

**NVEVA, CIERTA, Y
NECESSARIA, PARA TODOS**
los juezes, en caufas civiles, y
criminales.

POR EL PADRE

FR. ANTONIO BRAVO DE LAGVNAS,
Monje professo de la Cartuxa de Sevilla; Prior que
fue de la de Caçalla, y Visitador comissario de las
del Reyno de Portugal, y Convitador de la
de Granada.

AL EXCEL^{MO} S. DON GASPAR
DE GVZMAN
CONDE DE OLIVARES,
Duque de Sanlucar, Marques de
Eliche,
Gran Canciller de las Indias,
Comendador mayor de Alcantara, Su-
miller de corps de su Mag. Cavallerizo
mayor, y de los Consejos de Estado,
y Guerra.

EN SEVILLA. AÑO M.D.CXXXIII.

AL EXCELENTISSIMO
señor Conde, Duque,
&c.



El intento está prouado, Señor *Excelentissimo*, a
ningun otro deuo dedicarle, y ofrecerle q̄ a *V. Ex-*
celencia, por auer nuestro Señor Dios puesto sobre
los ombros de *V. Excel.* el eyddado y solitud deb
bien desta Monarquía. Siruase *V. Excel.* suplico felo, de leer
este papel (siquiera por ser de cõdicipulo de *V. Excel.* en *Salc. mã-*
ca; y de un seruidor antiguo, que en esta Cartuxa de Seuilla ha-
ze officio de capellan de *V. Exc.*) y darlo a hombres doctos que
le vean, examinen, y estudien. Y si es verdadera y cierta la
resolució, se mãde por ley la obseruãcia della, pues tantos utiles
contiene, como en ella se conoceran. Guarde N. S. a *V. Exc.*
En esta Cartuxa de Seuilla 3. de Octubre de 1633. años.

Capellan de *V. Excelenc.*

Fr. Antonio Brauo.

ITA opinion provable es assi, que en si es justa, prudente, y que obra bien quien la sigue: pero no por esto los juezes seguramente podran seguirla, dexando la mas provable; porque como, *a Rege. vel à Republica constituti sunt, ut secundum id, quod magis æquum reputant, sententiam ferant, & ut magis rationi cõsentaneum illis videbitur causam dirimant: sic iuxta probabiliorem opinionem sententiam ferre temerentur.* Docent Sotus, lib. 3. de iust. q. 6. art. 5. num. 4. Valentia. 2. 2. disp. 5. q. 7. punct. 4. dubio 3. Manuel Ron. tom. 3. sum. in 2. editione cap. 6. n. 1. conclus. 1. Bañez, 2. 2. q. 63. art. 2. dub. 1. circa solutionem ad 2. Ledesma, 2. tom. p. 4. q. 54. art. 6. fol. 472. Valquez, 1. 2. q. 19. art. 6. disp. 64. cap. 2. num. 5. Et id videtur supponere, AZOR, tom. 1. lib. 2. inst. mor. cap. 17. q. ultim. Villalobos, in sum tom. 1. tract. 1. diff. 15. n. 6. Malderus, in 1. 2. divi Thomæ, q. 16. art. 5. disp. 86. circa finem. Filiucius, tom. 2. tract. 21. cap. 4. num. 144. Becanus in suis tom. 2. tract. 1. cap. 4. q. 9. nu. 13. Tannerus in 2. 2. disp. 4. q. 4. dubio 6. nu. 128. Portel, & alij. Aunque desta opinion dá una cortapisa el Padre Valquez en la persona del juez inferior, y esta opinion menos provable, si es mas comun, y recibida. Pero porque todo esto no es de mi intento passo adelante.

