin interuencion del Ordinario, como parece por vn testimonio que presentò firmado de el Secretario del dicho cabildo don Francisco Zapata, Chantre de la dicha santa Iglesia, que está en estos autos fol. 16. en el segundo ramo.

Lo segundo, porque siendo esta dicha capellania amouible a voluntad de dicho cabildo, como cõsta por el nõbramiento que hizieron al dicho Pedro Alonso, podia muy bien quitarsela con causa, o sin ella, por auerla dado precario modo: y ansí el concedente reuocando el nõbramiento, vfa de su derecho, y no le hizo injuria al dicho Pedro Alonso, que acetò con esta calidad dicha capellania, ad latè tradita per Laram de anniuersar & capell. lib. 2. cap. 6. per totum, Gonzal. ad reg. 8. gloss. 5. §. 6. ex cap. cum Eccl. vulerana, de elect.

Lo tercero, porque respeto de auer tenido el dicho Pedro Alonso dicha Capellania en precario, no pueden auer lugar los remedios possessorios que intenta de restitucion de despojo y manutencion, como largamente, y docta se alega en el segundo articulo de la informacion, que el Doctõr don Gregorio de Portillo, Maestro comũ, Catedratico de Prima de leyes en la insigne Vniuersidad de Salamanca, y aora meritissimo Canonigo Doctõral de dicha santa Iglesia ha sacado a luz.

Lo quarto, porque son contrarios los dos remedios q̄ propone el dicho Pedro Alonso, a saber, vno, recuperandæ, y el otro retinendæ possessionis, y de manutencion, vt per Mantic. de retinen. possess. remed. vltimo prope finem: y quando se conuinaran, que no hazen, se requiere en ambos possession preterita, o presente, que no ha tenido, ni tiene el dicho Pedro Alonso en dicha capellania, por ser de su naturaleza amouible a voluntad de dicho cabildo, por las autoridades que dicho Doctõr don Gregorio de Portillo junta en el dicho segundo articulo de su docto alegato.

Lo quinto, porque de lo referido, y ser dicha capellania ad nutum, no pudo el dicho Prouisor hazer canõnica institucion, y colacion della al dicho Pedro Alonso, y que por esta causa, y no auer precedido ereccion de sus bienes en espirituales, y citacion de dicho cabildo, es nulla, y como tal se ha de tener y declarar por clandestina.

Lo vltimo, porq̄ el dicho cabildo es inquietado en la quali

quasi possessione, que tiene de remouer capellanes a su voluntad en todas las capellanias de q̄s patron por la costumbre, segun vna certificacion que dà su Secretario, y està en el segundo ramo a fol. 16. respeto delo qual se le ha de admitir informacion de dicha possessione, que sumariamente ofrece, y que sin oirlo, no ha de ser despojado de quasi possessione tan antigua, ad tradita per DD. in cap. 1. de caus. possess. & propriet. y así el auto en que denegó el dicho Prouisor la dicha informacion tacitamente, restituyendo y amparando al dicho Pedro Alonso en dicha capellania, es de su naturaleza apelable que ad vtrumque effectum, ad tradita per D. Dominum Gregorium de Portillo in ultimo articulo suæ allegationis.

Cæterum his non obstantibus, el dicho Pedro Alonso debese restituido ante todas cosas en la possessione de dicha su capellania, y mantenido en ella, y en executar el auto, q̄ tiene de restitucion de despojo y manutención en ella, no haze fuerça el dicho Prouisor sequentibus fundamentis.

Supone se tiene obligacion el dicho Pedro Alonso de seguir esta causa, y de no fuera dignamente culpado, por ser Sacerdote, y tocar en honra, y reputacion de su persona y costumbres, secundum illud Pauli ad Corinthios, cap. 9. ibi; *Expedir mibi magis mori, quam vt quis gloria meam euacuet;* & ex nostris Cassador. decif. 3. num. 3. tit. de iure pat. Surdus decif. 59. num. 2. Menoch. conf. 302. in princ. lib. 4. & diuitijs, & lucris anteponenda est hæc intentio, l. Iulianus, §. sed varie. vers. non enim, ff. si quis omiff. caus. test. gloss. in extrauag. ad conditorem, §. rursus, verbo, *honori*, de verbor. signifi. & Aristoteles in æconomic. disputationibus. ait: quod malto grauius ferunt homines, si eis auferatur honor, quam si bona omnia. Y así auriendole despojado delo vno, y lo otro dicho cabildo justificadamente intenta dicha restitucion, y manutencion en dicha capellania.

Primò, ex dictis foundationibus, & earum clausulis, porque de su contextura, y de tantas repeticiones como

los fundadores hazen , llamando a la dicha capellania perpetua, especialmente, ibi: *¶ El Capellan que las cantare, frua el coro como los otros Capellanes, que firuen capellanias perpetuas en el coro de la santa Iglesia, &c.* argumento text. in l. Balista, ff. ad Trebell. cum similibus. Y recibiendo en su propia significacion la palabra *Capellania perpetua*, es exclusiva de manual, y amouible, y asi: verba testatoris sunt intelligenda in proprio formali, & natio sensu, l. fin. C. de his, qui venia. etat. impet. y en sentido consuetudinario, y vsual de nuestra España , es corriente esta diferencia, y se obseruò con el indulto de nuestro muy santo padre Pio Quinto anno 1562. en la concession del subsidio a los Reyes de Castilla , que por rezar de capellanias perpetuas, ibi: *capellæ, & capellaniæ perpetuæ*, se eximieron los que tenian capellanias manuales y amouibles de la contribucion de subsidio. Y despues en tiempo de Clemente 8. anno 1604. se pidio extension, y comprehension en las capellanias amouibles , y se concedio , segun el indulto, ibi: *Non solum capellani capellaniarum perpetuarum, sed etiam capellani ad nutum amouibiles*. Todo este asunto explicò doctamente Perez de Lara de anniuers. & capell. dict. lib. 2. dict. cap. 6. num. 17. cum sequent.

Y a mi corto entender el Abogado del dicho Cabildo (aliàs muy gran Letrado y Maestro comun) se engañò en llamar los bienes desta capellania temporales antes q̄ se colase: pues aun en caso que fuese manual, son eclesiasticos, & verè sunt traslata in patrimonium Ecclesiæ, nam quod relinquitur clericis, Ecclesiæ censetur relictum, argumento l. annua, §. atria, ff. de annuis legat. & sunt in Ecclesiæ regimine, cap. nouerint 10, q. 1.

Diuersa cosa fuera, si los testadores huieran dexado sus bienes a algunos seculares con carga de Missas , & capellaniæ ad eorum nutum amouibilis, ex quo ea bona nõ spiritualizantur, sed remanent in sua temporalitate, & in regimine laici, & iudicis sæcularis, vt latè tradit Perez de Lara de anniuers. dict. lib. 2, cap. 1. num. 3. & 34. bien claros , que no se puede inducir de las fundaciones de dicha

dicha capellania, que milite en ella esta doctrina, constando como consta que la llaman los fundadores, perpetua, y al capellan que cantare las Missas, perpetuo; y se señalan bienes para su dote, y que sea administrador de ellos el dicho cabildo.

O de llamarlos temporales, se puede presumir, que no les cargan subsidio, y que dicha capellania no está afectada a el, y correr a el mismo sentir en mas de mil capellanias perpetuas, que tiene en administracion el dicho cabildo por disposiciones de varios fundadores. La consecuencia es llana, si contributio, & solutio subsidij solum fit de redditibus Ecclesiasticis, vt colligitur ex dictis Bullis sanctissimi Pij Quinti, & Clementis Octauo, & tradit Gigas de pensionibus, q. 38, per totam. Y el dicho cabildo tiene los bienes desta dicha capellania, y de otras de la misma formalidad por temporales, no paga subsidio de ellos, y si lo paga no son temporales, sino espirituales, y Ecclesiasticos, como se dà a conocer dello referido; y assi la institucion canonica del dicho Prouisor en dicho Pedro Alonso de dicha capellania no tuvo necesidad de ereccion de los dichos bienes en espirituales, que ya lo estauan, por ser en el principio de su fundacion perpetua, y no manual, y auerla tenido dos capellanes perpetuos, como confiesa el dicho cabildo: en los quales es fuerza los bienes auian de ser espirituales; y por ningun accidente han de dexar este caracter con que fueron ligados. Y quando en su fundacion fuera determinadamente manual, corre la misma razon, por auerla dexado a la dicha santa Iglesia su administracion, y patronato.

Esto procede con tanta verdad en fundaciones de capellanias perpetuas, o manuales en la forma que el dicho cabildo pretende sea la presente, que aun quando los fundadores in limine foundationis, & in conditione bonorum, huieran dispuesto, que de no haberse y cumplirse su voluntad, se conuertan los bienes perpetuizados, en temporales, y de capellania perpetua se haga manual, o auerfario, no surte efecto esta disposicion, por conferirla

en tiempo, que no son señores de aquellos bienes, vt dicimus de libertate data seruo à domino in tempus, quo seruus futurus est alienus, l. Stichus seruus, ff. de manum. testamento, y en terminos de capellanias est celebris. decisio Rotæ 10. testamentis in antiquis: *postquam enim bona destinata pro capellania transferuntur in patrimonium Ecclesie, & dominium Christi, & facta sancta sanctorum, impossibile est, quod per dispositionem testatoris talia esse definant, cum ea dispositio testantis sit collata in tempus, quo bona definant esse sua.* Per la tē tradita à Lambertino de iure patr. lib. 1. p. 1. q. 9. prin. num. 68. & 74. Ioannes Gutier. in rep. l. nemo potest. nu. 449. de legat. 1. Mench. lib. 1. de success. progressu. cap. 7. num. 16. & 17. pues si segun las doctrinas de stos DD. que son comunes, no pñede el testador que fundô capellania perpetua, mudarla en manual, ni en aniuersario, postquam fuit in esse producta, secus si nondum est facta perpetua, ad tradita per Humadam ad Gregor. in l. 1. tit. 15 p. 1. gloss. 6. num. 2. mal pretende el cabildo contra la voluntad de los fundadores, y contra razon fixar el pie en esta version.

Secundo, que se induce de la primera fundacion desta dicha capellania es en fauor de d. cho Pedro Alonso, y de que no le dio a el dicho cabildo mas de el nombramiēto de capellanes perpetuos, sin relacion a costumbre, y en esta parte quedò perfecta la disposicion, sin que pudicisse despues la dicha doña Aua de Medina alterarla, por auer dispuesto el dicho Anton Lopez con consentimiento de la suſo dicha, y auerlo assi declarado en su segunda fundacion de aumento a la dicha capellania: y esta es doctrina corriente de la decisio textual, in l. nec fratris, C. de donat. caus. mortis: vbi si soror donauit causa mortis fratris sui, confirmatur donatio morte fratris, taliter quod sorori superuienti non liceat reuocare, nec alterare, ita Bald. ibi num. 1. idem Baldus in cap. 1. §. donare, col. 2. numer. 3. qualiter feud. alien. possess. & ex l. licet, §. vendit, ff. quibus mod. pig. vel hyppo. soluit. tenet Roder. Suar. in l. quoniam in prioribus, in 5. limit. ad leg.

leg. Regiam, num. 12. cum seqq. D. Couarrub. in repet. rub. de testam. 2. p. numer. 8. Tellus Fernand. in l. 17. Tauri, num. 14 & multos refert, & sequitur dominus Ludovic. Molina de Hispan. primog. lib. 4. cap. 2. num. 84. & seq. y segun estas doctrinas la disposicion de dicho Anton Lopez en quanto a nombrar el dicho cabildo como patron en dicha capellania perpetua, no la pudo alterar (como se pretende de contrario) la dicha doña Ana de Medina por su vltima voluntad, y en realidad de verdad no la alteró, como se dirá en su lugar, respondiendole a los fundamentos del dicho cabildo.

Tertio, y de la clausula de dicha doña Ana de Medina en quanto a la dicha capellania, se colige esperpetua, y que los capellanes necessariamente lo han de ser, por auerle dado forma en los dos primeros que nombrò, permitiendo al vno la pudiesse gozar, y ganar la dote, sin asistir en el dicho coro, y poner seruidor en ella: y que el capellan que la siruiere, sirua el coto como los otros capellanes que sirven capellanias perpetuas en el coro de la santa Iglesia: y q̄ el capellan, que la siruiere, la gane partitur en el coro, y en el dezir de las Missas: todas estas son especialidades de perpetuidad, así en esta capellania, como en los capellanes que la obtuieren; con que auiendo nombrado dos consecutiue perpetuos, esta perpetuidad censetur repetita in omnibus subrogatis en dicha capellania; argumento l. licet Imperator, de legatis 1. & ibi lason num. 26. cum seqq. is qui loco alterius substituitur in omnibus, & per omnia eum repræsentat, Decius conf. 190. col. 3. vers. 4. & qualitas adiecta primæ personæ nominatæ, sine controuersia censetur repetita in secundis: ita docuit Bartol. in l. Seix, §. Cajo, num. 5. ff. de fundo instruet. instrumento que legat. Aretin. conf. 1. nu. 13. Ruinos conf. 15. num. 8. lib. 1. Socin. Iunior in conf. 160 num. 10. lib. 2. Beroius conf. 120. num. 79. lib. 2. Y esta especialidad tan conforme a derecho, segun el cap. vnic. de capell. monach. lib. 6. y la essencial naturaleza de beneficios Eclesiasticos como dicha capellania, que fundò,

no la abrogò con aquellas palabras, ibi: *Despues de la vida de los dichos dos capellanes perpetuos, nombre dicho Cabildo como lo tiene de costumbre en otras capellanias, que se entienden de la misma calidad que la presente, per l. cum in testamen. §. vltimo, ff. de hæred. instit. l. seruo manumisso, ff. de peculio legat.*

Y esto se ajusta a nuestros terminos de beneficios, y capellanias, quæ semel affecta, vel affectæ alicui qualitati semper manent cum eadem qualitate, ita Rota in vltim. decif. 32. num. 20. ex l. si cognatis, ff. de rebus dub. l. 2. §. 1. ff. de noxalib. action. Ioan. a Cochier. ad reg. 10. num. 9. Gonzalez ad reg. 8. de mensib. gloss. 6. num. 199. vbi refert Rota decif. 66. in antiquis, de præbendis, Cassadorus decif. 8. num. 10. eodem tit. y el nombramiento que se hizo al dicho Pedro Alonso por el dicho cabildo, se refiere a la disposicion de los dichos fundadores, y a la forma cõ que sus antecessores capellanes tuuieron la dicha capellania, y anfi constando que dichos capellanes primeramente nombrados fueron perpetuos; como lo confieffa dicho cabildo, se dà a entender, que todos los que sucedieren han de ser capellanes perpetuos; y al menos para la pretension de mudar estado a dicha capellania, no concurrieron los requisitos del cap. cum de beneficio, de præbend. lib. 6. ni voluntad de superior; necdum potentis, sed volentis statum beneficij mutare, ita Rota in vna Perusina, die 17. Martij 1589. coram Pamphilio, vt refert, & sequitur Farin. tom. 2. decif. 368.

