

22

Por el Duque de Osuna,

CON

Los vezinos de la dicha Villa.



A Pretension de los vezinos es, que el Duque no puede llevar alcauala, ni tiene para ello titulo, ni sentencia en fauor. Lo segúdo, que quando la tuuiera, no puede llevar sino de veynte vno, conforme a lo que el mismo prouo en el primer pleyto, que por razon de la dicha alcauala truxeró con el los dichos vezinos, que por vltima sentencia se determino el año de sesenta y ocho.

Primus Articulus.

Q Vanto a lo primero, no parece q̄ puede tener fundamento la pretension de la villa, en pretender, que las alcaualas, no pertenezcan al Duque en las cosas y casos en que fue absuelto por la dicha executoria. Lo primero, porque, aunque es verdad, que concedida la juricion, no se concede el derecho de llevar las alcaualas y rentas Reales, ex Imol. conf. 121. Cuman. Bald. Bosio, & alijs. quos refert tradit Gironda de gabel. l. i. part. num. 59. & 60. Pero en el privilegio q̄ dio el señor Rey don Enrique a don Alonso Tellez Giron Conde de Viena de la dicha villa, se le da con todas las rentas, pechos, y derechos que le pertenecen, que son palabras vniuersales, y como tales lo cõpreheden todo. l. Iulianus. ff. de legat. 3. l. pediculis. §. Labeo. ff. de auro & argento legato. Y en palabras vniuersales que no tienen restricción ha lugar cierto, per dicta iura &

A alia



alia prosequitur. *De Couar. lib. 2. de verbor. c. 5. nu. 3.* Particularmente quando se expresan algunas cosas que requerian especial expresion, & postea subsequitur dictio vniuersalis. c. quidam aliquid vniuers. sed si aliquis. de procurat. in 6. ibi: *Sed si aliquis vel aliquid de articulis speciale mandatum ex generebus specificati fuissent adiecta clausula generali, tunc ad nom. expressos etiam admittetur, & per Couar. d. c. 5. num. 5.* Conforme a lo qual, especificandose como se esptificatio en el dicho priuilegio los dichos, que era cosa que requeria especial expresion, y despues poniendole la clausula vniuersal, no se puede dudar de que se comprehendieron las alcualas, y todos los demas derechos, aunque fueran tales, que huiera necesidad de hazer dellos particular mencion.

Rursus, quando las palabras estubieran en duda, la siguiente possessione seriuio de declaracion: quia posterior qualitas possessionis declarat, quid a principio fuerit intentionis, vt inquit Bald. col. 24 f. num. 2. in fin. lib. 3. conducit. l. Iulianus. §. proinde. ff. ad Macedonia. ibi: *Videri ab initio sic accepisse, per quem textum dixit Roman. conf. 328. quod ita ad initio praesumitur cogitarum, sicut postea fuit obseruatum, Decius conf. 336. num. 1. & 4. Crauet. conf. 1. pro genere, num. 317.*

Ulterius, son incompatibles las pretensiones de los dichos vezinos, pues por vna parte niegan las alcualas al Duque, y por otra pretenden, que ha lleuado, y ha de llenar de reynete vno: y en el Actor, no se admiten pretensiones que tengan entre si contrariedad. l. 1. C. de furtis. c. solitudinem, de appellat. Decius in l. 1. vbi repugnancia, num. de reg. iur. l. c. Pincl. in l. 1. 2. §. par. c. 3. num. 24. & 25. Y no es necesario que sea expresa la dicha incompatibilidad, sino que basta, que implicitamente resulte y se presupoga: & ita patet in d. l. 1. C. de furtis, donde el Actor no proponia explicitamente dos cosas contrarias, sino que implicitamente se inferia la contrariedad de lo que proponia, y por esto fue repelido del juyzio: & idem etiam patet in l. Titiz. ff. de conditio, & demonstratio. & in l. si filius emanci-

2
7 /
emancipatus ff. de minorib. cu ploribus alijs relictis;
per glossam magistram, verbo bona fidei; C. de furis
& in exemplo optime Pinel. in dict. l. 2. dicta 3. part.
cap. 3. dicto num. 24. vbi concludit, que el que interó
reindificacion, no podia en el replicato, intenta re-
medio de lesion, Y porque la primera demanda en el
presupuesto es repugnante y incompatible con la se-
gunda.