- 2** Ver en estas obligaciones a los juezes, de averiguar, y sacar en limpio la provabilidad mayor, o menor, o si es tanto, o mas recibida en pratica; que requiere mucho estudio, ciencia, prudencia, y animo desapasionado: movia a lastima; y por poder encaminar estas obligaciones del juez por modo mas facil, enseñaron otros Doctores, que qualquiera, aunque fuesse supremo, siguiendo opinion provable; *relictã probabiliiori, & communiori nunc iuxta unam nunc iuxta alteram*, cum plia con la obligacion de su officio. Porque juzgaron tenia latitud, y que la obligacion no podia ser mayor, que la que Dios nuestro Señor avia impuesto: *Iuste iudica proximo tuo cap. 19. Levitici num. 15 & cap. 1. Deuteronomio, num. 17. Audite illos, & quod iustum est iudicate.* Y que assi con opinion que

que fuese provable se cumplia, sin atarse a buscar la mas provable.

3. Advierto que voy hablando de opiniones acerca del Derecho, que acerca de las del hecho, yo no trato aqui. Largamente trataron de ellas Salon, Sairo, Pedro de Ledesma, Salas, y otros. Tambien advierto, que no hablo aqui de quando en variar las sentencias se causa escandalo, que entonces peca mortalmente el juez. Estas dos advertencias aparte,
4. defienden la opinion dicha (començando por los mas modernos) El Doctor Ioan Sächez en sus *selectas y practicas, disput. 44. num. 5. & 51. §. in 3. statu.* que alega muchos Doctores. El P. Castro Polao, in *opere suo morali, tract. de conscientia opinante, disput. 2. punct. 10. num. 5. in fine, & de iudice supremo, nu. 7.* Antonio Diana en sus *resoluciones morales, part. 2. tract. de opinio: prob. resolut. 3.* Sanchez, *lib. 1. sum. cap. 9. num. 47. fatetur probabile.* Medina 1. 2. *quest. 19. art. 6. dubio penult. ad ultimum.* Aragon, 2. 2. *quest. 63. art. 4. dubi. penult. & Salon, controversia 2. concl. 4.* Pedro de Ledesma *dicens, esse sententiam multorum nostre atatis. 2. tom. sum. cap. 22. post 11. conclus. disputat. 2. fol. 746.* Sayrus in *clavi regia lib. 1. cap. 11. num. 8.* Salas, 1. 2. *quest. 21. tract. 8. disp. unica. sect. 12. num. 118.* Hieronimus de Rua in *controversis tom. 2. controver. 6. scholastica.* Martinez, in *part. 2. tom. 1. quest. 29. art. 6. dub. 6. concl. 2.* Lorca *disp. 39. membro 2.* Alvarez, *disp. 80. num. 12.* Morla, in *emporio iuris, part. 1. tit. 2. quest. 2.* Martinus del Rio, in *disquisi. Magia, lib. 5. quest. 1. §. Quotiescunque; dicens esse communem sententiam casuistarum.* Rivignus in *praxi examinatorum fol. 2.* Bonacina de *legibus disp. 2. quest. 4. punct. 9. num. 13.* & Ioannes Valerus, in *differentijs utriusque fori verb. opinio differ. 3. num. 2. & multi alij.*

5. Quien con estas dos classes de Doctores, que assi hablan, y tan generalmente enseñan; los unos, que siguiendo el juez la opinion mas provable, á hecho su dever, y cumplido con su obligacion, aunque sea juez de los supremos: los otros (y son