Quarto, por que el dicho cabildo no tiene costumbre de remouer capellanes ad nutum, & voluntatem suam, ni en poner en los titulos, y nombramientos que hazen semejante aditamento como tiene el dicho Pedro Alonso, en quien quisieron probar la mano, y les ha salido al rostro, y con muchos colores: bien se dexa conocer este fudamẽto, pues si vuiera hecho algunos en otros capellanes de diez, veinte, treinta, y cinquẽta años desta parte, los presentaran (pues quedan originales en los libros del cabildo) y no, que afectaron forjar vno, que llaman
testi-

7

testimonio en mala parte, sin referirse a libro, ni instrumento antiguo, ni moderno, siendo así, que he visto infinitos nombramientos desde el año de 1621. hasta el de 1634, que dizen en esta forma: *Estando juntos los señores Deán y Cabildo de esta santa Iglesia como lo han de uso y costumbre capitularmente en su cabildo ordinario, presidiendo el señor don Francisco Dean, y Canonigo en ella, nombraron por Capellan del Coro de la dicha santa Iglesia a Juan, aviendo precedido el examen ordinario entre el, y los demas opositores, que a la dicha capellania se opusieron en construcción de Latin, y canto, la qual le dieron por la mayor parte de votos, y como a el mas benemerito de ellos, y le mandaron asentar en el quaderno donde están escritos las demas capellanes del Coro, y que como a tal le apunten las horas en el: firmados de diferentes Secretarios de dicho Cabildo.*

A esta formalidad, y costumbre se refirió la dicha doña Ana de Medina quando dio poder, y facultad para que nombrasen, como lo hazian en otras capellanias del coro, poniendo editos en las puertas, examinando a los opositores de Latin, y Canto, y de costumbres, y que la confiriessen en el mas idoneo: pero querer por el nombramiento de Pedro Alonso inducir costumbre en su capellania, sin exhibirlos, de sus antecesores, ni el del inmediato, q̄ en beneficios se atiende al vltimo estado antes que se formara el pleito, como tienen comunmente los Doctores, ex dict. cap. cum de beneficio, de præbendis, lib. 6. bien se conoce, que no puede tener subsistencia el procurado nombramiento con la adición de voluntad, y quando cõtra de la propria naturaleza que el Fundador dio a la capellania, como a la presente, no se atiende al vltimo estado, sino es que estè prescripto legitimamente, precediendo titulo y buena fee, per tradita a Lara de Capellanijs, lib. 2. cap. 1. num. 53. cum seqq. & nouissimè Melchior Loterio de re benefic. lib. 1. q. 34 num. 47. y la rrazan es, porq̄ del vltimo estado del beneficio, o capellania nace vna simple presunción, que se elide, y desvanece facilmente, no constando de prescriptione quadraginta annor. antecedenti al vltimo estado, per dict. cap. cum de beneficio

de præbend. lib. 6. tradit Seraphin. decif. 1120. Marefcot. variar. refolut. lib. 1. cap. 55. per totum, & Genuenf. in pra xi Neapolit. cap. 101. per totum. Y mas teniendo por fu parte dicha capellania pleniffima prueba, en quanto a fer perpetua, ex tenore fundatiouum, cap. Monafterium, cū 16. q. 7. Milis in verbo Beneficium, verf. *Beneficia omnia funt fecularia*, ad fin.

Y no es de dudar, que dicho cabildo no pudo dar principio a la prefcripcion de dicha capellania con el dicho nombramiento en dicho Pedro Alonfo, refpeto de conftarle de las dichas fundaciones, y de los nombramientos antecedentes, y faltar con efto la buena fe, que fe requiere in principio præfcriptionis continuê vsque ad completionem 40. annor. vt tenent DD. in dict. cap. cum de beneficio, & ibi gloff. verbo Legitima, Rota decif. 2. in nouif. Gonzalez ad reg 8. gloff. 7. num. 24. Seraphin. decif. 950. num. 2. Y esta buena fee debe afsistir anfi en el que prouee, quàm in prouifo, Geminian. in dict. cap. cum de beneficio, num. 9. & alios refert, & fequitur Rota, decif. 229. num. 8. p. 1. in recentior.

Y la regla es, quod inducitur bona fides, & mala excluditur, vbi ignoratur ftatus beneficij, fecūdm quem prouifus illud non potest obtinere faltim prout sibi fuit collatum, & prouidens non potest conferre, fi tamen adest ftatus capellaniæ, vt affuit in præfenti, per prædictas fundaciones, llano es, que afsistio mala fee en el dicho cabildo, y excluyó la buena præfumptiua, lo vno, y lo otro fe prueba ex l. bonæ fidei, de verbor. fignifi. cap. fi virgo 34. q. 1. vbi gloff. ita Abb. in cap. confultationibus. num. 5. de iure patronat. no fe puede excufar, pues eftauan en fu poder las fūdaciones, gloff. in l. fin. ff. de decret. ab ord. fac. gloff. in l. 1. ff. de receptat. Franc. Becci. conf. 60. num. 4. con tanto, no tiene el dicho cabildo quafi poffeffion en lo de ad nutum. Y es de creer, q̄ dicho Pedro Alonfo no tuuo mala fee, pues luego que alcançò dichas fundaciones, las prefentò ante el Ordinario, para obtener con fe-gura conciencia dicha capellania.

Y si atendemos al vltimo e estado en esta capellania antes del despojo de ella, la possession està en quanto alprouidete en el Arçobispo, y su Ordinario, quia ex vnica collatione acquirit ordinarius quasi possessionem conferendi, per gloss. verbo, trium, in cap. cum Ecclesia sutrina. de causa possessio. & propriet. quam sententiam sequuntur ibi Abb. Ioan. Andr. & communiter DD. teste Balbo. de præscriptio. 1. p. 5. q. 8. num. 2. vers. & quod sufficiat vnicus actus, dicit communem opinionem Ripa in dicto cap. cum Ecclesia sutrina, num. 91. & eam sequitur, plures referens, dominus Præles Couar. practicar. quæst. 11. num. 2. vers. Flaminus de resignat. benefi. lib. 7. q. fin. n. 9. Mascard. de probat. conclus. 1180. num. 12.

De aqui resulta vna grande diferècia para nuestro proposito, inter statum beneficij, cuius materia continetur in d. cap. cum de beneficio de præbend. lib. 6. & statum collationis beneficij, quæ est propriè materia, cap. querelam, de election. & d. cap. consultationibus, de iure patris. siquidem estatus beneficij est subiectum possessionis existentis apud ipsam Ecclesiam, aut beneficium circa eius qualitates: a saber, si es perpetuo, o manual, secular, o regular: status autem collationis est subiectum possessionis existentis apud collatorem, seu præsentantem, vel eligentem, vt ex mente Rotæ decif. 188. nu. 1. & decif. 129. nu. 2. & 3. p. 1. in recent. bene adnotauit Beltram. ad Gregor. decif. 77. sub num. 12. ad finem: vers. prædictis est cõformis.

Por lo qual no tiene el vltimo estado del beneficio, circa se, & suas qualitates, tanta fuerça, en quanto a la vltima possession en que se halla, como la vltima possession en que se halla el conferente, præsentante, o eligente: nã quando de hac quasi possessione conferendi agitur, & inde causato vltimo statu, non attenditur quouis anterior status contrarius (verius enim configunt inter se antiquior, & recentior possessio conferentium, quàm antiquior, & recentior status aliquis) quo fit, vt manuteneri debeat qui postremo loco possidet, iuxta regul. §. retinendæ

nendax, instituta de interdictis, etiam si constaret, necdū de anteriori possessione, sed de proprietate alterius, cuius exceptio in hoc articulo nō admittitur, l. 2. ff. vti possidetis. Y en nuestro caso es mas cierta esta doctrina, y diferencia en estas dos posesiones, y la eminencia en la del instituyente, o presentate, ex d. cap. querellam 24. de electione, por radicarse con el vltimo acto en el ordinario, a quien toca iure communi, ex toto tit. de institutionibus, Barboss. de officio, & potestate Episcopi, 3. p. alleg. 72. y quando aliquo iure singulari, huiera estado fuera en alguna persona, o capitulo de facili reuertitur ad suam naturam, ex l. si vnus, §. pactus, ff. de pactis, cum similibus, ad tradita per Gonzalez ad reg. 8. gloss. 7. num. 28. cum seqq. y assi con solo vn acto se le adquisio semejante quasi possession, & si ista non placet, potissima ratio sit, quā tetigi supra, & ponit Rota apud Farinac. decis. 737. corā Coccino anno 1615. ibi: *Aut agitur de pertinentia collationis, & tunc collatio spectat ad eum, qui est in quasi possessione conferendi bona fide, & isto casu prouisus non est amouendus, & ratio est, quia conferre est fructus conferentis; ergo spectat ad possessorem bonae fidei. Et infra num. 6. Quia qualitas beneficij non est fructus iuris conferendi, qui spectat ad possessorem bonae fidei, sed respicit substantiam beneficij, que non est in fructu collationis.*

Teniendo este acto vnico de dicha colacion en dicha capellania los requisitos necesarios, .primò, quia suum effectum confirmauit per impositionem birreti, per collationem, & pacificam possessionem dictæ capellanix, vt post Ripam, Rochum, & Rebuff. & plures Rotæ decision, tenet Gonzalez ad reg. 8. Cancel. gloss. 45. §. 2. num. 36. Secundò, porque el vto con que se adquisio dicha quasi possession, lo exercitò con actos politicos iure proprio, & suo el dicho Prouisor, gloss. verb. vocem, in d. cap. cum Ecclesia, de caus. poss. & propriet. vbi Abb. nu. 25. Ripa à num. 49. Rebuff. num. 20. in fin. Lambertio. de iure patr. art. 10. q. 3. à num. 6. Menoch. remed. 5. retinendæ, num. 13. & remed. 6. num. 131. Tertiò, porque fue hecha la dicha canonica colacion en virtud de fundacio-

nes, y voluntad de testadores, probatione probata, con q̄ no fue necessario citar a quien pudiera prejudicar, ni poner editos para la prouision de dicha capellania.

Quarto, aunque de lo inmediato se presume asistio buena fee en el dicho Prouisor, executando la voluntad de los dichos Fundadores, segun la mas comun opinion, ad effectum tamen adquirendi istam quasi possessionem, in suo esse perfecto, atque etiam quoad interdictum recuperandæ, minimè necessaria est huiusmodi bona fides: vt tenet expressè Innocent. in cap. 2. num. 6. de restit. in integr. Abb. num. 26. & Ripa 67. in d. cap. cum Ecclesia futrina, latè Lambertin. dict. q. 3. art. 10. num. 11. cum seqq. Corraf. de Sacerdote, p. 2. cap. 5. num. 3. Quinto, ex eo quod talis actus, ex quo prætenditur acquisita per Ordinarium prædicta quasi possessio, fuit clarus, & patens, certus, & non turbidus, nec obscurus, quia bene probata extat in lite prædicta collatio, & institutio: ita Gonzalez d. gloss. 45. §. 2. num. 38. & fuit resolutum in Rota sæpè, & specialiter in vna Tarvisana plebis 5. Iulij, ann. 2587. coram Bubalo, Veralla decis. 200. p. 2. & fuit dictum in vna Cæsaraugustana fructuum, 13. Ianuarij anno 1566. corâ Pamphilio: queda pues manifesta la diferencia de vna, y otra posesiones, y que la que pretende el cabildo no tiene justificacion; y quando (caso negado) tenga alguna, essa viene a ser pleito con el señor Cardenal de Borja y Velasco, y no con Pedro Alonso, que solo intenta recuperar por derecho la posesion actual, que de hecho con mano poderosa le quitó el dicho cabildo, reteniendola ciuill, que en virtud del nombramiento del Patron, e colacion del Ordinario, y obtiene canonicamente.

Quinto fundamento, sin salir de las dichas fundaciones desta capellania, considerò, que aquel additamento, o reserva a la *voluntad* de dicho cabildo en el dicho nombramiento de capellan en dicho Pedro Alonso, no puede subsistir, & est tanquam si non fuisset scriptum, por ser cõtra derecho: Lo primero se prueba, con que dicho cabildo nombrando en las vacantes capellan en dicha cape-

llania, functus est officio suo pro illa vice. ita dominus Co-
narrubias variat. lib. 3. cap. 16. ibi: *Licet possit videri collatio
ista donatio quadam impropria respectu illius, cui fit, cum ei non te-
neatur beneficium concedere, iuxta glossam, & DD. in cap. relatu,
de prebendis, & quia ratione officij tenetur concedere semel facta,
functus est officio suo, l. iudex, ff. de re iudic.* Y exerció aqnel ac-
to en virtud del poder de dichos Anton López, y doña
Ana de Medina, que solo fue para nombrar sin la dicha
referua, y ansi de la manera que el comissario quando tes-
tò nomine alieno, secundum dispositionem, l. 35. Tauri,
aunque referua en si el declarar, añadir, o augmentar lo q̄
dispuso en el testamento como mandatario no puede v-
sar de la referua, y es lo mismo que sino la huuiera escri-
to, per tradita à Ioanne Matienço in l. 9. gloss 4. tit. 4. lib.
5. recop. & Anton. Gomez in dict. l. Tauri, num. 8. y aqui
intelligitur prohibitum, quod non inuenitur concessum
prædicto capitulo, vt tenet Barbof. in l. cum Prætor, §. 1.
num. 95. de iudicijs, ex cap. inter corporalia de translat.
Episcopi, & fecit contra mandatum, & formam illius cer-
tam, & sic non valet ab eo gestum, cap. cum dilecta, de
rescript. l. diligenter, ff. mandati.

Lo otro, porque es contra todo derecho canonico, q̄
dispone la perpetuidad en beneficios Eclesiasticos, tenie-
do a los que los poseen por esposos, y constituyendo ma-
trimonio espiritual, per tradita à DD. in d. cap. inter cor-
poralia, de translat. Epif. Azor instit. moral. p. 2. lib. 3. c.
29. q. 3. vers. quæstio igitur est. Valerius Reginal. in prax.
fori pœnitentia, lib. 30. tract. 3. num. 257.

Sexto, en fauor de dicho Licenciado Pedro Alonso, y
en destruxion de la referua de *voluntad*, que dicho cabil-
do hizo quando lo nombrò por capellan en dicha cape-
llania, ponderó el texto in l. si in venditione, in fine, ff. cõ-
mun. prædior. & c. vbi inquit Consultus, quod si tibi ven-
didi ædes, & referuaui seruitutem Titio, quã debitam ei
credebam, si deinde appareat, quod nulla seruitus Titio
debeatur, non possum contra te agere, vt seruitus Titio
constituatur: illa nempe ratione, quia referuatio nil plus
iuris tribuet, quam antea ipse referuans obtinebat. Claro

es, que los capitulares tenían presentes las clausulas de los testamentos de dichos Fundadores, quando hizieron dicho nombramiento, y entonces la reserva de voluntad fue contra razon, lo qual no se debe presumir, sino que in ciertos de lo contenido en dichas clausulas nombraron al dicho Pedro Alonso, y reservaron en su voluntad el remouerlo: y aqui se ajusta la decision de *dist. l. in venditione, in fine*; nam hoc casu reservatio nihil operatur, cum illa nil plus tribuat quàm antea competeret, conseruat enim ius existens, si quod est, non autem auget, vel nouã inducit, ita *Bart. in l. si quis legauerit, ff. de legat. 1. vbi dicit, quòd si venditor fundi reservat in venditione ius coloni, qui dimidiam fructus percipere debet, si nullus reperitur colonus præter venditorem, reservatio illa nihil operatur, & ob id fructus emptori cedunt.*

Y si dize el dicho Cabildo en dicho nombramiento, q dà la dicha capellania a dicho Pedro Alonso conforme a la fundacion, y en la forma que otros capellanes antecessores la han tenido; y en la fundacion no suena el nombre de amocion, ni de manual, ni de ad nutum, ni los antecessores capellanes, no solo no han sido remouidos ad voluntatem capituli, pero ni nombramientos semejantes les dieron, pues no los han presentado, teniendo tiempo para ello, y aprouechandole tanto a dicho cabildo para la pretensa obseruancia, bien se dexa entender, que no ay dõ de obre la dicha reserva de voluntad, porque decretado y dando dicha capellania conforme las dichas fundaciones, y de la suerte que otros capellanes antecessores la auian tenido, a voluntad de dicho cabildo la remocion, y esta no se halla ni en fundaciones, ni en capellanes antecessores, si quando entrega dize, que es mientras dura la voluntad del cabildo, porque se lo ordenò el Fundador, q presentase a los capellanes: y consta que este Fundador no dispuso tal, antes lo contrario; con razon diremos, quòd talis reservatio amonendi ad voluntatem nullum ius tribuit nominanti, vt ex pluribus authoritati, & DD. tenet *Crauetz conf. 144. num. 15. cum seqq. Ruinus conf. 40. num. 7. & in conf. 99. num. 10. lib. 1. Grammar. in decis.*

103. num. 43 Alexan. consi. 28. num. 4. verſ. nec ad hoc, lib. 1.