Ultimamente tiene el Duque por si la dicha execu-
toria en que fue absuelto y dado por libre de lo pedido
por los vezinos en los casos sobre que se litiga: y quan-
do la absolucion es hecha simpliciter y en pleyto liti-
gado, con asistencia de ambas partes no es caso de du-
da, segun la verdadera resolucion, y practica, y estilo
del Reyno, que queda absuelto definitiuamente: vt cū
Bartolo, Hippolyt. & alijs docet. Couarr. lib. 1. variat.
cap. 3. num. 8. La qual absolucion definitiva obra que
no se pueda boluer al pleyto por el Aetor que no pro-
uó su intencion con ocasion de nueva prouança: ex
Bartol. in l. Titia, num. 4. de accusation. Ripa in l. ad
monendi, nu. 66. & 67. de iure iurand. & per Couarr.
dict. num. 8. Y es flaco fundamento el replicar, que el
Duque no fue absuelto por falta de prouança de los
vezinos, sino porque el negocio que lleuaua las alcaua-
las: atque ita ex defectu possessionis, y que por la mis-
ma razon lleuando, como oy las lleua, ay fundamēto
sobre que eayga su pedimento: el qual no huuo enton-
ces, & per consequens non obstat exceptio rei iudica-
tae l. si à te hæreditatem. 9. ff. de exceptione rei iud. ibi:
*Si aduersarius absolutus est, quia non possidebat, non nocere
exceptionem.* Porque esta replica es derechamente con-
traria a las alegaciones y prouanças del Duque, hechas
en el dicho pleyto, y assi cessa con facilidad por no ser
aproposito.

Secundus Articulus.

Qvanto a la segunda pretension de los dichos vezi-
nos, de que solo se ha de lleuar de alcauala de veyn-

alia prosequitur. *late Couar. lib. 2. variar. c. 5. tit. 3.* Particularmente quando se expreslan algunas cosas que requieran especial expresion, & postea subsequitur dictio vniuersalis. c. quida agenda vers. sed si aliquis de procurat. in 6. ibi: *Sed si aliquis vel aliquid de articulis speciale mundum ex generibus specificati fuerint adiecta clausula generali, tunc ad vnde expressos etiam admittetur, & per Couar. d. c. 5. num. 5.* Conforme a lo qual, especifican do, como se especifica en el dicho priuilegio los diez mos, que era cosa que requeria especial expresion, y despues poniendole la clausula vniuersal, no se puede dudar de que se comprehendieron las alcavalas, y todos los demas derechos, aunque fueran tales, que huiera necesidad de hazer dellos particular mencion.

Rursus, quando las palabras estuueran en duda, la siguiente posesion siruio de declaracion: quia posterior qualitas possessionis declarat, quid a principio fuerit intentionis, vt inquit Bald. col. 24. §. num. 2. in fin. lib. 3. conuocit. l. Iulianus. §. proinde. ff. ad Macedonia. ibi: *Vide: ab initio sic accepisse, per quem textum dicit Roman. conf. 328. quod ita ad initio praesumitur cogitatum, sicut postea fuit obseruatum, Decius conf. 336. num. 3. & 4. Crauet. conf. 1. pro genetro, num. 317.*

Vltetius, son incompatibles las pretensiones de los dichos vezinos, pues por vna parte niegan las alcavalas al Duque, y por otra pretenden, que ha lleuado, y ha de lleuar de veynte vno: y en el Actor, no se admiten pretensiones que tengan entre si contrariedad. l. C. de furtis. c. sollicitudinem de apellat. Decius in l. vbi repugnantia, nueva. de reg. iur. late Pincl. in l. l. 2. §. par. c. 3. num. 24. & 25. Y no es necesario que sea expresa la dicha incompatibilidad, sino que basta, que implicitamente resulte y se presupoga: & ita patet in d. l. l. C. de furtis, donde el Actor no proponia explicitamente dos cosas contrarias, sino que implicitamente se inferia la contrariedad de lo que proponia, y por esto fue repelido del juyzio: & idem etiam patet in l. Titia. ff. de conditio, & demonstratio. & in l. si filius emanci-