libus, & criminalibus dicitur possidere) es necessario hazerle con fundamento cierto, y que convença: y faltando es forçoso favorecer al Reo, que por si, y en su favor, tiene opinion menos provable. Sin esta limitacion enseñan, y an enseñado todos los Doctores referidos num. 1. & 4. y otros muchos, que por no cansar dexamos de alegar, la eleccion ad libitum de las opiniones provables, y mas provables. Y en confirmacion dello el Padre Thomas Sanchez, lib. 2. de matrimonio, disp. 41. num. 30. dize estas palabras: *Demum id observandum est, quamvis in dubio melior sit possidentis conditio: at quando sunt diversa opiniones circa aliquam rem, non tenetur doctus de illa consultus, & iudex favore possidenti: quia tantum in dubio, melior est conditio possidentis: consulens autem, vel iudex non est dubius, sed probabiliter opinatur. Constat etiam, quia in rebus moralibus, iuxta communem sententiam satis est amplecti opinionem probabilem.* Hasta aqui este Doctor: y en el lib. 1. sum. cap. 9. num. 53. dize: *Nec obstat potiore esse possidentis conditionem, ac sub inde causam, quia intelligitur, quando res vere dubia est; ita ut, neutrius partis sit assensus: secus quando est opinionum diversitas.* Et Valquez, 1. 2. disp. 63. art. 6. cap. 3. num. 14. in fine, ibi, *Respondeo regulam illam iuris, melior est conditio possidentis, intelligendam esse in casu dubio, non autem, cum est varietas opinionum: nam quando est varietas opinionum non dicitur res dubia.* (Esto ultimo bien falso es.) Y el Doctor Iuan Sanchez en sus selectas, disp. 44. num. 54. *Tunc poterit iudex possessorem bona fidei iuxta unam opinionem etiam sibi visam minus probabilem non obligare ad restitutionem, vel è contra iuxta alteram constringere ad restitutionem.* Et Villalobos, tom. 1. sum. diffie. 5. num. 3. tract. 1. & difficul. 9. n. 1. Et Sanchez, en sus select. dict. disp. & num. 54. *Nec obstat regula, quod in dubio melior sit conditio possidentis, nam illud intelligitur in dubio in rigore sumpto, non in opinionibus.*

12 Pero porque conste de la verdad y certeza de nuestra resolucion, pondre primero los fundamentos, con que se prue-

va, y convencen los contrarios: y en particular despues responder a ellos.

14 El primero sea, que siempre que ay opinion mas provable, o provabilissima, y mas comun: confessamos que en contra ay menos provable, y menos comun; porque a no ser asi, fuera yerro dezirlo, y lo que se devia dezir es: *Esto es cierto, esto es evidente, y asi no ay que provarlo.*

15 El segundo, que qualquier opinion provable, aunque sea menos provable, no puede tener en contra de fundamento que la vença, aunque aya opinion provabilissima, y mas comun: porque a averle, ya dexara de ser opinion provable, y la opinion que le tenia, no seria ya provabilissima, y mas comun, sino cierta. Esto tambien es evidente, y consta de la doctrina del Padre Sanchez, *lib. 1. sum. cap. 9. num. 6.* Y de Castro Polao *de conscientia opinat. disp. 2. punct. 1. num. 2. idem Sanchez en sus select. disp. 14. n. 8.*

16 El tercero, que qualquier opiniõ provable, mas provable, y provabilissima entre si no difieren cosa de momento, y que sea considerable, en razõ de mas verdadera, mas justa, y mas santa; porque todas se quedan dentro de la esfera, y fuerça de opinion, *cum formidine alterius partis.* Esto lo confessan todos los Doctores referidos arriba nu. 4. concediendo a los jueces, que puedan ad libitum, elegir la opinion provable que quifieren; que a ser considerable diferencia, no lo dixeran; y en particular enseñan esto el Dotor Ioan Sanchez, *en sus selectas, disp. 44. num. 1. §. Quando ergo, ibi: Nam cum nulla, &c. quia ille maior excessus cum dubium non eludat valoris, non erit considerabilis, ad praeceptum inducendum, quod videlicet iuxta probabiliozem opinionem ministretur, & non iuxta minus probabilem, & in d. disput. num. 72. ibi: excessus verò ille maioris certitudinis considerabilis non est.* Y el Padre Salas, *1. 2. quæst. 21. tract. 8. disp. unica. sec. 23. num. 231. ibi: quippe rationes non convincentes, sed utramque partem reddentes probabilem, sunt aequales aut fere.* Y el Padre Valquez (*dixit*) *1. 2. disp. 66. quæst. 19.*

capitulo 7. num. 42. cum adhuc in dubio res maneat, quamvis fortiores videantur rationes, & coniectura, si non sunt usque adeo efficaces, ut generare possint assensum illius partis, sed rem adhuc dubiam reliquant, non debet ius unius, maius & potius censeris quam alterius. Los del numero primero tambien lo confiesan, por parecerles que la obligacion del juez, y la intencion de quien les dà el oficio, es estrechissima, y les obliga a lo mas provable (aunque sea nada la diferencia, que entre provable, y mas provable ay.) Pero este parecer pierde su fuerça con la razon que dimos, num. 2. post medium, y con la comun de los Doctores.