Septimò, ex eo quòd non potuit dicho cabildo principiar coſtumbre en dicha capellania, ni en otras infinitas, que adminiſtra como Patron con ſalario, en quanto a cederlas, y darlas ſolo con dichos nombramientos, por reſtitirlo las fundaciones, o no expreſſarlo, que era neceſſario para tunc, con el conſentimiento del Arçobispo in limine prædictarum fundationum, poder vſar de lo que por derecho pertenece a la juridiçion Arçobispal. Y aſiſtido eſta reſiſtiendo al dicho cabildo ſemejantes actos juridiçionales, quia Episcopus de iure communi habet in hoc intencione fundatam, vt per Gonzalez ad reg. 8. Cancell. §. 1. proœmial. num. 21. Valer. Reginald. in praxi fori pœaitent. lib. 30. tract. 3. num. 239. Y la coſtumbre contra eſta regla la llama corruptela el texto in cap. ex frequētibus 3 de institutionibus, vt bene explicat ibi Auguſt. Barboſa num. 2. & Rebuff. in praxi benef. in forma vicariatus, num. 128. & ſeq. latiſſimè Lambertin. de iure patron. lib. 1. 1. p. q. 9. art. 3. in princip. num. 1. & in fine ad ſolutionem. Y atendiendo a eſte principio, y a que dicha fundacion no daua facultad a dicho cabildo para inſtituir, ni cõferir dicha capellania, por no tenerla el dicho Pedro Alonſo con titulo ſoſpechoſo, pidio al dicho Prouiſor le hizieſſe canonica inſtitucion, a quien ſolo toca tãbien el deſtituirlo de ella, per textum in cap. ex iniuncto, de hæretic. ita tradunt ibi communiter DD. y no al dicho cabildo, aũ en caſo que aliquo iure ſpeciali (que ſe niega) tuieſſe poteſtad para conferir dichas capellanias, quia iuriſdictio voluntaria non includit contentioſam; ita Panormitanus in cap. accepta, col. vlt. de reſtitut. ſpol. Felinus in cap. auditis, col. 6. num. 12. de præſcript.

Ni en quanto a hazer las dichas capellanias de perpetuas manuales, tiene el dicho cabildo autoridad por la miſma razon antecedente: a ſaber, que es cõtra derecho, ex cap. vnico de capell. monachor. lib. 6. en tanto que ni aun la coſtumbre contraria contraſta la perpetuidad en benefi-

beneficios eclesiasticos, como son dichas capellanias; y explicando el caso, de quando in limine foundationis se confituyeron manuales cum consensu Episcopi, contra la decision de dicho cap. vnico, dize Cesar Lambertin, de iure patron. d. lib. 1. 1. p. q. 9. art 2. num. 20. desatando la dificultad, que este texto se debe entender quando statutum, vel consuetudo introducerentur post Ecclesiam, vel capellaniam ædificatam, vel fundatam, secus autem si in limine foundationis talis conditio apposita fuisset cum consensu Ordinarij, quia tunc bene potest introduci manualitas in prædictis capellanijs: y así en nuestro caso no le vale al dicho cabildo la pretension de la costumbre que alega, por ser præter voluntatem testatorum, que antes las nombraron perpetuas, y despues de ya erectas, y teniendo capellanes perpetuos, como parece por infinitos titulos, que he visto refrendados de diuersos Secretarios desde el año de 1610. hasta el de 1637. no debe tener lugar la prescripcion pretendida, d. cap. vnico. de capellan. monach. lib. 6 & hoc volunt omnes DD. in cap. cum dilectus, de consuetudine.

Octauo, de que se conoce no tener el dicho cabildo costumbre; ni vfo de remouer los capellanes que nõbra, conforme a las fundaciones, es por que no es suficiente el titulo que dio a dicho Pedro Alonso quando lo eligio en dicha capellania, digo la referua *mientras fuere su voluntad*, respeto de que para inducir esta costumbre de remouer ad nutum, verba non sufficiunt, sed facta requiruntur, ex l. non omnes, §. fin. ff. de re milit. l. peculium, in fin. principij, ff. de peculio, l. Iulianus, §. offerri, de action. empti, cap. 1 & 2. de sequestrat. poss. ff. plures refert, & sequitur Scobar de ratiocin. cap. 15. num. 44. Tuscus tom. 3. lit. F. conclus. 21. & cum versetur in facultatiuis non potest induci consuetudo, ni actus remissionum præcedant cū tempore habili ad præscribendum; ni en poner en los nõbramientos semejantes referuas, el dicho cabildo ha adquirido costumbre, por no auer precedido algunas contradiciones del capellan, que ha sido nombrado con di-

cho additamento de voluntad: lo vno, y lo otro tenent communiter DD. in l. 1. C. de seruitut. & aqua, Surd. conf. 127. num. 21. secus esset in iurisdictione Archiepiscopali, en quien està radicado por derecho diuino todo lo que de contrario pretende dicho cabildo, y la facultad desto, y de visitar las capellanias, que están en su distrito, y diocesis, y configuientemente las que administra dicho cabildo: y este derecho facultatiuo no lo ha perdido el Arçobispo de Seuilla, ni lo puede perder, aunque dexé de visitarlas por espacio de mil años; y si el tiempo, y la materia lo permitiere, no faltaràn apoyos para esta doctrina.

Vltra de que siendo las dichas fundaciones de dicha capellania tan claras, cerca de la perpetuidad de los capellanes que la han de seruir, secundum illas iudicandum est, ad tradita per Prob. ad Ioann. Monach. in cap. ei, cui, nu. 44. de præbend. lib. 6. Barbat. conf. 33. num. 8. & sic standum est earum verbis, sin atender al dicho nombramiento, ni a sus particularidades de voluntad; y en caso que se huiera executado lo que pretende dicho cabildo alguna vez, no se debe estar, ni juzgar por ella, sino por la claridad de la voluntad de dichos fundadores: ita Aretin. conf. 34. num. 5. & conf. 115. num. 2. & resoluit Rota in decif. 216. num. 4. p. 2. in recent & regula est, vbi verba sunt clara, & sensus manifestus cessare omnem inductionem, & interpretationem, ex l. continuus 137. §. cum ita, de verborum obligat, l. ille, aut ille 25. §. cum in verbis, ff. de legat. 3. & frustra en el caso presente alega dicho cabildo la obseruancia, vt latissimè deducitur ex Rota in recet. p. 1. decif. 136. num. 10. & 12. decif. 196. num. 7. decif. 496. num. 6. & Gregor. decif. 184. num. 5.

Quando cõtuuieran alguna amphibologia, o duda las palabras de dichas fundaciones, entonces caia la obseruancia para explicar y declarar la qualidad de dicha capellania, y passaramos por la costumbre, ex l. minimè, l. si de interpretatione, ff. de legibus, Paris. conf. 50. num. 19, lib 4 Gonzalez ad reg. 8. gloss 5. in principio, num. 86. vers. & ideo obseruantia, plures DD. refert, & sequitur Perez de

Lara dict. tract. de capellan. lib. 1. cap. 5. nu. 38. cum seq. y ni esta obseruancia le asilte a dicho cabildo, nunquam igitur in actu fuit producta, ni me parece, que de su autoridad la introducirà, præcipuè assentiente Doctore D. Gregorio de Portillo tan docto, como dispierto en materias tocantes a cõciencia, y que no puede ignorar, que quãdo agitur de mutanda defunctorũ voluntate, circa Deo dicata, præcisè necessaria est permissio Summi Pontificis, ex Clement. quia contingit, vbi præ cæteris hoc docet Card. num. 11. vers. *dicit tamen*, de religiof. domib. Bald. in l. si testamentum 10. num. 1. & 2. C. de testament. Capella. Tolosan. q. 26. in fin. & hoc perpetuò obtinet circa omnia disposita à testatorib. siue respectu causæ, siue loci, siue personæ, vt tradit Guido Pap. decis. 556. nu. 1. vers. *tu dic.*

Nono, citra veri præiudicium, caso negado, sea dicha Capellania manual, ad nutum capituli, y las demas de dicho coro, nihilominus sine causæ præcognitione non potest remouere capellanos: para lo qual obiter dicendum est, que son beneficios Ecclesiasticos perpetuos, quæ perpeuitas non solùm consideratur in potentia tantùm, ita vt non prouideantur ad tempus certum, & determinatum, vt bene declarat Federic. de Senis conf. 35. sub nu. 1. vers. præterea ista sunt paria, Silua de benefi. p. 3. q. 68. num. 2. & 3. vers. & ita præmissa iura. optimè Azor iustit. moral. lib. 3, cap. 26. in q. 12. p. 2. sed etiam respecto de la persona que los concedio, vt aduertit Rota decis. 739. in nouis. vol. 1. p. 1. ibi: *Tunc etiam, quia cum beneficia manualia possint esse perpetua considerato, quod Prælatus forsam non amouebit, habentur pro perpetuis: argum. l. sufficit, ff. de condiç. indeb. vt tradit in specie Rebuff. de nomin. q. 9. num. 27. Vitalin. in d. Clem. 1. §. in quibus num. 3. de supplen. neglig. prælatus.*

Y anù no son contra la naturaleza de beneficios Ecclesiasticos, y tanto mas sin controuersia, quando quien los condeede es persona Ecclesiastica, qui tunc ista manu alia prouidet, vt perpetuò esse debeant penes prouisum, vt est expressum in cap. inuentum, quod est in ordine 36. 16. q. 7. cap. satis peruersum 56. diuinct. Y auoque referue in prouisi-

prouisione el remouer los capellanes ad nutum, intelligē
 dum est, prouisum remoueri posse ex causa legitima, dum
 modo remotio fiat auctoritate iudicis Ecclesiastici, & sic
 non est contra naturam beneficij, ipsa simplex remotio,
 & manualitas, sed remotio temeraria, & quæ procedit à
 laicis, & eorum puro arbitrio, ac voluntate, quæ quidem
 volucras cum consensu Episcopi exercenda est, vt in bene
 ficijs manualibus determinauit Coacil. Moguntinum re
 latum in cap. laici 16. q. 7. ibi. *Laici presbyteros de Ecclesijs non
 aij ciant, neq; in eis constituant sine consensu Episcoporum suorum.*
 Si entre legos es abominable esta amocion, que serà en
 Ecclesiasticos sin causa legitima? prætermisso iuris ordine,
 contra prædicta cap. satis, ibi: *Satis per peruersum, & contra
 Ecclesiasticam esse censuram probatur, vt frustra pro quorundam
 voluntatibus quis priuetur, quem sua culpa, vel facinus ab officij,
 quo fungitur gradu non deijcit.* Et cap. inuentum, ibi: *Vnde oportet,
 vt canonica regula seruata, nullus absque consensu Episcopi sui
 cuiuslibet presbytero Ecclesiam det, quam si iustè adeptus fuerit, hanc
 non nisi graui culpa sua, & coram Episcopo canonica seueritate amit
 tat.* ita in beneficijs manualibus quando prouidentur, &
 remouentur nutu, & voluntate alicuius personæ Ecclesia
 ticæ, tenet elegãter Melchior Loterius lib. 1. de re benef.
 q. 7. num. 18. & 19. Ya este proposito conduce todo lo que
 tan doctamente juntò D. Ioan. de la Rea, decif, 2. Granat.
 y en nuestro idioma no de menor autoridad Castillo de
 Bobadilla en el lib. 1. de su politica, cap 6. per totum, don
 de disputa la question, y responde a los fundamentos con
 trarios, y dà la razon en el numero 23 ibi: *Porque las obras,
 y actos que al principio son voluntarios, despues se hazen necesarios
 y forçosos, y lo que vna vez agrado, y satisfizo, no puede sin nueva
 causa desagradar y displazer, y lo que vna vez el cabildo acordò, no
 puede sin nueva razon, y a la republica vtil reuocar.* ex l. pen. ff.
 de decret. ab ord fact.

Mas fuerte se haze en nuestro caso la razon referida, cõ
 siderando la grandeza del dicho cabildo desta santa Igle
 sia mayor, donde sus actos deben ser mas solidos que en
 otras juntas seculares, pues en esta parte, y en derechos

de patronos Ecclesiasticos, y laicales, la variacion se prohibio en aquellos por reprobos y viciosos, y en estos se permitio por neutral, argumento textus in cap. cum autem, de iure patro nat. o como dixo la glosa in cap. eum vos, de officio ordinarij, vt laici, qui possunt titubare, possint variare; clerici vero non, quia non possunt titubare: Roch. de Curte de iure patr. verbo honorificum, in q. 9. Paulus de Citadin. eodem tract. in p. 6. q. 9. y como refiere Firmian. in tract. de Episcopo, 3. p. lib. 1. q. 26. variatio est omnibus quam maximè prohibita, clericis autem abominabilis, & sapit vitium, ex textu in Clement, cum illatio de renunt. Y si esta razon asienta en presentaciones, antes de adquirir derecho el presertado, tanto mas en nuestro caso, pues ha treze años que posee dicho Pedro Alonso.

Sin salir de terminos de capellanias manuales, y de que sin causa no se puedan remouer, tuuo esta opiaion Zeballos, commun. contra comm. q. 425. numer. 28. & fin. ibi: *Et in capellania ad nutum patroni, vel Episcopi concessa, quia sine causa amoueri non potest, & ita pluries vidi.* Y por que de contrario se dixo, que no traia razon, se podrá disculpar, con que sintio tener tanta y tan notoria, que la releuó de prueba, secundum illud Philosophi: *Fragilitas est intellectus legem vel rationem querere, vbi naturaliter sentimus:* mas por que se satisfaga en este lugar lo que ocurre (ne forte in alio determinato obliuioni tradatur) fue deste mismo parecer el Pōtifice in dict. Clementina vnic. de supplēd neglig. Prælat. vbi non permittitur simpliciter reuocatio regularis à beneficio manuali, sed modificatè, cum scilicet oportuerit; ad idem est textus in cap. cum ad monasterium, §. tales autem, de statu monach. & ratio est, quia præpositorum sollicitudo, ratione non ventilata, neque utilis, neque laudabilis est, potiusque ad furorem pertinet, si ratione careat: y la potestad, e imperio en estas personas se ha de restringir ex sententia diui Gregor. in cap. illa Præpositorum 67. 11. q. 3. text. in l. relegati, ad finem, ff. de pœnis, ibi: *nisi Imperator ex aliqua causa:* hanc opinionem amplexus est Immolà in d. Clement, vnica, n. 44. vers. domin. Anton. de supplēd neg. Prælat.