2
7 /
emancipatus ff. de minorib. cu ploribus alijs re la. C. de furis
per glossam magistrum, verbo bona fidei. C. de furis
& in exemplo optimo Pinel. in dict. l. 2. dicta 3. part.
cap. 3. dicto num. 24. vbi concludit, que el que interó
re iudicacion, no podia en el replicato, intenta re-
medio de lesion, Y porque la primera demanda en el
presupuesto es repugnante y incompatible con la se-
gunda.

Vltimamente tiene el Duque por si la dicha execu-
toria en que fue absuelto y dado por libre de lo pedido
por los vezinos en los casos sobre que se litiga: y quan-
do la absolucion es hecha simpliciter y en pleyto liti-
gado, con asistencia de ambas partes no es caso de du-
da, segun la verdadera resolucion, y practica, y estilo
del Reyno, que queda absuelto definitivamente: vt cu
Bartolo, Hippolyt. & alijs docet Couarr. lib. 1. variar.
cap. 1. num. 8. La qual absolucion definitiva obra que
no se pueda boluer al pleyto por el Actor que no pro-
uó su intencion con ocasion de nueva prouança: ex
Bartol. in l. Titia, num. 4. de accusacion, Ripa in l. ad
monendi, nu. 66. & 67. de iure iurand. & per Couarr.
dict. num. 8. Y es fiaco fundamento el replicar, que el
Duque no fue absuelto por falta de prouança de los
vezinos, sino porque el negocio que lleuaua las alcaua-
las: atque ita ex defectu possessionis, y que por la mis-
ma razon lleuando, como oy las lleua, ay fundameto
sobre que cayga su pedimento: el qual no huuo enton-
ces, & per consequens non obstat exceptio rei iudica-
te l. si á te hæreditatem. 9. ff. de exceptione rei iud. ibi:
*Si aduersarius absolutus est, quia non possidebat, non nocere
exceptionem.* Porque esta replica es derechamente con-
traria a las alegaciones y prouanças del Duque, hechas
en el dicho pleyto, y asi cessa con facilidad por no ser
a proposito.

Secundus Articulus.

Quanto a la segunda pretension de los dichos vezi-
nos, de que solo se ha de lleuar de alcauala de veyn

te vno, parece que su vnto fundamento puede ser el de
zir, que si el Duque se vale del dicho privilegio con la
declaración q̄ resulta de la siguiente possessio, por ella
misma está declarado, que solo se le dio por el dicho
privilegio el derecho de llevar de veynte vno, y que
no ha de dividir la possessio de la calidad, ex dict. §.
proinde: & Doctoribus supra citatis. Y si pretende
las alcualas por prescripcion (por no ligarse oy con-
tra su Magestad, sino contra los vezinos, contra los
quales puede auer lugar la dicha prescripcion) tam-
poco puede llevar mas que la dicha veyntena, cum
tantum sit prescriptū quāntū possessum, cap. auditis,
cum vulgatis, de prescripcio. Y que el auer lleuado de
lo: vezinos, sino que resulta de las mismas del Duque:
y que conforme a esto, es punto en que no se puede po-
ner duda.

Pero a esta dificultad, en que consiste el punto del
pleyto, se responde, assentado como queda prouado
en el primer articulo, que el duque no se vale de pres-
cripcion, sino que tiene privilegio y effectato, y por el
consequente, sucediendo, como sucedio su Casa en el
derecho de su magestad, y siendo este, que se lleue de
diez vno por ley, es sin duda que tiene fundada su in-
tencion para auer lleuado la dicha cantidad, desde el di-
cho año de sesenta y ocho en que se ganó la dicha exe-
cutoria, de que arriba queda hecha mencion.