17 El quarto, que el Reo es siempre favorecido en derecho, *l. favorabiliores sunt rei. 167. ff. de reg. iuris, cap. cum sunt partiti iura obscura reo favendum est, potius quam aetori. 9. de Reg iuris in 6. l. 4. C. de edendo, cap. 1. ut Ecclesiastica beneficia, ibi; cum enim iuris sit explorati, quod aetore non probante, is qui convenitur, etiam si nihil praestiterit, debet absolvi.*

18 El quinto, lo que arriba diximos, que en causas civiles y criminales, el Reo es el que posee: *Vt Castro Polao, de conscientia opinante disp. 2. punct. 8. num. 3. & patet. Porque todo lo que se le pide, vida, honra, hacienda, y fama que le quieren quitar, es porque la tiene, y posee, que a no possersla, no se la pidieran, y de mandaran.*

19 El sexto, que al posscedor siempre le ampara el Derecho, *l. in pari. 170. ff. de reg. iuris, ibi: Favendum est possidenti, S. Retinenda inst. de interdict. ibi; commodum autem possidendi in eo est, quod etiam, si res non sit qui possidet, si mouit aetor non potuerit suam esse probare, remanet in suo loco poss. sor; propter quã causam tam obscura sunt utriusque iura contra petitorẽ iudica-*

20 *resolet.* Y en materia de justicia, este fundamento ningun Doctor le negò, ni le niega, en materia de las demas virtudes, para los que son consultados en confesion, o fuera de ella, es la opinion mas verdadera; que el que posse tiene mejor derecho. *Vt latè Sanchez, lib. 1. sum. cap. 10. num. 11. & Doctor Ioan-*

nes Sanchez, en sus select. disp. 42. num. 8. & 9. cum multis quos allegat. & idem Padre Sanchez, lib. 1. de matrim. disp. 9. num. 11. & in lib. 2. disp. 40. num. 30. Pero aora no tratamos sino en materia de justicia, en la qual es cierto ser mejor la condiccion del que posee;

21 El septimo, que dudoso, o obscuro en hecho, o en derecho para favorecer al Reo, todo es uno. Lo primero, porque la ley no lo distingue, y assi no se deve distinguir, cap. consuluisti 2. quest. 5. l. 3. ff. de offic. praesidis, l. Imperator, ff. de postulando, in dubio, dixo, *melior est conditio possidentis*. s. Ademas, que bien claro se dio a entender, favoreciendolo de todas maneras, en quanto a lo dudoso y obscuro por parte dei Derecho, en el cap. cum sunt partium iura. y en la ley impari, y en el S. Retinenda, ibi, cum obscura sunt iura utriusque, que alegamos en el nu. 17. y en quanto a lo dudoso y obscuro del hecho, en la ley 4. C. de edendo, y en el cap. 1. ut Eccl. beneficia. Y assi muy justamente procedio la ley diziendo, *in dubio melior est conditio possidentis*, sin distinguir. Y muy bien prueba el Padre Vasquez, l. 2. disp. 65. quest. 19. art. 6. num. 8. & sequentibus. Que en estas dudas de hecho, o derecho, no se puede dar razon de diferencia, para que dexede aver en ambas duda; y que no por ser de hecho, o derecho se saie de la duda.

22 El octavo, que las opiniones probables constituyen, y ponen en duda la verdad de la cosa; porque la una afirma, y la contraria niega, y como ninguna convence, forzoso es dudar qual sera la que dize verdad, y afirma lo verdadero. Que esto sea assi, patet & probatur ex doctrina Ioannis Sanchez en sus selectas disp. 44. nu. 1. S. Quando ergo ad medium. & in disp. 43. num. 48. & disp. 44. num. 72. ibi: non certo, & absq. dubio. & Vasquez, d. disp. 66. num. 42. (sibi contrarius. Y por esto diximos num. 12. ser falso lo que en la disp. 63. dixo, que quando est varietas opinionum non dicitur res dubia.) Salas, l. 2. quest. 21. tract. 8. disp. unica sect. 23. n. 231.