Y aunque algunos que lleuaron la opinion contraria dixeron, que baltaua faitafe in tali amotione, malitia, o mala voluntad, con todo, remota ratione, & causa reuocationis, vtiq; emergit malitia in reuocante: ex quo enim, reuocatio procedit sine ratione, atque ita resoluitur in imperum, ex dict. cap. illa Præpositorum, & salua conscientia non potest fieri, & inconsequens dicitur malitiosè facta, vt latè, & bene deducit Menoch. conf. 69. ex num. 34. y no ay facultad por ampla que se cõfidera, que quatenus referatur, vt in præfenti referri debet ad materiam canonicam, eam concedentis, no se regule por razon y derecho natural. y esto fue lo que dixo Plinio in panegy. ad Trajanũ: *Leges supra te, non te supra leges*, per tradita ab Amaya, obseruat. lib. 1. cap. 1. ita Decius in cap. 1. in prim. le. & num. 27. de constitut.

Y porque se quiete la conciencia de dicho cabildo, en caso que semejante pretensa facultad tenga en dicha capellanía, tuuo necesidad de cõsa razonable para ladicha remocion, no de expressarla, ita quod ne includatur malitia, debet causa subesse, quamuis non sit necesse, quod mouens illam exprimat: ex hoc patet, quia si is, qui mouetur, reluctet contra mouentem, & dicat eum irrationabiliter agere, & malitiosè, entonces cogatur mouens causam exprimere, nec aliter potest purgari exceptio malæ voluntatis, quam per huiusmodi expressionem, & declarationem, & hoc est quod dixit Imol. in d. Clement. vnic. nu. 44. *verũ si verò non constat de mala voluntate: dum supponit ideo non constare de mala voluntate, quia reuocans allegat causam rationabilem.* Y en officios, y administraciones, que ad nuntium concedentium, se confieren, es tambien resolucion assentada, que sin causa no se pueden reuocar, ad latè tradita per Ant. Capycium decif. 116. per totam, & Guiller. Bened. in repet. cap. Raynuntius, verb. duas habens filias, num. 39. cum seqq. de testam. Bobadilla in politica, lib. 1. d. cap. 16. per totum, Mastrillo de magist. conuenien. lib. 1. cap. 27.

Decimo, se pondera en el proposito de la remocion, y despojo

despojo de dicha capellania, el caso mas adaptado, scilicet quando el remouente puso causas, vt in presenti dicho cabildo al dicho Pedro Alonso, si antes de la aueriguacion de ellas ha de ser despojado, y si de hecho lo es, ha de restituirlle, y manutenerse en dicha capellania, hasta que sea vécido cerca de las dichas causas; y la distincion declarará la verdad, si el q̄ concedio con facultad de remouer, remouue, y expressa causas, debe justificarlas: *difficultas in eo cōsistit, an interim retardetur motio, in qua re adhibenda est distinctio, aut remissio fit ex causa, quæ nullam infert iniuriam ipsi moto, & tamen est rationalis, & tunc non differretur executio, si fiat à competente iudice, nec datur illico restitutio ipsi moto ad priuatum statum, sed tantum de veritate inquiritur, & vera subsistente causa, postmodo seruato iuris ordine, restituitur: ita Innocent. in cap. olim, n. 1. de accusacion. aut infert iniuriam ipsi moto, quia sunt causæ famosæ, & tãgentes personam, & eius mores, seu passiones, & tunc retardatur executio, et si ante eorum plenã excusationem moueatur, illico reintegratur, competit enim ei interdictum recuperandę possessionis, & summariissimum tanquam contra attentatum; ita ex doctrina Innocent. tenet Vitalinis in citata Clement. vnica, §. præmissa. num. 3. de supplend. neglig. Prælat. & tradit Rota decif. 16. de restit. spoliat. in nouis. & decif. 778. 1. p. diuersi, n. 4.*

A esto se ajunta nuestro caso, donde en el dicho decreto de remocion a dicho Pedro Alonso, expressó causas el dicho cabildo injuriosas a la persona, y otras que amagò, dixo no se declarauan, por ser Sacerdote el que pretendien remouer, y por su autoridad de todo se colige la verdadera distincion, y así la siguió por razones mas claras la Rota decif. 71. in antiquis, ibi: *Nota, quod ubi quis tenet hospitale, vel leproariam, si per superiorem remoueatur propter aliquod crimē, quod imponitur, tali datur restitutio ad tale hospitale, donec contra eum fuerit probatum; sed hoc intelligo verum si fuerit amotus propter crimen, quod non tangebatur administrationem, quia postulatutur suspensus propter malam administrationem: tunc non restituitur.* No administtra la hacienda de dicha capellania dicho Pedro Alõ

fo, antes fi, lo inquieta y perturba dicho cabildo, porque quiso se administrase bien, y pidio la renta que dichos fundadores ordenaron.

Vndecimo, en terminos de capellanias manuales, y en caso que dicho cabildo no huiera puesto causas algunas en el dicho decreto, segun la opinion de muchos DD. que juntò Farinacio tomo 2. decif 325. num. 2. coram Manzanedo anno 1611. se trae en fauor de dicho Pedro Alonso la causa que motiuò dicho decreto, y despojo de dicha capellania, tan notoria por el pleito fol. 25. en el 2. ramo, como repetida del Doctor don Gregorio de Portillo ante Regiũ Tribunal; por auer Pedro Alonso pedido Canonica colacion de dicha capellania, y dadola el Prouisor en seis dias del mes de Octubre, y luego en nueue abortò el decreto, y expulsion, con que por odio, y desabrimiento de aquel intento loable executado, le despojaron violentamente de la actual possessiõ, con que estamos en los terminos de la limitacion primera, y doctrinas comunes; vt colligitur ex Cardinali, in d. Clement. 1. §. præmissa, num. 4. de splend. neglig. prælat. Sylua c. benef. p. 3. q. 68. Rebuff. de pacif. possess. num. 275. & fuit dictum in decif 778. 1. p. diuersi. & in alia Burgenf. amotionis Magistri capellæ 11. Decembris anno 1581. coram Blanchetto, & alios sequitur Gonzalez ad regul. 8. gloss. 5. §. 6. num. 40. & 48. ibi *Quod tamen declara, & limita quando superior prius animo se vindicandi, rei aliàs malo, & de hoc posset aliquatenus apparere.*

Secunda limitatio, quæ nostro casui adaptatur, orta est, ex intentione manifestata D. Petri Ildephonsi, contra dicho cabildo, pidiendo la renta de dicha capellania, y lo q̄ los fundadores auian ordenado se le diese a los capellanes, y todo parece por vna peticiõ, que está en los autos del primero ramo fol. 15. que presentò a el dicho cabildo y no la pulieron dia, mes, ni año; y otra en el segundo ramo fol. 2. su presentacion dei 4. de Orubre de 641. donde renouò la llaga, de que le despojaua, y defautoraua sin derecho, solo por auer pedido colacion de dicha capellania, y la renta que los fundadores mandauan dar, con que di-

cho

cho despojo, y atentado notorio procedio tempore motae
 litis cum dicto capitulo: y assi contiene notoria violencia
 digna de celerissima reintegracion en dicha capellania,
 ita decidit Rota in d. decis. 1. num. 1. de rest. spol. in anti-
 quis, & decis. Egidij 256. incipit Monachus, Lancelotus
 lite pend. .p. cap. 4. declarat. 4. num. 40. ita Gonzalez, d.
 5. 6 d. n. 48. ibi: *Pendente accusatione, vel inquisitione capta, vel
 similiter Rota d. decis. 1. de restit. spol. in antiquis. num. 1. Nauar-
 rus in cap. non dicatis 12. q. 1. num. 66. rers. addo octauo, Rota d.
 decis. 778. num. 2. ibi: dummodo absit malitia. p. 1. diuersar.* Y quã
 do el pleito, o la peticion del ramo primero no tenga dia,
 ni se aclare si fue antes, o despues del dicho decreto de ex-
 pulsión, por lomenos la malicia en el dicho cabildo es noto-
 ria, y todo lo referido corre en caso que dicha capellania
 fuesse manual, y que el dicho cabildo estuuiesse en quasi
 possessiõ de assi conferirla, y que iudice authore huuiera
 sido expelido dicho Pedro Alonso; y assi faltando, como
 faltã estos requisitos en el presente hecho, es la causa mas
 justificada a fauor de Pedro Alonso.

Duodecimo, acercandonos al mismo titulo, y nombra-
 miento, que dicho cabildo hizo a dicho Pedro Alonso, en
 aquellas palabras: *Y por la voluntad del Cabildo: voluntad, y*
de vn tan gran señor representatiuè de tantos ingenios de
sciencia, y conciencia, quien no dirã, que debe ser regula-
da? Pues esta palabra, *voluntas*, siempre se recibe in bonam
 partem secundum Pariliu in cap. cum venerabilis, num.
 15. de except. post Lapum allegat. 118. ex cap. Rex pacificus,
 in proemio decretal. quos refert, & sequitur Iacob. Me-
 noch. de arbi. lib. 1. q. 7. num. 61. y quando naciera algu-
 na duda, se debio juzgar por regulada, y que a la remociõ
 auia de preceder causa, y conocimiento de ella, vt inducit
 nouissimè Loterius de benef. d. lib. 1. d. q. 33. num. 22. ibi:
Ita vbi verba aliquo modo sunt dubia semper erunt ita interpretan-
da, vt debeant referri ad arbitrium regulatum, ex late traditis
per Menoch. lib. 1. de arbit. q. 7. ex num. 45. usque ad 58. indeque,
quæ, ac in regularibus, dum discernitur causa remotionis, dandum
esse mandatum de manuteneudo prouiso, tanquam de manuali secu-

*lari respondit Rota in vna Pacens. capellane ar. 29. Iunij 1609. corā
illustriſ. domin. Cardin. Cauallerio.*

Y eſto procede en el caſo preſente, y dicho titulo, don-
de prouiſio dictæ capellan. facta non fuit cum hac lege, vt
ſine cauſa poſſit reuocari; & tunc in remotione neceſſaria
eſt expreſſio cauz in ſpecie, non autem in genere, como tie-
ne la ſegunda parte de dicho decreto de expulſion, et ſi po-
teſt naſci aliqualis præſumptio malitiæ, aut odij, aut vin-
dictæ, aut litigij præuia debet eſſe indagatio iudicialis cir-
ca cauſas, Imola in d. Clement. vnic. num. 44. verſ. *Si verò
non conſtat de mala voluntate*, de ſupplend. neglig. prælat. &
in hoc caſu etiam Religioſus amotus habebit recurſum
ad ſuperiorem, qui voluntatem mouentis reſtringat ad li-
mites rationis, vt per Iou. Andræ in cap. cum ſingula,
num. 1. de præbend. lib. 6. & tradunt Imola, & alij in dict.
Clement. vnic. y aſi debe ſer oido, mantenido y reſtitui-
do en la poſſeſſion actual de dicha capellania dicho Pedro
Alonſo, dum conqueritur ad ſuperiorem, representando
el agrauio que ſe le haze a ſu perſona, y a todo el eſtado
Sacerdotal, vt declarant in d. cap. cum ſingula de præbend.
lib. 6. Ancar. num. 4. verſ. *poſſet forte dici*, & Francus num,
5. verſ. 2. quod monachus.

Tertiodecimo, vt cumque conſideretur dicho nombra-
miento, y titulo, no ſe puede reuocar por el dicho cabildo,
ca nempè ratione, quia fuit factum per electionem canoni-
cam in concuſſu aliorum oppoſitorum, como lo tiene de
coſtumbre, ſegun conſta del decreto de expulſion, y el mã
dato en el, de que ſe pongan editos para proueer dicha ca-
pellania, que eſtã en el ſegundo ramo, fol. 1. propter virtu-
tem electionis, vt tenent DD. antiqui, in cap. 2. §. priores
autem, vbi gloſſ. verbo, *non mutantur*, de ſtatu monachor.
Rota apud Bellam. deciſ. 203. per cap. 2. de elect. lib. 6. vbi
in electionibus, & præſentationibus verba denotantia cõ-
ditionem, & actum ſtatim non perfectum, ſed dependen-
tem à futuro, pro non adiectis habentur, & ratio rationis
eſt, quia illico acquiritur ius electo, facta publicatione ip-
ſius electionis, cap. publicato, & ibi gloſſa, cap. quod ſicut,
& ibi

& ibi etiam per glossam de edictione, & propter matrimonium spirituale, inter electum, & beneficium ecclesiasticum virtute ipsius electionis celebratum, ad tradita per Innocent. & Abbat. in cap. cum autem, de iure patronat ita Paul. de Citadin. de iure patron. 6. p. art. 3 q. 46. ibi; *Illud caput habere locum in collatione etiam, seu provisione, quae fit Ecclesiae per eandem rationem, de qua ibi pro prima opinione, secundo facere videtur, text. in cap. studijs 61. distinct.* *ubi dicitur quod plures possunt eligi et si unus non placeat, fit alius in quo possit reclinari, & ibi gloss. facit, & cap. Archidiaconum 85, dicit: sed tamen talis electio hodie reprobatum cum per electionem acquiritur ius electo, & videatur quodammodo desponsare Ecclesiae, quae duos sponso: habere non potest.* Y así la pretension de dicho cabildo se desvia de las reglas de derecho, pues viviendo el dicho Licenciado Pedro Alonso, que en concurso de muchos opositores eligio y aprobò, quiere dar la dicha capellania a otra persona, y para ello manda poner editos, sin auer precedido separacion juridica con causas, y que para ellas legitimamente sea primero vencido, ad tradita per Ludouic. Roman. conf. 467. num. 4. cum seq.