Y no obsta la possessio en que siempre han está-
do los vezinos de pagar solamete de veynte vno, porq̄
esta no ha sido vniforme, antes como señores de las
alcualas los Duques han vsado con variedad deste de-
cho. Porque como resulta de las dichas prouanças
antiguas del Duque en que se fundan los vezinos, algu-
nas vezes lleuaua de veynte vno, y otras de treynta y
menos, y despues mas, lleuando de diez vno, a la traça
de lo que la experiencia enseña en los encabeça mien-
tos y administracion de las alcualas de su Magestad, y
assi se ha de considerar todo el tiempo junto, y en el
la di-

la dicha variedad de cobras al dicho derecho de agua
 la, para que assi no se asiente cosa nueva, antes se desou-
 bra a las libertades de que los dichos señores ha
 do como cosa de mera servidumbre in simili annua pre-
 statio, nisi sit uniformis non facit presumi obligatio-
 nem, ex lib. de iura. in verso. ff. de v. suis. & ex lib. liti-
 bus. C. de agricol. & censit. lib. vi. & prosequitur Co-
 uarim leg. possessor. 2. parte. §. i. num. 2. *in fine*
 ¶ Præterea, aunque si alguna vez se hubiere lleua-
 do de veynte vna, pudiendo, como pudo lleuar, de diez
 vnos, y que assi no se trata de adquirir el dicho dere-
 cho, sino de conseruarle, quedo conseruado lo lleuar
 la veyntena. l. is qui usufructum. ff. quibus. modus
 fruct. an vitatur. l. vna est vlt. ff. de seruitut. i. iusticorū,
 ibi: *Si nullo usus supra tota amittitur, si vero tempore a serua-
 tur. l. ad iustitiam. §. finali. cum l. sequenti. ff. que ad mod.
 seruit. amittantur. ibi: l. qui per partem superis. & totum
 no est per parte videtur. & ibi: Si in partem agr. aqua influ-
 xit, etiam si non ad vltimū loca peruenit omnibus amen par-
 tibus, res ipsa patet. & est indubitata conclusio; in eo qui
 scio te ius suum eo vitatur in parte, vt tradit Bart. in l.
 supra ius. C. de iur. no. 1. & 2. ff. de aqua publica arcēd. &
 sequitur Paul. Call. ibi & communiter Doctores, De
 iust. cons. 271. num. 17. Ruin. cons. 27. nu. 1. lib. 1. Ri-
 min. al. cons. 388. nu. 26. Ioan. Garcia de nobilit. gl. 1.
 §. i. num. 79. atque inde infert Bart. d. num. 2. quod
 si debet amitti quolibet a no decem paria caponū,
 & tal casti per viginti anno. quinque tantum, si erat
 vna obligatio, & ego sciens meum ius quinque rece-
 pit tota obligatio retinetur & conseruatur, ex d. l. 15.
 qui usufructum, & ex gl. quā sic intelligit in l. cū
 notissimis. §. in his. C. de præscript. 30. vel. 40. anno.
 Quod e deo procedit quia dictum ius exigendi cen-
 suri indiuisibile, & si aut totum amittitur, aut totū
 retinetur, ex d. l. vna est vis; & alijs iuribus supra ad-
 ductis. Vnde de lo mismo procede, que si se cobra la acaua-
 la de algunos vezinos, aunque no se cobra de otras, se
 conserua el derecho, respeto de todos para lo de adelan-
 te,*