23 El noveno, que la duda opinativa de que vamos hablando,

do, menos puede obrar y aprovechar que la verdadera; por-
que si con la verdadera, como emos dicho, *est melior conditio*
possidentis; quanto mas en la opinativa, que no es tan fuerte,
porque cada parte tiene por si sus razones y fundamentos: y
este que es a fortiori, es validísimo en derecho, y no tiene
respuesta, *ca. cum in cunctis de elect. auth. multo magis. C. de sacro*
sanctis Eccles. Y enseñalo el Dotor Ioan Sanchez *disp. 42. n. 9*
§. ex his infertur?

24 El dezimo, que el Actor no tiene contra el Reo mas dere-
cho, que el que la opinion mas probable le dà, que es casi
igual con el que tiene el Reo en virtud de su opinion menos
probable, sin que difieran en cosa considerable, y de momen-
to: como està dicho n. 16. en el 3. fundamento.

25 El undezimo, que dos derechos distintos mas valen que
uno, y mas poderosos son: *Quia duo vincula fortiora sunt uno.*
Auth. itaque. C. communia de successio, ibi; in eos solos transmittit
hereditatem, qui ex utroq; latere coniuncti sunt, & latè Torres
de iust. & iure, disp. 13. dub. 3. n. 13. & Sanchez in suis select. dis.
42. n. 7. §. Praterca.

26 De lo dicho se infiere cierta y evidentemente, que es injus-
ticia, y sin razon manifesta, y cosa improbable, el dezir que
con duda opinativa (q̄ tal es el fundamento de las opiniones
mas probables; y probabilísimas) puede ser por el juez con-
denado, y despojado el Reo; que demas de tener en su favor
tãto derecho, por razon de su opiniõ menos probable, como
el Actor con su probabilísima, tiene el derecho q̄ le compete
por poseedor, que es de mucha mas importancia, que todos
los fundamentos, que no convencen: que es lo mesmo que
dezir, que todas las opiniones probables; pues como dicho
emos num. 15. fundamento 2, ninguna puede tener fundamē-
to concluyente; y sin el es imposible, al que està assi fortale-
cido condenarle. Y gran absurdo es pensar que con solo el
derecho que causa el dubio opinativo, y opinion mas proba-
ble al Actor, à de vencerse el Reo, que tiene tanto, y semejan

re derecho con su menos probable opinion, y mucho mas por razon de ser possedor, y que pueda mas un derecho que dos.

- 27 Aunque se fue tras los Doctores el Padre Vasquez, en lo que le tenemos alegado, su gran ingenio no pudo dexar de confessar lo que dezimos, topando a caso con la dificultad 1.2. disp. 66. cap. 7. num. 42. dize estas palabras: *Ergo si in rei dubio existenti, accedat certa possessio potior erit causa possidentis.* Y lxx 30 consecutivamente; *adde quod nullus iudex in foro exteriori propter urgentiores rationes, non valentes assensum generare, possessorem re, quam possidet, spoliaret: si certum iudicium & sententiam ferre vellet; si enim rationes illa ipsum non convincunt ad assensum, qua ratione possessorem re illa spoliabit, & alteri adiudicare poterit, ad quem pertinere nondum credit aliquo assensu determinato.* Hasta aqui el Padre Vasquez, donde confiesa lo que pretendemos: ponderense las palabras: *Si enim rationes illa ipsum non convincunt, &c.* sin juyzio cierto, y determinativo, y solo opinativo, cõdenar, y despojar al Reo, es evidente injusticia. Lo mismo enseñó Rebelo, l. p. lib. 2. q. 5. n. 12. de rest. diziendo, que para que uno pierda lo que posee, es menester fundamento cierto, y la opinion probabilissima no le tiene sino opinativo, como está dicho n. 5. fundameto 2.
- 29 El P. Salas, r. 2. q. 21. trac. 8. disp. unica, sect. 23. n. 231. arriba alegado, finio lo mismo, diziendo: *Possessio omnibus rationibus non convincentibus præponderat, quia rationes non convincentes, sed utramque partem reddentes probabilem sunt aequales aut ferè.* Como está dicho arriba, n. 16. como quien dize: En virtud de probable no se puede condenar, y despojar al Reo, porque como tiene por su parte tambien probable, vienen a estas ratas; y assi a la opinion no ay quien le perjudique. Ademas, q̄ si se pudiera dar probabilissima de parte del Actor, y que por el Reo no uviesse probable, sino solo la possession, tampoco en este caso podia ser condenado: porque como dixo Salas: *Possessio omnibus rationibus non convincentibus præponderat.* Y lo mismo