Quartodecimo, de todo lo referido en fauor de dicho licenciado Pedro Alonso, ya se viene a los ojos la justificacion del auto del Prouisor deste Arçobispado, en que manda restituirlo y manutenerlo en la possessiõ ciuil de dicha capellania. lo primero, por constar notoriamente, que con fuerça expulsiua ordenò a sus ministros dicho cabildo despojassen a dicho Pedro Alonso de dicha capellania, y lo executaron, y fue lo mismo que si los capitulares lo huuierã hecho, ex l. 1. in princ. & §. 12. ibi. *Deiecessit autem is videtur, qui mandauit, vel iussit, ut aliquis deijceretur, parui enim refertur visum est, suis manibus quis deijciat, an vero per alium: ff. de vi, & vi armata, l. 5. §. haec verba quod vi, aut clam factum est, ait Mutius ita esse, quod tu, aut tuorum quis, aut tuo iussu factum est, ff. quod vi, aut clam, priuat. manu, & sine auctoritate iudicis competentis: contra todos derechos, Leuitici cap. 19. vers. 13. & Deuter. cap. 24. vers. 10. l. extat quod met. caus. l. si quis in tantam, C. vnde vi, l. 1. tit. 32. p. 3. es muy digno texto al propo-*

propósito el cap. Christianis 12. n. q. 1. ibi: *Nequid illis, aut subreptio, aut inimica legibus violentia necessitatis imponat: quia qui iudiciū refugit, apparet eum de iustitia diffissum, cap. 1. & 2. 16. q. 6.*

Y así el expeler el dicho cabildo al licenciado Pedro Alonso de la possession de dicha capellania fue atentado, calificado, in præiudicium partis, & in contemptum iudicis, y hecho por no juez, quia tunc iurisdictione offenditur. Rota decis. 26, aliàs 307. nota quod de appellat. in antiq. & plusque in ipsa pars spoliata, vt fuit tentat. in decis. 2. aliàs 14. post princip. de restit. spoliat. in nouis. & decis. 5, aliàs 433. nota nunquid num. 5, vt lite pendente, in antiquis: Paris. conf. 41. num. 38. lib. 1. Farnus in cap. bonæ, col. 4. vers. 6, de appellat. Y aunque nuestro caso se restringa a terminos de capellania manual, y ad nutum amouible, nihilominus postquam institutio facta est, quid amouendo, vel præsentando, aut nominando fecerit, prædictum capitulum est attentatum: vt fuit resolutum in vna Vlixbonens. de Toya coram domin. de Rubcis 15. Nouemb. 1563. donde auiciendose mouido pleito sobre si era, o no amouible, remouió el monasterio, y presētò, o puso vn seruidor ad nutum, & domini tenuerunt pro attentatis, nec immeritò, quia cõurrebat & præiudicium partis, & contemptus iudicis: ad latè tradita per Lancelotū, p. 1. cap. 1. de attentat. á parte.

Por lo vno, y por lo otro contiene dicho auto summa equidad, y que el cabildo ante omnia ha de dexar libre la dicha capellania a dicho Pedro Alonso; y no à de ser oido hasta que con efecto así lo cumpla, por la regla general del texto in cap. 1. de restit. spol. cap. vltim. de ordine cognit. cap. 1. per totam, 2. q. 2. & cap. 2. ibi: *Omnes leges tam Ecclesiasticæ, quàm vulgares, & publicæ præcipiunt, vt omnia sibi ablata restituantur ei, qui suis est rebus spoliatus: l. 2. tit. 13. de la restitucion de los despojados, lib. 4. recopila. no se puede dudar de la fuerza expulsiua, porque demas de auerlo sacado del coro de la dicha Iglesia los ministros del dicho cabildo, tambien violentamente no le dexan entrar en la capilla donde dize las missas de dicha capellania: ad latè tradita per Ciceronem in oratione pro Læcinna, con que est confi-*

constitutissimum in utroque iure, ut videretur, quem spoliatum appellamus, sine mora, sine cunctatione, celeri reformatione, reiectione omni spoliatoris exceptione sit restituendus, ut placuit Constantino in l. si quis ad se fundum, C. ad l. Iuliam de vi, Arcadio, & Honorio in l. si coloni, C. de Agricol. & censitis, lib. II. Iustiniano in l. si quis emptionis, §. sed hæc super illis, C. de anal. excep. & clarius Iulio, & Zephirino Pontificibus in cap. nullus d. 2. q. 2. quos omnes sequutus est Alexander 3. in cap. in literis, & in cap. conquirente de rest. spoliat. Bartolus in l. si quis in tantam, n. 3. C. unde vi, interpretatus est spoliatum ante omnia, tunc restitui, cum non alia causa, quam possessionis contenditur, que es propriamente el caso y pleito presente, donde no ha perdido otra cosa el dicho Pedro Alonso sino el summarissimo possessorio de manutencion, y restitucion, acomodando el primero a la possession civil que retiene, y no ha perdido, ut præsumitur in videicetis, Rota omnino videnda in decisi. 1. num. 3. tit. de causa poss. & proprietati. in antiquior. Bysego. Y el segundo a la corporal, y actual, de que está despojado con violencia.

Y esta es combinacion, y tambien lo fuera quando no huiera en el pleito peticion intentando manutencion, sino solo restitucion de despojo, ita determinanter decidit Rota coram Damasceno, 29. Ianuar. 1614. apud Farinac. tom. 1. decisi. 561. num. 5. ibi: *Nam in primis fuit responsum, quod agens spolio in dubio non videtur dimittere possessionem civilem, quam retinet solo animo, sed agere tantum pro recuperatione solius naturalis, Natta conf. 572. nu. 21. Menoch. de retinend. poss. ff. remed. 3. num. 507. cum alijs per Surdum conf. 160. num. 72. Rota in causa Mediolanens. Parrochial. 22. Iulij 1587. coram bon. memor. Cardin. Platto Oxoniens. Capellanie 10. Martij 1589. coram eodẽ & in causa sancte Agathe Gostorum 8. Iunij 1598. coram Giffio. Et num. 6 ibi: *Pecutio enim redintegrationis est dubia, & æquiuoca cum possit inferri ad solam naturalem, qua dubietate stante omnes regule volunt, quod intelligatur de sola naturali, tum quia est species confessioni, quæ in dubio debet interpretari ad fauorem confitenti, si quis intentione, ff. de indic. Roman. conf. 455. num. 4. & 6.**

Mobedan. decis. 2. de restit. spoliat. tum quia esset abijcere proprium ius, quod non presumitur quis velle facere, sed imò quanto magis potest conseruare, ad notat. in l. cum de indebito. ff. de probat. tum etiã quia actus est iudicialis, qui cum de sui natura sit ordinatus ad acquirendum semper fit interpretatio ad fauorem petentis. Estas doctrinas corren lisamente en nuestro caso, respeto de que promiscuamente se ha perdido manutencion, y restitucion de dicha capellania, con tanto relata singula singulis possessionibus, intelligenda sunt verba in prædicta sententia interlocutoria contenta, & similiter in allegationibus dict. decis. 1. de caus. possess. & propriet. in antiquior.

Quintodecimo, en fauor de dicho Pedro Alonso, y quãdo caso negado, fuera adnutum amouibilis prædicta capellania, le competen los mismos remedios dichos en el fundamento antecedente, sicomo quiere la parte del cabildo, es concession precaria, por asistirle no solo la possession actual, y natural que la tiene, ex l. 15. §. 4. ff. precario, sino tambien la ciuil ex iuris præsumptione, & communi intelligentia DD. tratò Menoch. en el 2. de arbit. cas. 24. quando se entendia auer perdido el concedente la possession ciuil de la cosa que dio en precario, y disputa, q̄ algunos dixeron por diez años. argumento dominij, quod est maius, & amittitur prædicto tempore, vt integro titulo C. de longi temporis præscript. y otros dos años, argumento in tit. de vlucapione, in principio: vltimamente lo dexa en arbitrio del juez, y concluye con la opinion de Aretino in l. si de eo, §. si forte, ff. de acquirenda possessione, num. 7. ibi: *Quare concludit Aretinus, iudicem hunc arbitrari debere. saltem de decennio* (despues cõterrãre el precario en estas capellanias) luego auiendo poseido dicho Pedro Alonso dicha capellania mas de doze años, perdio el cabildo la possession ciuil, y se consolidó con la actual, y se vino a hazer verdaderamente poseedor ciuil y natural, con que le competen todos los remedios possessorios: argumento, l. quauis la segunda ff. de acquirend. possess. ex doctrina B. in d. l. si de eo, §. si fortè, ex l. Pomponius, §. si is, 7 ff. eodem titulo.

Y sino asienta esta opinion en el colono, emphyteota,
& vsu

& usufructuario, qui tantummodo sunt detentores, & apud rerum dominios sunt possessiones civiles, tamen si fuerint ad longum tempus conductores habet locum interdictum unde vi, & remedia possessoria contra dominum, nã iam naturaliter possident, vt emphyteotæ: ita ex Iassone, Ruino, Fulgoso, Decio, domin. Præside Couarrub. & Boerio, Iacob. Menochius de recuper. remed. 1. q. 4. limitat. 2. num. 68. & q. 6. num. 76. & ex Antonio Matheo, Guido Pap. Afflict. Alciat. & Craueta, tenet æquiorẽ, & veriorẽ esse sententiam dicentium dominum habentẽ facultatem expellendi emphyteotam ad libitum, non posse violenter expellere, neque ingredi suam possessionem sine sententia declaratoria & in q. 5, num. 69. idem in usufructuario, eo quod naturaliter possidet ex l. naturaliter, & ibi omnes DD. de acquiren. poss. ff.

Y si esto no basta, tambien le concedio el derecho vn oficio del juez, ex celebri decis. in l. Aquilius Regulus. ff. de donatibus, donde el Consulto Papiniano, auiendo verilado la duda de aquel texto, y de la donacion, que en el se contiene, dixo, que si le despojaren los herederos de Regulo, que a semejança del interdicto unde vi, le concede la autoridad y oficio del Pretor, que le restituya incontinenti como a despojado, y contra el mesmo señor del cenaculo, o casa: ita ex pluribus ll. & DD. tenet Iacobus Menoch. de recuper. rem. vltimo, in principio, & in illius 2. p. vbi agit de spolio facto, lite pendente, que fue tambien el presente de dicha capellania, Rota decis. 5, de rest. spol. in nouis. ad tradita per Lancel. de attent. 3. p. cap. vlt. num. 71. decis. Gregor. 15. 336. num. 7. vbi num. 3. ait, quod competit interdictum unde vi.

Vltimo, de lo dicho en estos dos fundamentos, venimos en conocimiento, de que dicho auto del Prouisor, en que se restituye y manatiene el licenciado Pedro Alonso, no es apelable, nec ad deuolutiuum effectum: suponiendo pues la comun opinion, deque en iuzios possessorios non admittatur appellatio, quoad suspensionem, ex latẽ traditis per Salgadum de regia protect. 3. p. cap. 12. à num. 30. & quod

quod procedat tam in possessorio adipiscendæ, & retinendæ, quàm in recuperandæ, y que se entienda de derecho civil; nam iure canonico regulariter in possessorijs appellatio suspendet, vt ex pluribus tenet Salgado dict. cap. 12, à num. 67. esta limitacion tiene tres sublimaciones, y todas se adaptan a nuestro caso: sea la primera ex textu in cap, si cum Romana, §. præterea, de appellatio. in manifesto, & notorio spoliatore, a quo non admittitur appellatio, quæ suspendat, etiam ex æquitate canonica, ad tradita per Roman. consl. 324. Ripa in cap. sæpè, num. 3. Lancelot. de attentat. 2 p. cap. 12. limit. 25. Aufrelius in addit. ad vlt Decius Capellæ Tolosan. ibi. *Et propterea Ludouic. Roman. consl. suo 324. tenet, quòd à sententia super possessio. lata contra notorium spoliatorem, non possit appellari, etiam si fuerit possessorum recuperanda: quos refert, & sequitur Ioann. Gutier. canon. q. 34. nu. 95. Ant. Fichard. in manudux. ad praxim p. 4. præcepto 12 num. 6. in fin. bien notorio es que con fuerça expulsiua sacaron del coro al dicho Pedro Alonso, y mandò, que no lo dexasen entrar, y que no le admitiesen los apuntadores, y todo lo confiesa el dicho cabildo en el decreto que està en los autos del primero ramo fol. 1. vna cosa notè en Menochio, que es ajustada a esta doctrina, y es, que en todos los remedios possessorios que trata, siempre en cada vno disputa si se admite, o no apelacion, y en el primero de recuperanda possess. que es de restitucion de despojo violento, no haze mencion de apelacion, dando a entender, que ante omnia restituendus spoliatus, & spoliator non audientus, quamuis incontinenti offeret probationem ad impediendam restitutionem, vt videre est in d. remed. & q. 27. num. 239. y en tanto grado, que dixo el Pontifice, que despues de restituido el despojado, ha de estar pacificamente, y sin tener obligacion a responder el despojador, tanto tiè po quanto durò el despojo, cap. 73 q. 2. ibi: *Tandiu in sede propria pacificè, & potestatiuè cuncta disponens, resideat, quandiu expulsus, vel expoliatus suis carere visus est rebus.**

La segunda sublimacion es de la manutencion que dicho Pedro Alonso tiene de la possessio civil, en que por
dicho

dicho auto está mādado amparar , de donde conoçemos, que en este juicio extraordinario, etiam iure canonico nō admittitur appellatio , nec iudex executando attentat. ad tradita per Cagnol in l. impari, ff. de regul. iur. & post alios latè tuetur hanc opinionem Petr. de Benintend. decis. Roæ, Bononienf. 79. motu 4. num. 2. Alciat. in cons. 37. nu. 8. Salgado de proteccióne Reg. d. cap. 12. nu. 80, Lañcelot. de attentat. d. 2. p. d. cap. 12. num. 26. domin. Couarrub. Prædicar. q. 17. num. 7. Gutierrez, & alij, quos sequitur Pichard. d. p. 4. d. præcepto 12. num. 5, & nec ad devolutivum effectum admittitur appellatio, vt ex Petro Beninten. & alijs tenet Menoch. de tetin. rem. vlt. num. 50. Y que aya intentado este remedio dicho Pedro Alonso, conita de el pleito, ramo 2. fol. 9. ser manute nido en dicha capellania, y que se mandase a dicho cabildo no le inquietase, y perturbase en ella. vt tradit idem Iacob. Menoch. dict. rem. vltim. retinendæ, q. 4. num. 29.

La vltima es, lite pendente, quia quando quis est in vtra que possessione ciuili, & naturali, paulò ante quam lis moueretur, aut in ipso principio litis, pues lo vno y lo otro asistieron en este caso, respecto de que si atendemos a la peticion, o demanda que dicho Pedro Alonso hizo al dicho Cabildo, en razon de que le diese la renta de dicha capellania como lo disponian los fundadores, ya a este intento se siguió el decreto de expulsion, y si a la institucion, y colacion canonica de el Ordinario en dicha capellania tambien se auia principiado el litigio, y luego se siguió a tres dias el despojo de la asistencia actual en dicha capellania, con que estamos en los terminos de atentado por parte litigante, y con violencia, injuriando a la parte del dicho Pedro Alonso, y al mismo juez, que le auia hecho institucion de dicha capellania, a quien tocaua el destituirle de ella: y ansí este remedio es mas pñuilegiado que otros, cum non modo pars spoliata læditur, sed & iudicis authoritas contemnitur: sic communiter DD. in cap. bonæ, de appellat. vbi latè Franchus. Hieronym. de Monte tract. finium, q. vlt. num. 3, Bellamera decis. 49. & 101. latè Afflicis decis. 352.

num. 3. in odium spoliantis, ex laté traditis à Menoch. d. remed. 1. recuperandæ, q. 1. casu 2. y que no se admita la apelacion quando iure attentatorum restitatur spoliatus, concludit Robertus Lancelot. 3. p. c. 28, de sententia in caus. attent. feren. num. 99. vsque ad 121.