re. vt in d. d. Bare. in d. d. de h. i. i. locatio. §. i. carum
de v. d. g. lib. 2. n. 1. Roland. c. of s. lib. 1. cap. 77.
Pergrina de iure fisci lib. 6. tit. 3. n. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.
Pergrina de iure fisci lib. 6. tit. 3. n. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.
C. d. v. f. s. q. u. e. s. p. e. c. i. a. l. i. o. d. i. o
v. f. i. s. c. i. p. r. e. c. e. d. i. t. p. e. r. s. e. a. d. e. a. d. i. o. n. e. m. v. t. d. i. g. a. l. i. o. r. e. m.
e. x. t. e. n. d. i. t. n. o. n. p. e. r. e. s. t. y. t. c. o. n. s. i. d. e. r. a. t. B. a. r. t. o. l. o. m. i. n. d. d. §. e. a. r. u. m.
n. u. m. 1. C. e. p. a. d. i. t. B. a. r. t. o. l. o. m. i. n. l. i. q. u. e. d. o. c. t. i. s. n. u. m. 4. §. f. l. o.
l. u. c. m. a. t. r. i. m. Y. a. u. t. e. m. A. n. t. o. n. i. o. d. e. B. u. r. i. o. i. n. c. p. e. r. u. e.
n. i. t. c. i. r. c. a. s. i. n. d. e. c. e. n. s. i. b. u. s. p. e. r. e. s. p. o. l. i. m. c. o. d. i. t. i. c. & B. a. l. d. o.
d. e. p. r. e. s. c. r. i. p. t. o. 4. p. a. r. t. 4. p. a. r. t. i. s. q. u. e. s. t. 7. & 7. & H. o. s. t. i. e. n. s. i.
& I. o. a. n. A. n. d. & a. l. i. j. q. u. o. s. r. e. f. e. r. e. t. e. n. g. a. n. p. o. r. o. p. i. n. i. o. n. e.
q. u. e. s. e. p. r. e. f. e. r. i. u. e. e. l. d. e. r. e. c. h. o. y. q. u. e. n. o. s. e. c. o. n. f. e. r. u. a.
l. a. m. a. y. o. r. t. a. n. t. i. d. a. d. c. o. b. r. a. n. d. o. l. a. m. e. n. o. r. p. e. r. o. e. s. t. o. p. r. o.
c. e. d. e. c. o. n. l. o. s. r. e. q. u. i. s. i. t. o. s. q. u. e. l. o. s. m. i. s. m. o. s. D. o. c. t. o. r. e. s. c. o. n.
s. i. d. e. r. a. n. d. e. b. u. e. n. a. f. e. e. e. n. e. l. q. u. e. p. a. g. a. p. e. n. s. a. n. d. o. q. u. e. n. o.
d. e. u. t. m. a. s. y. a. l. s. i. m. i. s. m. o. s. c. r. e. d. u. l. t. a. d. y. i. g. n. o. r. a. n. c. i. a. e. n. e. l.
q. u. e. c. o. b. r. a. d. e. q. u. e. n. o. s. e. l. e. d. e. n. a. m. a. y. o. r. i. t. u. m. q. u. e. e. s. t. l. a.
d. o. c. t. r. i. n. a. d. e. B. a. r. t. o. l. o. m. i. n. q. u. e. d. a. r. e. f. e. r. i. d. a. p. o. r. l. o. s. d. i. c. h. o. s.
t. e. x. t. o. s. p. a. r. t. e. i. n. s. p. e. c. i. o. c. o. n. s. i. d. e. r. a. t. F. r. a. c. A. r. t. i. c. o. l. o. c. o. s.
v. i. z. i. n. t. r. i. b. u. t. i. b. u. s. S. e. c. u. n. d. o. e. s. t. p. r. a. m. i. s. s. e. d. u. m. q. u. o. d. s. i. i. l. l. e. q. u. i. d. e.
b. e. t. s. o. l. u. e. r. e. i. n. p. e. t. u. n. i. a. m. a. y. o. r. i. s. a. s. s. e. r. t. a. t. i. o. n. i. s. s. o. l. u. a. t. i. n. p. e. c. u.
n. i. a. m. i. n. o. r. i. s. a. s. s. e. r. t. a. t. i. o. n. i. s. v. t. o. l. a. l. i. a. m. p. e. c. u. n. i. a. m. q. u. a. m. i. n. u. s.