1
10/1/16
n
n
mandu
2/11

mesmo dixo: *Castro Polao de conscientia dubia disp. 2. p. 2. n. 21. Possessio enim praeponderat omnibus rationibus non convincentibus. l. 2. ff. uti possidetis.* La razon no la dizen estos DD. pero darla é yo. Al q. posee el derecho le ampara (esto es cierto) la opiniõ probabilissima que afirma, que la possessio no le pertenece, no estriva en fundamento cierto, y q. convença: *Ergo possessio sola praevalet omnibus rationibus non convincentibus,* y es de mas importancia y consideracion.

3^o Pienso que con esto está probado mi sentimiento, y esta è seguido en las ócasioncs que se à ofrecido tratar de opinion probable, como en el tratado de *iurisdic. Praelator.* y en el Apologético, *Pro statutis Carthusia;* y en las advertencias a los privilegios regulares; y en las alegaciones que aora diez, o doze años faque a luz, en favor deste Convento, en materia de frutos industriales, y mixtos, y de su praescripcion. Si acaso no es así, de muy buena voluntad le sujeto a qualquiera que mejor le tenga.

3¹ Falta aora responder a lo que en cótrario se puede ofrecer, y sea lo primero a lo que el P. Castro Polao dize, *disp. 2. de conscient. opinante cap. 8. n. 8. que opinio probabilior ab omnibus sic recepta est omnino certa.* Y respondo, que esto es omnino falso; porque si *ab omnibus ut probabilior est recepta, ab ipsis omnibus iudicatur etiam aliam esse minus probabilem;* y aviendo este juicio, no puede ser cierta, como asentamos n. 14. en el primer fundamento?

3² Tápoco obstan las doctrinas acerca de *dubio facti,* n. de *dubio iuris,* por lo que queda dicho n. 21. fundam. 7. ni la de *dubio opinativo* que es, *diversitas opinionum,* por lo dicho fundamento 9. & 8. n. 22. & 23. Y conta de su improbabilidad, pues siendo el de la opinion (por probabilissima que sea) un fundamento que no convence, le tenian por tan poderoso, y eficaz, que en virtud del, querian condenar, y despojar, a quiẽ tenia otro tanto fundamento en su defensa, y mas la possessio, como està dicho nu. 26. & sequentibus.