Naciendo pues estos remedios intentados ex officio iudicis extraordinario, y compitiendo ambos, aun al detentador, como es el colono, inquilino, conmodatario, & similibus, ad latissimé tradita per Menoch. d. rem. vlt. recuperand. ex d. l. Attilius Regulus, ff. de donat. etiam contra ipsum met dominum, vt in d. l. colligitur gloss. in l. si de fundo, C. locati, domin. Præles Covarrub, pract. d. c. 17. nu. 5. vers. sic sanè, & Castren. in d. l. Attilius, & in remed. vlt. retineandæ, tenet Menoch. num. 18. ibi: *Siquidem remedium hoc non tam ræram, & propriam possessionem respicit, quàm statum illum rei, qui erat tempore motæ litis, vel paulò ante, eandem sententiam prolant Neurzan. conf. 80. num. 3. Siluan. conf. 27. num. 3.* Y se procede etiam sine citatione partis, quando constat aduersarium nullam ius in ea possessione habere, vt tenet Zuchardus in l. vlt. n. 130. cum seqq. C. de dict. diui Adriani tollend. y basta qualis qualis cognitio causæ, & semipleña probatio, vt concordando duas communes opiiones, tenet Salgado de protect. Regia, 3. p. c. 12. num. 20. & iuris ordo non seruat gloss. in Clement. 3. vt lite pendente, Bellamera decif. 148. & decif. 294. Baid. in l. appellatione, col. 2. C. de appellat. Abb. in cap. ex parte, col. penul. de rescriptis, Alexand. conf. 92. num. 9. lib. 5. Decius in d. c. bonæ memoriæ, num. 22, de appellat. Vantius in tract. nullitat. in tit. quot, & quibus mod. null. proponi possit. Y si en el interdicto vnde vi, no se admite informacion al despojador, en quanto a impedir la restitucion, aunque la ofrezca in continenti, vt tradit Menoch. d. remed. 1. recuper. d. q. 27. menos se le debe admitir en este intentado officio iudicis, quia est magis priuilegiatum, ex decif. text. in l. æquisimum, ff. de usufruct.

Pro coronidæ, se pondera, que dicho auto en estos sumarisimos intentados por el dicho Pedro Alonso, es interlocu-

interlocutorio. Y este es el principal pūto de nuestra presente altercacion, vt eleganter determinauit Paul. Castr. conf. 3. col. 2. vers. pronouciatio autem, & illam sequuti sunt. Felio. in rubric. de tregua, & pat. in fine, Berouis, conf. 45. col. 1. vers. secundo de iure, lib. 1. Capic. decif. Neapol. 55. ad fin. Domin. Præses Couarr. pract. d. q. 17. num. 2. Neuizan. conf. 80. num. 7. Benintendus, d. concl. 99. num. 3 & 7. Ioseph Ludonic. decif. 20. num. 8. y se prueua esta conclusion del texto in cap. vlt. §. de possessione, 2. q. 6. vbi text. appellat interlocutoriam illam pronouciationē à iudice factam in causa possessionis momentaneæ, qualis hæc est, ea ratione, quod aliam sententiam in causa principalis spectat, & damnum irreparabile ex hac non inferitur, quinimo negotium non diffinit, cum solum præparet iudicium principale in causa possessoria, vel proprietatis, & sic recte interlocutoria appellatur, y desta razon se origina el llamarse sentencia, o auto interlocutorio, quia non affert præiudicium irreparabile per diffinitiuam, vt eleganter tradit Aretinus, conf. 20. col. 1 & conf. 106. col. 2. Aymon Crauet. conf. 171. & conf. 273. col. 4. vbi dicit: *Illam esse interlocutoriam, quæ sine solemnitate profertur.*

Con lo qual, siendo como es dicho auto interlocutorio, que tiene reparo por la difinitiva, la apelacion no lo suspēde, cap. 20. in sess. 24. Conc. Trident. de reformat. omnino seruandum propter eius authoritatem, & quia nostro iurif. adaptauit) Cerola in prax Episcop. 1. p. verbo appellatio Barbof. in collect. ad dict. cap. Trident. à num. 1. quod ita est iure nostro: *regio stabilitum, ex l. 37. tit. 5. lib. 2. Recop. ibi: Mandamos a los Presidentes, y Oidores de las dichas Audiencias, que de aqui adelante no libren cartas para sacar por via de fuerça procesos algunos Eclesiasticos de autos interlocutorios, salvo si fueren tales que tengan fuerça de difinitiva, y que en ella no se pueden reparar,* Rodriguez de annuis reddit. lib. 1. q. 17. nū. 75. Salgado 2. p. cap. 1. à num. 1. Con que a mi corto entender no auia necesidad de mas prosa para el punto de fuerça sobre que pende este pleito, y en declarar no la haze el Iuez Eclesiastico, es conuinarle las jurisdicciones, argum. cap. 14. de of. fic.

fic. ordin. ibi: Adhibito si neesse fuerit brachio seculari ad tantam insolentiam repellendam. Para estos actos es la mano suprema y Real, y mas en possessorios Eclesiasticos de despojo en la possesion corporal, y perturbos en la ciuil de dicha Capellania, que segun muchos graues DD. tienen mucho de temporalidad, & sic practicatur in Gallia, & alijs Italiae Regnis, & recursus ad Regium Tribunal. quando quis de facto spoliatur, approuauit Rota apud Farinac. tom. 2. decis. 103. num. 3. & 4.

Non obstant fundamenta pro capitulo expensa á D. Gregorio de Porillo, hic enim necessarium est dictū Philosophi, *Amicus Plato, amicus Socrates, sed magis amica veritas,* non primum, originado de la disposicion de dichas fundaciones, y costumbre de dicho Cabildo: porque en la primera parte de voluntad de fundadores de dicha capellania no consta de que sea manual, antes si lo contrario, como está bastantemente dicho en nuestros primeros fundamentos, y la relacion que dicha doña Ana de Medina hizo, *ibi: Y despues de los dias de la vida de los dichos Capellanes que yo ahora nombro, puedan nombrar capellan, como lo tienen de costumbre en otras Capellantias,* significada por la palabra *ut*, quod semper dicitur relatum ad omnia contenta in consuetudine, ad quam se retulit expluribus dictis á Barbof dict. 440. & 441. e xl. asse toto, ff. de hered. instit. cum similibus, pero este tiene su limitacion, que es, si el relato tiene muchas especialidades, intelligatur relatio facta ad ea, quibus iure potest adaptari, l. 1. §. lex. Falcidia, ff. ad l. Falcid. ad tradita per Alex. conf. 81. num. 11. lib. 6 & semper intelligitur facta exceptis alijs in specie dispositis ad tradita per Parisiū, conf. 39. num. 18. itaque regulanda est, et non repugnet voluntati ipsiusmet. disponentis, idem Paris. ibidem, nu. 19. & conf. 68. num. 43. lib. 3. Beroius conf. 198. num. 22. lib. 1. quos sequitur fuit Francisc. Becc. conf. 101. ex num. 76. cum seqq. Respeto de lo qual, en caso que semejaote clausula pudieffe la dicha doña Ana poner, es visto se refirio a la costumbre en todo aquello, a que segun leyes, y fueros se pudo adaptar, no a terminos irracionales, que estos

no los presumio en el Cabildo, adaptose pues a lo loable del modo con que prouee semejantes capellanias, per cõ cursum aprouado por derecho, y necesario quando el q̄ tiene patronato Eclesiastico nombra, o presenta, y que se confiera en el mas habil, y digno de los opositores, y q̄ para esto se pongan eñitos: destos requisitos releuõ a los que dexõ nombrados. Y así dixo, que despues de la vida de aquellos se guardasse dicha costumbre en los demas successores en dicha capellania.

Y es de aduertir, que no vulnerõ la perpetuidad, ni el estado de la capellania, que esse ya lo dexõ exemplificado, y muy expressado, y esto es, ne intelligatur in tam breui mutasse suam voluntatem; y porque no repugne el relato al referente, vt dictum est. Esto es suponiendo, que tãc temporis, tenia dicho Cabildo costumbre de proueer, y presentar capellanes ad nutum, que lo mas cierto es, que ni entonces la tenia, pues no ha presentado vn solo acto ni vn nombramiento de Capellan, que diga, a voluntad del Cabildo, ni al presente; porque aunque el de dicho Pedro Alonso reza de voluntad, otros infinitos del mismo tiempo no mencionan tal palabra, con que no se puede induzir costumbre auiendo en esto actos diuersos y cõtrarios; deuiendo ser vniformes para introducir la, vt notant omnes DD. in cap. fin. de conluet. & in l. de quibus, ff. de leg. Cagnol. in l. semper in stipulationibus, num. 22. de reg. iur. Roland. conf. 87. num. 53. col. 2. Afflict. decis. 290. num. 9. cõ alijs quos sequitur Rota in recent. decis. 112. num. 5. p. 2. Y si no ay costumbre de ad nutum, no pudo obrar dicha doña Ana con dichas palabras, lo que pretende dicho Cabildo. Ex regula, non entis nullæ sunt qualitates, l. eius qui in Prouincia, ff. de rebus creditis (no es culpa de vn tan grã señor, sino de algun Secretario, que vendia humo, y daua vnos titulos sanos, a quien se los gratificaua, y el del Licenciado Pedro Alõso fue como de pobre. Destas gracias tratõ Menoch. de arbit. lib. 2. casu 344. Y peor nõbre merecia, sino es que la desigualdad en los nombramientos, tiene otro fin. Buena prouea es, de que no ay costumbre el

valerle de vn llamado testimonio, que formó de memoria su Secretario, que pudo dezir en el verdad, y callarla también, pero no escusarse de sospechoso, son introducciones muy duras; y que se desuian de las reglas de toda buena razon. Y lo que mas es contra voluntades expresas de testadores, y disposiciones Canonicas, y Legales, y así el tal testimonio de vn capitular, y en negocio de mas interes, que parece, no solo del Cabildo en común, sino de muchos particulares, no deue hazer fee, ex tradictis à Ionn. Fabro. instit. de rer. diuis. §. sed vniuersitatis, y mas pudiendo valerle de instrumentos.

Non secundum con la suposicion de *voluntad*, porque el texto aunque es bueno, no se acomoda al esencial intento que pretende, respeto de que la ley Lutus, y su autor Sæuola, habla en vna especie de donacion, ex lege Cincia, quæ donationibus certum modum imposuit, easque certis in causis fecit inutiles, & inter cætera particularia, hoc ins est, vt donato gratiuidè concessio vsu domus, vel cænaculi, vel dietæ habitandi causa, non cogatur hæres donatoris eum inquilinum ferre nisi aliud dictum sit, etiam si dictum sit, vt quandiu vellet hospicio vteretur, quia semper intelligitur strictè, quandiu vellet se viuo, vel se mortuo sinete hore de. Segun lo qual, es especial modo de donar el de este texto: porque no es precario, vt tenet Alciat. in l. 2. ff. si certum petat. nec est mera donatio, vt communiter tenet DD. vt refert domin. Couarr. lib. 3. variar. cap. 15. sino vna gratuita donacion de hospicio con dicha calidad, vt aduetit Cujat, obseruat. 17. cap. 33. Todo lo qual no es de la materia de capellanias manuales, ansi respeto del que nombr a, como de lo que se cõcede, porque el Patron presenta necessitate coactus, & ratione officij, y a quien necessitan a presentar. no se puede dezir, que dona gratuitamente, y esta diferencia siguieron los DD. entre la donacion y prouisiones de beneficios, ita dom. Couarr. d. lib. 3. var. cap. 16. num. 1. y lo que se concede contiene en si perpetuidad, y como la concession es de persona habil, y benemrita, de facili non remouebitur, nisi cū causa,

de donec excutitur, non debet à sua possessione amoueri, & si amouetur debet restitui, decil. 6. de rest. spol. in antiquis in fine, ibi: *Item interest istius, quod purget famam suam, & quod interim non spoliatur*, ex l. quæ omnia, ff. de procuratoribus, Felin. in cap. per tuas, num. 4. vers. si tamen esset priuatus de maioritate, & obed. Y ninguno de estos requisitos se assienta, in d. l. Lucius, nec in voluntate donantis, nec in re donata, pudiera si con tales condiciones in limine fundationis cum consensu Episcopi, fundata fuisset prædicta capellania iuxta reg. text. in l. legē, C. de pactis, & in præfenti deficient, & sic euanescit similitudo.

Ni lo que cerca deste fundamento se dize de contrario en el num. 2. & 3. del artic. 1. que puede el Cabildo remouer los capellanes del coro sin causa, demas de que el pleito no viene sobre esto, ni el decreto de remocion de Pedro Alonso dà à entenper esta costumbre, sino antes la contraria, y que ha de auer causa, pues se expresso alli por el Cabildo, assienta bien el argumento a nuestro proposito, porque si la que se tuuo en proueer al dicho Pedro Alonso en dicha capellania fue legitima en concurso de muchos opositores, y como al mas idoneo, por el contrario se ha de remouer con causa justa y conosciemto primero della, lo de causa no ignorò el Cabildo, lo del conosciemto preuio si: esto llamò *contrariorum eandem esse naturam*, in prouidendis, & remouendis (mejor fuera no auerlo admitido, secundum illud. *Turpius eijcitur, quam non admittitur hospes*, re latum in cap. quemadmodum de iure iuran.) la regla es esta, si præsentatio, & prouisio beneficij est nulla calore iracundiæ, & ex impetu, ita por el contrario, amotio præsentati facta ex impetu, & ex iracundiâ est nullius momenti, ex cap. auditis de electione, ad tradita per Tiraquel. de pœnis temper. caus. 1. num. 28. Viuian. in prax. iur. patr. p. 2. lib. 11. cap. 4. num. 5. y assi auiedo sido justificada la eleccion de Pedro Alôso, ha de serlo tambien la remocion por la misma regla, de que se vale dicho Cabildo.

No es de algun momento lo que se pondera en el num. 4. en ordē a que esta capellania sea manual, y que se le dio pre-

precario al dicho Pedro Alófo, porq̄ la suposicion es falsa, no solo en esta, sino en quantas tiene la dicha santa Iglesia. Lo primero, porque la calidad de manuales, cum non sit á iure communi, sed contingibilis, neque aliter quam extrinsecus adueniat, haud quaquàm præsumitur, l. li. vero, §. qui pro rei qualitate, ff. qui satis dar. cog. Menoch. lib. 1. præf. 28. num. 5. & præf. 37. num. 3. y esto es imposible poderlo prouar el Cabildo, y menos su Abogado, el q̄ se assimilen al precario, nam exemplum precarij penitus extraneum est à manualitate: precarij enim efficiens causa, sunt preces pro simplici vsu, l. 2. ad fin. §. habere precario, cum l. seq. ff. de precario, in beneficijs manualibus nõ interueniunt preces cum omnes inferiores à Papa prouideant motu proprio, & de necessitate, y lo que prouê es beneficios de personas que los firuan y los gozen, ad tradita per Felin. in d. cap. ad aures, de rescriptis. & res precario petita, concessa est sine aliqua certitudine, aut destinatione, super quo est fundata facultas reuocandi ad libitum, vt docuit Abb. in cap. vlt. sub. num. 12. vers. sed in precario, de precario quem sequitur fuit Menoch. de arbit. cas. 23. num. 3. & 4. post. D. Præf. Couar. var. lib. 3. cap. 15. n. 1. & 3. in beneficijs manualibus prouisio ad certum, & determinatum vsu fit, scilicet, vt possit capellanus solus, & sine consensu alicuius sui beneficij fructus pro libito expendere: y como la prouision fue hecha de persona al beneficio, o capellania, intelligitur eo animo facta, vt non nisi ex causa amoueri debeat, vt dictum est in explicat. d. l. Luttius, ff. de donat. ad tradita per Ægidiu. in d. cap. per tuas de maior. & ob. col. 6. No ignoro, que Iuan Gutierrez, lib. 3. pract. q. 11. Gonçalez, y Mandosio, y otros que refiere, y reprueba Loterio de re benef. d. lib. 1. d. q. 33. num. 4. cum seqq. han acomodado estos beneficios manuales al precario, y a su naturaleza, si bien entendidos, solo hablan en beneficios, cuya fundacion se hizo en su principio con esta calidad, no en los presentes desta santa Iglesia, donde ni en fundaciones, ni en priuilegios, ay tal memoria de prouision, y reuocacion sin causa, o con ella.