v. a. l. e. a. t. p. e. r. h. o. d. f. a. c. i. a. t. p. e. r. 30. a. n. n. o. s. c. o. n. t. r. a. p. r. i. u. a. t. u. m. c. o. n. t. r. a.
E. c. c. l. e. s. i. a. r. u. m. v. t. o. p. e. r. a. n. n. o. s. 40. c. u. r. r. i. t. p. r. a. s. c. r. i. p. t. i. o. e. t. e. s. t. c. a.
s. u. s. i. n. c. a. p. i. t. o. l. i. m. d. e. c. e. n. s. i. b. u. s. r. e. q. u. i. r. i. t. u. r. t. a. m. e. n. q. u. o. d. i. l. l. e. q. u. i. s. o. l. u.
i. t. m. i. n. o. r. e. m. m. o. n. e. a. t. a. m. p. r. o. m. a. t. o. r. e. s. v. t. e. t. p. a. r. t. e. m. d. e. b. i. t. i. p. r. o. t. e.
r. o. s. e. i. n. b. o. n. i. s. f. i. d. e. v. t. o. d. i. e. H. o. s. t. i. e. n. s. i. s. i. t. v. t. c. o. m. m. u. n. i. t. e. r. D. o. c. t. o.
r. e. s. i. n. d. e. c. a. p. i. t. u. l. i. t. e. r. e. q. u. i. r. i. t. u. r. e. t. i. a. m. q. u. o. d. i. l. l. e. r. e. c. i. p. i. t. m. i. n. o.
r. e. m. q. u. a. n. t. i. t. a. t. e. m. p. r. o. m. a. i. o. r. i. q. u. a. n. t. i. t. a. t. e. c. r. e. d. a. t. s. i. b. i. m. a. i. o. r.
r. e. m. q. u. a. n. t. i. t. a. t. e. m. n. o. n. d. e. b. e. r. i. m. a. t. a. l. i. a. s. p. e. r. r. e. c. e. p. t. i. o. n. e. m. p. a. r.
t. i. s. c. o. n. s. e. r. u. a. n. d. o. t. s. i. b. i. i. u. s. p. e. t. i. t. i. o. n. e. i. n. v. o. t. o. v. t. n. u. l. l. a. c. u. r. r. e. t. e. t. v. t. o.
t. r. a. e. u. m. p. r. e. s. e. r. u. e. p. i. e. t. v. t. l. i. s. q. u. i. a. s. s. i. q. u. i. b. u. s. m. o. d. i. s. c. i. s. u. s. t. r. a. c. t. o.
a. m. i. s. s. a. t. i. s. p. e. r. e. t. g. l. o. s. i. n. l. e. u. m. n. o. u. i. s. i. m. i. s. h. i. n. b. i. r. C. d. e. p. r. e. s.
c. r. i. p. t. i. o. n. e. 40. v. t. e. l. 40. a. n. n. o. r. u. m. i. t. a. d. e. t. e. r. m. i. n. a. u. i. D. e. n. u. s. v. t.
B. a. r. t. o. l. o. m. i. n. l. i. f. p. r. i. u. s. i. n. p. r. i. n. s. s. d. e. a. q. u. a. p. u. b. l. i. c. a. a. r. c. e. n. d. i.
e. x. q. u. o. n. i. u. m. d. i. c. t. i. s. d. e. c. l. a. r. a. t. u. r. q. u. o. e. s. t. i. o. v. t. q. u. o. d. n. o. t. I. o. a. n.
A. n. d. i. n. r. e. g. u. l. i. u. r. i. s. p. l. u. s. s. e. m. p. e. r. d. e. r. e. g. i. m. i. s. i. n. 6. i. n. m. e. r.
p. u. b. l. i. c. a. b. o. l. e. n. t. p. u. b. l. i. c. a. b. o. l. e. n. t. p. u. b. l. i. c. a. b. o. l. e. n. t. p. u. b. l. i. c. a. b. o. l. e. n. t.

4
17-8
curial, & Specular. in titul. de locato. §. nunc aliqua, in ver-
sicul. 42. & de prescriptio. §. 1. versicul. quid si tam debe-
rem. Salve, &c.

Licenciado don Alonso de
Vargas de la Carrera.

THE UNIVERSITY OF CHICAGO
LIBRARY

1950