Añado

- 33 Añado que esta resolución no solo la deven seguir los Juezes, sino tambien los mesmos Actores, y Abogados: porque supuesto que es pretension injusta querer condenar al Reo, q por si tiene menos probable, y el favor que por la possession le dá el derecho, en virtud de solo opinion mas probable. Y sea verdadera la regla que el P. Valquez dá en esta materia; *1.2. disp. 64, cap. 1. n. 4. Quoties aliquis iuste potest litem contra alium coram iudice contestari, tunc, etiam advocatus, ergo a contrario*: Y que siendo el intento injusto se devan satisfacer los daños, Antonino, Angelo, Silvestr. Armilla Navarro lo enseñan: ut apud Valquez, loco proxime citato, n. 2. Y sin llegar a los terminos de nuestra resolución, solo considerando el favor que el derecho dá al Reo, lo enseñó Valencia 22. dif. 5. q. 35. punc. 4. q. 1. Y Silvest. verb. *Advocatus*, q. 13. Y assi no obsta lo que el P. Tomas Sanchez, y todos los que alegan dicen; *lib. 1. sum. cap. 9. n. 51.* por no aver considerado la persona del Reo, como nos la consideramos. Y quando la considera en el n. 53. con los DD. de su parte, no tiene otro fundamento cõ que defenderlo, que con la distincion *quando res verè dubia est concedo, secus quando opinionum diversitas*, que ya improbamos num. 21. *et sequentibus*. Y añado, que el derecho no repara en la duda, o parecer del juez, que muchas vezes puede ser sin fundamento, sino en lo obscuro e intricado del caso, y assi dixo: *Cum obscura sunt iura utriusque*, ut supra num. 21. Y nunca mas obscuro e intricado que quando ay opiniones y pareceres contrarios, ut supra n. 22.
- 36 Ni obsta a lo dicho, el poner que el Juez, o Abogado, por ser muy doctos, y de superior ingenio, no tendran por probable la opinion que favorece al Reo, y pensaran vencerla con sus estudios, y fundamentos: y que assi no se les deve impedir esta diligencia, porque confessamos, que lo dicho se entien- de quando moralmente estan persuadidos de la probabilidad que tiene la una y otra opinion, y la echan de ver, y conocen al tiempo y quando que les corre obligacion.

Y quan-

37 Y quando de mas baxo, fuere tan feliz y superior el ingenio que hizo falso el fundamento del Reo, ya venimos a certasen diferente caso, porque no ay ya opinion probable, sino con-

38 vincente. Si bien advierto, que aunque esto, puede suceder alguna vez, sera temeridad del juez, o Abogado presumir lo, porque como muy bien dixo el Padre Vasquez, *in quaest. 16. art. 6. disp. 6a. cap. 4. num. 18.* Y Saino *studii reg. lib. 1. cap. 6. num. 7.* *Quamvis quis rationem peculia rem habeat, contra oppositam sententiam quam ipse solvere nequit, & sibi solui non posse videatur, non ideo censere debet oppositam aliorum improbabilem esse, ut eam sequi nequeat quia solo suo iudicio, non debet aliorum sententiam improbabilem indicare. Eo vel maxime, ut dicit Thom. Sanchez, lib. 1. sum. cap. 9. num. 6. Quod sibi quisque doctus persuadere debeat, quotidie contingere subito in venire solutionem rationum, quas quis insolubiles putat at, aut ab alijs facile solui.* Y no tendran escusa quando, *per errorem vel tenacitatem*. se persuaden ser concluyentes sus fundamentos, juzgâdo como emos dicho, por solo su parecer, ser improbable el ageno, que otros Doctores tienen por probable.

39 Falta dezir el util que ay en publicar esta opinion que causara novedad: y sea lo primero, que por ser verdad le trae muy grande a la republica, por ser razon y justicia gran bien a todos los tribunales, paz a los subditos, librando de contiendas, gastos, y pleytos, gozo a los que poseen, y tienen en su favor opinion menos probable: cumplimiento de los deseos que hombres doctos tienen de ver remediado el abuso de usar ad libitum de opiniones: y significó Heronymo Zeballos tom. 1. in oratione ad lectorem de sus comunes, que aunque por la variedad y diversidad dellas como el pedia, no es justo, si lo es, en este nuestro caso, y con solo aprobarse nuestra resolution, mandando por ley, y Real decreto se guarde; quedan mas de mil opiniones anuladas, enmendadas, y corregidas. En los demas casos (que no concurre possession, y probable opinion) corran norabuena, y estudien los Aboga-

40 dos,

dos y juezes, y saquen en limpio la verdad, y fino la hallan, juzguen por quien mejor les pareciere: ya segun la opinion de los DD. que referimos n. 1. ya segun la de los del n. 2. o de otros mas pios, que quieren se divida la cosa segun su probabilidad. *Et* Bañez, que alega Thomas Sanchez, *á lib. 1. sum. cap. 9. n. 45. & sequentibus.* Y todo se haga de modo que sea a Dios nuestro Señor honra y gloria. Fecho en esta nuestrá celda de la Cartuxa de Sevilla a 3. de Octubre de 1633.

Fr. Antonio Braço.