Y el

Y el remouerlos es acto injurioso , con que se satisfaze a lo dicho por el Cabildo en el num. 5. sin que sea de consideracion, dezir, que dicho Pedro Alonso aseto con la reserva de *voluntad*, porque aun quando esto fuera assi, auia de ser de voluntad regulada conforme a la decision de Cavalerio, in Pacens. 29. Iunij, 1609. Ni los textos que pondera en el numero 6. hablan de libre voluntad; sino de muy regulada, vt videre est apud l. pen. ff. de decretis ab ordi. fac. ibi. *Nisi ex causa*. Gotifred. in notis ad l. 2. C. de profes. & medid. lib. 10. lit E. & Cujac. ibi: *Contrario decreto: ex causa improbari possunt.*

Ni lo que dize la Glossa in Clement. & si principalis de rescriptis, cum alijs in num. 7. expensis, puede militar en beneficio manual, respeto de que el Vicario del Obispo ha bet mandata iurisdictionem ab ipso Episcopo , quo ventante cessat iurisdictione, & remouetur eius potestas, ex l. iudicium soluitur vetante eo, qui iudicare visserat, ff. de iudic. ad tradita per Rebuff. in prax. benef. tit. de forma Vicariatus, n. 192. cum seqq. secus est in manuali beneficio, quæ non ha bet iurisdictionem, nec dependentiam ab eo, qui contulit, vel presentauit, nisi certis de causis, & de se ha bet existentiam perpetuâ & ex parte prouidentis, ad tradita per Syluam, de benefic. 3. p. q. 21. nu. 3. & est beneficium propriu beneficiati, qui potest illud resignare ad dicta per Rotam, in vna Aquil. priorat. 28. Ianuar. 28. 1583, decif. 739. nu. 4. part. 1. nouif. secus est in Vicario Episcopi , qui reputatur vna eademque persona cum eo, & vnum velle, & nolle, & pædet ab absoluta eius voluntate, quæ potest habere, vel non habere Vicarium vt tenet Ricc. in collect. deci. p. 5. collect. 1602. Barbof de off. & potest. Epif. p. 3. alleg. 54. num. 125. Ludouic. Postius, de manut. obser. 53. num. 9.

En el num. 8. dà a entender el dicho D. D. Gregorio de Portillo, que el Cabildo es capellan desta capellania, y otras infinitas, y que solo concede el exercicio dellas, y hazelas beneficios de mensa capituli: cuya naturaleza es no vacar, y eitar siempre incorporados en la mesa capitular, ad tradita per Gonzalez ad reg. 8. gloss. 5. §. 6. in fin. Et

tant non possunt dici capellani sed ministri, secundum Innocent. in cap. Monachos de statu Monachor. Anton. de Butr. in cap. ha. num. 18. de cur. poss. & propr. Para responder a esta deprauada pretension, se requeria vn largo tratado, y assi per transennam dire algunos males que trae consigo, *Nam abusus abisum innocat.* El primero es, contra la voluntad de los fundadores, que dispusieron claramente, que huuiesse capellan en esta capellania, que dixes se las Missas, y assi tiesse al coro, en que contrauienen lo dispuesto por el sacro Concil. Trident. sess. 25. cap. 16. de refor.

El segundo, contra todos derechos, que prohiben la diminucion en los beneficios, toto titulo, vt Ecclesiastica beneficia sine dimin. confer. Porque haziendo los mensales, se perciben toda la grueffa, y dan a los seruidores, ni aun la cõgrua para poder sustentarse, & hoc abhorret ab omnimõre Christiana: y de aqui nace el procurar, que seã manuales y no perpetuos, porque no pidan lo que los fundadores les dexaron señaladamente, y es contra vtilitatẽ publicam, & considerauit Rota 1. p. nouis. decis. 454. n. 6. *ibi: Vt beneficia sine diminutione conferantur, item ne destinata ad vnum piun vsum, in alium conuertatur* Clement. quia contingit de relig. domib. Lara de Capellan. lib. 2. c. 2. nu. 30. cum seqq.

El tercero, porque con este intento se escandaliza esta Republica y los fieles se apartarã de hazer semejantes fundaciones, si quando ven que no se guardan las voluntades de sus antepassados y mayores, Contral. 1. C. de SS. Eccles. Y que se viola la mas loable, y obseruada costumbre que ay entre los hombres, pues se lamenta S. Agustia de que se guardaua con mas puntualidad que la palabra, y voluntad de Dios; aqui se vee vituperado todo.

Ultimamente, lo que dize en el num. 9. y 10. y los antecedentes de que en las capellanias ad nutum, se pueden remouer los capellanes sin causa, nihil ad rem, porque, ni es el punto del pleyto, ni la capellania es adnutum in limine foundationis, taliter vt possit Patronus cum causa, y sine causa amouere. Y a lo que se pone por objeccion con
tra

tra el dicho Pedro Alonso, y se responde, ansimismo se satisfaze, con que quando fuera dicha capellania adnutum, y la remocion huiera sido sin expressar causa el Cabildo, aun no se pudiera escusar de la presunciõ de malicia, que le asistio, pues en odio de que la auia hecho colatina, se la procurò quitar; y aunq̃ no se presume delito sino se prueua, mas auiendo presunciones, prouado està, naciendo como nacio del animo, quia tunc iudicijs, & præsumptionibus prouatur ad trad. per Menoch. lib. 5. præf. 6. Y en discurso de treze años no le hallaron causa, sino tres dias despues de la dicha colacion, y quiere que no se presuma la malicia, y vindicta, dize en el num. 14. que las causas que expresó son justas, tocantes al bien publico, y que si se recibiera la informacion, se prouarân, y no fue esto lo que ofrecio a prouar, como cõta de las peticiones del Cabildo, la pretensa costumbre de remouer capellanias si. Y facilmo negocio satisfit, con que quando se expressam causas, es necessario aya antes de la remocion conocimiento de su justificacion, vt dictum est supra fundamento decimo. Este es verdadero punto que deuio tratar el alegato, si expressando causas antes de ventilarlas judicialmente puede el Patron remouer, concla ye pues con el lugar de Gonzalez, que habla en capellanias manuales, fundadas cõ los requisitos necesarios, & tunc ad libitum, & absolutam uoluntatem possunt amoueri, sine causa expressa, no estamos en estos terminos, con que està fofegado Pedro Alonso, y con que no ay Autor en la Jurisprudencia que aya hablado en su fauor en capellania como la presente, y dize biẽ: porque como la ley se hizo, segun el Apostol. ad Rom. c. 3. post peccatum, aora que han querido principiar vna especie de capellanias, y beneficios, o seruiicios, que no estaua inuentado, es fuerça, que si antes no, aora se escriua cõtra ella, quia lex propter transgressores facta est, por ser introduccion sin autoridad Apoitolica, y traer tantos males consigo.

Reterirè lo que se determinò in vna Romana capellennarum 20. Iunij, anno 1602. apud Gregor. 15. & casus est,
que

que el Cardenal Toledo en su testamento dexó por vniuersal heredero a la gloriosísima Virgen Madre de Dios, ac eius Imaginem existentem in Basilica sanctæ Marij Maioris, y mandó vender sus bienes, y que de su precio, se erigiesen ciertas capellanias, ad electionem, & præsentationem capituli sine aliquo interuentu alterius personæ, & quod capellani, sic electi seruire deberent Ecclesiæ arbitrio eiusdem capituli, & Canonicorum, quorum omnium approbatio, & confirmatio obtenta fuit à sanctiss. Domino N. per Bullam suam datam 3. Martij, 1597. Y con auer precedido inducto de su Santidad nacieron algunas dificultades. Y en quanto a la prouision del Cabildo se determinó auia de colar las dichas Capellanias, sin interuencion de alguna otra persona: y en quanto a los capellanes, y a la ampla facultad que en orden a esto auia dado al dicho Cabildo, el dicho Cardenal de Toledo decretó la Rota, ibi: *Quia cum fuerit concessa facultas, & auctoritas à testatore Canonices, & Capitulo, vt pro eorum arbitrio facerent celebrare, & de seruire Capellanos, ista auctoritas sine aliqua correctione esset nulla, l. fin. ff. de offic. eius. aut saltem redderetur illusoria cap. præterea de offic. delegat. vnde concessa huiusmodi auctoritate venit, & coertio sine qua expediri non potest. l. is. ff. de iuris. omn. iud. l. 3. §. fin. ff. de penu. legata, l. veteres vbi gloss. & B. ff. de itinere atque priuat. cap. suspiciōis de offic. de leg. Si con facultad inscriptis del Sumo Pontifice no deuio el Cabildo de aquella Iglesia remover a los Capellanes, ni hazerlos manuales, que lo pretendieron, sino tan solamente castigarlos, segun sus faltas, porque pretende del desta santa Iglesia sin priuilegio, sin voluntad de testadores tantas especialidades, contra toda razon, y el lugar celebre del Concilio Tridentino, sess. 21. cap. 6. de reformat. ibi: *Eos vero qui turpiter, & scandalose viuunt, postquam promoti fuerint coerceant, ac castigent, & si ad huc in sua nequitia perseuerarent eos beneficijs: iuxta sacrorum Canonū constitutiones, exemptione & appellatione quarūcumque remota priuandi facultatem habeant.* Y quando todo lo que supone fue ra cierto en dicha capellania, que no es, en que entendimiento cabe, que con su propia mano el Cabildo, sin pareceres*

recer ante Iuez competente, con fuerça expulsiua, auia de remouer al dicho Pedro Alonso, para que son las acciones, é interdictos, si la hazen precaria, ex l. 2. §. 2. vers. itaque, l. 19 in fine, tiene tres acciones para renouarla, o intentar amocion, adnotauit Gothifr. in d. l. 19. lit. F. ibi: *Pro renouandare precario concessa.*

No obsta el tercero fundamento, ni todo lo que el Doctor don Gregorio de Portillo juntó en el segundo articulo de su alegato; para respuesta de lo qual, se deue considerar, que atendiédo a las fundaciones de dicha capellania, es notorio, no es manual, ni adnotum Capituli, y corre llana, y sin disputa la possessiõ civil y natural en el Licéciado Pedro Alonso; y consiguientemente le competen los remedios que inuento el derecho, ansi de manutencion, como recuperanda. El primero, quando ay duda de si es, o no manual la capellania, competit Capellano, vt ex C. aualer. tenet nouissime Lodou. Postius, de manut. obser. 53. num. 26. & obser. 52. num. 24 ibi: *Et é conuerso daretur manutentio Capellano adnotum amouibili puta contra Capitulum á quo haberet Capellaniam, si prætenderet, & finium daret illam esse perpetuam, C. aual. decis. 72. num. 1.*

Si niuelamos esta capellania en la forma que de cõtrario se pretende manual, no se puede negar que el capellán tiene qual possessiõ, o detentacion en ella, y le competē los remedios mismos de possessiõ sumarissimos, intenta dos officio iudicis: para lo qual se pondere el texto in d. l. Aquilius Regulus de donationibus, sin limitacion contra qualquier tercero, con distinció quando perturban, o despojan los concedentes: si es el despojo sin autoridad de Iuez competente, abusus est facultate, & priuilegio, & tunc amittit illud, & competit Capellano remedium possessorium officio iudicis, qui tali insolentia offensus fuit, ad late tradita per Menoch. de recuper. rem. vlt. num. 21. y al Colono, que es cierto no posse, nisi nomine domini; le cõpete ássimilimo este officio de Iuez cõtra el señor, vt tenet gloss. in l. si defundo, C. locati, vt egregié docuit Baldus, in l. adem. col. 2. C. eodem titulo. Y en el caso presente, el

remedio ordinatio, y interdicto vn de vi le compete, por auer tenido, y tener dicha capellania de tiempo largo a esta parte, como parece por el nombramiento, y cõfessã la parte del Cabildo, y assi es poseedor ciuil, y natural, ad tradita per Menoch. de arbitr. casu 24. per totum. Auõq la manualidad sea regulada por el precario, quia ratione temporis ad longum, censetur dominus utilis, vt in conductore, & Emphyteota, tenuerunt Ias. in l. naturaliter, nu. 15. Ruin. conf. 58. num. 4. lib. 4. Decius, conf. 204. Boer. q. 234. & alios sequitur Menoch. de recuper. rem. 1. num. 68. es digna deste proposito, decif. 105. apud Alex. Ludoufium, post Greg. 15. Maximum Pontificem, a num. 15 cum seqq.

Y si se percibe, como deue el caso presente, le competen contra el Cabildo los remedios intentados, ex eo solo, quod auiendo puesto causas en dicho decreto, no pudo sin auer precedido conocimiento dellas expeler al Licenciado Pedro Alonso, y firua de prueua el dicho capitulo cõquerente, q̄ por su parte pretẽde interpretar, y si alli con ser Iuz el despojante, no se oye hasta que restituya con mas razon, quando el que despojò no lo es, sino persona particular: y a este caso se ajusta la Rota, d. decif. 6. de restit. spoliat. in antiquis, & traditum est supra à nobis in fundamento 10. y esto es lo que se practica en esta Real Audiencia. Y es loable, y si en officios manuales, con mas justificacion en beneficios; cuya naturaleza es la perpetuidad, vt tenent DD. in d. cap. vnic. de appell. mon. lib. 6.

Quando la remocion huuiera sido sin causa expressa, si aliquo modo potuit constare de malitia, vel odio remouētis, vt patet in præfenti, competen los dichos remedios sumariissimos officio iudicis, vt eleganter aduertit Innocēt. in cap. insinuante, qui Clerici vel vouentes, ad similitudinem serui, argum. l. 1. C. de precib. imper. offer. vt late tenet Rebuff. de pacif. possess. num. 275. & Sylua de Benef. d. 3. p. q. 68. & fuit dictum in vna Burgenf. amotionis Margistri capellæ 11. Dezembr. 1581. & in d. decif. Cavalerij, 29. Junij, anno 1609. y tambien se ajusta a nuestro caso la

limitacion de la Rota insepuis citata, decis. 1. de restit. spoliator, donde en beneficios manuales se dan remedios possessorios contra el que despojò, si consta que el despojado le auia puesto pleito, vt dictum est supra fundamento vndecimo, y quando estuiera de proximo el ponerlo al dicho Cabildo dicho Pedro Alonso, corriera la misma razon, quia potètia proxima actui, pro ipso actui reputatur, l. 13. ff. de tutor. & curat. &c. y la malicia y vengança del remouète se haze mas notoria, pues se procura preuenir por medios ilicitos.

Y si se considera por atentado el despojo, por seguirse a la institucion, y canonica colacion del Ordinario, el officio del Iuez es aqui mas preciso, y priuilegiado, ad tradita per Menoch. de recup. rem. vlt. num. 24. cum sequentib. Y todas estas especialidades concurren a fauor del Licenciado Pedro Alonso, y de los remedios que tiene intencados, sin que obste lo que en el dicho segundo articulo se trae a fauor del Cabildo, porque vnico, & facilimo verbo satisfacit, scilicèt, que son doctrinas generales, quæ non derogant specialibus nostris argu. l. intoto iure, ff. de reg. iur. cap. 1. de constit. lib. 6. & vtrouique scribentes. No obsta lo que dize dicho Doctor don Gregorio de Portillo en el num. 19. ni la ley 17. ff. de precario, porque demas que no se ajustan las reglas de precario a capellanes manuales, es llano que el principal remedio que compete al Licenciado Pedro Alonso, es contra el mismo concedente, a quien no le es licito ius sibi dicere, & manu violenta auferre reprecariam, & quia sine causa non potest reuocare precarium cum damno alterius, y no puede ser mayor que el q se le sigue al dicho Pedro Alonso en su honra, & cum sit beneficiũ non debet in eo dolose versari, vt ex Abb. Ioan. And. & Bald. tenet, Capic. decis. 116. num. 5. cum sequentib. Deuicndo, autoritate iudicis, reuocar, y recuperarla, respeto de estar pendiente del arbitrio del Iuez, si ha vsado poco tiempo, o tanto, q ya no tiene el concedente posesion ciuil, ad tradita per Couarr. lib. 3. variar. d. cap. 15. Pudiera replicar el Cabildo, que el interdicto vnde vi, no se

se le concede al que posee precario contra el señor, extra
 ditis, per Menoch. de recup. rem. 1. num. 4. a que se satisfi-
 faze, con que por el §. recuperandæ, instit. de interdictis, se
 quitò la duda de los Digestos, y quedò claro, que le compe-
 tete ad utentem precario secundum Menoch. de recup.
 d. rem. 1. num. 7. ibi: *Quam sententiam, & communis forensis v-
 sas recipit, quando & vis in iure nostro sine armis tanta indicetur,
 ut is violentus possessor iure omni suo priuetur*, l. extat. q. ad mee.
 cau, l. credicores, ff. ad l. Jul de vi priu. Ni es de algun momen-
 to lo referido en el num. 20. porque el lugar de Gonçalez,
 y las palabras que a su parecer conducen en el num. 49.
 se limitan en el num. 50. y individualmente en nuestro ca-
 so, con que dio a entender este Doctor, que quando ay ma-
 licia, o se presume en el remouente, le competen al remo-
 uido, o perturbado los remedios possessorios: menos ha-
 ze lo del num. 21. antes se retuerce contra si el lugar del sa-
 cro Concilio Tridentino, y que de no obseruar lo dispues-
 to por los testadores, se retraeran los fieles, viendo que el
 dicho Cabildo contra fundaciones expresas, Dios, y el
 mundo, intentan peruertir el orden de la Iglesia, y estriua-
 do en sus particulares intereses se despechan a destruir
 la obseruancia de la perpetuidad en esta, y otras inuicitas
 capellanias, y el autoridad de Nauarro acomodela a algu-
 na fundacion antigua, o moderna de las capellanias que
 han dexado en la santa Iglesia, y por Patron, y Administra-
 dor de sus dotes al Cauildo, y creo no se podrá ajustar.

Todo es apocrifo lo que se quiere reduzir a costùbre
 de remouer capellanes, pues ni vn acto ha presêrado, por
 donde se pueda cõjeturar y de mil capellanes del coro los
 nouecientos y nouenta y nueue tienen titulos, sin el adita-
 mento de *voluntad del Cabildo*. En este articulo segando la
 haze costumbre de cinquenta años, en el tercero perdio
 la memoria, y la hizo inmemorial, como mala fama, de
 quiendixo el Poeta, 4. *Æneyd. ibi:*

*Parua metu primo mox sese collit in auras,
 Ingre ditur que solo, & caput inter nubila condit,
 Monstrum horrendum.*

Que-

Querer introducir costumbre en variaciõ, y poca constancia, y en beneficios Eclesiasticos, y por personas Eclesiasticas, horrendum, ex cap. 17. 32. q. 5. ibi: *Horrendus, & in cultus vir, semel placuit, nunquid vir frequenter est eligendus?*

No se para que refresca la memoria con la decisiõ de Granada, que es quejarse donde le duele, y la de Zeuallos, que hablaron en oficios amouibles ad nutum, y se acomodan mejor a capellanias, por estar siempre el derecho insitiẽdo en su perpetuidad, d. c. vnico de capellis; Monach. lib. 6. En el num. 27 buelue a refrescar la memoria de que son bienes tẽporales: mucha maleza tiene este mõte de capellanias, fundaciones claras, que dize en capellania perpetua, capellanes perpetuos, administraciõ de su dote a lã Iglesia salario porq̃ nombre como Patron, y quiere que sean bienes temporales, no lo entiendo. Y tiene cierta rãta, y la hazen incierta, y huyen del Ordinario, no es por bien. Su Magestad pudiera visitar estos bienes como temporales, ya que no quiere el Arçobispo. En el nu. 29. buelue a tomarse con Zeuallos, y el cap. vnico. de capellis Monach. lib. 6. y es en nuestro fauor, porque dize, que no se puede hazer la remociõ, porque estaua insitiõido con autoridad del Ordinario, y no es menos la del Ordinario de Seuilla, que tiene Pedro Alonso, que la del de Italia, y esse nombramiẽto del Cabildo no fuera malo darle vna poca de autoridad, y facultad, para que sus nombramiẽtos fueren colaciones, vt fuit dictũ, in predict. decisiõ. Romana, y fundaciõ del Cardenal Toledo. Mucho a lastimado al Cabildo la colaciõ del Ordinario, y la llama clandestina, remitome a vn capitulo que harẽ della. En el num. 30. dize que Pedro Alonso se vale del cap. reintegrandæ, 3. q. 1. sin saber donde le duele, y no lo ha tomado en la voca sino para repelerlo de su intento, como se verã en su lugar.

No daña al Licenciado Pedro Alonso el num. 32. y 33. ni las explicaciones vagas del texto in d. c. reintegrandæ, ni vnas palabras breues, y mal dichas, con poca noticia del Cabildo, y sus acciones, y obligaciones: si Pedro Alonso para su pretensiõ se funda en la voluntad de los testadores, pidiendo lo que le dexaron, por ser Capellan de la dicha capellania, como se dize que estã dormido? no le pese a Pedro Alonso, que tambien se lo dixeron a los Apostoles, a. c. 2. porque dezian verdades, y descubriã coraçones ocultos. Si el Cabildo en las facciones de legalidad, peso, y autoridad a vsado de Pedro Alonso, y para notificar vnas letras al Excelentissimo Duque de Medina no se valio de otra per

sona que del susodicho, por ser varon dispierto, como se dize q̄ está dormido? Accion fue esta sola en seruicio del Cabildo, para que en caso de ser dicha capellania manual, por auerla dado a Pedro Alófo, se hiziesse perpetua por su vida, argum. d. l. Aquil. Regulus, ff. de donat. Donde la donacion de la ley Cincia, que de su naturaleza era manual, por auer caido en persona, que antidoralmete, y remuneratoriè la recibio, se hizo de por vida, este es el texto capital contra el Cabildo en todo el articulo 2. de su alegato, que quando fuera Pedro Alófo mero detentador de dicha capellania, si violentamete se la quitan, el oficio deluez sumarissimo le compete, y deste se vale contra ingratos, porque dixo Seneca, de beneficijs, lib. 1. cap. 12. que contra estos no ay acciones, ni interdictos en el derecho.

No obsta el quarto fundamento en orden a que no se pueden cõbinar los remedios que a intentado dicho Pedro Alonso, y se contienen en dicho auto del Ordinario. A que se satisfaze con lo que està ya dicho en el fundamento dezimo quarto. Y lo que se puede ponderar de vna celebre doctrina de Bart. in l. 2. col. 22. C. de seruit. & aqua, donde enseña, que si vna persona obtiene algun beneficio, si forte per aliquem ab ipso beneficio expellatur, solo animo excõmunicando expulsorem, & alias censuras inferendo, possessionem illius secum retinet, & ad recuperationem actõalis potest agere interdicto unde vi, vel alijs remedijs. Esta doctrina exornò Firman. in tract. de Episcopo, lib. 3. p. q. 57. in vltimis num. Y al vno y otro sigue Lambertino de iure Patr. lib. 2. p. q. 3. art. 10. si bien, pues se atienden los principios del arte, mientras insumos alguna cosa corporal, o derecho incorporal, lo retenemos animo, & corpore; y li violentamete nos priuan dellos, aunq̄ contra nuestra voluntad, los perdemos en quanto a lo actual, en quanto a lo civil los retenemos cõ el animo. Lo primero es de la ley 3. §. 1. y lo segũdo de la ley 17. ff. de acquir. poss. ibi: *Si quis vi de possessione deiectus sit, perinde haberi debet, ac si possideret, cum interdicto de vi recuperand. e possessionis facultatem habeat.* Bien digna deste proposito es, decif. 156. Afflicto. dõde auiedose pedido en vn juicio sumarissimo de manutenciõ, se pidio despues restitucion de despojo, ibi: *Consilium condemnauit dictum reum, ad restituendum dicto monasterio possessionẽ dicti territorij, & ea restituta, vt desistat à molestationibus, & turbationibus iuxta naturam interdicti retinenda.*

No obsta el quinto cerca de la institucion Canonica, y colacion q̄ dicho Prouissor hizo en dicho Pedro Alonso, lo q̄ dize el

el Cabildo, para cuya satisfacion era necesario vn tratado ente ro, y assi solo basta, que quando caso negado fuera clandestina, que no es, ni puede caber en humana entendimieto, viendo las dichas fundaciones, nihilominus, est valida, & firma, & cõfere titulũ verum, vt probari potest, & patet in presenti, ita ex Archidia. Dominic. Ioann. Andreæ, & alijs tenet Cæsar Lambert. de iure patr. 3. p. lib. 2. q. 11. art. 3. per totum. Y si tiene sentimiento del Arçobispo, y su Ordinario, el conquerente es buen texto en su fauor, si tiene justicia, pero no contra Pedro Alonso.

Vltimo, no obsta lo q̄ se junta por parte del dicho Cabildo en el 3. artic. de su alegato, que xandose del Prouisso en no auer recibido la causa a prucua, esto es, no saber dõde le duele, porque todo el cuerpo le duele. Assentarẽ la conclusion por nuestra parte, y quedaràn con ella satisfechas, compuestas, y entendidas las doctrinas de contrario: *Spoliatus ante omnia restituendus est.* Quien lo intenta sumarißimamente es Pedro Alonso inuocando todos remedios, y siendo el despojo notorio, confesado por el Cabildo, como se le ha de admitir informacion sumaria? Si interpellatio non est hoc casu necessaria, quia spoliator violentus semper est in mora pract, Papiens, super forma libel. in caus. spolij, vers. sæpius, el Cabildo reconuene al dicho Pedro Alonso, cõ el interdicto retinendæ; porque dize que le perturba su quasi possessio, y no tiene razon, transeat igitur: pero no se admite esta reconuencion contra spoliatum. *Dubium remanet de possessorio retinendæ, circa eandem rem: quo videtur posse concurrere, vt si tu conuenis me possessorio recuperandæ: ego reconuenio te interdicto vt possidetis, quia turbas me in possessione eiusdem rei, super quo dico, quod per spoliatorẽ non potest contra spoliatum fieri talis reconuencio, quia possidet ab eo vi. Et interdictum vt possidetis non fauet ei, qui possidet vi. Secundum Abb. in cap. veniens, col. pen. de prescript. text. in l. 1. in princ. ff. vt possidetis. Item, propter priuilegium spolij, & odium spoliatoris, quia non tenetur spoliatus respondere nisi prius restituatur, vt d. cap. cum dilectus, & cap. fin. de ordin. cognit. Hucusque Maranta de ordine iudic. 4. p. q. 1. prin. distinct. 6. n. 53. prope fin.* Y por auer intentado manutencion el dicho Pedro Alonso, no le deue admitir al Cabildo la reconuencion en distinta quasi possessio, ad tradita per Postium de manut. obs. 65. y para prouar vna inmemorial.

Y assi qualquiera genero de informaciõ que ofrezca el dicho Cabildo, no se le deue admitir, auaque sea incontinenti probada, vt Latissimẽ tradit Menoch. de recup. remed. 1. q. 27. n. 239. Domin. Præf. Conar. de spof. 2. p. c. 7. 11. g. & ratio est, quia nõ licuit

cuit ipsi spoliatori sua manu sibi ius dicere, & in ipsius odium, & pœnam lex hoc constituit, l. si quis in tantam, C. vnde vi, cap. cū qui de præuen. in 6. & hoc cōmodū non debet sentire spoliator, ne ex proprio delicto illud consequatur contra l. auxilium, ff. de minor. l. itaque Fullo, ff. de furtis, quā in his terminis adaptauit, Bald. in l. 1. in fin. C. de appellat. y si lo que el Cabildo ha hecho se permitiera, diriamos el verso de Iuuenal: *Vbi es lex Iulias dormis?* Con tanto el auto en que tacitamente denegò el Prouisor al Cabildo la informaciō, fue justificado, assi por no ser pleyto diretamente con Pedro Alonso, y caso le tocara, por no admitir se reconuencion, ni tener obligacion a responder hasta ser restituido. Y finalmente, aunque prouara lo que pretēdia, no se escusa de la restitucion de dicha capellania, ex traditis in fundamento 14. vers. 3. pro ista parte, y no es apelable, quo ad vtrumq; effectum, vt supra diximus in fundamento vltimo.

Y no viene en consideracion lo q̄ reſta en el num. fin. el Doctor don Gregorio de Portillo, porq̄ el Prouisor no dixo q̄ lo restitua, ex c. reintegranda, 3. q. 1. y fuera de proposito es, induzirlo, sabiendo q̄ en el pleyto, y peticiones no se lee otra cosa q̄ manutencion, y q̄ el animo de Pedro Alonso no es otro sino q̄ ante todas cosas ha de ser mantenido, y restituido, por auer sido con violencia despojado de la posescion corporal, y q̄ no se entienda mezclar la causa principal en este sumarissimo; y assi el auto es conforme a los pedimientos, l. vt fundus, ff. si menor, falsū mod. dix. c. licet Heli. de simonia cū similib. y todo se haze claro, per tradita à Ludou. Postio de manutent. obs. 57. n. 85. vbi ait, quod aliquando associatur manutentio cū reintegratione, illa in ciuili, & ista in naturali, & nil inter est, si iudex incipiat à reintegratione, vt in præſenti, ita tenet præcitatus Postius, d. obs. 57. ibi: *Quemadmodū, nec si quis petisset manutentionē, & iudex decreuisset ei reintegrationē, diceretur se habuisse pro spoliato, si tali decreto vsus esset, cū sit attendenda petitio, & potuerit decreto vti pro recuperatione possessionis naturalis.* Rota in Calaguritana iuris accedendi ad processiones corā Remboldo. & d. c. reintegranda, tiene mezcla de possessorio plenario, & sapit iure Ecclesiastico proprietatē, vt eleganter aduertit Palarador, cotidianar. q. 13. per totā omnino videndā. Por las quales razones, y otras que se podrán considerar, el dicho auto es executiuo de su naturaleza, y de executar lo el dicho Prouisor no haze fuerza, y assi esperamos obtener. Salua in omnibus D. V. C.